

## Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis .....   | 15        |
| <b>1. Teil: Der freie Kapitalverkehr .....</b>                            | <b>19</b> |
| A Einleitung .....  | 19        |
| B Gründe für einen freien Kapitalverkehr .....                            | 21        |
| C Freier Kapitalverkehr weltweit .....                                    | 24        |
| I Globalisierung und völkerrechtliche Abkommen .....                      | 24        |
| 1. Globale Entwicklungen .....  | 24        |
| 2. Der Internationale Währungsfond .....                                  | 25        |
| a) Geschichte und Ziel .....  | 25        |
| b) IWF und freier Kapitalverkehr .....                                    | 27        |
| 3. GATT und WTO .....   | 28        |
| a) GATT - Geschichte und Ziel .....                                       | 28        |
| b) Uruguay-Runde und WTO .....  | 29        |
| c) GATT / WTO und freier Kapitalverkehr .....                             | 30        |
| 4. OECD .....   | 30        |
| a) Geschichte und Ziel .....  | 30        |
| b) Die OECD und der freie Kapitalverkehr .....                            | 31        |
| aa) OEEC, EZU und EWA .....   | 31        |
| bb) Kodex zur Liberalisierung des Kapitalverkehrs .....                   | 33        |
| cc) Bindung der Europäischen Gemeinschaft an die Vorgaben des Kodex ..... | 35        |
| 5. EFTA und EWR .....   | 36        |
| a) Geschichte und Ziel .....  | 36        |
| b) Der Europäische Wirtschaftsraum .....                                  | 37        |
| c) EFTA, EWR und der freie Kapitalverkehr .....                           | 38        |
| II Zusammenschau .....  | 38        |
| <b>2. Teil: Kapitalverkehrsliberalisierung in der EG .....</b>            | <b>39</b> |
| A Geschichte des freien Kapitalverkehrs in Europa .....                   | 39        |
| I Einleitung .....  | 39        |
| II Die ursprünglichen Rechtsgrundlagen in der EWG .....                   | 39        |
| 1. Kapitalverkehrsfreiheit in den Römischen Verträgen .....               | 39        |
| 2. Die Richtlinien von 1960 und 1962 .....                                | 42        |
| 3. Die Richtlinien von 1985 und 1986 .....                                | 43        |
| 4. Die Richtlinie 88/361/EWG .....  | 44        |
| a) Entstehung .....   | 44        |
| b) Inhalt .....   | 45        |
| c) Direkte Anwendbarkeit .....  | 46        |
| d) Schutzklausel .....  | 47        |
| e) Drittstaaten .....   | 47        |
| f) Anhang I – Nomenklatur .....   | 48        |
| 5. Die Rechtsprechung .....   | 49        |
| a) Das Urteil Thompson .....  | 49        |
| b) Das Urteil Casati .....  | 50        |

|   |           |
|---|-----------|
| c) Das Urteil Luisi und Carbone .....   | 51        |
| d) Das Urteil Brugnoli-Ruffinengo .....   | 52        |
| e) Das Urteil Bordessa .....  | 52        |
| f) Das Urteil Sanz de Lera .....  | 53        |
| III Thematisch einschlägige Dokumente .....   | 53        |
| 1. Allgemeines .....  | 53        |
| 2. Der Segré-Bericht .....  | 53        |
| 3. Der Werner-Bericht .....   | 55        |
| 4. Der Delors-Bericht .....   | 58        |
| B Schwierigkeiten bei der Liberalisierung des Kapitalverkehrs .....                                 | 60        |
| I Politische Gründe .....   | 60        |
| II Volkswirtschaftliche Gründe .....  | 62        |
| 1. Das „Magische Dreieck“ .....   | 62        |
| 2. Volatilität der Kapitalströme .....  | 65        |
| 3. Steuerflucht .....   | 66        |
| 4. Kapitalverkehrsfreiheit und Integration .....  | 67        |
| III Psychologische Gründe .....   | 68        |
| 1. Vormachtstellung einer der Zentralbanken .....   | 68        |
| 2. Befürchtungen vor dem „nationalen Ausverkauf“ .....  | 69        |
| 3. Rechtlicher Niederschlag .....   | 70        |
| IV Zusammenschau .....  | 71        |
| <b>3. Teil: Die Kapitalverkehrsfreiheit im aktuellen Gemeinschaftsrecht .....</b>                   | <b>73</b> |
| A Kapitalverkehrsfreiheit im Kontext der europäischen Integration .....                             | 73        |
| I Einleitung .....  | 73        |
| II Der Gemeinsame Markt .....   | 73        |
| III Der Binnenmarkt .....   | 74        |
| 1. Begriff .....  | 74        |
| 2. Der integrierte Finanzraum .....   | 76        |
| a) Begriff .....  | 76        |
| b) Integrierter Finanzraum und freier Kapitalverkehr .....  | 77        |
| c) Gemeinsamer Kapitalmarkt .....   | 78        |
| IV Wirtschafts- und Währungsunion .....   | 80        |
| 1. Allgemeines .....  | 80        |
| 2. Wirtschafts- und Währungsunion und freier Kapitalverkehr .....                                   | 84        |
| a) Innenverhältnis .....  | 84        |
| b) Außenverhältnis innerhalb der EG .....   | 86        |
| c) Außenverhältnis zu Drittstaaten .....  | 87        |
| B Freier Kapitalverkehr und die anderen Grundfreiheiten .....                                       | 88        |
| I Kapitalverkehrsfreiheit als eigenständige Grundfreiheit .....                                     | 88        |
| II Abgrenzung und Verhältnis zwischen Kapitalverkehrsfreiheit und den anderen Grundfreiheiten ..... | 89        |
| 1. Notwendigkeit der Abgrenzung .....   | 89        |
| 2. Parallelität oder Exklusivität der Grundfreiheiten .....   | 90        |
| a) Verhältnis der anderen Grundfreiheiten zueinander .....  | 91        |
| b) Kapitalverkehrsfreiheit und die anderen Grundfreiheiten .....                                    | 92        |
| aa) Überblick .....   | 92        |
| bb) Notwendigkeit einer näheren Betrachtung .....   | 93        |

|  |     |
|--|-----|
| cc) Kapitalverkehrsfreiheit und Warenverkehrsfreiheit.....   | 94  |
| dd) Kapitalverkehrsfreiheit und Arbeitnehmerfreizügigkeit .....  | 95  |
| ee) Kapitalverkehrsfreiheit und Niederlassungsfreiheit .....   | 96  |
| ff) Kapitalverkehrsfreiheit und Dienstleistungsfreiheit.....   | 98  |
| aaa) Begriff .....   | 98  |
| bbb) Kapitalverkehr und passive Dienstleistungsfreiheit.....   | 99  |
| ccc) Finanzdienstleistungen.....   | 100 |
| ddd) Die Abgrenzungsfrage.....   | 101 |
| C Freier Kapitalverkehr und freier Zahlungsverkehr.....  | 103 |
| I Die primärrechtlichen Vorschriften.....  | 103 |
| II Notwendigkeit der Abgrenzung .....  | 104 |
| III Abgrenzung von Kapitalverkehr und Zahlungsverkehr .....  | 106 |
| 1. Die Rechtsprechung.....   | 107 |
| 2. Kritik an der Rechtsprechung.....   | 108 |
| 3. Eigener Abgrenzungsansatz.....  | 111 |
| D Die europarechtlichen Regelungen der Kapitalverkehrsfreiheit .....   | 113 |
| I Die Rechtsgrundlagen .....   | 113 |
| 1. Vertrag und Richtlinie 88/361/EWG.....  | 113 |
| 2. Geltung der Richtlinie 88/361/EWG .....   | 114 |
| a) Formelles Weiterbestehen.....   | 114 |
| b) Verhältnis der Richtlinie zum Primärrecht .....   | 115 |
| 3. Der Anhang der Richtlinie 88/361/EWG .....  | 117 |
| II Begriffsbestimmung .....  | 118 |
| III Der Grundsatz des Art. 73 b Abs. 1 EGV und sein Anwendungsbereich .....  | 122 |
| 1. Verbot jeglicher Beschränkungen.....  | 122 |
| a) Devisenrechtliche und sonstige Eingriffe .....  | 122 |
| b) Die Rechtsprechung zu den anderen Grundfreiheiten .....   | 124 |
| aa) Konvergenz der Grundfreiheiten.....  | 124 |
| aaa) Tendenzen in Richtung auf eine Konvergenz .....   | 124 |
| bbb) Die Keck - Rechtsprechung als Rückschritt auf dem Weg zur<br>Konvergenz? .....  | 126 |
| ccc) Vergleichbarkeit von Kapitalverkehrsfreiheit einerseits und<br>Warenverkehrs- und Dienstleistungsfreiheit andererseits..... | 129 |
| bb) Übertragung der Rechtsprechung zur Warenverkehrsfreiheit.....  | 130 |
| aaa) Die Entscheidung Dassonville .....  | 130 |
| bbb) Die Entscheidung Cassis de Dijon .....  | 131 |
| ccc) Die Entscheidung Keck.....  | 131 |
| 2. Ausblick.....   | 132 |
| IV Anknüpfung.....   | 133 |
| V Rechtswirkung der Art. 73 b ff. EGV.....   | 135 |
| 1. Direkte Anwendbarkeit.....  | 135 |
| 2. Direkte Anwendbarkeit des Art. 73 b EGV .....   | 135 |
| 3. Die Folgen der direkten Anwendbarkeit.....  | 137 |
| VI Diskriminierungsverbot und absolut wirkendes Beschränkungsverbot .....  | 138 |
| VII Unwiderrufbarkeit .....  | 139 |
| VIII Einschränkungen der Kapitalverkehrsfreiheit .....   | 141 |
| 1. Zweitwohnsitz.....  | 141 |
| a) Das Problem.....  | 141 |

