

Inhaltsübersicht

Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Einführung	1
Teil 1: Systemrisikovorsorge als Dimension der Makroprudenz	17
§ 1 <i>Systemrisiko als Rechtsbegriff des Bankaufsichtsrechts</i>	18
§ 2 <i>Makroprudenz als Regelungsregime</i>	30
§ 3 <i>Dimensionen der Makroprudenz</i>	35
Teil 2: Systemrisikovorsorge durch die Bankaufsicht	41
§ 4 <i>Mechanismen und Instrumente</i>	41
§ 5 <i>Risikoverwaltung und Vorsorgeprinzip</i>	76
Teil 3: Systemrisikovorsorge durch die Bankgesellschaft	109
§ 6 <i>Aufsichtsrechtliche Verantwortung</i>	109
§ 7 <i>Verantwortung gegenüber Gläubigern</i>	140
Teil 4: Systemrisikovorsorge durch den Bankvorstand	151
§ 8 <i>Aufsichtsrechtliche Verantwortung</i>	151
§ 9 <i>Gesellschaftsrechtliche Verantwortung</i>	155
§ 10 <i>Verantwortung gegenüber Gläubigern</i>	214
Schlüsse	217
Literaturverzeichnis	227
Sachverzeichnis	253

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Einführung	1
I. Herausforderungen der Makroprudenz	3
1. Funktion und Dominanz	4
2. Nichtlineare Dynamiken	5
3. Vertrauensabhängigkeit und Fragilität	7
4. Globalisierung und Technologisierung	9
5. Zwischenergebnis	11
II. Systemrisikovorsorge als Untersuchungsgegenstand	11
III. Stand der Forschung	11
IV. Analyserahmen und Methode	13
V. Gang der Untersuchung	14
Teil 1: Systemrisikovorsorge als Dimension der Makroprudenz	17
§ 1 <i>Systemrisiko als Rechtsbegriff des Bankaufsichtsrechts</i>	18
I. Idiosynkratische Risiken	19
II. Systemrisiken	21
1. Entstehungsfaktoren von Systemrisiken	21
2. Strukturelle Systemrisiken	24
3. Zyklische Systemrisiken	25
4. Makraufsichtsrisiken	26
5. Systemrelevanz	27
III. Zwischenergebnis	30
§ 2 <i>Makroprudenz als Regelungsregime</i>	30
I. Institutsperspektive der Mikroprudenz	31
II. Systemperspektive der Makroprudenz	31
III. Institutionelle Manifestation	33
IV. Zwischenergebnis	35

§ 3 Dimensionen der Makroprudenz	35
I. Krisenmanagement	35
II. Krisenabwehr	36
III. Systemrisikovorsorge	39
IV. Zwischenergebnis	40
Teil 2: Systemrisikovorsorge durch die Bankaufsicht	41
§ 4 Mechanismen und Instrumente	41
I. Laufende Aufsicht	41
1. Zwecksetzung	42
2. Bewertungsmethode	43
a) Kapital- und Liquiditätsbewertung	45
b) Überwachungsturnus	46
c) Scoring	46
3. Institutsspezifische Eingriffsrechte	47
a) Maßnahmen gegen die Bank	49
b) Maßnahmen gegen einzelne Unternehmensorgane	50
c) Bußgelder	51
d) Aufsichtsrechtliche Generalklausel	51
e) Zwischenergebnis	51
4. Änderungen durch das Bankenpaket vom Juni 2019	52
a) Reformvorschlag der Kommission	52
b) Umsetzung des Kommissionsvorschlages in der CRD V	54
c) Stellungnahme	54
II. Planung	55
III. Frühintervention	59
1. Drohender Rechtsverstoß	60
a) Eingriffskompetenz der BaFin	60
b) Eingriffskompetenz der EZB in der Bankenunion	62
2. Drohende Verschlechterung der Finanzlage	63
3. Gefahr für die Erfüllung von Verbindlichkeiten	64
4. Sanierungs- und Abwicklungshindernisse	66
5. Produktverbote bei Gefahr für die Finanzstabilität	66
IV. Flexibilisierung	68
1. Eigenkapitalanforderungen im Bedarfsfall	68
2. Flexibilisierungsmaßnahmen auf nationaler Ebene	71
3. Flexibilitätsmaßnahmen auf europäischer Ebene	73
4. Makroprudenzielles Selbsteintrittsrecht der EZB	73
V. Zwischenergebnis	74
§ 5 Risikoverwaltung und Vorsorgeprinzip	76
I. Bankaufsichtsrecht als Risikoverwaltungsrecht	76
II. Makroprudenzielles Vorsorgeprinzip	79

