

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV

Abschnitt I: Einführung

1. Was versteht man unter Bank- und Kapitalmarktrecht?	2
1.1. Allgemeine Anknüpfungspunkte zu Bank und Kapitalmarkt	4
1.2. Geld	18
1.2.1. Der Begriff Geld	18
1.2.2. Die Funktionen des Geldes	20
1.2.3. Das Geld im Zahlungssystem	22
1.3. Entwicklung des europäischen und österreichischen Bankwesens	25
1.3.1. Das Bankwesen in Europa	25
1.3.2. Das Bankwesen in Österreich	30
1.4. Bankrecht und seine Rechtsquellen	36
1.4.1. Anknüpfungspunkte des Bankrechts	36
1.4.2. Rechtsquellen des Bankrechts	38
1.5. Kapitalmarktrecht und seine Rechtsquellen	41
1.5.1. Anknüpfungspunkte des Kapitalmarktrechts	41
1.5.2. Rechtsquellen des Kapitalmarktrechts	44
1.6. Bank- und Kapitalmarktrecht in der Rechtsordnung	47
1.6.1. Bank- und Kapitalmarktrecht als Spezialgebiet	47
1.6.2. Die Rolle der Finanzmarktaufsicht (FMA)	49
1.6.3. Die Mitwirkung der Österreichischen Nationalbank (OeNB) ...	53

Abschnitt II: Bankrecht

1. Das Bankrecht allgemein – Regulatorische Aspekte	57
1.1. Allgemeines	58
1.2. Internationale und supranationale Dimension	60
1.3. Nationale Dimension und SSM	65
1.3.1. Allgemeines	65
1.3.2. Der Single Supervisory Mechanism (SSM)	67
1.3.3. Zusammenspiel zwischen FMA und OeNB	68
1.3.4. Die Rolle des BMF	71
1.4. Finanzierung der Aufsichtstätigkeit	71
1.5. Adressaten der Bankaufsichtstätigkeit	72
1.5.1. Kreditinstitute	72
1.5.2. CRR-Kreditinstitute	74
1.5.3. Finanzinstitute	75
1.5.4. CRR-Finanzinstitute	75
1.5.5. CRR-Wertpapierfirma	76
1.6. Ausnahmen vom Anwendungsbereich des BWG	77
1.7. Institute mit Sitz im Ausland	78
1.8. Konzessionspflicht	78
1.9. Entzug der Konzession	81

1.10.	Weitere bankaufsichtliche Eingriffsmöglichkeiten	83
1.11.	Einlagensicherung und Anlegerentschädigung	85
2.	Die Beziehung zwischen Kunde und Kreditinstitut	89
2.1.	Allgemeines zur Beziehung zwischen Kunde und Kreditinstitut	90
2.2.	Allgemeine Geschäftsbedingungen der Banken (AGB)	92
2.2.1.	Anwendung	92
2.2.2.	AGB und KSchG	93
2.2.3.	Auslegung	95
2.2.4.	AGB im Überblick	95
2.2.4.1.	Allgemeines	95
2.2.4.2.	Geltungsbereich	96
2.2.4.3.	Änderungen	96
2.2.4.4.	Erklärungen des Kunden	97
2.2.4.5.	Einholung von Bestätigungen durch das Kreditinstitut	98
2.2.4.6.	Erklärungen des Kreditinstituts	98
2.2.4.7.	Verfügungsberechtigung nach dem Tod des Kunden	98
2.2.4.8.	Pflichten und Haftung des Kreditinstituts	99
2.2.4.9.	Mitwirkungspflichten und Haftung des Kunden	100
2.2.4.10.	Erfüllungsort, Rechtswahl und Gerichtsstand	103
2.2.4.11.	Beendigung der Geschäftsbeziehung	104
2.2.4.12.	Auszahlungsverweigerungsrecht	106
2.2.4.13.	Allgemeine Bankauskunft	106
2.2.5.	Entgelte für Leistungs- und Aufwandersatz	107
2.3.	Das Bankgeheimnis	109
2.3.1.	Allgemeines	109
2.3.2.	Die Bestimmung des § 38 BWG	113
2.3.2.1.	Rechtsnatur und Verfassungsbestimmung	113
2.3.2.2.	Umfasster Personenkreis	114
2.3.2.3.	Geschützter Personenkreis	115
2.3.2.4.	Umfang der Geheimhaltungspflicht	115
2.3.2.5.	Dauer der Geheimhaltungspflicht	116
2.3.2.6.	Begrenzung der Geheimhaltungspflicht	116
2.3.2.7.	Sanktionen im Fall der Verletzung der Geheimhaltungspflicht	117
3.	Bankgeschäfte	119
3.1.	Tätigkeitsbereich der Kreditinstitute nach BWG	121
3.2.	Einlagengeschäft	123
3.2.1.	Allgemeine Definition	123
3.2.2.	Merkmale des Einlagengeschäfts	123
3.3.	Girogeschäft	125
3.3.1.	Allgemeine Definition	125
3.3.2.	Merkmale des Girogeschäfts	126
3.4.	Kreditgeschäft	127
3.4.1.	Allgemeines	127
3.4.2.	Merkmale des Kreditgeschäfts	127
3.5.	Diskontgeschäft	129
3.5.1.	Allgemeines	129
3.5.2.	Merkmale des Diskontgeschäfts	129

