

# Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

**WuB**  
Dezember 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](http://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](http://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  
VRiBGH Wolfgang Ball, Karlsruhe  
Prof. Dr. Theodor Baums, Frankfurt a.M.  
Prof. Dr. Walter Bayer, Jena  
RiBGH Dr. Alfred Bergmann, Karlsruhe  
Prof. Dr. Georg Bitter, Mannheim  
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 Hermann, 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 Wertenbruch, 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.

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

# Inhaltsverzeichnis

## I. Bankrecht und Kreditsicherungsrecht

Anscheinsbeweis beim Kreditkartenmissbrauch  
LG Hamburg 4.5.2005 – 326 O 208/04; (WM 2006, 1623)  
AG Frankfurt a.M. 13.4.2006 – 32 C 3051/05-18; (WM 2006, 1625)  
**WuB I D 5 a. Kreditkarte 2.06** Koch, R. 829

Finanzierungsfonds für „Schrottimmobilien“; verbundene Geschäfte; Heilung der  
Formnichtigkeit von Verbraucherkreditverträgen; Original einer Vollmacht; Ansprüche  
gegen Dritte als Grundlage für Zurückbehaltungsrechte  
BGH 25.4.2006 – XI ZR 219/04; (WM 2006, 1060)  
BGH 25.4.2006 – XI ZR 106/05; (WM 2006, 1066)  
**WuB I E 2. § 6 VerbrKrG 3.06** Mankowski, P. 835

Kreditbürgschaft; Verjährung; Beginn der Verjährung des Bürgschaftsanspruchs  
OLG München 20.7.2006 – 19 U 3419/06; **WuB I F 1 a. Bürgschaft 5.06**  
(WM 2006, 1813) Jungmann, C. 841

## II. Gesellschafts- und Unternehmensrecht

Kein Anspruch auf Gleichbehandlung des Minderheitsaktionärs, wenn der Großaktionär  
pflichtwidrig bevorzugt wurde  
OLG Celle 19.7.2006 – 9 U 15/06; **WuB II A. § 53a AktG 1.06** (WM 2006, 1726) Hellgardt, A. 845

Entlastung von Vorstand und Aufsichtsrat  
OLG München 13.9.2005 – 7 U 2759/05; **WuB II A. § 120 AktG 1.06** (WM 2006, 1486) Rellermeyer, K. 847

Keine Anwendbarkeit des Schuldverschreibungsgesetzes auf Genussscheine  
LG Frankfurt a.M. 4.4.2006 – 2-09 T 133/06; **WuB II A. § 221 AktG 1.06** (WM 2006, 1340) Roth, M. 849

Vereinfachter Bezugsrechtsausschluss bei der Ausgabe von Wandelschuldverschreibungen  
OLG München 1.6.2006 – 23 U 5917/05; **WuB II A. § 221 AktG 2.06**  
(WM 2006, 1525) Hasselbach, K./Hoffmann, N. 851

Konkludente Zustimmung zur Begründung eines Treuhandverhältnisses an  
GmbH-Geschäftsanteilen; Beweislastverteilung bei schwebender Unwirksamkeit  
des Treuhandvertrages  
BGH 10.5.2006 – II ZR 209/04; **WuB II C. § 15 GmbHG 2.06** (WM 2006, 1523) Bayer, W./Graff, S. 853

#### IV. Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Erfüllung des Freistellungsanspruchs eines Gesamtschuldners vor Fälligkeit  
als inkongruente Deckung

BGH 20.7.2006 – IX ZR 44/05; **WuB** IV A. § 426 BGB 1.06/*Querverweisung* (WM 2006, 1637) **Kreft, G.** 857

Mängelbeseitigungsverlangen einer WEG gegenüber dem Bauträger

BGH 27.7.2006 – VII ZR 276/05; **WuB** IV A. § 634 BGB 1.06 (WM 2006, 1901) **Wagner, K.-R.** 859

Haftung des Steuerberaters wegen vertragswidriger Beratung über Kirchensteuer

BGH 18.5.2006 – IX ZR 53/05; **WuB** IV A. § 675 BGB 3.06 (WM 2006, 1736) **Zugehör, H.** 861

#### VI. Insolvenz- und Zwangsvollstreckungsrecht

Gläubigerantrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens

BGH 13.6.2006 – IX ZB 214/05; **WuB** VI A. § 14 InsO 1.06 (WM 2006, 1629) **Mohrbutter, H.** 865

