

Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

WuB
September 2007

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: Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Gößmann, Leiter der Rechtsabteilung der HSH Nordbank AG, Hamburg/Kiel (Vorsitzender); Dr. Gero Fischer, Vors. Richter am BGH, Karlsruhe; Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin; Professor Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Direktor am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht, Hamburg; Dr. Hans-Ulrich Joeres, Richter am BGH, Karlsruhe; Rechtsanwalt Jochen Lehnhoff, Mitglied des Vorstandes des Bundesverbandes der Deutschen Volksbanken und Raiffeisenbanken e.V., Berlin; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz

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. 2007 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: € 29,90 für Bezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

€ 34,90 für Nichtbezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

Alle Preise verstehen sich inkl. 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 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 Dr. h.c. 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

- Gemeinschaftskonto; Auskunft und Rechnungslegung
LG Kleve 22.11.2006 - 4 O 110/06; **WuB** I C 3. Sonderkonto 2.07 (WM 2007, 830) **Hadding, W.** 577
- Fehlgehende Überweisung im beleglosen Überweisungsverkehr
OLG Dresden 19.3.2007 - 8 U 311/07; **WuB** I D 1. Überweisungsverkehr 3.07 (WM 2007, 1023) **Meder, St./Flick, M.** 581
- Anlageberatung im Familienkreis; Risikoverteilung
BGH 19.4.2007 - III ZR 75/06; **WuB** I G 1. Anlageberatung 5.07 (WM 2007, 1020) **Hornberg, M.** 583
- Berechnung des Schadens aus pflichtwidrigen Geschäften eines Vermögensverwalters
OLG Köln 18.10.2006 - 13 U 216/05; **WuB** I G 9. Vermögensverwaltung 1.07 (WM 2007, 1067) **Fink, J. U.** 585
- Voraussetzungen für die Zulässigkeit einer echten Rückwirkung der Umlagepflicht; Gleichbehandlung von Kreditinstituten und Finanzdienstleistungsinstituten bei der Kostenumlage
BVerfG 27.2.2007 - 1 BvR 3140/06; **WuB** I L 1. § 51 KWG 1.07 (WM 2007, 729) **Hafke, H. Ch.** 589

II. Gesellschafts- und Unternehmensrecht

- Beschlussfähigkeit; dreiköpfiger Aufsichtsrat; nicht konkretisierter Beratungsvertrag
BGH 2.4.2007 - II ZR 325/05; **WuB** II A. § 108 AktG 1.07 (WM 2007, 1025, 1344) **Schneider, U. H.** 591
- Beschlussfähigkeit; dreiköpfiger Aufsichtsrat; nicht konkretisierter Beratungsvertrag
BGH 2.4.2007 - II ZR 325/05; **WuB** II A. § 114 AktG 2.07/*Querverweisung* (WM 2007, 1025, 1344) **Schneider, U. H.** 593
- Nebeneinander von Hinterlegung und Bestandsnachweis bei der Hauptversammlung börsennotierter Gesellschaften ohne Vorratsbeschluss
LG München I 25.1.2007 - 5HK O 21197/06; **WuB** II A. § 123 AktG 1.07 (WM 2007, 975) **Butzke, V.** 595
- Keine Anwendbarkeit des Schuldverschreibungsgesetzes auf Genussscheine mit Verlustbeteiligung
OLG Frankfurt a.M. 28.04.2006 - 20 W 158/06; **WuB** II A. § 221 AktG 1.07 (WM 2007, 828) **Meixner, R.** 597
- Amtsniederlegung durch Versammlungsleiter der Hauptversammlung kein Anfechtungsgrund; Nachschieben von Anfechtungsgründen nach der Präklusionsfrist im Umwandlungsrecht
LG München I 29.3.2007 - 5HK O 11176/06; **WuB** II A. § 246 AktG 1.07 (WM 2007, 1276) **Hellgardt, A.** 601

Vorbehalt der Aufhebungsbefugnis der Vertragsschließenden BGH 8.5.2007 - VIII ZR 235/06; WuB II C. § 15 GmbHG 1.07 (WM 2007, 1217)	Hadding, W.	603
Freie Hinauskündigung; testamentarische Anordnung BGH 19.3.2007 - II ZR 300/05; WuB II F. § 723 BGB 1.07 (WM 2007, 935)	Bälz, U.	605
IV. Bürgerliches Recht und Handelsrecht		
Wirksamkeit von umfassenden Treuhändervollmachten bei Anlagemodellen; Nachweis des Gutglaubensschutzes bei aufschiebend bedingten Vollmachten OLG Stuttgart 11.4.2007 - 9 U 224/06; WuB IV A. § 172 BGB 2.07 (WM 2007, 1121)	Hertel, Ch.	607
Vorbehalt der Aufhebungsbefugnis der Vertragsschließenden BGH 8.5.2007 - VIII ZR 235/06; WuB IV A. § 328 BGB 2.07/ <i>Querverweisung</i> (WM 2007, 1217)	Hadding, W.	609
Aufklärungspflicht des Rechtsanwalts bei mehreren rechtlichen Handlungsalternativen BGH 1.3.2007 - IX ZR 261/03; WuB IV A. § 675 BGB 3.07 (WM 2007, 1183)	Bergmann, A.	611
Direktkondiktion bei fehlender Anweisungslage; Rechtsschein; Beweislast OLG Köln 5.2.2007 - 13 U 200/06; WuB IV A. § 812 BGB 4.07 (WM 2007, 1119)	Buck-Heeb, P.	613
Schiedsvereinbarung in Verbraucher-AGB BGH 1.3.2007 - III ZR 164/06; WuB IV C. § 307 BGB 2.07 (WM 2007, 959)	Pfeiffer, T.	615
Deutlichkeitsgrundsatz für die Widerrufsbelehrung; Konkretisierung des Zusatzverbots nach § 2 Abs. 1 Satz 3 HWiG BGH 24.4.2007 - XI ZR 191/06; WuB IV D. § 2 HWiG 1.07 (WM 2007, 1117)	Bülow, P.	619
Widerrufsbelehrung; Hinweis auf Rechte; Widerrufsrecht, Fristbeginn und Vertragsschluss bei Haustürgeschäft; BGB-InfoV Anlage 2 Fußnote 4 BGH 12.4.2007 - VII ZR 122/06; WuB IV D. § 312 BGB 1.07 (WM 2007, 1115)	Hönn, G.	621
VI. Insolvenz- und Zwangsvollstreckungsrecht		
Prozesskostenhilfe im Verbraucherinsolvenzverfahren BGH 22.3.2007 - IX ZB 94/06; WuB VI A. § 4 InsO 1.07 (WM 2007, 1035)	Tetzlaff, Ch.	623
Insolvenzeröffnungsverfahren; Gläubigerantrag; Insolvenzgrund; Verjährungseinrede BGH 29.3.2007 - IX ZB 141/06; WuB VI A. § 14 InsO 2.07 (WM 2007, 1132)	Pape, G.	625
Vorläufiger Insolvenzverwalter; Verjährung; anwendbares Recht; Auslagenpauschale BGH 6.4.2006 - IX ZB 109/05; WuB VI A. § 21 InsO 5.07/ <i>Querverweisung</i> (WM 2007, 127)	Pape, G.	629

Vorläufiger Insolvenzverwalter; Verjährung; anwendbares Recht; Auslagenpauschale BGH 6.4.2006 - IX ZB 109/05; WuB VI A. § 63 InsO 2.07 (WM 2007, 127)	Pape, G. 631
Vergütung des Insolvenzverwalters BGH 29.3.2007 - IX ZB 153/06; WuB VI A. § 63 InsO 3.07 (WM 2007, 1072)	Kirchhof, H.-P. 635
Wahlrecht des Insolvenzverwalters beim Leasing von Mobilien und Anspruch des Vermieters auf Nutzungsentschädigung nach § 546a Abs. 1 BGB BGH 1.3.2007 - IX ZR 81/05; WuB VI A. § 103 InsO 2.07 (WM 2007, 840)	Würdinger, M. 637
Gläubigerbenachteiligung im Anfechtungsrecht BGH 19.4.2007 - IX ZR 199/03; WuB VI A. § 129 InsO 3.07 (WM 2007, 1133)	Hess, H. 641
Anfechtbarkeit von Globalzessionen; keine inkongruente Deckung LG Berlin 26.1.2007 - 23 O 32/06; (WM 2007, 396) LG Chemnitz 22.12.2006 - 2 O 208/06; (WM 2007, 397) WuB VI A. § 131 InsO 3.07	Edelmann, H./Zeller, U. 643
Anfechtbarkeit der Abtretung künftiger Forderungen im Rahmen der Anschluss- zession LG Arnsberg 21.2.2007 - 2 O 356/06; WuB VI A. § 131 InsO 4.07 (WM 2007, 982)	Cartano, K. 647
Befriedigungsregeln bei Zwangsvollstreckung wegen eines zuletzt zu zahlenden Teilbetrages BGH 29.3.2007 - V ZB 160/06; WuB VI D. § 775 ZPO 1.07 (WM 2007, 1127)	Bartels, K. 649
Vormerkung; Veräußerungsverbot; Duldung der Zwangsvollstreckung BGH 26.4.2007 - IX ZR 139/06; WuB VI D. § 867 ZPO 1.07 (WM 2007, 1137)	Brehm, W. 651
VII. Prozessrecht	
Verjährungshemmung; Rückwirkung der Zustellung; Individualisierung des Anspruchs im Mahnverfahren; Zession OLG Dresden 4.10.2006 - 8 U 1272/06; WuB VII A. § 690 ZPO 1.07 (WM 2007, 297)	Vollkommer, G. 653
Moratorium für argentinische Staatsanleihen; Staatsnotstand und Zahlungsnotstand; tatsächliche Grundlagen; Sonderanknüpfung von Eingriffsrecht OLG Frankfurt a.M. 13.6.2006 - 8 U 107/03; WuB VII C. Art. VIII IWF-Überein- kommen 1.07 (WM 2007, 929)	Mankowski, P. 655
Zurückweisung der sofortigen Beschwerde gegen die Ablehnung eines Musterfeststellungs- antrags wegen entgegenstehender Entscheidungsreife in der Hauptsache; Betonung des Vorrangs der Individualklage Kammergericht 2.3.2007 - 4 SCH 1/07 KapMuG; WuB VII D. § 1 KapMuG 2.07 (WM 2007, 1147)	Sessler, A. 659

VIII. Notar- und Anwaltsrecht

Verbot des anwaltlichen Erfolgshonorars

BVerfG 12.12.2006 - 1 BvR 2576/04; **WuB** VIII B. § 49b BRAO 1.07 (WM 2007, 853)

Kilian, M. 661

Wirksamkeit von umfassenden Treuhändervollmachten bei Anlagemodellen; Nachweis des Gutglaubenschutzes bei aufschiebend bedingten Vollmachten

OLG Stuttgart 11.4.2007 - 9 U 224/06; **WuB** VIII D. Art. 1 § 1 RBerG 6.07/*Querverweisung* (WM 2007, 1121)

Hertel, Ch. 665

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.