|   |     |
|---|-----|
| b) Dänemark.....  | 142 |
| c) Österreich.....  | 144 |
| d) Stellungnahme.....   | 146 |
| 2. Art. 73 d EGV und die Grundsätze der Cassis-Rechtsprechung .....                       | 147 |
| a) Art. 73 d Abs. 1 EGV.....  | 148 |
| aa) Art. 73 d Abs. 1 lit. a EGV.....  | 148 |
| aaa) Kapitalverkehrsfreiheit und Fiskalhoheit.....  | 148 |
| bbb) Erklärung zum Maastricht-Vertrag .....   | 151 |
| ccc) Beschränkungen des Kapitalverkehrs im Bereich des Steuerrechts.....                  | 152 |
| bb) Art. 73 d Abs. 1 lit. b EGV .....   | 155 |
| aaa) Zuwiderhandlungen gegen innerstaatliche Rechts- und<br>Verwaltungsvorschriften ..... | 155 |
| bbb) Meldeverfahren für den Kapitalverkehr.....   | 156 |
| ccc) Öffentliche Ordnung und Sicherheit .....   | 157 |
| b) Die Grundsätze der Cassis-Rechtsprechung .....   | 158 |
| aa) Warenverkehrsfreiheit und die Cassis-Rechtsprechung.....                              | 158 |
| bb) Dogmatische Einordnung .....  | 159 |
| cc) Übertragbarkeit auf die Kapitalverkehrsfreiheit.....                                  | 160 |
| dd) Folgerung .....   | 161 |
| c) Art. 73 d Abs. 2 EGV.....  | 163 |
| d) Art. 73 d Abs. 3 EGV.....  | 164 |
| aa) Diskriminierungsverbot und Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....                        | 164 |
| bb) Verschleierte Beschränkung des Kapitalverkehrs .....                                  | 166 |
| cc) Art. 73 d Abs. 3 EGV und steuerrechtliche Vorschriften .....                          | 167 |
| e) Einzelne Vorschriften im nationalen Recht, die Bedenken begegnen .....                 | 167 |
| aa) Beispiele.....  | 167 |
| bb) Das Anrechnungsverfahren nach § 50 Abs. 5 Satz 2 EstG .....                           | 168 |
| cc) Regelungen des deutschen Erbschaftsteuergesetzes .....                                | 169 |
| dd) Grundpfandrechte in fremder Währung .....   | 171 |
| ee) Regelungen wie der ehemalige § 110 Abs. 1 Nr. 2 BewG.....                             | 173 |
| ff) Nationale Sparförderung .....   | 174 |
| gg) Steuerfahndung – Kapitalanlage in Luxemburg.....                                      | 174 |
| aaa) Die Situation .....  | 174 |
| bbb) Bedeutung für die Kapitalverkehrsfreiheit.....                                       | 177 |
| aaaa) Behinderung des Kapitalverkehrs.....  | 177 |
| bbbb)Keine Rechtfertigung.....  | 177 |
| ccc) Folgerung .....  | 178 |
| 3. Drittstaaten.....  | 179 |
| 4. Der Art. 73 e EGV .....  | 179 |
| 5. Der Art. 73 h EGV .....  | 180 |
| 6. Die Art. 109 h und Art. 109 i EGV.....   | 180 |
| IX Drittstaaten .....   | 181 |
| 1. Der Grundsatz.....   | 181 |
| 2. Der Art. 73 c EGV .....  | 182 |
| a) Die stand-still-Klausel des Art. 73 c Abs. 1 EGV .....                                 | 182 |
| b) Direktinvestitionen.....   | 183 |
| aa) Begriff .....   | 183 |
| bb) Bedeutung der Direktinvestitionen.....  | 184 |

|  |            |
|--|------------|
| cc) Beteiligung als Direktinvestition.....                             | 185        |
| dd) Darlehen und Reinvestition von Gewinnen als Direktinvestition..... | 188        |
| ee) Folgerung .....  | 190        |
| c) Der Art. 73 c Abs. 2 EGV .....                                      | 190        |
| 3. Der Art. 73 f EGV .....   | 192        |
| 4. Wirtschaftssanktionen .....   | 194        |
| a) Rechtsgrundlagen.....   | 194        |
| b) Verfahren .....   | 195        |
| aa) Die erste Stufe: Beschluß im Rahmen der GASP. ....                 | 195        |
| bb) Die zweite Stufe: Art. 228 a EGV und Art. 73 g Abs. 1 EGV .....    | 196        |
| cc) Der Art. 73 g Abs. 2 EGV .....                                     | 199        |
| 5. Der Europäische Wirtschaftsraum .....                               | 201        |
| 6. Der Kapitalverkehr mit mittel- und osteuropäischen Ländern .....    | 203        |
| 7. Bewertung.....  | 204        |
| <b>4. Teil: Schluß .....</b>   | <b>205</b> |
| <b>Literaturverzeichnis.....</b>                                       | <b>207</b> |