

Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

The logo for 'WuB' (Wirtschafts- und Bankrecht) is located in the top right corner. It consists of the letters 'WuB' in a stylized, outlined font, enclosed within a white rectangular border that has a slight 3D effect.

Bearbeitet von

RA Prof. Dr. Hans-Jürgen Lwowski, Hamburg

unter Mitwirkung von

Dr. Gero Fischer, Richter am BGH, Karlsruhe
Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Hamburg



www.wertpapiermitteilung.com

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main

WuB/Okt. 2002

Bei Interesse an
zurückliegenden Jahrgängen,
einer **abgeschlossenen Gesamtausgabe 1985–1994** oder
einer **CD-ROM** im Abonnement
wenden Sie sich bitte an den Verlag.

Vorabinformationen erhalten Sie im Internet unter
www.wertpapiermitteilung.com

Redaktion: Rechtsanwalt Professor Dr. Hans-Jürgen Lwowski, Hamburg

Redaktionsbeirat: Stephan Steuer, stellv. Hauptgeschäftsführer und Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin (Vorsitzender); Dr. Gero Fischer, Richter am BGH, Karlsruhe; Professor Dr. 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; Professor Dr. Peter O. Müllert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz; Dr. Joachim Siol, Richter am BGH, Karlsruhe

Verlag: Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG

Geschäftsführung: Ernst Padberg, Bad Homburg

Redaktionelle Leitung: Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-1 64; a.lange@wmrecht.com

Produktbetreuung: Ursula Huber (0 69) 27 32-1 47; u.huber@wmrecht.com

Anschrift des Verlags und der Redaktion: WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M., Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Telefon (0 69) 27 32-0, Durchwahl Vertrieb 27 32-2 53, Telefax (0 69) 23 26 85

Hinweise für Autoren unter: www.wertpapiermitteilung.com

© Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt a. M. 2002 ISSN 0178-2169

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

Erscheinungsweise: 12mal pro Jahr

Monatsbezugspreis: € 24,40 für Bezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

€ 26,90 für Nichtbezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

Alle Preise verstehen sich incl. MwSt. zzgl. Versandkosten.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Störungen des Arbeitsfriedens bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag. Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

Druck: Central-Druck Trost GmbH & Co., Industriestraße 2, 63150 Heusenstamm, Telefon (0 61 04) 6 06-0

Zitierweise: Die Zitierweise orientiert sich an der Gliederung und der lfd. Nummer, z.B.:

Unter dem Gliederungspunkt 1 (Bankrecht und Kreditsicherungsrecht):

OLG Nürnberg WuB I D 1. – 7.97 Häuser

Unter den übrigen Gliederungspunkten II-X:

