

## Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Jürgen Than,  
Frankfurt a. M.

Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

## Redaktionsbeirat:

Stephan Steuer,  
Berlin

Vors. Richter am BGH  
Dr. Gero Fischer,  
Karlsruhe

Rechtsanwalt  
Dr. Wolfgang Gößmann,  
Hamburg

Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult.  
Klaus J. Hopt,  
Hamburg

Rechtsanwalt  
Jochen Lehnhoff,  
Berlin

Rechtsanwalt  
Prof. Dr. Hans-Jürgen Lwowski,  
Hamburg

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

Richter am BGH a.D.  
Dr. Joachim Siol,  
Ettlingen

## AUS DEM INHALT:

Seite 305

Rechtsanwalt Tobias Koppmann, München  
Die besondere Sicherheit des Pfandbriefs in der Insol-  
venz der Pfandbriefbank

Seite 311

Dr. Daniela Seeliger, LL.M., und  
Dr. Iris Vasbender, Rechtsanwältinnen, Köln  
Die Sektorenuntersuchung der Europäischen Kommis-  
sion im Retail-Bankgeschäft und bei Unternehmens-  
versicherungen

Seite 316

OLG Brandenburg, 12.1.2005  
Eigenkapitalersetzendes Darlehen einer Sparkasse  
wegen Beteiligung des Gewährträgers am Darlehens-  
nehmer

Seite 322

BGH, 22.11.2005  
Zur Untreue durch Geldtransferleistungen innerhalb  
einer Unternehmensgruppe

Seite 331

BGH, 1.12.2005  
Antrag auf Restschuldbefreiung trotz vorheriger Abwei-  
sung des Insolvenzeröffnungsantrags eines Gläubigers  
mangels Masse

Seite 338

BGH, 24.11.2005  
Geschäftswert für die Beurkundung eines Grundstücks-  
kaufvertrages

Seite 350

BGH, 24.10.2005  
Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte für eine  
Unterlassungsklage wegen Eigentumsbeeinträchtigung  
im Inland durch EU-Ausländer

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Rechtsanwalt Tobias Koppmann, München  
Die besondere Sicherheit des Pfandbriefs in der Insolvenz der Pfandbriefbank 305
- Dr. Daniela Seeliger, LL.M., und Dr. Iris Vasbender, Rechtsanwältinnen, Köln  
Die Sektorenuntersuchung der Europäischen Kommission im Retail-Bankgeschäft und bei Unternehmensversicherungen – Ihre praktische Bedeutung 311

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- OLG Brandenburg 22.1.2005 Zur Erlösauskehrung aus der Verwertung von Sicherungsgut im Wege absonderter Befriedigung unter Berücksichtigung des eigenkapitalersetzenden Charakters der Kreditgewährung 316
- LG Braunschweig 20.5.2005 Zur Wirksamkeit einer Vollstreckungsunterwerfung, die aufgrund einer in einem Geschäftsbesorgungsvertrag enthaltenen Vollmacht zum Abschluss von Kreditverträgen und zur Abgabe von sonstigen Willenserklärungen abgegeben wurde 319

#### Gesellschaftsrecht

- Bundesgerichtshof 22.11.2005 Zur Untreue durch Geldtransferleistungen innerhalb einer Unternehmensgruppe 322
- OLG Frankfurt a.M. 21.9.2005 Zum Erfordernis der Zustimmung und zu der Zustimmung des Aufsichtsrats im Hinblick auf einen Beratervertrag zwischen einer AG und einer GmbH, an der ein Mitglied des Aufsichtsrats der AG nicht nur marginal beteiligt ist 327

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 4.10.2005 Gegenstand der Prüfung im Klauselerinnerungsverfahren nur Einwendungen formeller Art 329
- Bundesgerichtshof 1.12.2005 Zulässigkeit des mit einem Antrag auf Restschuldbefreiung verbundenen Insolvenzantrags des Schuldners, auch wenn zuvor der Antrag eines Gläubigers mangels Masse abgewiesen worden ist 331
- Bundesgerichtshof 8.12.2005 Zu den Anforderungen, die an die Darlegung und Glaubhaftmachung der Steuerforderungen des einen Insolvenzantrag stellenden Finanzamts zu stellen sind 332

