

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort der Herausgeber zur 2. Auflage .....	V
Vorwort der Autoren des 7. Bandes .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Abgekürzt zitierte Literatur .....	XXIII
Autorenverzeichnis .....	XXV

## 1. Kapitel

### Das Leasinggeschäft

Von Alexander Schopper und Florian Skarics

I. Allgemeines zum Leasinggeschäft .....	1
A. Begriff .....	1
B. Gegenstand des Leasings .....	5
C. Historische Entwicklung .....	6
D. Bedeutung des Leasings in Österreich .....	7
E. Wirtschaftliche Funktion .....	8
1. Leasing als Finanzierungsalternative .....	8
2. Motive des Leasingnehmers .....	9
3. Motive des Leasinggebers .....	13
II. Erscheinungsformen des Leasings .....	14
A. Einteilung nach Zweck, Laufzeit und Risikotragung .....	15
1. Finanzierungsleasing .....	15
2. Operating Leasing .....	18
3. Rechtliche Bedeutung der Unterscheidung zwischen Finanzierungsleasing und Operating Leasing .....	20
B. Einteilung nach Vertragsmodellen .....	21
1. Vollamortisationsleasing .....	21
2. Teilamortisationsleasing .....	23
3. Vorleistungen des Leasingnehmers .....	26
4. Sale-and-lease-back .....	28
C. Einteilung nach der Art des Leasingobjekts .....	32
1. Mobilen-, Kfz- und Immobilienleasing .....	32
a) Mobilenleasing .....	32
b) Kfz-Leasing .....	33
c) Immobilienleasing .....	35
2. First-Hand-Leasing und Second-Hand-Leasing .....	36
3. Equipment-, Plant- und Konsumgüterleasing .....	36

4. Spezialleasing.....	37
5. „Personalleasing“ als Arbeitskräfteüberlassung .....	38
D. Einteilung nach der Rechtsstellung der Beteiligten .....	38
1. Mittelbares und unmittelbares Leasing .....	38
2. Unternehmer-, Konsumenten- und Kommunalleasing .....	41
E. Sonstige Einteilungen .....	42
1. Net-Leasing und Gross-Leasing .....	42
2. Term-Leasing und Revolving-Leasing .....	43
3. Individual-Leasing und Blanket-Leasing .....	43
4. Domestic Leasing und Cross-Border-Leasing .....	44
III. Zivilrechtliche Einordnung.....	46
A. Allgemeines.....	46
1. Bedeutung der Einordnung.....	46
2. Ausgangslage.....	47
3. Ziel- oder Dauerschuldverhältnis?.....	48
B. Rechtsnatur des Leasingvertrages.....	49
1. Operating Leasing als Mietvertrag.....	49
2. Einordnung des Finanzierungsleasings in der Rechtsprechung .....	49
3. Einordnung des Finanzierungsleasings in der Literatur .....	51
a) Miete .....	51
b) Atypischer Mietvertrag .....	54
c) Gemischter Vertrag zwischen Kauf und Miete .....	55
d) Vertrag sui generis .....	55
e) Pacht .....	56
f) Leihe .....	57
g) Kauf.....	57
h) Kredit/Darlehen.....	59
i) Geschäftsbesorgung.....	60
j) Fruchtgenuss.....	61
4. Zusammenfassende Stellungnahme .....	62
5. Auswirkungen etwaiger Optionsrechte .....	64
IV. Besondere gesetzliche Rahmenbedingungen .....	65
A. Leasing im Lichte des Bankwesengesetzes .....	66
B. Leasing im Lichte des Verbraucherkreditgesetzes.....	67
1. Allgemeines und Anwendungsbereich .....	67
2. Die einzelnen Bestimmungen des VKrG in Bezug auf Verbraucherleasingverträge .....	69
a) Werbung (§ 5 VKrG) .....	69
b) Pflichten des Leasinggebers bei der Vertragsanbahnung (§§ 6 ff VKrG).....	70
c) Tilgungsplan (§ 10 VKrG) .....	70
d) Änderung des Sollzinssatzes (§ 11 VKrG).....	71
e) Rücktrittsrecht (§ 12 VKrG).....	72
f) Verbundene Kreditverträge (§ 13 VKrG).....	72
g) Beendigung des Leasingvertrages (§§ 14 ff VKrG) .....	73
h) Forderungsabtretung (§ 17 VKrG) .....	73
C. Leasing im internationalen Privatrecht.....	74
1. Allgemeines.....	74
2. Liefervertrag.....	75
3. Leasingvertrag .....	76

