

Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis	XXI
Einleitung	1
Vorgehensweise und Begriffsbestimmung.....	7
A. Gang der Untersuchung	7
B. Begriffsbestimmung	9
Erstes Kapitel - Standarddarlehensverträge und Einwirkungsrechte.....	15
A. Standardvertragswerke	15
B. Spannungsverhältnis von Schadensersatz, Pfandbrieffähigkeit, Syndizierungsfähigkeit sowie Kontrollrechten	27
C. Gruppierung der Einwirkungsrechte.....	33
D. Ausblick auf das weitere Vorgehen.....	51
Zweites Kapitel - Rechtslage und Nichtigkeitsfolgen	55
A. Analyse des geltenden Rechts	55
B. Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	129
C. Fazit zur aktuellen Rechtslage.....	141
Drittes Kapitel - Auslegung und Formulierungsvorschläge.....	143
A. Anwendung des traditionellen Auslegungskanons	145
B. Ökonomische Analyse des Rechts	151
C. Auslegung der Einwirkungsrechte und Formulierungsvorschläge ..	157
Abschließende Thesen	251
Anhang 1: Auszüge aus dem LMA German Law Multicurrency Term and Revolving Facilities Agreement.....	i
Anhang 2: Auszüge aus dem VDP Standard Darlehensvertrag Investment Portfolio Loan SPV – Variabel (EURIBOR)	ix
Literaturverzeichnis.....	xxv

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXI
Einleitung	1
Vorgehensweise und Begriffsbestimmung.....	7
A. Gang der Untersuchung	7
B. Begriffsbestimmung	9
I. SPV-Finanzierung.....	9
II. Operativ tätige Gesellschaften.....	11
Erstes Kapitel - Standarddarlehensverträge und Einwirkungsrechte.....	15
A. Standardvertragswerke	15
I. Übersicht der Standardverträge.....	16
1. LMA-GER und VDP Standardvertrag	16
2. Weitere Darlehensvertragsmuster	17
II. Sinn und Zweck von LMA-GER und VDP Standardvertrag.....	19
1. Vertragsadministration.....	19
2. Pfandbrieffähigkeit	20
3. Syndizierungsfähigkeit.....	23
III. Fazit zu den Standardvertragswerken	26
B. Spannungsverhältnis von Schadensersatz, Pfandbrieffähigkeit, Syndizierungsfähigkeit sowie Kontrollrechten	27
I. Drohende Schadensersatzansprüche	27
II. Verlust der Pfandbrieffähigkeit.....	28
III. Verlust der Syndizierungsfähigkeit	29
C. Gruppierung der Einwirkungsrechte.....	33
I. Geringfügige Einwirkungsrechte.....	35
1. Kennzahlenbasierte Informationsrechte	35
2. Grundstücksbezogene Informationsrechte	36
3. Gesellschaftsbezogene Informationsrechte	37
4. Weitere Verpflichtungen	38
II. Mittelschwere Einwirkungsrechte	39

1. Mitteilungspflicht sensibler Informationen.....	39
2. Grundstücksbezogene Handlungsverpflichtungen	40
3. Finanzgeschäftsbezogene Auflagen	42
III. Schwerwiegende Einwirkungsrechte	43
1. Sicherheiten und Finanzverbindlichkeiten	44
2. Gesellschaftsrechtliche Verbote	45
3. Bankkontenstrukturierung und Zahlungsreihenfolge	47
4. Grundstücksbezogene Einwirkungsrechte	49
IV. Zwischenfazit zu den Einwirkungsrechten.....	49
D. Ausblick auf das weitere Vorgehen.....	51
Zweites Kapitel - Rechtslage und Nichtigkeitsfolgen	55
A. Analyse des geltenden Rechts	55
I. Gesetzesgrundlage.....	55
1. §§ 488 ff. BGB und Verbraucherschutzregeln	55
2. Keine Anwendbarkeit der §§ 305 ff. BGB.....	56
a) Individualvertragliches Aushandeln im Sinne des § 305 Abs. 1 S. 3 BGB.....	56
b) Einordnung der wesentlichen Vertragsklauseln	57
c) Einordnung der aktiv verhandelten Einwirkungsklauseln.....	58
d) Sofortiges Einverständnis mit Vertragsklauseln.....	59
e) Einschränkung.....	63
3. Nichtigkeit eines Rechtsgeschäfts wegen Sittenwidrigkeit nach § 138 Abs. 1 BGB.....	63
a) Rechtsgeschäft.....	64
b) Sittenwidrigkeit	64
aa) Feststellung des Anstandsgefühls der billig und gerecht Denkenden	65
bb) Aussagekraft der Sittenwidrigkeitsformel	66
cc) Objektiver Tatbestand der Sittenwidrigkeit.....	67
dd) Subjektiver Tatbestand der Sittenwidrigkeit.....	68
ee) Zwischenfazit zur Tatbestandsmäßigkeit	69

c) Rechtsfolge des § 138 Abs. 1 BGB.....	70
aa) Gesamtnichtigkeit.....	70
bb) Teilweise Wirksamkeit im Übrigen	71
(1) Sinnvoller übriger Vertrag	72
(2) Keine anderweitige Sittenwidrigkeit.....	73
(3) Aufrechterhaltung und Parteiwillle.....	73
(4) Salvatorische Klausel	74
II. Rechtsprechungsanalyse	75
1. Sittenwidrige Knebelung	75
2. Allgemein sittenwidrige Elemente bei Darlehens- und Sicherheitenverträgen	76
a) Überhöhter Darlehenszins.....	77
aa) Auffälliges Missverhältnis.....	77
bb) Feststellung des Missverhältnisses.....	78
b) Übersicherung	79
aa) Anfängliche Übersicherung	80
(1) Feststellung der Übersicherung	80
(2) Behandlung von Einzelgegenständen	81
(3) Subjektive Komponente der anfänglichen Übersicherung	83
(4) Rechtsfolge.....	83
bb) Nachträgliche Übersicherung	84
c) Haftungsübernahme durch Dritte	85
aa) Bürgschaften nahestehender Personen.....	86
(1) Wirtschaftliche Überforderung	86
(2) Geschützter Personenkreis	87
bb) Weitere sittenwidrige Bürgschaften.....	88
(1) Arbeitnehmerbürgschaft	89
(2) Gesellschafterbürgschaft.....	90
cc) Schuldübernahme und Schuldbeitritt	91
3. Speziell relevante Urteile	91

a) Urteil des OLG Celle vom 30.06.1982 – 3 U 258/81	92
b) Urteil des BGHs vom 07.01.1993 - IX ZR 199/91	94
aa) Tatbestand	94
bb) Entscheidungsgründe	96
cc) Schlussfolgerungen.....	97
c) Urteil des BGHs vom 13.07.1992 – II ZR 251/91	98
aa) Tatbestand	98
bb) Entscheidungsgründe	100
cc) Schlussfolgerungen.....	101
(1) Übertragbarkeit.....	101
(2) Wertlosigkeit der besicherten Forderungen	101
(3) Auswirkungen auf die Sittenwidrigkeit.....	102
d) Folgeentscheidungen zum <i>atypischen Pfandgläubiger</i>	103
4. Schlussfolgerungen aus der Ansicht der Rechtsprechung.....	104
III. Analyse der Literaturauffassungen zur Einordnung der Einwirkungsrechte	109
1. Stimmen zum atypischen Pfandgläubiger	110
a) Übertragbarkeit.....	111
b) Zustimmende Literaturstimmen.....	112
c) Ablehnende Literaturstimmen	113
d) Grenzziehung durch die Literatur.....	117
aa) Teilhabe an Vermögenswerten	117
bb) Teilhabe an Geschäftsführungsrechten	118
cc) Differenzierende Auffassung.....	118
dd) Übernahme der Führungsrechte durch eigene Vertrauensleute	119
e) Abweichende Lösungsansätze	120
f) Zwischenergebnis	120
aa) Zusammenfassung der Literaturstimmen.....	120
bb) Schlussfolgerung.....	122

2. Stimmen zur Sittenwidrigkeit von Einwirkungsrechten nach § 138	
Abs. 1 BGB.....	123
a) <i>Manfred Obermüller</i>	123
b) <i>Hans Gerhard Ganter</i>	125
c) <i>Jürgen Oechsler</i>	125
d) Weitere Stimmen zu § 138 Abs. 1 BGB in Bezug auf Sicherungsmittel.....	126
e) Zwischenergebnis	126
B. Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	129
I. Schadensersatzansprüche des Darlehensnehmers	129
1. § 280 Abs. 1 BGB	129
a) Objektiver Tatbestand	130
b) Subjektiver Tatbestand.....	130
c) Schaden	131
2. §§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, 241 Abs. 2 BGB	134
3. § 826 BGB	135
a) Objektiver Tatbestand	136
b) Subjektiver Tatbestand.....	136
c) Schaden	136
4. Fazit zu den Schadensersatzansprüchen	137
II. Keine Schadensersatzansprüche der anderen Konsorten	137
III. Pfandbrieffähigkeit und Syndizierungsfähigkeit.....	139
C. Fazit zur aktuellen Rechtslage.....	141
Drittes Kapitel - Auslegung und Formulierungsvorschläge.....	143
A. Anwendung des traditionellen Auslegungskanons	145
I. Grammatikalische Auslegung	146
II. Historische Auslegung	146
III. Systematische Auslegung	147
IV. Teleologische Auslegung.....	149
V. Fazit zum klassischen Auslegungskanon	150
B. Ökonomische Analyse des Rechts	151

