

Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

WuB
Juni 2006

Bearbeitet von

RA Prof. Dr. Hans-Jürgen Lwowski, Hamburg

unter Mitwirkung von

Dr. Gero Fischer, Vors. Richter am BGH, Karlsruhe

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

www.wertpapiermitteilung.com

**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN**
Frankfurt am Main

Bei Interesse an
zurückliegenden Jahrgängen,
einer **abgeschlossenen Gesamtausgabe 1985–1994, 1995–2004**
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, ehem. stellv. Hauptgeschäftsführer und Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin (Vorsitzender); Dr. Gero Fischer, Vors. Richter am BGH, Karlsruhe; Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Gößmann, Leiter der Rechtsabteilung der HSH Nordbank AG, Hamburg/Kiel; 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 a.D., Ettlingen

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

Geschäftsführung: Ernst Padberg, Bad Homburg

Redaktionelle Leitung: Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164; a.lange@wmrecht.com

Produktbetreuung: Dr. Jens Zinke (0 69) 27 32-265; j.zinke@wmrecht.com

Anschrift des Verlags und der Redaktion: WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M., Düsseldorfer Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Telefon (0 69) 27 32-0, Durchwahl Vertrieb 27 32-253, Telefax (0 69) 23 26 85

Hinweise für Autoren unter: www.wertpapiermitteilung.com

© Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt a. M. 2006 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: 12 mal pro Jahr

Monatsbezugspreis: € 28,90 für Bezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

€ 33,90 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):

BGH WuB I D 5 b. – 1.05 W. Gößmann

Unter den übrigen Gliederungspunkten II-X:

LG Frankfurt a.M. WuB II A. § 131 AktG 1.06 U. H. Schneider

WuB

Unter ständiger Mitarbeit von

- Prof. Dr. Holger Altmeyden, Passau
Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Tübingen
RiBGH Wolfgang Ball, Karlsruhe
Prof. Dr. Theodor Baums, Frankfurt a.M.
Prof. Dr. Walter Bayer, Jena
RiBGH Dr. Alfred Bergmann, Karlsruhe
Prof. Dr. Uwe Blaurock, Freiburg
RiBVerfG Dr. Siegfried Broß, Karlsruhe
RA Dr. Helmut Bruchner, München
Prof. Dr. Dr. h.c. Peter Bülow, Trier
Prof. Dr. Peter Bydlinski, Graz
Prof. Dr. Dr. h.c.mult. Claus-Wilhelm Canaris, München
Prof. Dr. Heinrich Dömer, Münster
Prof. Dr. Werner Ebke, LL.M., Heidelberg
Prof. Dr. Jörn Eckert, Kiel
Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., München
Prof. Dr. Dorothee Einsele, Kiel
RiBGH Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe
Prof. Dr. Christina Escher-Weingart, Stuttgart
VRiBGH Dr. Gero Fischer, Karlsruhe
RA Reinfrid Fischer, Berlin
Prof. Dr. Jörg Fritzsche, Regensburg
RA Dr. Andreas Früh, München
Prof. Dr. Andreas Fuchs, LL.M., Osnabrück
RiBGH Dr. Hans Gerhard Ganter, Karlsruhe
RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrein, Karlsruhe
VRIOLG a.D. Dr. Hartwin v. Gerkan, Hamburg
RA Dr. Wolfgang Gößmann, Hamburg
VRiBGH Prof. Dr. Wulf Goette, Karlsruhe
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, Berlin
Prof. Dr. Mathias Habersack, Mainz
Prof. Dr. Franz Häuser, Leipzig
Prof. Dr. Heinz Christian Hafke, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Horst Hammen, Gießen
Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln
Prof. Dr. Harald Herrmann, Nürnberg
RA Dr. Harald Hess, Mainz
Prof. Dr. Burkhard Hess, Heidelberg
RA Dr. Ekkehardt von Heymann, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann, Trier
Prof. Dr. Uwe Hüffer, Bochum
RiBGH Dr. Sybille Kessel-Wulf, Karlsruhe
RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof, Karlsruhe
Prof. Dr. Eckart Klein, Potsdam
Prof. Dr. Helmut Köhler, München
Prof. Dr. Johannes Köndgen, Bonn
Prof. Dr. Ingo Koller, Regensburg
VRiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft, Karlsruhe
Prof. Dr. Knut Werner Lange, Witten/Herdecke
Prof. Dr. Tobias Lettl, LL.M., Potsdam
Prof. Dr. Karl-Georg Loritz, Bayreuth
Prof. Dr. Marcus Lutter, Bonn
Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg
Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg
RA Prof. 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. Thomas M. J. Möllers, Augsburg
Prof. Dr. Wernhard Möschel, Tübingen
Prof. Dr. Klaus Moritz, Hamburg
Prof. Dr. Peter O. Mülbart, Mainz
RiOLG Dr. Bernd Müller-Christmann, Karlsruhe
RA Dr. Michael Münscher, Frankfurt a.M.
RA beim BGH Dr. Wendt Nassall, Karlsruhe
RA Dr. Jens Nielsen, Hamburg
Prof. Dr. Ulrich Noack, Düsseldorf
VRiBGH Gerd Nobbe, Karlsruhe
Prof. Dr. Claus Ott, Hamburg
RiOLG Dr. Gerhard Pape, Celle
RA Dr. Bernd Peters, Hamburg
RA Dr. Jochen Richrath, München
Prof. Dr. Bruno Rimmelspacher, München
Wiss. Referent Dr. Markus Roth, Hamburg
Prof. Dr. Ingo Saenger, Münster
VRiBGH a.D. Herbert Schimansky, Marxzell
RiOLG Dr. Franz Schnauder, Karlsruhe
Prof. Dr. Uwe H. Schneider, Darmstadt/Mainz
RA Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart/Tübingen
Prof. Dr. Eberhard Schwark, Berlin
Prof. Dr. Hans-Peter Schwintowski, Berlin
Prof. Dr. Reinhard Singer, Berlin
RiBGH a.D. Dr. Joachim Siol, Ettlingen
Prof. Dr. Stefan Smid, Kiel
RA Jürgen Sonnenhol, Fürth
RA Dr. Jürgen Than, Frankfurt a. M.
RA, RiBGH a.D. Prof. Dr. Reinhold Thode, Landau
RiAG Prof. Dr. Heinz Vallender, Köln
Prof. Dr. Frank van Look, Leipzig
Prof. Dr. Rüdiger Veil, Hamburg
Prof. Dr. Wolfgang Voit, Marburg
RA Dr. Jürgen Vortmann, Cloppenburg
Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker, Gießen
Dr. Ahrend Weber, Berlin
Prof. Dr. Reinhard Welter, Leipzig
Prof. Dr. Johannes Wertensbruch, Marburg
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

- Bankgeheimnis; Schutzpflichten aus einem Darlehensvertrag; Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte; konzernrechtliches Trennungsprinzip
BGH 24.1.2006 – XI ZR 384/03; **WuB** I B 2. Bankgeheimnis/-auskunft 3.06 (WM 2006, 380) **Segna, U.** 357
- Belegloser Zahlungsverkehr; Kontoanrufprüfung; Verzicht auf Kontoanrufprüfung
BGH 15.11.2005 – XI ZR 265/04; **WuB** I D 1. Überweisungsverkehr 3.06 (WM 2006, 28) **Gößmann, W.** 361
- Beweis des ersten Anscheins bei Missbrauch einer Kreditkarte und PIN
AG Regensburg 2.9.2005 – 9 C 731/05; **WuB** I D 5 a. Kreditkarte 1.06 (WM 2006, 91) **Aepfelbach, R. R.** 365
- § 7 MaBV-Bürgschaft: gegenständlich beschränkte Bürgschaft
OLG Koblenz 5.1.2006 – 5 U 239/04; **WuB** I E 4. Bankbürgschaft/Avalgeschäft 2.06 (WM 2006, 481) **Thode, R.** 369
- Anforderungen an Übersichtlichkeit und Verständlichkeit bei Prospekten
BGH 12.1.2006 – III ZR 407/04; **WuB** I G 8. Prospekthaftung 4.06 (WM 2006, 522) **Hanowski, B.** 371
- Rechtsstellung des Leasingnehmers mit Verbrauchereigenschaft
BGH 21.12.2005 – VIII ZR 85/05; **WuB** I J 2. Leasing 1.06 (WM 2006, 495) **Beckmann H.** 373

