

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XXII |
| Einleitung | 1 |

Erster Teil: Fälligkeitszinsen

| | |
|--|----|
| <i>1. Kapitel.</i> Fälligkeitszinsen in historischer und rechtsvergleichender Sicht – Bestandsaufnahme und Kritik | 11 |
| § 1 Dogmatik und Funktion des handelsrechtlichen Fälligkeitszinses in historischer Sicht | 11 |
| I. Die innovative Kraft des Handelsrechts für das Bürgerliche Recht | 12 |
| 1. Die heimliche Zivilrechtsvereinheitlichung in den handelsrechtlichen Kodifikationen des 19. Jahrhunderts .. | 12 |
| 2. »Kommerzialisierung« des bürgerlichen Rechts | 17 |
| II. Gesetzliche Zinsansprüche in den partikularrechtlichen Kodifikationen und Kodifikationsentwürfen bis zum ADHGB | 19 |
| 1. Gemeines Recht | 20 |
| a) Keine Vorbildfunktion für den kaufmännischen Zins in § 696 II 8 ALR | 20 |
| b) Rechtfertigung und Aufgabe der gesetzlichen Zinsansprüche im gemeinen Recht | 22 |
| 2. Allgemeines Landrecht für die Preußischen Staaten | 23 |
| 3. Französisches Recht zur Zeit der Erstellung der Kodifikationsentwürfe in Deutschland | 25 |
| 4. Badisches Landrecht | 27 |
| 5. Der Entwurf eines Handelsgesetzbuchs für das Königreich Württemberg von 1839 | 30 |
| a) Gesetzgebungsgeschichtlicher Hintergrund | 30 |
| b) Zinsrecht | 31 |

| | |
|--|----|
| 6. Der Entwurf eines Handelsgesetzbuchs für die Preußischen Staaten von 1857 | 33 |
| a) Gesetzgebungsgeschichtlicher Hintergrund | 33 |
| b) Zinsrecht | 34 |
| 7. Zwischenergebnis | 36 |
| III. Die Deutung des handelsrechtlichen Fälligkeitszinsanspruchs unter der Geltung des ADHGB | 37 |
| 1. Die Entstehungsgeschichte des Art. 289 ADHGB | 37 |
| 2. Die dogmatische Einordnung des Art. 289 ADHGB | 39 |
| a) Bedeutung | 39 |
| b) Verzugszins mit Schadensersatzfunktion (v. Hahn) ... | 41 |
| c) Stillschweigend vereinbarter Vertragszins (H. Makower) | 44 |
| d) Nutzungszins (Koch) | 45 |
| e) Fälligkeitszins mit Entgeltfunktion (Endemann) | 46 |
| 3. Zwischenergebnis | 49 |
| IV. Deutung und Rechtfertigung des handelsrechtlichen Fälligkeitszinses in der ADHGB-Revision und unter der Geltung des HGB | 49 |
| 1. Gesetzgebungsgeschichtlicher Hintergrund der ADHGB-Revision | 49 |
| a) Vorgaben und Rahmenbedingungen | 49 |
| b) Die wichtigsten Stufen der Ausarbeitung von BGB und HGB | 51 |
| 2. Gründe für den Verbleib des Fälligkeitszinstatbestandes im Handelsrecht | 53 |
| 3. Derzeit herrschende Interpretation und Rechtfertigung von § 353 Satz 1 HGB | 57 |
| § 2 Der allgemeine Fälligkeitszinstatbestand im italienischen Recht | 60 |
| I. Ursprünge und Entstehung des Systems der gesetzlichen Zinsansprüche in Italien | 61 |
| 1. Überblick | 61 |
| 2. Rezeption und tatbestandliche Erweiterung des Art. 289 ADHGB in Art. 41 c.co. | 62 |
| II. Die Begründung der Lehre von den »Gegenleistungszinsen« (interessi corrispettivi) durch den Handelsrechtler Leone Bolaffio | 65 |
| 1. Die natürliche Produktivität (»Fruchtbarkeit«) des Geldes | 65 |
| 2. Ein neuer Begriff: die »Gegenleistungszinsen« | 68 |