1. Ursprung und Entwicklung des Vorsorgeprinzips in der Risikoverwaltung	80
2. Geltungsvoraussetzungen	83
3. Optimierungsgebot	87
4. Vereinbarkeit mit der Funktionsweise des Bankwesens	90
5. Entscheidungsszenarien	91
III. Auswirkungen auf Aufsichtspraxis und Aufsichtsrecht	93
1. Besondere Anforderungen zur Ermittlung und Reflexion von Risikowissen	93
a) Schnelligkeit der Informationsverarbeitung	94
b) Kognitive Verzerrungen	96
aa) Kognitive Verzerrung bei der Risikoregulierung	97
bb) Einfluss des Vorsorgeprinzips	98
2. Begründung kooperativer Kommunikation	99
3. Maßstab für die gerichtliche Überprüfung von Verwaltungsentscheidungen	103
IV. Zwischenergebnis	105
Teil 3: Systemrisikovorsorge durch die Bankgesellschaft	109
§ 6 Aufsichtsrechtliche Verantwortung	109
I. Kapital- und Liquiditätsanforderungen	110
1. Kapitalpuffer	111
a) Kapitalerhaltungspuffer	112
b) Antizyklischer Puffer	112
c) Systemrisikopuffer	114
d) Zusätzliche Kapitalpuffer für systemrelevante Institute	115
2. Liquiditätsanforderungen	116
a) Mindestliquiditätsquote	117
b) Strukturelle Liquiditätsquote	118
c) Höchstverschuldensquote	120
3. Zwischenergebnis	121
II. Verlustabsorptions- und Rekapitalisierungskapazität	122
III. Institutsindividuelle Stresstests	125
IV. Mitwirkungspflichten	127
V. Sanierungsplanung	130
VI. Organisationspflichten	134
1. Richtlinienkonforme Auslegung	135
2. Umfang der Organisationspflichten	136
3. Rechtsfolge eines Verstoßes	137
4. Zwischenergebnis	137
VII. Ergebnis	138

<i>§ 7 Verantwortung gegenüber Gläubigern</i>	140
I. Schutz von Rechtsgütern und absoluten Rechten	140
II. Verletzung eines Schutzgesetzes	141
1. Möglichkeit bankaufsichtsrechtlicher Schutzgesetze	142
2. Kein Individualschutz von Kapital-, Liquiditäts- und Planungsanforderungen	143
3. Schutzgesetzcharakter von Vorgaben des § 25a KWG	145
III. Weitere deliktische Haftungstatbestände	148
IV. Zwischenergebnis	149
 Teil 4: Systemrisikovorsorge durch den Bankvorstand	151
<i>§ 8 Aufsichtsrechtliche Verantwortung</i>	151
I. Organisationspflichten	151
II. Folgen eines Pflichtverstoßes	153
1. Aufsichtsrechtliche Folgen	153
2. Ordnungsrechtliche Folgen	153
3. Strafrechtliche Folgen	154
III. Zwischenergebnis	155
<i>§ 9 Gesellschaftsrechtliche Verantwortung</i>	155
I. Sorgfaltspflicht im engeren Sinne	158
1. Aktienrechtliche Gemeinwohlverpflichtung?	158
2. Beurteilungsspielraum bei Bestimmung des Unternehmensinteresses ..	161
3. Beurteilungskriterium bei Bestimmung des Unternehmensinteresses ..	164
a) Aktienkurs als ausschlaggebendes Kriterium?	164
b) Berücksichtigung anderer Interessengruppen	166
c) Besonderheiten im Bankgesellschaftsrecht	168
d) Zwischenergebnis	170
4. Systemrisikovorsorge als Sorgfaltspflicht im engeren Sinne	170
a) Zulässigkeit der Unterstützung behördlicher Systemrisikovorsorge über gesetzliche Verpflichtungen hinaus	170
b) Auslösen externer systemischer Effekte als Pflichtverletzung	172
aa) Interessen der Aktionäre systemrelevanter Institute	172
bb) Interessen der Aktionäre nicht systemrelevanter Institute	175
cc) Vertrauen der Einleger	176
5. Zwischenergebnis	178
II. Legalitätspflicht	179
1. Vorrang von unternehmerischen Opportunitätsinteressen vor aufsichtlichen Präventionsinteressen?	180
2. Legalitätspflicht in Bezug auf prinzipienorientiertes Aufsichtsrecht ..	184
a) Objektive Rechtfertigung anstatt subjektiver Entschuldigung	186
b) Keine analoge Anwendung der <i>Business Judgement Rule</i>	188
c) Beurteilungsmaßstab bei unklarer Rechtslage	190

aa) Meinungsstand	191
bb) Stellungnahme	193
d) Gebot zum <i>Precautionary Legal Judgement</i> im Bankgesellschaftsrecht	196
aa) Anwendungsbereich	196
bb) Erweiterte Rechtsermittlungspflichten	197
cc) Gebot zur Optimierung der aufsichtsrechtlichen Präventionswirkung	198
e) Zwischenergebnis	200
3. Weitere Rechtfertigungsgründe	200
a) Rechtfertigende Pflichtenkollision	200
b) Erlaubnistatbestandsirrtum	201
aa) Irrtum über Dringlichkeit	202
bb) Irrtum über Befolgung des Präventionsinteresses	202
4. Zwischenergebnis	202
III. Legalitätskontrollpflicht	203
IV. Sonstige Haftungsvoraussetzungen des § 93 Abs. 2 S. 1 AktG	205
1. Verschulden	206
2. Kausaler Schaden	207
a) Schadensszenarien	207
b) Beweiserleichterung bei Organisationspflichtverletzungen	208
c) Vorteilsausgleich	210
3. Zwischenergebnis	211
V. Ergebnis	212
§ 10 Verantwortung gegenüber Gläubigern	214
 Schlüsse	217
I. Systemrisikovorsorge in zehn Thesen	217
II. Systemrisikovorsorge in fünf Paradigmen	222
1. Reflexion von Ungewissheit	222
2. Vorsorgeprinzip	223
3. Komplexitätsreduktion	223
4. Verantwortungsgemeinschaft	224
5. Rechtsgebiet	225
 Literaturverzeichnis	227
Sachverzeichnis	253