II. Gesellschafts- und Unternehmensrecht

- Veröffentlichungs- und Vorlagepflichten bei Erfordernis der Zustimmung der Hauptversammlung zu einem Vertrag
OLG Schleswig 8.12.2005 – 5 U 57/04; **WuB** II A. § 124 AktG 1.06 (WM 2006, 231) **Butzke, V.** 377
- Bestätigungsbeschluss und positive Beschlussfeststellungsklage
BGH 12.12.2005 – II ZR 253/03; **WuB** II A. § 244 AktG 1.06 (WM 2006, 402) **Müller, H.-F.** 381
- Klagebefugnis; Squeeze-out
OLG Stuttgart 16.11.2005 – 20 U 2/05; **WuB** II A. § 327a AktG 4.06 (WM 2006, 292) **Gesmann-Nuissl, D.** 383

Analoge Anwendung des § 287 Abs. 3 AktG auf Geschäftsführer und Gesellschafter der Komplementär-GmbH einer KGaA; analoge Anwendung des § 285 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 AktG auf Entsendungsrechte in den AR; kein unzulässiges Umgehungsgeschäft in Form der Übertragung der Namensaktien auf ein Familienmitglied, das zur Ausübung der Entsendungsrechte in der Lage ist
BGH 5.12.2005 – II ZR 291/03; **WuB** II B. § 287 AktG 1.06 (WM 2006, 138) **Kersting, M. O.** 387

Sanierungsprivileg; Eigenkapitalersatz; eigenkapitalersetzendes Darlehen
BGH 21.11.2005 – II ZR 277/03; **WuB** II C. § 32a GmbHG 2.06 (WM 2006, 399) **Bachmann G.** 389

Treuepflichten der Komplementär-GmbH bei Erhöhung des Stammkapitals
BGH 5.12.2005 – II ZR 13/04; **WuB** II G. § 161 HGB 1.06 (WM 2006, 436) **Bälz, U.** 391

IV. Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Verjährung von Rückerstattungsansprüchen des Leasinggebers wegen rechtsgrundlos gezahlter Mehrwertsteuerbeträge
BGH 2.11.2005 – VIII ZR 39/04; **WuB** IV A. § 197 a.F. BGB 1.06 (WM 2006, 347) **Grothe, H.** 393

Pflicht des Rechtsanwalts zur Sachverhaltsaufklärung; Pflichtverletzung des Anwalts, der eine einschlägige Vorschrift aus einer entlegenen Rechtsmaterie übersieht
BGH 22.9.2005 – IX ZR 23/04; **WuB** IV A. § 675 BGB 2.06 (WM 2005, 2197) **Henssler, M./Michel, D.** 397

AGB-Transparenzkontrolle bei Hauptleistungspflicht aus Altverträgen; Anforderungen an Transparenz in AGB; AGB-Haftung des GmbH-Gesellschafters und Geschäftsführers
BGH 26.10.2005 – VIII ZR 48/05; **WuB** IV C. § 9 AGBG 1.06 (WM 2006, 585) **Hönn, G.** 401

Verpfändung als Haustürgeschäft; Bagatellisierung eines Risikos
BGH 10.1.2006 – XI ZR 169/05; **WuB** IV D. § 312 BGB 1.06 (WM 2006, 377) **Medicus, D.** 405

Rechtsstellung von Gesellschaft und Organmitglied in der D&O-Versicherung
OLG München 15.3.2005 – 25 U 3940/04; **WuB** IV F. § 149 VVG 1.06 (WM 2006, 452) **Koch, R.** 407