BGH WuB II J. § 705 BGB 1.00 Hadding

WuB

Unter ständiger Mitarbeit von

- Prof. Dr. Holger Altmeyden, Passau
Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Tübingen
Prof. Dr. Theodor Baums, Osnabrück
Prof. Dr. Uwe Blaurock, Freiburg
VRiOLG a.D. Dr. Gunther Bokelmann, Frankfurt a. M.
RiBVerfG Dr. Siegfried Broß, Karlsruhe
RA Dr. Helmut Bruchner, München
Prof. Dr. Dr. h.c. Peter Bülow, Trier
Prof. Dr. Hermann-Josef Bunte, Hamburg
Prof. Dr. Peter Bydlinski, Graz
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Claus-Wilhelm Canaris, München
Prof. Dr. Carsten P. Claussen, Düsseldorf
Prof. Dr. Dagmar Coester-Waltjen, München
Prof. Dr. Georg Crezelius, Bamberg
Prof. Dr. Heinrich Dömer, Münster
Prof. Dr. Werner Ebke, LL.M., Konstanz
Prof. Dr. Jörn Eckert, Kiel
Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., Münster
Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
RiBvGH Dr. Gero Fischer, Karlsruhe
RA Reinfrid Fischer, Berlin
Prof. Dr. Jörg Fritzsche, Halle
Prof. Dr. Andreas Fuchs, LL.M., Konstanz
RiBvGH Dr. Hans Gerhard Ganter, Karlsruhe
VRiOLG a.D. Dr. Hartwin v. Gerkan, Hamburg
RA Dr. Wolfgang Gößmann, Hamburg
RiBvGH Prof. Wulf Goette, Karlsruhe
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, Erlangen
Prof. Dr. Mathias Habersack, Mainz
Prof. Dr. Franz Häuser, Leipzig
Prof. Dr. Heinz Christian Hafke, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Horst Hammen, Gießen
Dr. Thorwald Hellner, Leverkusen
Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel, Bovenanden
Prof. Dr. Joachim Hennichs, Münster
Prof. Dr. Harald Hermann, Nürnberg
RA Dr. Harald Hess, Mainz
Prof. Dr. Burkhard Heß, Tübingen
RA Dr. Ekkehardt von Heymann, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann, Trier
Prof. Dr. Norbert Horn, Köln
Prof. Dr. Uwe Hüffer, Bochum
RiBvGH Dr. Sybille Kessel-Wulf, Karlsruhe
RiBvGH Hans-Peter Kirchhof, Karlsruhe
Prof. Dr. Eckart Klein, Potsdam
Prof. Dr. Helmut Köhler, München
Prof. Dr. Johannes Köndgen, Bonn
Prof. Dr. Ingo Koller, Regensburg
Prof. Dr. Helmut Kollhoser, Münster
Prof. Dr. Horst Konzen, Mainz
RA beim BGH Prof. Dr. Achim Krämer, Karlsruhe
Prof. Dr. Friedrich Kübler, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Hermann Lange, Tübingen
Prof. Dr. Knut Werner Lange, Witten/Herdecke
Prof. Dr. Marcus Lutter, Bonn
Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg
RA Dr. Reinhard Marsch-Bamer, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Stephan Meder, Hannover
Prof. Dr. Dieter Medicus, München
RA Dr. Helmut Merkel, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens, Frankfurt a. M.
RA beim BGH Dr. Herbert Messer, Karlsruhe
Prof. Dr. Wernhard Möschel, Tübingen
Prof. Dr. Klaus Moritz, Hamburg
Prof. Dr. Peter O. Mühlert, Mainz
RiOLG Dr. Bernd Müller-Christmann, Karlsruhe
RA Dr. Jens Nielsen, Hamburg
Prof. Dr. Ulrich Noack, Düsseldorf
RA Dr. Manfred Obermüller, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Claus Ott, Hamburg
RA Dr. Bernd Peters, Hamburg
RA Volker Potthoff, Frankfurt a. M.
RA beim BGH Hilmar Raeschke-Kessler, LL.M., Karlsruhe
RA Dr. Dieter Rehbein, Köln
RA Dr. Jochen Richrath, München
Prof. Dr. Bruno Rimmelspacher, München
Prof. Dr. Dietrich Rümker, Kiel
Prof. Dr. Ingo Saenger, Münster
RiOLG Dr. Franz Schnauder, Karlsruhe
Prof. Dr. Uwe H. Schneider, Darmstadt/Mainz
RA Jürgen Schröter, Frankfurt a. M.
RA Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart/Tübingen
Prof. Dr. Eberhard Schwark, Berlin
Prof. Dr. Hans-Peter Schwintowski, Berlin
Prof. Dr. Reinhard Singer, Rostock
RiBvGH Dr. Joachim Siol, Karlsruhe
Prof. Dr. Stefan Smid, Kiel
RA Jürgen Sonnenhol, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Rolf Stümer, Freiburg
RA in Dr. Cornelia Summ, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Arndt Teichmann, Mainz
RA Dr. Jürgen Than, Frankfurt a. M.
RiBvGH Prof. Dr. Reinhold Thode, Karlsruhe
Prof. Dr. Wilhelm Uhlenbruck, Köln
RiAG Dr. Heinz Vallender, Köln
Prof. Dr. Wolfgang Voit, Marburg
RA Dr. Jürgen Vortmann, Berlin
Dr. Ahrend Weber, Berlin
RA Dr. Walter Weber, Hamburg
Prof. Dr. Reinhard Welter, Leipzig
Prof. Dr. Harm Peter Westermann, Tübingen
Prof. Dr. Armin Willingmann, Wernigerode
Banksyndikus Arne Wittig, Frankfurt a. M.



Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

Direkter Zugriff – Die praktische Seite

Damit Sie es leichter haben:

Die WuB-Monats-Ausgaben sind mit einer Klebebindung versehen, damit WuB z. B. problemlos in den Umlauf gegeben werden kann.

Zum Einsortieren in die Ordner sind die Seiten der einzelnen Entscheidungen leicht voneinander zu trennen und bereits gelocht.

Zur gliederungsorientierten Ablage:

WuB ist nach Rechtsgebieten geordnet. Römische Ziffern I bis X. = Rechtsgebiete.

Die Untergliederung der einzelnen Rechtsgebiete in Teilgebiete erfolgt durch Großbuchstaben, arabische Ziffern und Kleinbuchstaben.

(z. B. I F 1 a. = Bürgschaft)

Zu der Ablage innerhalb der Teilgebiete:

- **I (A.-L.): chronologische Anordnung:**
- **II – X:**
- **nach Gesetzen alphabetisch**
(z. B. in II C.: GmbHG – HGB – KapErhG, LöschG),
- **innerhalb der Gesetze nach Paragraphen,**
- **innerhalb eines Paragraphen:** Mehrere Entscheidungen zu einem Paragraphen chronologisch
(z. B. II A. § 304 AktG von 1.95 bis 1.01)

Die einzelnen Entscheidungen können problemlos anhand der **Übersichtszeilen** (obere und untere Kopfzeile) einsortiert werden. Als Beispiel:

Die obere Kopfzeile enthält die Angaben zu

- der Quelle „WuB“;
- dem Teilgebiet und den Untergliederungspunkten: Z.B. ist „I F 1 a. Bürgschaft 14.01“ die vierzehnte in WuB im Jahr 2001 veröffentlichte Entscheidung zum Teilgebiet Bürgschaft;
- dem Rechtsgebiet, z. B. Kreditsicherungsrecht.

Die untere Kopfzeile nennt das Gericht und enthält eine schlagwortartige Kennzeichnung der Entscheidung.

Um Zugriff auf alle wichtigen Entscheidungen zu haben, werden Anmerkungen grundsätzlich nicht aussortiert.

Das Einsortieren

erfolgt anhand der Rückenbeschilderung und der Zwischenregister der WuB-Ordner sowie der Übersichtszeilen der einzelnen Entscheidungen.

Die detaillierte Gliederung gewährleistet zusammen mit den Stichwort- und Entscheidungs-Verzeichnissen das problemlose Einsortieren sowie das Auffinden jeder in WuB veröffentlichten Entscheidung.

Stichwortverzeichnisse und Entscheidungsregister erhalten Sie jeweils für das erste Halbjahr und am Ende des Jahres als Einjahres-Verzeichnisse. Die Halbjahresverzeichnisse sollten dann jeweils entnommen werden.

WuB	I F 1 a.	Bürgschaft	14.01	Kreditsicherungsrecht
BGH	Einschränkung der Bürgenhaftung bei Bürgschaftsverlängerung als überraschende Regelung			

Inhaltsverzeichnis

I. Bankrecht und Kreditsicherungsrecht

- Unterscheidung zwischen Begründung und Kenntnisnahme von der Abtretung einer Bürgschaft
BGH 21. 3. 2002 – IX ZR 105/00; **WuB** I F 1 a. Bürgschaft 14.02 (WM 2002, 1002) **Wagner, E.** 925
- Harte Patronatserklärung für künftige Forderungen/Bedeutung einer Gerichtsstandsvereinbarung in einer Patronatserklärung
KG Berlin 18. 1. 2002 – 14 U 3416/00; **WuB** I F 1 c. Sonstige Mithaftung 5.02 (WM 2002, 1190) **Schütze, R.** 929
- Haftung der Bank im Hinblick auf die Erfüllung von Benachrichtigungspflichten beim Verfall von Optionsscheinen
LG Mönchengladbach 26. 11. 2001 – 1 O 490/00; **WuB** I G 1. Anlageberatung 5.02 (WM 2002, 386) **Wach, K. J. T./Lange, M.** 933
- Treuhandvertrag; Verstoß gegen das Rechtsberatungsgesetz; Nichtigkeit der Vollmacht
BGH 18. 9. 2001 – XI ZR 321/00; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 4.02/*Querverweisung* (WM 2001, 2113) **Balzer, P.** 937
- Bauträgermodell; Rechtsschein einer unwirksamen Vollmacht wegen Verstoßes gegen das RBerG
BGH 14. 5. 2002 – XI ZR 155/01; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 5.02 (WM 2002, 1273) **Koch, R.** 939
- Aufklärungspflicht der finanzierenden Bank bei Immobilienanlagen; Erfüllungsgehilfenhaftung
OLG Frankfurt a.M. 15. 8. 2001 – 23 U 130/00; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 6.02 (WM 2002, 1281) **Münscher, M.** 943
- Immobilienfinanzierung; Kombination von Darlehen und Lebensversicherung; Aufklärungspflichten der Bank; Haftung für Erfüllungsgehilfen
OLG München 19. 4. 2000 – 15 U 5324/99; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 7.02 (WM 2002, 1297) **Münscher, M.** 947
- Haftung bei Finanzierungsberatung
OLG Stuttgart 5. 4. 2000 – 9 U 203/99; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 8.02 (WM 2002, 1299) **Lwowski, H.-J./Wunderlich, N.-C.** 951

Verjährung von Prospekthaftungsansprüchen bei geschlossenen Immobilienfonds;
Haftungsfreizeichnung für leichte Fahrlässigkeit
BGH 14. 1. 2002 – II ZR 40/00; **WuB** I G 8. Prospekthaftung 2.02 (WM 2002, 813) **Ellerkmann, D.** 953

Umfang des Schadensersatzes bei pflichtwidriger Vermögensverwaltung
BGH 2. 5. 2002 – III ZR 100/01; **WuB** I G 9. Vermögensverwaltung 1.02
(WM 2002, 1177) **Gramlich, L./Mai, F.** 957

II. Gesellschafts- und Unternehmensrecht

Aktiengesellschaft; genehmigtes Kapital mit Bezugsrechtsausschluss; Löschung der
Eintragung der Durchführung der Kapitalerhöhung
OLG Frankfurt a.M. 29. 10. 2001 – 20 W 58/01; **WuB** II A. § 202 AktG 1.02 (WM 2002, 749) **Weber, R.** 959

Verwendung der Mittel einer Kapitalerhöhung vor Anmeldung
BGH 18. 3. 2002 – II ZR 363/00 (WM 2002, 963)
BGH 18. 3. 2002 – II ZR 364/00 (WM 2002, 965)
BGH 18. 3. 2002 – II ZR 369/00 (WM 2002, 966)
BGH 18. 3. 2002 – II ZR 11/01 (WM 2002, 967)
WuB II C. § 55 GmbHG 1.02 **Bayer, W./Pielka, H.** 963

Abtretung von Schadensersatzanspruch durch den Insolvenzverwalter
LG Berlin 24. 10. 2001 – 26 O 285/01; **WuB** II C. § 64 GmbHG 1.02 (WM 2002, 1246) **Hess, H.** 969

Zur Abwägung von Vollzugsinteresse und gerügter Rechtsverletzung
OLG Düsseldorf 27. 8. 2001 – 6 W 28/01; **WuB** II N. § 16 UmwG 1.02 (WM 2002, 1010) **Klose, H.** 973

IV. Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Auslegung und ergänzende Vertragsauslegung; vertragliche Regelungslücke;
Unternehmenskauf und vertragliche Übernahme der das Unternehmen betreffenden
Verbindlichkeiten
BGH 17. 4. 2002 – VIII ZR 297/01; **WuB** IV A. § 157 BGB 3.02 (WM 2002, 1229) **Hönn, G.** 977

Aufklärungspflicht der finanzierenden Bank bei Immobilienanlagen;
Erfüllungsgehilfenhaftung
OLG Frankfurt a.M. 15. 8. 2001 – 23 U 130/00; **WuB** IV A. § 278 BGB 2.02/*Querverweisung*
(WM 2002, 1281) **Münscher, M.** 979

Bauträgervertrag; Mehrhausanlage; Bereicherungsanspruch gegen finanzierende Bank? OLG Frankfurt a.M. 30. 1. 2002 – 4 U 181/00; WuB IV A. § 812 BGB 5.02 (WM 2002, 1288)	Maaß, E.	981
Gerichtsstand bei Verbraucherkredit-Haustürgeschäften BGH 9. 4. 2002 – XI ZR 32/99; WuB IV D. § 7 HWiG 1.02 (WM 2002, 1218)	Bülow, P./Artz, M.	985
Reichweite und Wirkung einer Feststellungsklage gegen Beschlussfassung über einen Jahresabschluss BGH 17. 12. 2001 – II ZR 27/01; WuB IV E. § 242 HGB 1.02 (WM 2002, 957)	Wittkowski, D.	987
VI. Insolvenz- und Zwangsvollstreckungsrecht		
Auflassungsvormerkung; Konkursfestigkeit; Löschananspruch; Zurückbehaltungsrecht BGH 7. 3. 2002 – IX ZR 457/99; WuB VI B. § 17 KO 4.02 (WM 2002, 971)	Pape, G.	991
Einstweilige Verfügung auf Herausgabe von Sicherungseigentum in der Insolvenz LG Stralsund 14. 3. 2002 – 7 O 95/02; WuB VI C. § 158 InsO 1.02 (WM 2002, 1504)	Hess, H.	995
Vollstreckungsunterwerfungserklärung eines Vertreters ohne Vertretungsmacht OLG Zweibrücken 21. 1. 2002 – 7 U 70/01; WuB VI E. § 767 ZPO 1.02 (WM 2002, 1927)	Walker, W.-D./Gaumann, R.	997
VII. Prozessrecht		
Rechtsfehlerhaftes Übergehen des Beweisantritts zur Hauptsache aufgrund der Würdigung von Indiztatsachen im Schadensersatzprozess nach gescheitertem Aktienkauf BGH 19. 3. 2002 – XI ZR 183/01; WuB VII A. § 286 ZPO 1.02 (WM 2002, 1004)	Vollkommer, G./Hoffmann, M.	1001
VIII. Notar- und Anwaltsrecht		
Treuhandvertrag; Verstoß gegen das Rechtsberatungsgesetz; Nichtigkeit der Vollmacht BGH 18. 9. 2001 – XI ZR 321/00; WuB VIII D. Art. 1 § 1 RBERG 5.02 (WM 2001, 2113)	Balzer, P.	1005

Forderungseinziehung als Verstoß gegen das RBERG
BGH 9. 4. 2002 – X ZR 228/00; **WuB** VIII D. Art. 1 § 1 RBERG 6.02
(WM 2002, 1085)

Kilian, M. 1009

X. Steuerrecht

Überschusserzielungsabsicht; Werbungskosten im Zusammenhang mit Einkünften
aus Kapitalvermögen
FG Niedersachsen 2. 10. 2001 – 13 K 66/96; **WuB** X. § 20 EStG 1.02
(WM 2002, 1390)

van Bebber, G. 1013

Soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an die WM-Fundstelle vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.