Rechtliches Interesse an Verfahrenseröffnung auch bei Wahlrecht des künftigen  
Verwalters nach § 103 InsO

BGH 29.6.2006 – IX ZB 245/05; **WuB** VI A. § 14 InsO 2.06 (WM 2006, 1632) **Bartels, C.** 867

Keine Erfüllung eines rechtskräftig zu Lasten der Insolvenzmasse titulierten Räumungs-  
anspruchs durch Freigabe

BGH 2.2.2006 – IX ZR 46/05; **WuB** VI A. § 55 InsO 2.06 (WM 2006, 1496) **Soehring, K.** 869

Weites Auswahlermessen bei der Bestellung von Insolvenzverwaltern nicht verfassungswidrig

BVerfG 12.7.2006 – 1 BvR 1493/05; (WM 2006, 1680)

BVerfG 12.7.2006 – 1 BvR 1469/05; (WM 2006, 1681)

BVerfG 19.7.2006 – 1 BvR 1351/06; (WM 2006, 1683)

**WuB** VI A. § 56 InsO 1.06 **Vallender, H.** 871

Zuschlag zur Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters bei Mitwirkung an  
Unternehmensübertragung

BGH 12.6.2006 – IX ZB 127/04; **WuB** VI A. § 63 InsO 5.06 (WM 2006, 1492) **Bartels, C.** 875

Einzugsbefugnis des Insolvenzverwalters

BGH 9.8.2006 – IX ZB 200/05; **WuB** VI A. § 92 InsO 1.06 (WM 2006, 1817) **Mohrbutter, H.** 877

Insolvenzfestigkeit von Konzernverrechnungsklauseln

BGH 13.7.2006 – IX ZR 152/04; **WuB** VI A. § 94 InsO 2.06 (WM 2006, 1782) **Berger, K. P./Ueding, S.** 879

Erfüllung des Freistellungsanspruchs eines Gesamtschuldners vor Fälligkeit als inkongruente Deckung BGH 20.7.2006 – IX ZR 44/05; <b>WuB</b> VI A. § 131 InsO 7.06 (WM 2005, 1637)	<b>Kreft, G.</b>	881
Anfechtbarkeit eines Ausgleichs von Darlehenskosten zu Lasten eines debitorischen Kontokorrentkontos bei einem Kreditinstitut OLG Naumburg 15.2.2006 – 5 U 158/05; <b>WuB</b> VI A. § 143 InsO 1.06 (WM 2006, 1677)	<b>Cartano, K.</b>	883
Unzulässigkeit der Pfändung mithaftender Miet-/Pachtzinsen aus dinglichem Titel während des Insolvenzverfahrens BGH 13.7.2006 – IX ZB 301/04; <b>WuB</b> VI A. § 165 InsO 1.06 (WM 2006, 1685)	<b>Tetzlaff, Ch.</b>	885
Voraussetzungen der Zulässigkeit eines erneuten Insolvenz- und Restschuldbefreiungsantrags des Schuldners BGH 6.7.2006 – IX ZB 263/05; <b>WuB</b> VI A. § 287 InsO 2.06 (WM 2006, 1778)	<b>Vallender, H.</b>	887
Geltung des Vollstreckungsverbots während der Laufzeit der Abtretungserklärung auch für Insolvenzgläubiger, die nicht am Insolvenzverfahren teilgenommen haben BGH 13.7.2006 – IX ZB 288/03; <b>WuB</b> VI A. § 294 InsO 1.06 (WM 2006, 1780)	<b>Ehricke, U.</b>	889
Schadensersatz nach § 945 ZPO wegen Vollziehung einer Unterlassungsverfügung BGH 20.7.2006 – IX ZR 94/03; <b>WuB</b> VI D. § 945 ZPO 1.06 (WM 2006, 1742)	<b>Walker, W.-D.</b>	891
<b>VIII. Notar- und Anwaltsrecht</b>		
Vollmachtserteilung und Übertragung der Geschäftsführung von Immobilienfonds-GbR an Nicht-Gesellschafter fallen nicht unter das RBerG BGH 18.7.2006 – XI ZR 143/05; <b>WuB</b> VIII D. Art. 1 § 1 RBerG 7.06 (WM 2006, 1673)	<b>Hoffmann, F.</b>	893

**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.**