3.6.	Depotgeschäft	130
3.6.1.	Allgemeines	130
3.6.2.	Merkmale des Depotgeschäfts	130
3.7.	Ausgabe und Verwaltung von Zahlungsmitteln wie Kreditkarten und Reiseschecks	131
3.7.1.	Allgemeines	131
3.7.2.	Merkmale der Ausgabe und Verwaltung von Zahlungsmitteln wie Kreditkarten und Reiseschecks	132
3.8.	Devisen- und Valutageschäft	133
3.8.1.	Allgemeines	133
3.8.2.	Merkmale des Devisen- und Valutageschäfts	133
3.9.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Geldmarktinstrumenten	134
3.9.1.	Allgemeines	134
3.9.2.	Merkmale des Handels auf eigene und fremde Rechnung mit Geldmarktinstrumenten	134
3.10.	Termin- und Optionsgeschäft	134
3.10.1.	Allgemeines	134
3.10.2.	Merkmale des Termin- und Optionsgeschäfts	135
3.11.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Zinsterminkontrakten, Zinsausgleichsvereinbarungen (Forward Rate Agreements), Zins- und Devisenswaps sowie Swaps auf Substanzwerte oder auf Aktienindices	135
3.11.1.	Allgemeines	135
3.11.2.	Merkmale des Handels auf eigene oder fremde Rechnung mit Zinsterminkontrakten, Zinsausgleichsvereinbarungen (Forward Rate Agreements), Zins- und Devisenswaps sowie Swaps auf Substanzwerte oder auf Aktienindices	136
3.12.	Effektengeschäft	136
3.12.1.	Allgemeines	136
3.12.2.	Merkmale des Effektengeschäfts	136
3.13.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit von lit b bis e abgeleiteten Instrumenten	137
3.13.1.	Allgemeines	137
3.13.2.	Merkmale des Handels von spezifischen abgeleiteten Instrumenten	137
3.14.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Finanzinstrumenten gem § 1 Z 7 lit e bis g, j und k WAG 2018	137
3.14.1.	Allgemeines	137
3.14.2.	Merkmale des Handels mit Warenderivaten und sonstigen Derivaten	138
3.15.	Garantiegeschäft	140
3.15.1.	Allgemeines	140
3.15.2.	Merkmale des Garantiegeschäfts	140
3.16.	Wertpapieremissionsgeschäft	141
3.16.1.	Allgemeines	141
3.16.2.	Merkmale des Wertpapieremissionsgeschäfts	141
3.17.	Sonstiges Wertpapieremissionsgeschäft	142
3.17.1.	Allgemeines	142
3.17.2.	Merkmale des sonstigen Wertpapieremissionsgeschäfts	142