VI. Insolvenz- und Zwangsvollstreckungsrecht

Perpetuatio fori im europäischen Insolvenzrecht
EuGH 17.1.2006 – Rs. C-1/04; **WuB** VI A. § 4 InsO 1.06 (WM 2006, 485) **Saenger I./Klockenbrink, U.** 411

Keine Zuständigkeit des Rechtsbeschwerdegerichts für die Anordnung von Sicherungsmaßnahmen BGH 1.12.2005 – IX ZB 208/05; WuB VI A. § 21 InsO 2.06 (WM 2006, 189)	Bartels, G.	413
Anforderungen an die Sachverhaltsermittlung bei Entlassung des Insolvenzverwalters aus wichtigem Grund BGH 8.12.2005 – IX ZB 308/04; WuB VI A. § 59 InsO 1.06 (WM 2006, 440)	Bartels, C.	415
Vergütungsansprüche des vorläufigen Insolvenzverwalters BGH 14.12.2005 – IX ZB 256/04; (WM 2006, 530) BGH 14.12.2005 – IX ZB 268/04; (WM 2006, 534) WuB VI A. § 63 InsO 2.06	Tetzlaff, Ch.	417
Nichteintritt des Verwalters und außerordentliche Kündigung von Dauerschuldverhältnissen als aufschiebende Bedingung des Rechtserwerbs BGH 17.11.2005 – IX ZR 162/04; WuB VI A. § 91 InsO 1.06 (WM 2006, 144)	Bartels, K.	423
Gläubigerbenachteiligung bei Übertragung eines Grundstücks BGH 20.10.2005 – IX ZR 276/02; WuB VI A. § 130 InsO 2.06 (WM 2006, 490)	Hess, H.	427
Verwertungsrecht des Insolvenzverwalters BGH 17.11.2005 – IX ZR 174/04; WuB VI A. § 166 InsO 1.06 (WM 2006, 241)	Mohrbutter, H.	429
Verbraucherinsolvenzverfahren; Gläubigerverzeichnis; Forderungsverzeichnis; Rücknahmefiktion; Unanfechtbarkeit BGH 7.4.2005 – IX ZB 195/03; WuB VI A. § 305 InsO 1.06 (WM 2005, 1131)	Pape, G.	431
Gläubigerbenachteiligung bei Übertragung eines Grundstücks BGH 20.10.2005 – IX ZR 276/02; WuB VI B. § 1 AnfG 1.06/ <i>Querverweisung</i> (WM 2006, 490)	Hess, H.	433
Neue Pfändungstabelle; Anpassung der Pfändungsfreigrenzen; Blankettbeschluss BGH 24.1.2006 – VII ZB 93/05; WuB VI D. § 850c ZPO 1.06 (WM 2006, 488)	Meller-Hannich, C.	435
Zwangsversteigerung nach Grundstücksvereinigung gem. § 890 BGB BGH 24.11.2005 – V ZB 23/05; WuB VI E. § 27 ZVG 1.06 (WM 2006, 297)	Hintzen, U.	437

VII. Prozessrecht

Gewinnzusage (§ 661a BGB) aus dem Ausland; Erfüllungsort internationale Zuständigkeit nach Art. 5 Abs. 1 Nr. 1 EuGVÜ (jetzt Art. 5 Abs. 1 Nr. 1 EuGVVO) BGH 1.12.2005 – III ZR 191/03; WuB VII B. Art. 5 EuGVVO 2.06 (WM 2006, 151)	Magnus, U. 441
Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte für eine Unterlassungsklage BGH 24.10.2005 – II ZR 329/03; WuB VII B. Art. 5 EuGVVO 3.06 (WM 2006, 350)	Rauscher, T. 443
Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte bei grenzüberschreitendem Termingeschäft OLG Koblenz 29.9.2005 – 5 U 131/05; WuB VII B. Art. 15 EuGVVO 1.06 (WM 2006, 484)	Rauscher, T. 447
Anerkennung ausländischer Entscheidung; Übergang vom EuGVÜ zur EuGVVO BGH 8.12.2005 – IX ZB 28/04; WuB VII B. Art. 66 EuGVVO 1.06 (WM 2006, 502)	Magnus, U. 451

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.