I.	Überblick zur Rechtsökonomik	151
II.	Anwendung der Rechtsökonomik	152
III.	Vorteile der Rechtsökonomik.....	154
IV.	Fazit zur Rechtsökonomik	155
C.	Auslegung der Einwirkungsrechte und Formulierungsvorschläge	157
I.	Geringfügige Einwirkungsrechte.....	158
1.	Geringfügige Einwirkungsrechte und SPVs.....	158
2.	Geringfügige Einwirkungsrechte und operativ tätige Unternehmen.....	170
II.	Mittelschwere Einwirkungsrechte	172
1.	Mitteilungspflichten betreffend sensible Informationen	173
a)	Begutachtung der Mitteilungspflichten betreffend sensible Informationen hinsichtlich SPVs.....	173
b)	Begutachtung der Mitteilungspflichten betreffend sensible Informationen hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	181
c)	Formulierungsvorschlag für die Mitteilungspflichten betreffend sensible Informationen	185
aa)	LMA-GER Klausel	186
bb)	VDP Standardvertragsklausel	187
cc)	Erläuterungen	188
2.	Begutachtung der grundstücksbezogenen Handlungsverpflichtungen	189
a)	Begutachtung der grundstücksbezogenen Handlungsverpflichtungen hinsichtlich SPVs	189
b)	Begutachtung der grundstücksbezogenen Handlungsverpflichtungen hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	192
3.	Begutachtung der finanzgeschäftsbezogenen Auflagen	194
a)	Begutachtung der finanzgeschäftsbezogenen Auflagen hinsichtlich SPVs	194
aa)	Auswirkungen hinsichtlich des Darlehensnehmers.....	194
bb)	Auswirkungen hinsichtlich verbundener Unternehmen.....	196

b)	Begutachtung der finanzgeschäftsbezogenen Auflagen hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	198
aa)	Auswirkungen hinsichtlich des Darlehensnehmers.....	198
bb)	Auswirkungen hinsichtlich verbundener Unternehmen	201
c)	Formulierungsvorschlag für die finanzgeschäftsbezogenen Auflagen	202
aa)	VDP Standardvertragsklausel	202
bb)	Erläuterungen.....	203
III.	Schwerwiegende Einwirkungsrechte	203
1.	Begutachtung der Klauseln zu Sicherheiten und Finanzverbindlichkeiten	203
a)	Begutachtung der Klauseln zu Sicherheiten und Finanzverbindlichkeiten hinsichtlich SPVs	203
b)	Begutachtung der Klauseln zu Sicherheiten und Finanzverbindlichkeiten hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen.....	212
c)	Formulierungsvorschlag für die Klauseln zu Sicherheiten und Finanzverbindlichkeiten	215
aa)	LMA-GER Klausel	215
bb)	Erläuterungen.....	217
2.	Begutachtung der Klauseln zu gesellschaftsrechtlichen Verboten...	218
a)	Begutachtung der Klauseln zu gesellschaftsrechtlichen Verboten hinsichtlich SPVs	218
b)	Begutachtung der Klauseln zu gesellschaftsrechtlichen Verboten hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	224
c)	Formulierungsvorschlag zu den gesellschaftsrechtlichen Verbotsklauseln	227
aa)	LMA-GER Klausel für SPV-Finanzierungen.....	227
bb)	VDP Standardvertragsklausel für SPV-Finanzierungen	228
cc)	LMA-GER Klausel für Finanzierungen operativ tätiger Darlehensnehmer	229
dd)	VDP Standardvertragsklausel für Finanzierungen operativ tätiger Darlehensnehmer	230

ee) Erläuterungen	231
3. Begutachtung der Klauseln zur Bankkontenstrukturierung und Zahlungsreihenfolge	232
a) Begutachtung der Klauseln zur Bankkontenstrukturierung und Zahlungsreihenfolge hinsichtlich SPVs	232
b) Begutachtung der Klauseln zur Bankkontenstrukturierung und Zahlungsreihenfolge hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	239
4. Begutachtung der grundstücksbezogenen Einwirkungsklauseln	241
a) Begutachtung der grundstücksbezogenen Einwirkungsklauseln hinsichtlich SPVs	241
b) Begutachtung der grundstücksbezogenen Einwirkungsklauseln hinsichtlich operativ tätiger Unternehmen	245
c) Formulierungsvorschlag für die grundstücksbezogenen Einwirkungsrechte	247
aa) VDP Standardvertragsklausel	248
bb) Erläuterungen	248
IV. Anmerkungen	249
V. Zusammenfassende Übersicht	250
Abschließende Thesen	251
Anhang 1: Auszüge aus dem LMA German Law Multicurrency Term and Revolving Facilities Agreement	i
Anhang 2: Auszüge aus dem VDP Standard Darlehensvertrag Investment Portfolio Loan SPV – Variabel (EURIBOR)	ix
Literaturverzeichnis	xxv