3.18.	Loroemissionsgeschäft	142
3.18.1.	Allgemeines	142
3.18.2.	Merkmale des Loroemissionsgeschäfts	143
3.19.	Bauspargeschäft	143
3.19.1.	Allgemeines	143
3.19.2.	Merkmale des Bauspargeschäfts	143
3.20.	Investmentgeschäft	144
3.20.1.	Allgemeines	144
3.20.2.	Merkmale des Investmentgeschäfts	145
3.21.	Immobilienfondsgeschäft	145
3.21.1.	Allgemeines	145
3.21.2.	Merkmale des Immobilienfondsgeschäfts	146
3.22.	Beteiligungsfondsgeschäft	146
3.22.1.	Allgemeines	146
3.22.2.	Merkmale und praktische Abgrenzungsaspekte	147
3.23.	Kapitalfinanzierungsgeschäft	147
3.23.1.	Allgemeines	147
3.23.2.	Merkmale des Kapitalfinanzierungsgeschäfts	147
3.24.	Factoringgeschäft	148
3.24.1.	Allgemeines	148
3.24.2.	Merkmale des Factoringgeschäfts	148
3.25.	Betrieb von Geldmaklergeschäften im Interbankenmarkt	148
3.25.1.	Allgemeines	148
3.25.2.	Merkmale des Geldmaklergeschäfts im Interbankenmarkt	148
3.26.	Vermittlung von Einlagengeschäften	149
3.26.1.	Allgemeines	149
3.26.2.	Merkmale der Vermittlung von Einlagengeschäften	149
3.27.	Vermittlung von Kreditgeschäften	149
3.27.1.	Allgemeines	149
3.27.2.	Merkmale der Vermittlung von Kreditgeschäften	150
3.28.	Vermittlung von Devisengeschäften	150
3.28.1.	Allgemeines	150
3.28.2.	Merkmale der Vermittlung von Devisengeschäften	150
3.29.	Vermittlung von Garantiegeschäften	150
3.29.1.	Allgemeines	150
3.29.2.	Merkmale der Vermittlung von Garantiegeschäften	150
3.30.	E-Geldgeschäft	151
3.30.1.	Allgemeines	151
3.30.2.	Merkmale des E-Geldgeschäfts	151
3.31.	Betriebliches Vorsorgekassengeschäft	151
3.31.1.	Allgemeines	151
3.31.2.	Merkmale des Betrieblichen Vorsorgekassengeschäfts	151
3.32.	Wechselstübengeschäft	152
3.32.1.	Allgemeines	152
3.32.2.	Merkmale des Wechselstübengeschäfts	152

3.33.	Erweiterter Tätigkeitsbereich von Kreditinstituten außerhalb des Bankgeschäftekatalogs	152
3.33.1.	Allgemeines	152
3.34.	Das Spezifikum: Finanzinstitut	153
4.	Zahlungsverkehr	155
4.1.	Zahlungsverkehr allgemein	155
4.2.	Die Giroüberweisung	159
4.2.1.	Allgemeines	159
4.2.2.	Struktur der Rechtsverhältnisse bei der Giroüberweisung	161
4.2.3.	Die Giroüberweisung im Detail	162
4.2.3.1.	Girovertrag	162
4.2.3.2.	Pflichten des Zahlungsdienstleisters des Zahlers	162
4.2.3.3.	Gutschrift	163
4.2.3.4.	Charakter der Gutschrift sowie Wertstellung	164
4.2.3.5.	Unautorisierte Zahlungsvorgänge	165
4.3.	Lastschriftverfahren	165
4.3.1.	Allgemeines	165
4.3.2.	SEPA-Basislastschrift	166
4.3.2.1.	Lastschriftmandat des Kunden	166
4.3.2.2.	Einzug	166
4.3.2.3.	Widerruf des Zustimmungsmandats	167
4.4.	Bankomat	167
4.4.1.	Allgemeines	167
4.4.2.	Rechtliche Grundlage des Bankomat-Service	169
4.4.3.	Erforderliche Kontodeckung bei Verwendung des Bankomat-Service	169
4.4.4.	Betriebspflicht und Leistungsstörungen	169
4.4.5.	Anspruch auf Herausgabe der Bankomatkarte	170
4.4.6.	Sorgfaltspflichten und Kosten	170
4.5.	Electronic Banking	173
4.5.1.	Allgemeines	173
4.5.2.	Rechtsbeziehungen beim Electronic Banking	174
4.5.2.1.	Allgemeine vertragsrechtliche Aspekte	174
4.5.2.2.	Vereinbarung über Electronic Banking und AGB	175

Abschnitt III: Kapitalmarktrecht

1.	Das Kapitalmarktrecht – Regulatorische Aspekte	177
1.1.	Allgemeine Aspekte des Kapitalmarktrechts	178
1.2.	Aufsichtsrechtliche Aspekte des Kapitalmarkts	184
1.2.1.	Aufsichtliche Akteure	184
1.2.2.	Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA)	185
1.2.3.	European Securities and Markets Authority (ESMA)	186
1.2.4.	Bundesministerium für Finanzen (BMF)	187
1.2.5.	Oesterreichische Kontrollbank (OeKB)	188
1.2.6.	Oesterreichische Nationalbank (OeNB)	189
1.2.7.	Österreichische Übernahmekommission	190