| | |
|--|-----------|
| 3. Erweiterung des dogmatischen Fundaments um das Entgeltlichkeitsprinzip (Ascarelli) | 69 |
| 4. Die Gegenposition der zivilrechtlichen Literatur: Fälligkeitszinsen als Bereicherungsausgleich | 70 |
| III. Die »Gegenleistungszinsen« als Institut des allgemeinen Zivilrechts | 71 |
| 1. Grundzüge der gesetzlichen Regelung | 71 |
| 2. Verhältnis der Fälligkeitszinsen zum Verzugszinstatbestand | 73 |
| a) Verzinslichkeit von noch nicht »entscheidungsreifen« Forderungen (>in illiquidis non fit mora«) | 73 |
| b) Lösung der Anspruchskonkurrenz nach Verzugseintritt | 75 |
| 3. Zunehmende Verbreitung des Bankverkehrs und gestiegene Ertragschancen außerhalb des Handelsverkehrs: die gesetzgeberischen Motive für die Verallgemeinerung des Fälligkeitszinstatbestandes | 76 |
| 4. Funktion und dogmatische Einordnung der Fälligkeitszinsen: zwischen Entgelt und Bereicherungsabschöpfung | 78 |
| a) Entgelt oder Bereicherungsabschöpfung: ein scheinbarer Widerspruch | 79 |
| b) Die Theorie von der Doppelfunktion aller Zinstatbestände | 81 |
| c) Kritik | 83 |
| IV. Zwischenergebnis | 85 |
| § 3 Objektiver Verzug und Verzugsbereicherung im österreichischen Recht | 88 |
| I. Der objektive Schuldnerverzug als Zinstatbestand | 88 |
| II. Bereicherungsrechtliche Einordnung der Fälligkeitsverzinsung | 89 |
| III. Die »Objektivierung der Bereicherung« in § 1333 ABGB und § 353 Satz 1 öHGB | 91 |
| IV. Zusammenfassung und Kritik | 92 |
| § 4 Fälligkeitszinsen im UN-Kaufrecht und in Bestrebungen zur Rechtsvereinheitlichung | 94 |
| I. Vorbildfunktion des UN-Kaufrechts bei der Überprüfung des geltenden Schuldrechts | 94 |
| II. Entstehungsgeschichte und systematischer Standort des Fälligkeitszinstatbestandes im UN-Kaufrecht | 96 |
| 1. Hauptmängel des bisherigen Einheitlichen Kaufrechts ... | 96 |
| a) Verschuldensabhängigkeit | 98 |

| | |
|--|-----|
| b) Inverzugsetzung | 98 |
| c) Schadensnachweis | 99 |
| 2. Innovationen in Art. 78 CISG | 99 |
| a) Verschuldensunabhängigkeit | 99 |
| b) Unabhängigkeit von weiteren Verzugserfordernissen .. | 100 |
| c) Entbehrliechkeit eines Schadensnachweises | 100 |
| III. Funktion der Fälligkeitszinsen im UN-Kaufrecht | 101 |
| 1. Schadensersatz | 102 |
| 2. Ausgleich für entehrte Kapitalnutzung | 104 |
| 3. Entgelt für Zwangskredit | 104 |
| 4. Bereicherungsprävention | 105 |
| IV. Stellungnahme | 106 |
| 1. Zu den Zinsfunktionen | 106 |
| a) Überwundene Erklärungsversuche | 106 |
| b) Art. 78 CISG als Fall einer objektiven Schadensersatzhaftung? | 107 |
| c) Die Zinspflicht als »Ausgleich« für entehrte Kapitalnutzung? | 109 |
| d) Die Zinspflicht als »Entgelt für Zwangskredit? | 109 |
| e) Art. 78 CISG als Instrument der Bereicherungs- abschöpfung und Bereicherungsprävention | 109 |
| 2. Zur Ermittlung des Zinssatzes bei Art. 78 CISG | 111 |
| a) Fehlende Anhaltspunkte in den allgemeinen Grundsätzen des CISG | 111 |
| b) Anknüpfungspunkte der internationalprivatrechtlichen Ermittlung des Zinsstatuts | 112 |
| V. Rechtsvereinheitlichung | 114 |
| 1. Europäische Vertragsrechtsprinzipien | 114 |
| 2. UNIDROIT-Prinzipien für internationale Handelsverträge | 116 |
| VI. Rechtspolitische Bewertung und Schlußfolgerungen | 117 |
| § 5 Schlußfolgerungen für die dogmatische Einordnung von Fälligkeitszinsen | 119 |
| I. Überwundene Erklärungsversuche | 119 |
| 1. Handelsbrauch | 119 |
| 2. Nutzungszins | 120 |
| 3. Stillschweigend vereinbarte Vergütung für Kapital- überlassung | 120 |
| 4. Verzugszins mit Schadensersatzfunktion | 120 |
| 5. Objektive Schadensersatzhaftung | 121 |

| | | |
|------|--|-----|
| II. | Eingrenzung der Qualifikationsmöglichkeiten | 122 |
| 1. | Entgelt oder Bereicherungsabschöpfung? | 122 |
| 2. | Grenzen einer Kongruenz zwischen Entgelttatbeständen und Bereicherungsrecht | 123 |
| 3. | Fälligkeitszinsen als Entgelttatbestände | 124 |
| III. | Entgelt für Leistungen | 126 |
| 1. | Leistung von Diensten | 126 |
| a) | Allgemeiner Charakter der Entgeltlichkeit der Leistung von Diensten | 126 |
| b) | Bereicherungsrechtliche Bezüge | 128 |
| 2. | Leistung der Möglichkeit zu Sachgebrauch und -nutzung .. | 129 |
| a) | Entgeltlichkeit durch Verlängerungsfiktion | 129 |
| b) | Bereicherungsrechtliche Bezüge | 130 |
| 3. | Leistung der Möglichkeit zur Kapitalnutzung | 131 |
| a) | Zur Anwendbarkeit von § 353 Satz 1 HGB auf die Geldkondition (§ 812 Abs. 1 Satz 1, 1. Alt. BGB) | 132 |
| aa) | Entstehung und Begründung der herrschenden Meinung | 132 |
| bb) | Kritik | 134 |
| b) | Bereicherungsrechtliche Bezüge | 135 |
| IV. | Entgelt für Eingriffe | 136 |
| 1. | Eingriff in die Möglichkeit zu Sachgebrauch und -nutzung | 136 |
| a) | Verspätete Rückgabe der Mietsache | 136 |
| b) | Bereicherungsrechtliche Bezüge | 137 |
| 2. | Eingriff in die Möglichkeit zur Kapitalnutzung | 138 |
| a) | Grundsatz | 138 |
| b) | Tatsächliche Verwendung fremden Geldes zu eigenem Nutzen | 139 |
| c) | Unwiderleglich vermutete Verwendung fremden Geldes zu eigenem Nutzen (§ 353 Satz 1 HGB) | 141 |
| aa) | Gegenstand der Nutzung | 141 |
| bb) | Vermutung der Nutzung durch den Schuldner ... | 142 |
| cc) | Funktionsgleichheit mit §§ 668, 698, 1834 BGB, 111 Abs. 1 HGB | 143 |
| dd) | Rechtsfolge | 144 |
| d) | Bereicherungsrechtliche Bezüge: die Fälligkeit als Zuweisung der Nutzungsbefugnis am Leistungs- gegenstand | 144 |
| V. | Entgelttatbestände als Objektivierung der Bereicherung .. | 147 |
| VI. | Zusammenfassung | 149 |