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- Bundesgerichtshof 10.10.2005 Eigentumsbeeinträchtigung durch ohne Einwilligung des Eigentümers vorgenommene Befüllung eines Flüssiggasbehälters 333
- Bundesgerichtshof 24.10.2005 Zur Erledigung einer auf Unterlassung einer Eigentumsbeeinträchtigung gerichteten Klage durch Abgabe einer strafbewehrten Unterlassungserklärung des Beklagten 334
- Bundesgerichtshof 10.11.2005 Keine Konditionssperre nach § 817 Satz 2 BGB bei der Teilnahme an einem sittenwidrigen, nach dem Schneeballsystem organisierten „Schenkkreis“ 335
- Bundesgerichtshof 7.10.2005 Zur Frage, ob die Ausübungsstelle einer Dienstbarkeit durch bloße tatsächliche Ausübung verlegt werden kann 336

Bundesgerichtshof	24.11.2005	Zur Bestimmung des Geschäftswerts für die Beurkundung eines Grundstückskaufvertrags, in dem der Käufer eine Bauverpflichtung und eine Selbstnutzungsverpflichtung übernimmt	338
Bundesgerichtshof	22.9.2005	Zur Berechnung der Vergütung für nicht erbrachte Leistungen nach freier Kündigung des Auftraggebers	340
Bundesgerichtshof	6.10.2005	Zur Haftung des Veräußerers eines Altbaus oder einer Altbauwohnung für die Sachmängel der gesamten Baustanz nach den Gewährleistungsregeln des Werkvertragsrechts oder des Kaufrechts; zum wirksamen Ausschluss der verschuldensunabhängigen Sachmängelgewährleistung	342
Bundesgerichtshof	26.10.2005	Zur Frage, ob für Gewährleistungsansprüche aus vor dem 1. Januar 2002 geschlossenen Kaufverträgen die Verjährungsfrist des § 477 BGB a.F. auch dann gilt, wenn die Ansprüche erst nach diesem Tag entstanden sind	345
Bundesgerichtshof	2.11.2005	Zur Verjährung von Ansprüchen des Leasingnehmers gegen den Leasinggeber auf Rückzahlung von Mehrwertsteuerbeträgen, die der Leasingnehmer ohne Rechtsgrund periodisch auf die Leasingraten gezahlt hat	347
<b>Sonstiges</b>			
Bundesgerichtshof	24.10.2005	Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte für eine Unterlassungsklage wegen einer im Inland begangenen Eigentumsbeeinträchtigung durch einen im Ausland wohnenden Beklagten; Unterlassungsklage des Eigentümers wegen Eigentumsanmaßung gegenüber einem außenstehenden Dritten	350

## Bücherschau

Heidi Friedrich-Vache	Verbrauchsteuerkonforme Umsatzbesteuerung von Finanzdienstleistungen	351
	Rezensent: Rechtsanwalt/Steuerberater Dr. Till Fock, Berlin	

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem **\*** gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in der Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

Redaktion: Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt am Main; Rechtsanwalt Dr. Jürgen Than, Frankfurt am Main; Arne Wittig, Frankfurt am Main; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt am Main (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Stephan Steuer, ehem. stellv. Hauptgeschäftsführer und Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin (Vorsitzender); Dr. Gero Fischer, Vors. Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Gößmann, Leiter der Rechtsabteilung der HSH Nordbank AG, Hamburg/Kiel; Professor Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Direktor am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht, Hamburg; Rechtsanwalt Jochen Lehnhoff, Mitglied des Vorstandes des Bundesverbandes der Deutschen Volksbanken und Raiffeisenbanken e.V., Berlin; Rechtsanwalt Professor Dr. Hans-Jürgen Lwowski, Hamburg; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für deutsches und internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz; Dr. Joachim Siol, Richter am Bundesgerichtshof a.D., Ettlingen

Verlag: Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg, Bad Homburg  
 Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange, (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.com; Lektorat: Dr. Monika Diakité, (0 69) 27 32-172, E-Mail: m.diakite@wmrecht.com; Sekretariat: Elina Vykoukal, (0 69) 27 32-188, E-Mail: e.vykoukal@wmrecht.com  
 Anzeigen: Dr. Jens Zinke, (0 69) 27 32-265, E-Mail: j.zinke@wmrecht.com; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

Druck: Central-Druck Trost GmbH & Co. KG, Industriestraße 2, 63150 Heusenstamm, Telefon (0 61 04) 60 60

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 73,90 (einschl. 7% MwSt. € 4,83) + € 6,95 Versandkostenzuschlag (einschl. € -45 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 8,45 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2006 Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

**Urheber- und Verlagsrechte:** Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

**Manuskripte:** Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

**Hinweise für Autoren** unter [www.wertpapiermitteilung.com](http://www.wertpapiermitteilung.com)

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV