

Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht

WuB
Mai 2010

Bearbeitet von

RA Prof. Dr. Hans-Jürgen Lwowski, Hamburg

unter Mitwirkung von

Dr. Gero Fischer, Vors. Richter am BGH a.D., Freiburg

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 a.D., Freiburg; 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 a.D., Hamburg; Dr. Hans-Ulrich Joeres, Richter am BGH, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mülbart, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz; Rechtsanwalt Reinhard Nützel, Chefsyndikus der DZ-Bank AG, Frankfurt a.M.

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

Geschäftsführung: Ernst Padberg (Anschrift des Verlags)

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., Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Telefon (0 69) 27 32-0, Durchwahl Vertrieb 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85

Hinweise für Autoren unter: www.wertpapiermitteilung.com

© Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt a. M. 2010 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: € 32,90 für Bezieher der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

€ 38,90 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 Bydliński, Graz
Prof. Dr. Dr. h.c.mult. Claus-Wilhelm Canaris, München
Prof. Dr. Heinrich Dörmer, Münster
Prof. Dr. Werner Ebke, LL.M., Heidelberg
Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., München
Prof. Dr. Dorothee Einsele, Kiel
RiBGH Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe
Prof. Dr. Christina Escher-Weingart, Stuttgart
VRiBGH a.D. Dr. Gero Fischer, Freiburg
RA Reinfrid Fischer, Berlin
Prof. Dr. Jörg Fritzsche, Regensburg
RA Dr. Andreas Früh, München
Prof. Dr. Andreas Fuchs, LL.M., Osnabrück
VRiBGH Dr. Hans Gerhard Ganter, Karlsruhe
RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein, 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-Barner, 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. Mühlert, 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 a.D. Dr. h.c. Gerd Nobbe, Karlsruhe
Prof. Dr. Claus Ott, Hamburg
RiBGH Dr. Gerhard Pape, Karlsruhe
RA Dr. Bernd Peters, Hamburg
RA Dr. Jochen Richrath, München
Prof. Dr. Bruno Rimmelspacher, München
Prof. Dr. Markus Roth, Marburg
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 Werthenbruch, Marburg
Prof. Dr. Harm Peter Westermann, Tübingen
Prof. Dr. Armin Willingmann, Wemigerode
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

- Forderungsverkauf durch Sparkasse
BGH 27.10.2009 - XI ZR 225/08; **WuB** I B 2. Bankgeheimnis/-auskunft 1.10
(WM 2009, 2307) **Schulz, D.** 241
- Missbrauch einer ec-Karte; Versendung mit der Post; Transportrisiko
BVerfG 08.12.2009 - 1 BvR 2733/06; **WuB** I D 5 b. Debit-Karte 1.10
(WM 2010, 208) **Martinek, M./Omlor, S.** 245
- Sittenwidrigkeit von Bürgschaftsverträgen mit nahen Angehörigen wegen
„krasser Überforderung“
BGH 24.11.2009 - XI ZR 332/08; **WuB** I F 1 a. Bürgschaft 2.10 (WM 2010, 32) **Assies, P. H.** 249
- Fortbestand der Darlehensforderung bei Rückzahlung aus schuldfremdem Vermögen;
Verwertbarkeit der Sicherungsgrundschuld
OLG Nürnberg 30.03.2009 - 14 U 1058/08; **WuB** I F 3. Grundpfandrechte 1.10/
Querverweisung (WM 2009, 1191) **Wagner, E.** 251
- Änderung einer von mehreren Bruchteilseigentümern getroffenen Sicherungs-
vereinbarung für eine Grundschuld nur durch alle Sicherungsgeber
BGH 20.11.2009 - V ZR 68/09; **WuB** I F 3. Grundpfandrechte 2.10 (WM 2010, 210) **Rimmelspacher, B.** 253
- Pflicht von anlageberatenden Banken zur Aufklärung von erzielten Innenprovisionen
und Gewinnmargen bei Zertifikaten
LG Schweinfurt 05.08.2009 - 14 O 192/09; (WM 2009, 1696)
LG Stuttgart 17.07.2009 - 8 O 129/09; (WM 2009, 1697)
LG Itzehoe 06.08.2009 - 7 O 39/09; (WM 2009, 1745)
WuB I G 1. Anlageberatung 11.10 **Nobbe, G.** 257
- Haftung der Gesellschafter eines Berlin-GbR-Fonds bei Fonds-Verbindlichkeiten
bei Mitwirkung der Bank an vorsätzlich sittenwidriger Schädigung der Fondsanleger
BGH 29.09.2009 - XI ZR 179/07; **WuB** I G 5. Immobilienanlagen 3.10 (WM 2009, 2210) **Wagner, K.-R.** 265
- Haftung für fehlerhafte Mittelverwendungskontrolle
BGH 19.11.2009 - III ZR 108/08; (WM 2009, 2363)
BGH 19.11.2009 - III ZR 109/08; (WM 2010, 25)
WuB I G 8. Prospekthaftung 1.10 **Koch, J.** 267
- ## II. Gesellschafts- und Unternehmensrecht
- Beweislastverteilung bei Haftungsprozess gegen Vorstand
OLG Stuttgart 25.11.2009 - 20 U 5/09; **WuB** II A. § 93 AktG 1.10 (WM 2010, 120) **Weber, R.** 273

