

**WM**

**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN**

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

**37**

16. September 2006  
60. Jahrgang  
Seiten 1749-1796

**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. Mülbart,  
Mainz

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

## AUS DEM INHALT:

Seite 1749

Univ.-Prof. Dr. Gerald Spindler und Dipl. iur. Roman A. Kasten, MLE, Göttingen

Der neue Rechtsrahmen für den Finanzdienstleistungssektor – die MiFID und ihre Umsetzung  
– Teil I –

Seite 1756

Jun.-Prof. Dr. Dagmar Gesmann-Nuissl, Kaiserslautern  
Quo vadis GmbH? – zum Entwurf des Gesetzes zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen (MoMiG) –

Seite 1765

OLG München, 22.2.2006  
Zur Frage der Erlaubnispflicht und Sittenwidrigkeit von Schuldscheindarlehensgeschäften

Seite 1782

BGH, 13.7.2006  
Unwirksame Aufrechnung aufgrund Konzernverrechnungsklausel nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens

Seite 1785

BGH, 10.8.2006  
Im Insolvenzverfahren des Hauptunternehmers bei Baumängeln Verlangen von Minderung statt Nachbesserung gegenüber Nachunternehmer

---

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

---

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Univ.-Prof. Dr. Gerald Spindler und Dipl. iur. Roman A. Kasten, MLE, Göttingen  
Der neue Rechtsrahmen für den Finanzdienstleistungssektor – die MiFID und ihre Umsetzung  
– Teil I – 1749
- Jun.-Prof. Dr. Dagmar Gesmann-Nuissl, Kaiserslautern  
Quo vadis GmbH? – zum Entwurf des Gesetzes zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur  
Bekämpfung von Missbräuchen (MoMiG) – 1756

### Rechtsprechung

#### **Bankrecht und Kapitalmarktrecht**

- OLG München 22.2.2006 Zur Frage der Sittenwidrigkeit bei Schuldscheindarle- 1765  
hensgeschäften, der Erlaubnispflichtigkeit von Schuld-  
scheindarlehengeschäften und Schuldscheindarlehen-  
pensionsgeschäften, der Schutzgesetzeigenschaft von  
§§ 32, 54 KWG und der Wirksamkeit der Abtretung einer  
zur Insolvenzmasse gehörenden Forderung durch den In-  
solvenzverwalter
- LG Coburg 29.12.2005 Zur Frage der Ursächlichkeit einer Haustürsituation für 1770  
den späteren Vertragsabschluss

#### **Gesellschaftsrecht**

- OLG Brandenburg 12.7.2006 Zur Einrede der eigenkapitalersetzenden Nutzungsüber- 1773  
lassung bei Vermieterinsolvenz und zum Ausschluss der  
Einwendung des vertragsuntreuen Mieters wegen feh-  
lender Gebrauchsgewährung bei Weitervermietung  
durch den Vermieter
- OLG München 22.3.2006 Zum Stehenlassen einer Gesellschaftersicherheit in der 1776  
Krise der Gesellschaft

#### **Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung**

- Bundesgerichtshof 6.7.2006 Zur Frage der Zulässigkeit eines Antrags des Schuldners 1778  
auf Restschuldbefreiung, der in einem früheren Insol-  
venzverfahren trotz Belehrung einen Antrag nicht recht-  
zeitig gestellt hatte
- Bundesgerichtshof 13.7.2006 Geltung des Vollstreckungsverbots während der Laufzeit 1780  
der Abtretungserklärung auch für Insolvenzgläubiger, die  
am Insolvenzverfahren nicht teilgenommen haben
- Bundesgerichtshof 13.7.2006 Zur Frage, ob die im Beschluss über die Ankündigung der 1781  
Restschuldbefreiung angegebene Laufzeit von Amts-  
wegen geändert werden kann
- Bundesgerichtshof 13.7.2006 Unwirksamkeit der Aufrechnung, die eine Konzernge- 1782  
sellschaft aufgrund einer Konzernverrechnungsklausel  
gegenüber Ansprüchen erklärt, die dem Insolvenz-  
schuldner gegen ein anderes Konzernunternehmen zu-  
stehen

Bundesgerichtshof	10.8.2006	Zum Recht des Insolvenzverwalters, im Insolvenzverfahren des Hauptunternehmers bei Baumängeln vom Nachunternehmer statt Nachbesserung Minderung zu verlangen	1785
-------------------	-----------	--	------

### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	14.6.2006	Zur Auslegung einer Provisionsvereinbarung eines Versicherungsvertrages, wonach der Vertreter für bestimmte Versicherungsarten keine Abschluss- oder Verlängerungsprovision, sondern eine Verwaltungsprovision erhält	1788
-------------------	-----------	---	------

### Sonstiges

Bundesverfassungsgericht	22.6.2006	Zur Feststellung des Vorliegens des Restitutionsauschlussgrundes des § 4 Abs. 2 VermG	1790
--------------------------	-----------	---	------

Bundesverfassungsgericht	14.7.2006	Zur Vereinbarkeit von § 15a EStG mit dem Gebot der Besteuerung nach der finanziellen Leistungsfähigkeit	1791
--------------------------	-----------	---	------

Bundesverfassungsgericht	26.7.2006	Zur von den Fachgerichten vorzunehmenden Überprüfung der Fortgeltung der Hamburgischen Verordnung über das Verbot der Zweckentfremdung von Wohnraum	1793
--------------------------	-----------	---	------

Bundesgerichtshof	27.7.2006	Ausschließlicher Rechtsweg zu den Finanzgerichten für eine Feststellungsklage gegen einen Duldungsbescheid der Finanzbehörde	1794
-------------------	-----------	--	------

### Bücherschau

James E. Byrne/Christopher Byrnes (Hrsg.)	2006 Annual Survey of Letter of Credit Law & Practice	1795
	Rezensent: Rechtsanwalt Klaus Vorpeil, Gau-Bickelheim	

Dagmar Pütz	Funktion und Reichweite der aktien- und kapitalmarktrechtlichen Aktionärsinformation in Deutschland, Frankreich und England	1795
	Rezensent: Richter Dr. Stefan R. Kranz, Mag. iur., Koblenz	

Uwe Hüffer	Aktiengesetz, 7. Aufl.	1796
------------	------------------------	------

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 Rechtskräfthinweis 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. Mülbart, 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: Herausbergemeinschaft 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 € 75,90 (einschl. 7% MwSt. € 4,97) + € 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 Herausbergemeinschaft 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 Verarbeitungen 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 vom 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