| | |
|--|------------|
| 2. Kapitel. Defizite der Unterscheidung von Fälligkeitszinsen und Verzugszinsen im geltenden Recht | 150 |
| § 6 Gerechtigkeitsdefizite | 152 |
| I. Grundsätzliches zur Legitimation eines besonderen Zinsrechts für den Handel | 152 |
| 1. Handelsrecht als Sonderprivatrecht | 152 |
| 2. Die besonderen Tatbestandsmerkmale der Fälligkeitsverzinsung | 153 |
| II. Zur Kaufmannseigenschaft der Beteiligten | 154 |
| 1. Zur angeblich besonderen Begabung der Kaufleute beim Umgang mit Geld | 155 |
| a) Standpunkt der herrschenden Meinung | 155 |
| b) Rückschluß von der Kaufmannseigenschaft auf besondere Geschäftstüchtigkeit in Geldangelegenheiten? .. | 155 |
| c) Nichtliquide Schuldner | 157 |
| d) Liquide Schuldner | 157 |
| aa) Erhebungen der Deutschen Bundesbank zum privaten Geldvermögen | 158 |
| bb) Reaktion des Gesetzgebers im Einkommenssteuerrecht | 160 |
| cc) Reaktion des Gesetzgebers im allgemeinen Abgabenrecht | 161 |
| dd) »Typische Geschehensabläufe« beim Beweis des Zinsschadens in Form von entgangenen Anlagezinsen | 162 |
| ee) »Typische Geschehensabläufe« beim Beweis des Zinsschadens in Form von aufgewandten Kreditzinsen | 163 |
| 2. Verfassungsrechtliche Bewertung | 164 |
| a) Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .. | 165 |
| b) Die Verfassungswidrigkeit des Satzes »pecunia mercatoris valet plus quam pecunia non mercatoris« .. | 166 |
| III. Fälligkeitszinsen nur bei »Handelsgeschäften«? | 168 |
| IV. »Beiderseitigkeit« des Handelsgeschäfts | 169 |
| V. Vereinheitlichung der Zinstatbestände als Gerechtigkeitspostulat | 170 |
| § 7 Präventionsdefizite | 172 |
| I. Präventiver Nebenzweck der Zinspflicht | 172 |
| II. Zugangs- und Zustellungsverhinderung durch Adressaten von Mahnungen, Klageschriften und Mahnbescheiden | 174 |
| III. Bestreiten des Zugangs von Mahnschreiben | 175 |

| | |
|--|-----|
| 1. Problemstellung und Antwort der h.M. | 175 |
| 2. Lockerung der Anforderungen an den Anscheinsbeweis? | 176 |
| 3. Verzicht auf das Erfordernis der Mahnung | 177 |
| IV. Kalendermäßige Bestimmung der Leistungszeit durch Vereinbarung | 178 |
| 1. Vorbemerkung | 178 |
| 2. Restriktive Haltung der h.M. | 179 |
| 3. Kritik | 180 |
| V. Zusammenfassung und Lösungsvorschlag | 182 |
| <i>3. Kapitel. Neue Wege</i> | 183 |
| § 8 Auswege de lege lata? | 183 |
| I. Verfassungsrechtliche Vorgaben | 183 |
| 1. Inhaltliche Grenzen | 184 |
| 2. Kompetenzschranken | 184 |
| a) Die Rechtsprechung des BVerfG | 184 |
| b) Schlußfolgerungen für eine Erstreckung des handelsrechtlichen Fälligkeitszinstatbestandes auf den bürgerlichen Rechtsverkehr durch die Gerichte | 186 |
| II. Methodische Vorgaben | 187 |
| 1. Das Erfordernis einer »Regelungslücke« | 187 |
| 2. Regelungslücke im Zinsrecht? | 187 |
| III. Ergebnis: keine richterrechtliche Rechtsfortbildung im Recht der Zinstatbestände | 188 |
| § 9 Der Ausweg de lege ferenda: ein allgemeiner Fälligkeitszinstatbestand | 189 |
| I. Reformbedarf | 189 |
| II. Ein neues System der gesetzlichen Zinsansprüche | 189 |
| 1. Grundsatz | 189 |
| 2. Fälligkeit und Einredefreiheit | 190 |
| 3. Konkurrenzen | 191 |
| 4. Bereinigung des Zinsrechts | 191 |
| a) Verzugszins | 191 |
| b) Rechtshängigkeitszins | 192 |
| c) Nutzungszins | 192 |
| d) Sondergesetzliche Fälligkeitstatbestände | 192 |
| 5. Schuldnerschutz im Zinsrecht | 193 |
| a) Verbot des Anatozismus | 193 |
| b) Gläubigerverzug | 193 |
| c) Widerrufliche Hinterlegung | 193 |
| d) Verzug des Schenkens | 194 |

| | |
|--|-----|
| e) Unterhaltsrecht | 195 |
| f) Verbraucherkredit | 195 |
| g) Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen | 195 |
| III. Formulierungsvorschlag | 197 |
| Zweiter Teil: Kreditmarktorientierte Zinssatzbemessung | |
| <i>1. Kapitel.</i> Zinssatznormen in historischer und rechtsvergleichender Sicht – Bestandsaufnahme und Kritik | 201 |
| § 10 Starre Niedrigzinsen im deutschen Recht | 201 |
| I. Entstehungsgeschichte der gesetzlichen Zinssätze in §§ 246, 288 | |
| Abs. 1 Satz 1 BGB, 352 HGB | 201 |
| 1. Gesetzliche Zinssätze unter der Geltung des ADHGB (1861–1899) | 201 |
| a) Der Zinssatz im preußischen HGB-Entwurf von 1857 .. | 201 |
| b) Entstehung und zeitgenössisches Verständnis von Art. 287 ADHGB | 203 |
| c) Zinssätze im Bürgerlichen Recht | 203 |
| d) Gleichlauf von gesetzlichem Zinssatz und Vertragszins | 204 |
| 2. Kriterien der Zinssatzbemessung | 205 |
| 3. Das Scheitern der Bemühungen um einen einheitlichen Zinssatz | 207 |
| II. Reaktionen auf die starren Niedrigzinssätze in §§ 246, 288 | |
| Abs. 1 Satz 1 BGB, 352 HGB | 208 |
| 1. Diskontsatzabhängige Verzugszinsregelungen in der Kautelarpraxis | 209 |
| 2. Diskontsatzorientierte Verzugszinsen in der Rechts- sprechung zur Zeit der Hyperinflation | 209 |
| 3. Dynamisierung der gesetzlichen Zinssätze im Wechsel- und Scheckrecht | 211 |
| 4. Kreditmarktnahe gesetzliche Zinssätze als Forderung der Literatur in der Vorkriegszeit | 212 |
| 5. Diskontsatzabhängige Zinssätze in der Nachkriegs- gesetzgebung | 215 |
| a) Bauplanungsrecht | 216 |
| b) Allgemeines Enteignungsrecht | 217 |
| c) Rücknahme und Widerruf von Verwaltungsakten .. | 217 |
| d) Verbraucherkreditrecht | 218 |
| 6. Diskontsatzabhängige Verzugszinsen in der Nachkriegs- rechtsprechung | 220 |
| III. Kritik | 223 |

| | |
|---|-----|
| § 11 Beispiele kreditmarktabhängiger Zinssätze im ausländischen und internationalen Recht | 225 |
| I. Frankreich | 225 |
| 1. Zentralbanksystem | 226 |
| 2. Sperrwirkung des gesetzlichen Zinssatzes | 228 |
| 3. Entwicklung und Systematik der gesetzlichen Zinssätze .. | 229 |
| a) Geschichtliche Entwicklung | 229 |
| b) Parität | 231 |
| c) Verzugsprävention durch kreditmarktnahe Zinssätze .. | 232 |
| d) Annuitätsprinzip | 233 |
| e) Verzugsprävention durch Strafzinsen in der Vollstreckung | 234 |
| 4. Schuldnerschutz | 235 |
| a) Ein neuer Zinsparameter | 235 |
| b) Verbraucherüberschuldung | 236 |
| c) Vollstreckungsschutz | 236 |
| 5. Kritik | 237 |
| II. Spanien | 239 |
| 1. Zentralbanksystem | 239 |
| 2. Sperrwirkung des gesetzlichen Zinssatzes | 240 |
| 3. Entwicklung und Systematik der gesetzlichen Zinssätze .. | 242 |
| a) Geschichtliche Entwicklung | 242 |
| b) Parität | 242 |
| c) Verzugsprävention durch kreditmarktnahe Zinssätze .. | 242 |
| d) Annuitätsprinzip | 244 |
| e) Verzugsprävention durch Strafzinsen in der Vollstreckung | 245 |
| 4. Schuldnerschutz | 246 |
| 5. Kritik | 246 |
| III. Einheitliches Kaufrecht (Art. 83 EKG) | 247 |
| 1. Vorbildfunktion | 247 |
| 2. Keine Sperrwirkung des gesetzlichen Zinssatzes | 248 |
| 3. Der Diskontsatz im Gläubigerland als Bezugsgröße des pauschalierten Zinsschadens | 248 |
| 4. Gleichlauf von Diskontsatz und Währung? | 249 |
| 5. Kritik | 250 |
| IV. Tendenzen und Rechtsvereinheitlichung | 251 |
| 1. Europäisches Ausland | 251 |
| 2. Vereinheitlichung des Vertragsrechts in Europa | 252 |
| 3. UNIDROIT-Prinzipien für internationale Handelsverträge | 253 |
| 4. Kritik | 253 |
| V. Zusammenfassung und Bewertung | 254 |

| | |
|---|------------|
| 2. Kapitel. Defizite im System der gesetzlichen Zinssätze | 256 |
| § 12 Gerechtigkeitsdefizite | 257 |
| I. Disparität der gesetzlichen Regelung | 257 |
| 1. Überblick und hauptsächliche Differenzierungskriterien .. | 257 |
| 2. Zivilrechtliche und handelsrechtliche Geldforderungen .. | 258 |
| a) Beiderseitiges Handelsgeschäft (§ 352 Abs. 1 HGB) ... | 258 |
| b) Sonstige »handelsrechtliche« Schuldverhältnisse (§ 352 Abs. 2 HGB) | 259 |
| aa) Kaufmann als Gläubiger | 260 |
| bb) Kaufmann als Schuldner | 260 |
| c) Zwischenergebnis und Kritik | 262 |
| 3. Wertpapiermäßige Verbriefung | 263 |
| 4. Zusammenfassung | 265 |
| II. Disparität in der Rechtsprechung | 265 |
| 1. Schadensschätzung, typisierende und abstrakte Schadensberechnung, Anscheinsbeweis | 266 |
| 2. Verlust von Anlagezinsen | 269 |
| a) Ursächlichkeit zwischen Verzug und Anlageverlusten .. | 269 |
| aa) Privatgläubiger | 269 |
| bb) Banken | 273 |
| cc) Sonstige kaufmännische Unternehmen | 274 |
| dd) Kritik | 276 |
| b) Höhe der entgangenen Anlagegewinne | 279 |
| aa) Privatgläubiger | 279 |
| bb) Banken | 280 |
| cc) Sonstige kaufmännische Unternehmen | 283 |
| dd) Kritik | 284 |
| 3. Aufwendung von Kreditzinsen | 287 |
| a) Verschuldung | 287 |
| aa) Privatgläubiger | 287 |
| bb) Kaufleute, Großunternehmen und Betriebe der öffentlichen Hand | 288 |
| cc) Kritik | 288 |
| b) Kausalität zwischen Verzug und Neuverschuldung .. | 289 |
| aa) Gleiche Darlegungs- und Beweisanforderungen für alle Gläubigergruppen | 289 |
| bb) Begründungsdefizite | 291 |
| c) Kausalität zwischen Verzug und Fortbestand der Altverschuldung | 292 |
| aa) Privatgläubiger | 292 |

| | |
|--|-----|
| bb) Kaufleute, Großunternehmen und Betriebe der öffentlichen Hand | 293 |
| cc) Kritik | 293 |
| d) Umfang des weitergehenden Schadensersatzes | 295 |
| aa) Privatgläubiger | 295 |
| bb) Kaufleute, Großunternehmen und Betriebe der öffentlichen Hand | 296 |
| cc) Kritik | 297 |
| 4. Zusammenfassung | 298 |
| III. Niedrigzins | 299 |
| 1. Zinssatz und Zinsfunktion | 299 |
| 2. Niedrigzinsen als Verletzung der Eigentumsgarantie (Art. 14 Abs. 1 Satz 1 GG)? | 301 |
| 3. Schlußfolgerungen | 303 |
| IV. Starre Zinssätze | 303 |
| 1. Kreditmarktferne als zwingende Folge starrer gesetzlicher Zinssätze | 303 |
| 2. Kreditmarktnahe Verzinsung und AGB-Gesetz | 304 |
| 3. Kreditmarktnähe als Kriterium der Schadensbemessung .. | 305 |
| 4. Schlußfolgerung | 306 |
| V. Vereinheitlichung und Flexibilisierung der gesetzlichen Zinssätze als Postulate der Gerechtigkeit | 306 |
| § 13 Präventionsdefizite | 308 |
| I. Präventionsdefizite durch Niedrigzinsen | 308 |
| 1. Schuldnerkalkül | 308 |
| 2. Verzugsprävention und Justizentlastung | 309 |
| II. Präventionsdefizite durch starre Zinssätze | 311 |
| III. Abhilfe | 313 |
| 3. Kapitel. Neue Wege | 314 |
| § 14 Auswege de lege lata? | 314 |
| I. Ansätze | 314 |
| 1. Wechsel- und Scheckzinsen | 314 |
| 2. Eingriffskondition | 315 |
| 3. Abstrakte Schadensberechnung | 315 |
| 4. Bewertung | 316 |
| II. Verfassungsrechtliche Vorgaben | 317 |
| 1. Inhaltliche Grenzen | 317 |
| 2. Kompetenzschranken | 318 |
| III. Methodische Vorgaben | 319 |

| | |
|---|-----|
| IV. Ergebnis: Keine richterliche Rechtsfortbildung im Recht der Zinssätze | 320 |
| § 15 Der Ausweg de lege ferenda: ein einheitlicher kreditmarktnaher gesetzlicher Zinssatz | 321 |
| I. Reformbedarf | 321 |
| II. Fiktive Zinsersparnis als Objektivierung der Zinsbereicherung | 321 |
| 1. Bankübliche Sollzinsen als typische Zinsersparnis | 321 |
| 2. Maßgeblicher Sollzins | 325 |
| III. Möglichkeiten der Kreditmarktanbindung des gesetzlichen Zinssatzes | 326 |
| 1. Starrer Zinssatz mit periodischer Neufestsetzung | 326 |
| 2. Variabler Zinssatz | 326 |
| 3. Kombinationsmöglichkeiten | 327 |
| a) Wahlrecht des Gläubigers | 327 |
| b) Starrer Mindestzins mit nach oben offenem variablen Zins | 328 |
| 4. Lösungsvorschlag: Der Diskontsatz der Deutschen Bundesbank als Bezugsgröße eines variablen gesetzlichen Zinssatzes | 328 |
| a) Unmittelbare Bezugnahme auf den maßgeblichen Marktzins? | 328 |
| b) Vorteile eines diskontsatzabhängigen gesetzlichen Zinssatzes | 329 |
| c) Der angemessene Abstand zwischen Diskontsatz und gesetzlichem Zinssatz | 331 |
| 5. Traditionelle Einwände gegen einen diskontsatzabhängigen Zinssatz | 332 |
| a) Negative wirtschaftspolitische Auswirkungen? | 332 |
| b) Eigengesetzlichkeit des Diskontsatzes? | 333 |
| c) Praktikabilitätsdefizite? | 333 |
| aa) Titulierung | 333 |
| bb) Vollstreckung | 335 |
| IV. Verbleibende Möglichkeiten der konkreten Zinsberechnung | 335 |
| 1. Zinsbereicherung | 336 |
| 2. Zinsschaden | 337 |
| 3. Grenzüberschreitende Schuldverhältnisse | 338 |
| a) Kollisionsrechtliche Lage | 338 |
| b) Sachrechtliche Lösung | 338 |
| V. Ein neuer gesetzlicher Zinssatz | 341 |
| 1. Zusammenfassung der bisherigen Überlegungen | 341 |

| | |
|---|------------|
| 2. Redaktionelle Fragen | 341 |
| 3. Formulierungsvorschlag | 342 |
| VI. Ausblick: Diskontsatzabhängige gesetzliche Zinssätze in der Europäischen Wirtschafts- und Währungsunion | 343 |
| <i>Anhang A:</i> Rechtsquellen | 346 |
| <i>Anhang B:</i> Berechnung der durchschnittlichen Marge zwischen dem Bundesbankdiskontsatz und den durchschnittlichen Zinsen für Kontokorrentkredite unter 1 Mio. DM | 363 |
| Literaturverzeichnis | 371 |
| Sachverzeichnis | 389 |