D. Leasing im Gebührenrecht .....	79
E. Leasing im Datenschutzgesetz 2000 .....	80
F. Steuerrechtliche Rahmenbedingungen .....	81
1. Allgemeines .....	81
2. Zurechnung bei verschiedenen Leasingvarianten .....	82
3. Folgen der Zurechnung .....	83
4. Leasing in der Umsatzsteuer .....	84
V. Anbahnung und Abschluss des Leasingvertrages .....	84
A. Allgemeines .....	85
B. Form und Dokumentation .....	85
C. Vertragsanbahnung im Dreiecksverhältnis .....	88
1. Allgemeines und Abgrenzung zum unmittelbaren Leasing .....	88
2. Gleichzeitiger Abschluss von Liefer- und Leasingvertrag .....	88
3. Übernahme des Liefervertrages durch den Leasinggeber („Eintrittsmodell“) .....	93
D. Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen .....	95
1. Allgemeines .....	95
2. Einbeziehungs- und Geltungskontrolle .....	96
3. Inhaltskontrolle nach § 879 Abs 3 ABGB .....	98
4. Inhaltskontrolle nach § 6 Abs 1 und Abs 2 KSchG .....	103
5. Transparenzgebot (§ 6 Abs 3 KSchG) .....	104
6. AGB-Kontrolle des Liefervertrages .....	105
E. Vorvertragliche Aufklärungspflichten, Bonitätsprüfung und culpa in contrahendo .....	106
1. Leasinggeber .....	106
2. Lieferant .....	112
F. Irrtumsanfechtung und Anfechtung wegen arglistiger Irreführung .....	113
G. Rücktrittsrechte .....	115
1. Rücktrittsrecht gemäß § 12 VkrG .....	115
2. Rücktrittsrecht gemäß § 8 FernFinG .....	117
3. Rücktrittsrecht gemäß § 11 FAGG und § 3 KSchG .....	117
4. Verhältnis der Rücktrittsrechte zueinander .....	118
VI. Rechtsverhältnisse beim Leasing .....	118
A. Das typische Pflichtenprogramm zwischen Leasinggeber und Leasingnehmer .....	119
1. Pflichten des Leasinggebers .....	119
a) Überlassung des Leasingobjekts zum Gebrauch .....	119
b) Überlassung eines mangelfreien Leasingobjekts? .....	122
c) Interessenwahrungspflicht .....	126
d) Pflicht zur Übertragung des Eigentums? .....	127
e) Sonstige Nebenpflichten .....	127
2. Pflichten des Leasingnehmers .....	127
a) Zahlung des Leasingentgelts .....	127
b) Nebenpflichten .....	133
3. Gefahrtragung .....	141
a) Regelung der Gefahrtragung im Leasingvertrag .....	141
b) Zulässigkeit der Gefahrenabwälzung .....	143
4. Leistungsstörungen .....	146
a) Verzug .....	146

aa) Verzug des Leasinggebers mit der Lieferung .....	146
bb) Annahmeverzug .....	147
cc) Verzug des Leasingnehmers mit der Zahlung von Leasingraten .....	149
b) Gewährleistung .....	152
aa) Eigene Gewährleistungspflicht des Leasinggebers? .....	152
bb) Mangelhaftigkeit des Leasingobjekts .....	153
cc) Abtretungs- und Ermächtigungskonstruktion .....	154
dd) Zulässigkeit der vertraglichen Regelungen zur Gewährleistung .....	156
ee) Gewährleistungsrechte .....	159
ff) Sonderfall: Sale-and-lease-back .....	163
c) Nachträgliche Unmöglichkeit .....	164
d) Positive Vertragsverletzung .....	166
B. Das Rechtsverhältnis zwischen Leasinggeber und Lieferant .....	167
C. Das Rechtsverhältnis zwischen Lieferant und Leasingnehmer .....	169
D. Die Rechtsposition des Leasingnehmers .....	170
1. Schutz vor Eingriffen in den Rechtsbesitz des Leasingnehmers .....	170
2. Schadenersatz bei Beschädigung des Leasingobjekts? .....	171
VII. Beendigung des Leasingvertrages .....	173
A. Gründe für die Beendigung des Leasingvertrages .....	174
1. Auslaufen des Vertrages .....	174
2. Einvernehmliche Auflösung .....	175
3. Ordentliche Kündigung .....	175
4. Beendigungsmöglichkeiten nach dem VKrG .....	177
5. Außerverordentliche Kündigung .....	181
a) Allgemeines .....	181
b) Kündigungsgründe .....	182
c) Kündigungserklärung .....	184
B. Abwicklung .....	185
1. Rückgabe des Leasingobjekts .....	185
2. Verwertung .....	185
3. Abschluss-/Ausgleichszahlungen und Mehrerlösbeteiligung .....	187
4. Erwerb des Leasingobjekts durch den Leasingnehmer .....	189
5. Schadenersatz bei von einem Vertragspartner verschuldeter Vertragsauflösung .....	190
VIII. Exkurs: Sonderfragen zum Immobilienleasing .....	191
A. Gegenstand des Immobilienleasings .....	192
B. Abschluss und Abwicklung des Immobilienleasingvertrages .....	192
C. Sachenrechtliche Besonderheiten .....	194
D. Anwendbarkeit des ABGB .....	195
E. Anwendbarkeit des MRG und sonstiger gesetzlicher Bestimmungen .....	198
F. Sicherung von Optionsrechten .....	200
G. Steuerrechtliche Besonderheiten .....	201
IX. Leasing und Insolvenz .....	202
A. Insolvenz des Leasingnehmers .....	202
1. Vertragsauflösung durch den Leasinggeber .....	202
2. Kündigung nach § 23 IO oder Rücktritt nach § 21 IO .....	204
3. Aussonderungsrecht des Leasinggebers .....	207
4. Schicksal der Kaufoption .....	207
B. Insolvenz des Leasinggebers .....	208