Maßgebliche Verjährung für akzessorische Haftung des BGB-Gesellschafters,
§§ 128, 129 HGB (analog)
BGH 12.01.2010 - XI ZR 37/09; **WuB** II J. § 129 HGB 1.10 (WM 2010, 308) **Kluge, V.** 277

IV. Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Fortbestand der Darlehensforderung bei Rückzahlung aus schuldfremdem Vermögen;
Verwertbarkeit der Sicherungsgrundschuld
OLG Nürnberg 30.03.2009 - 14 U 1058/08; **WuB** IV A. § 362 BGB 1.10
(WM 2009, 1191) **Wagner, E.** 281

Sekundärhaftung von Wirtschaftsprüfern; Mitverschulden
BGH 10.12.2009 - VII ZR 42/08; **WuB** IV A. § 675 BGB 1.10 (WM 2010, 185) **Koch, R.** 285

Widerrufsrecht des Verbrauchers bei einem Fernabsatzvertrag
BGH 25.11.2009 - VIII ZR 318/08; **WuB** IV D. § 312d BGB 1.10 (WM 2010, 190) **Lorenz, S.** 289

Abschlussprüfervertrag als Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter
OLG Düsseldorf 02.06.2009 - I-23 U 108/08; (WM 2009, 2375)
OLG Stuttgart 29.09.2009 - 12 U 147/05; (WM 2009, 2382)
WuB IV E. § 323 HGB 1.10 **Pöschke, M.** 293

Formularmäßige Einwilligung in die Datenspeicherung und -verarbeitung
in AGB eines Rabattvereins
BGH 11.11.2009 - VIII ZR 12/08; **WuB** IV F. § 4a BDSG 1.10 (WM 2010, 233) **Haertlein, L./Thümmeler, A.** 299

VI. Insolvenz- und Zwangsvollstreckungsrecht

Aussonderungsrechte im Insolvenzeröffnungsverfahren
BGH 03.12.2009 - IX ZR 7/09; **WuB** VI A. § 21 InsO 2.10 (WM 2010, 132) **Tetzlaff, Ch.** 303

Anfechtung; Dreipersonenverhältnis; unentgeltliche Leistung
BGH 19.11.2009 - IX ZR 9/08; **WuB** VI A. § 134 InsO 2.10 (WM 2010, 129) **Schulz, D.** 307

Keine gerichtliche Ermächtigung des Insolvenzverwalters zur Einleitung neuer
Anfechtungsklagen nach Abschluss des Insolvenzplanverfahrens
BGH 10.12.2009 - IX ZR 206/08; **WuB** VI A. § 259 InsO 1.10 (WM 2010, 136) **Blum, S.** 311

VII. Prozessrecht

Grundsatz der universalen Anerkennung von Hauptinsolvenzverfahren
in EU-Mitgliedstaaten
EuGH 21.01.2010 - Rs. C-444/07; **WuB** VII C. Art. 16 EuInsVO 1.10
(WM 2010, 420) **Lüttringhaus, J./Weber, J.** 315

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.