1.2.8.	Wiener Börse AG	190
1.2.9.	Gewerbebehörde	193
1.2.10.	Firmenbuchgericht	193
1.2.11.	Straf- und Verwaltungsgerichte	193
1.3.	Spezielle regulatorische Aspekte	194
1.3.1.	Allgemeines	194
1.3.2.	Insiderrecht	194
1.3.3.	Marktmanipulation	207
2.	Das Emissionsgeschäft	213
2.1.	Das Emissionsgeschäft als Bankgeschäft	213
2.2.	Charakteristika des Emissionsgeschäfts	215
2.3.	Das öffentliche Angebot	218
2.3.1.	Allgemeines	218
2.3.2.	Prospektpflicht	220
2.3.3.	Prospekt	222
2.3.4.	Aktualisierung des Prospekts	223
2.3.5.	Prüfung des Prospekts	223
2.3.6.	Billigung des Prospekts	223
2.3.7.	Veröffentlichung des Prospekts	224
2.4.	Rechtsverhältnisse zwischen dem Emittenten und dem KI	226
2.4.1.	Vertragskonstruktion	226
2.4.2.	Übernahme und Durchführung der Emission	226
2.4.3.	Rolle des KI bzw des Konsortiums	227
2.5.	Rechtsverhältnis zwischen dem KI und den Zeichnern der Emission ...	228
2.5.1.	Vertragskonstruktion	228
2.5.2.	Haftung des KI gegenüber Anlegern	229
2.5.2.1.	Prospekthaftung	229
2.5.2.2.	Allgemeines Schadenersatzrecht	230
3.	Das Investmentgeschäft	231
3.1.	Das Investmentgeschäft allgemein	233
3.1.1.	Was ist ein Investmentfonds?	233
3.1.2.	Arten von Investmentfonds	236
3.1.3.	Charakteristika des Investmentgeschäfts	238
3.2.	Das Investmentgeschäft in Österreich	238
3.3.	Charakteristik und europäische Prägung des Investmentfondsrechts ...	240
3.3.1.	Grundsätzliches	240
3.3.2.	Das OGAW-Rahmenwerk	242
3.3.2.1.	Der „Europäische Pass“	243
3.3.3.	Das AIFM-Rahmenwerk	243
3.4.	Strukturelle Aspekte des Investmentgeschäfts	247
3.4.1.	Die Parteien des Investmentgeschäfts	247
3.4.1.1.	Allgemeines	247
3.4.1.2.	Verwaltungsgesellschaft	248
3.4.1.3.	Anteilinhaber	249
3.4.1.4.	Depotbank	250

3.4.2.	Die Rechtsverhältnisse im Dreieck des Investmentfonds-wesens	251
3.4.2.1.	Anteilinhaber und Verwaltungsgesellschaft	251
3.4.2.2.	Anteilinhaber untereinander	252
3.4.2.3.	Anteilinhaber und Depotbank	252
3.4.2.4.	Verwaltungsgesellschaft und Depotbank	252
3.5.	Der Spezialfall: Immobilienfondsgeschäft	253
3.5.1.	Allgemeines	253
3.5.2.	Rechtliche Ausgestaltung	254
3.5.3.	Eckpfeiler des Immobilienfondsgeschäfts	255