X. Refinanzierung von Leasinggeschäften .....	211
A. Allgemeines.....	211
B. Kreditfinanzierung .....	211
C. Forfaitierung bzw Forderungskauf.....	212
D. „Doppelstockmodell“ .....	216
E. Objektgesellschaften .....	216
F. Asset Backed Securities (ABS) .....	216

## 2. Kapitel

### Das Factoringgeschäft

Von Gert Iro

I. Begriff und Arten des Factoring .....	217
A. Der Begriff.....	217
B. Arten des Factoring.....	218
II. Die Rechtsnatur des Factoring.....	219
A. Allgemeines.....	219
B. Lehre und Rechtsprechung in Österreich.....	221
C. Lehre und Rechtsprechung in Deutschland .....	222
D. Eigene Stellungnahme .....	222
III. Die Abwicklung beim Inland-Factoring auf Grund der AFB.....	226
IV. Das Rechtsverhältnis zwischen Factor und Kunde.....	229
A. Die in Österreich übliche Vertragsgestaltung.....	229
1. Das Verpflichtungsgeschäft .....	229
2. Das Verfügungsgeschäft .....	230
3. Exkurs: Vergleich mit dem in Deutschland üblichen Geschäftsablauf .....	230
B. Gültigkeitsprobleme bei der Factoringvereinbarung .....	231
1. Kollision mit verlängertem Eigentumsvorbehalt .....	231
a) Die Kollisionsproblematik .....	231
b) Lehre und Rechtsprechung zur Kollisionsproblematik .....	232
aa) Der Meinungsstand in Deutschland.....	232
bb) Der Meinungsstand in Österreich .....	234
c) Eigene Stellungnahme.....	235
aa) Zeitliche Priorität der Factoring-Zession.....	235
bb) Zeitliche Priorität des verlängerten Eigentumsvorbehalts.....	239
2. Kollision mit einer Sicherungszession zugunsten des Geldkreditgebers .....	240
a) Der Meinungsstand in Lehre und Rechtsprechung .....	240
b) Eigene Stellungnahme.....	241
3. Factoringvereinbarung und Abtretungsverbot.....	243
4. Factoringvereinbarung und Kontokorrentabrede.....	252
5. Die Haftung des Factors nach § 1409 ABGB.....	254
D. Die Übertragung der Nebenrechte.....	255
1. Ansprüche auf Zinsen, Kosten, Vertragsstrafe uä .....	256
2. Forderungsbezogene Gestaltungsrechte .....	258
3. Sicherungsrechte .....	261
E. Die Haftung des Kunden bei Mängeln der Forderung.....	268
1. Factoring ohne Delkrederefunktion.....	268
a) Die Mangelhaftigkeit der Forderung .....	268

b) Der maßgebliche Zeitpunkt.....	269
c) Die Geltendmachung.....	271
d) Die Rechtsfolgen .....	272
2. Factoring mit Delkrederefunktion.....	274
a) Der Delkrederefall.....	274
b) Die Ausgestaltung der Delkrederehaftung.....	277
c) Wegfall der Delkrederehaftung .....	279
V. Das Rechtsverhältnis zwischen Factor und Abnehmer .....	281
A. Die Verständigung des Abnehmers .....	281
1. Die Anforderungen an die Verständigung im Allgemeinen .....	281
2. Die Verständigung beim Factoring im Besonderen .....	286
B. Das Forderungsrecht des Factors gegen den Abnehmer.....	287
1. Einwendungen des Abnehmers .....	287
2. Aufrechnung durch den Abnehmer .....	289
3. Anerkennung der Forderung durch den Abnehmer .....	289
4. Rückabwicklungsansprüche des Abnehmers .....	292
VI. Factoring und Insolvenz .....	293
A. Der Factoringvertrag bei Insolvenz des Kunden .....	294
1. Die Rechtsfolgen der Insolvenzeröffnung .....	294
a) Die Beendigung des Vertragsverhältnisses (§ 21 IO) .....	294
b) Die Aufrechnungsmöglichkeiten (§§ 19 f IO) .....	300
2. Die Insolvenzanfechtung.....	302
a) Die Anfechtung nach § 30 IO .....	303
b) Die Anfechtung nach § 31 IO .....	306
B. Der Factoringvertrag bei Insolvenz des Factors.....	312
1. Insolvenz und Geschäftsaufsicht des Factors .....	312
2. Die Insolvenzanfechtung.....	313
a) Die Anfechtung nach § 30 IO .....	313
b) Die Anfechtung nach § 31 IO .....	314
VII. Die Beendigung des Factoring-Vertragsverhältnisses.....	315
A. Die Kündigung und Auflösung des Vertragsverhältnisses.....	315
B. Die Abwicklung des Vertragsverhältnisses bei Beendigung .....	318
VIII. Das internationale Factoring.....	320
A. Die Gestaltungsformen in der Praxis.....	320
B. Die kollisionsrechtliche Beurteilung.....	322
C. Die materiellrechtliche Beurteilung .....	325
1. Die Codes der Factor-Gruppen.....	325
2. Die UNIDROIT-Konvention über das internationale Factoring.....	326
3. Die Bestimmungen in den AFB .....	330

### 3. Kapitel

#### Das Forfaitinggeschäft

Von Gert Iro

I. Gegenstand und rechtliche Natur des Forfaitinggeschäfts.....	333
II. Wechsel als Gegenstand der Forfaitierungsvereinbarung.....	337
III. Zustandekommen der Forfaitierungsvereinbarung nach den URF.....	339

A. Primärmarkt.....	339
B. Sekundärmarkt.....	340
C. Exkurs: Wirksamkeit von Mitteilungen und Übermittlung von Dokumenten nach den URF.....	341
IV. Der Dokumentationsvorbehalt .....	342
A. Funktion des Vorbehalts.....	342
B. Rechtliche Bedeutung des Vorbehalts .....	343
C. Dokumentationsvorbehalt nach den URF .....	343
V. Spezielle Pflichten der Parteien nach den URF .....	344
A. Primärmarkt.....	344
B. Sekundärmarkt .....	345
VI. Die typische Risikotragung .....	346
A. Vorbemerkung .....	346
B. Den Forfaieteur treffende Risiken.....	348
C. Den Forfaitisten treffende Risiken .....	350
D. Der maßgebliche Zeitpunkt für den Übergang der Risikotragung .....	354
E. Risikotragung auf dem Sekundärmarkt .....	356
F. Die Risikotragung nach den URF.....	357
1. Vorbemerkung .....	357
2. Die Haftung des Forfaitisten.....	357
3. Die Haftungsregelung für den Sekundärmarkt .....	360
4. Der für den Gefahrenübergang maßgebliche Zeitpunkt .....	363
5. Umfang der Haftung .....	364
VII. Zahlung des Kaufpreises.....	365
A. Die Regelung in den URF.....	365
B. Zahlung unter Vorbehalt .....	365
1. Allgemeines .....	365
2. Rechtliche Bedeutung des Vorbehalts .....	366
3. Erlöschen des Vorbehalts .....	368
a) Ausfallen der Bedingung .....	368
b) „Aufhebung“ des Vorbehalts .....	368
4. Zahlung unter Vorbehalt nach den URF.....	368
VIII. Internationales Privatrecht .....	369
A. Das auf den Forfaitierungsvertrag anwendbare Kollisionsrecht .....	369
B. Das auf Wechselverpflichtungen anwendbare Kollisionsrecht .....	372
IX. Forfaitierungsvertrag und Insolvenz.....	375
Register der Gesetzesstellen.....	377
Register der Allgemeinen Bedingungen für Bankgeschäfte, Fassung 2014 .....	383
Sachregister .....	385