Abschnitt IV:
Wertpapierdienstleistungen und Krypto-Vermögenswerte

1. Die Beaufsichtigung von Wertpapierdienstleistungen	257
1.1. Allgemeines	257
1.2. Anwendungsbereich	259
1.3. Wertpapierfirma	262
1.3.1. Allgemeines	262
1.3.2. Klassifizierung von Wertpapierfirmen	262
1.3.3. Konzessionspflichtige Tätigkeiten	265
1.3.4. Konzessionserteilung	267
1.3.5. Keine Qualifikation als Wertpapierfirma	267
1.4. Wertpapierdienstleistungsunternehmen	267
1.4.1. Eingeschränkte konzessionspflichtige Tätigkeiten	267
1.4.2. Konzessionsvoraussetzungen	268
1.5. Organisatorische Anforderungen	268
1.5.1. Rechtsträger	268
1.5.2. Allgemeine organisatorische Anforderungen	269
1.5.3. Spezifische organisatorische Anforderungen	269
1.6. Finanzinstrumente	271
1.7. Schutz des Kundenvermögens	274
1.8. Umgang im Kundengeschäft	274
1.8.1. Allgemeines	274
1.8.2. Interessenkonflikte	275
1.8.3. Handeln im besten Interesse des Kunden	276
1.8.4. Bestmögliche Durchführung von Dienstleistungen („Best Execution“) und Bearbeitung von Kundenaufträgen ...	277
1.8.5. Produktregulierungsmaßnahmen	278
2. Die Beaufsichtigung von Krypto-Vermögenswerten	281
2.1. Allgemeines	281
2.2. MiCAR-Rahmenwerk	282
2.2.1. Grundsätzliches	282
2.2.2. Anwendungsbereich	282
2.2.3. Struktur der MiCAR	283

Abschnitt V:
Die praktische Perspektive – Fälle aus der Praxis

Fall 1:	Keine Umgehung der BWG-Konzessionspflicht durch eine ausländische Gesellschaftsform	287
Fall 2:	Konzessionserteilung und Wiederherstellung des rechtmäßigen Zustands unter Androhung einer Zwangsstrafe	288
Fall 3:	Staatshaftungsklage wegen nicht ordnungsgemäßer Umsetzung der Anlegerentschädigungsrichtlinie	289
Fall 4:	Zur Frage der Amtshaftung von FMA und OeNB	290
Fall 5:	Umfang der Einlagen im Rahmen der Einlagensicherung	292
Fall 6:	Verwaltungsübertretungen nach dem WAG	293
Fall 7:	AGB und KSchG	294
Fall 8:	Entbindung vom Bankgeheimnis	297
Fall 9:	Anwendbarkeit des § 25c KSchG auf Kredite	298
Fall 10:	Fremdwährungskonto	299
Fall 11:	Unterscheidung Anlageberatung – Vermögensverwaltung	300
Fall 12:	Zur Abgrenzung der Portfolioverwaltung	301
Fall 13:	Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung	303
Fall 14:	Mining von Kryptowährungen als Glücksspiel?	304
Fall 15:	Einführung eines automatisierten Wertpapierhandelssystems	306
Fall 16:	Irreführende Werbung für Kapitalanlageprodukte	307
Fall 17:	Zu Prospekt und Prospektkontrolle	309
Fall 18:	Verjährung – Zu Unrecht verrechnete Kreditzinsen	311
Fall 19:	Der „echte“ Fremdwährungskredit	312
Fall 20:	Zur „unzureichenden“ Bankenaufsicht	314
Fall 21:	Kostenüberwälzung der Bankenaufsicht auf die beaufsichtigten Institute ...	317
Fall 22:	Einlagensicherung bei WPDLU	318
Fall 23:	Prospektflicht und öffentliches Angebot	320
Fall 24:	Zu Prospekthaftungsansprüchen	321
Fall 25:	Zu unterschiedlichen Klauseln eines Kreditunternehmens	322
Fall 26:	„Bankomatgebühr“ bei Drittbetreibern	324
Fall 27:	Abgrenzung und Überziehungen iSd VKrG	325
Fall 28:	Negativzinsen	326
Fall 29:	Kundenspezifische Legitimationsmerkmale	328
Fall 30:	Auslegung von Bankarbeitstagen	329
Fall 31:	Einlagengeschäft und Genussscheine	331
Fall 32:	Bekanntgabepflicht einer Insiderinformation	333
Fall 33:	Vermögensanlage Minderjähriger	335
Fall 34:	Strafnorm im Zusammenhang mit Marktmissbrauch	337
Fall 35:	Gesamtbelastung im Kreditvertrag	339
Fall 36:	Fremdwährungskredite	342
Fall 37:	Identifizierung eines geerbten Sparbuchs	345
Fall 38:	Unrichtigkeit und Unvollständigkeit des Prospekts	347
Fall 39:	Zur möglichen Gesetzwidrigkeit der KIM-Verordnung	348
Fall 40:	Kreditmoratorium zur Abfederung der Folgen der COVID-19-Pandemie	350
	Stichwortverzeichnis.....	351