

Inhaltsübersicht

Inhaltsübersicht	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis.....	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XLVIII
Einleitung	1
I. Der Einfluss des Fernabsatzes auf den Finanzdienstleistungssektor	2
II. Gang der Untersuchung.....	3
1. Kapitel: Einführung zur FARL-FDL und deren Umsetzung.....	5
I. Die FARL-FDL im europäischen Regelungsrahmen.....	5
1. Die FARL-FDL und die Integration der europäischen Finanzmärkte	5
2. Die FARL-FDL als verbraucherschützende Richtlinie	6
3. Unmittelbares Regelungsumfeld der FARL-FDL	11
II. Regelungsbedarf und Zielsetzungen der FARL-FDL	13
III. Die Instrumente des Verbraucherschutzes.....	17
IV. Entstehungsgeschichte der Richtlinie	19
V. Harmonisierungsgrad der FARL-FDL	21
VI. Gemeinschaftskompetenz	25
1. Regelungsgehalt von Art. 153 EG	26
2. Voraussetzungen von Art. 95 EG als Kompetenznorm für die FARL-FDL	29
VII. Umsetzung einer europäischen Richtlinie in nationales Recht	31
VIII. Gesetzgebungsverfahren in Deutschland.....	33
IX. Art und Weise der Umsetzung.....	35
2. Kapitel: Die FARL-FDL und ihre Umsetzung in deutsches Recht.....	37
I. Anwendungsbereich	37
1. Persönlicher Anwendungsbereich.....	37

2.	Sachlicher Anwendungsbereich.....	52
3.	Zeitlicher Anwendungsbereich.....	76
II.	Die Informationspflichten des Anbieters von Finanzdienstleistungen.....	77
1.	Struktur der Informationspflichten.....	77
2.	Zeitpunkt der Informationsverschaffung	78
3.	Formelle Anforderungen an die Informationserteilung	85
4.	Schuldner der Informationspflichten	105
5.	Zusammenfassung.....	105
III.	Inhalt der Informationspflichten	106
1.	Informationspflichten betreffend den Anbieter	108
2.	Informationspflichten betreffend die Finanzdienstleistung.....	114
3.	Informationspflichten betreffend den Fernabsatzvertrag.....	124
4.	Informationspflichten betreffend den Rechtsbehelf.....	143
IV.	Informationserteilung bei fernmündlicher Kommunikation	145
1.	Vorgaben der Richtlinie	146
2.	Die Sonderregelung für die telefonische Kommunikation im deutschen Recht	150
V.	Zusätzliche Informationspflichten	153
1.	Zahlungsverkehr	154
2.	Verbraucherdarlehensrecht	158
3.	Anlegerschutz.....	162
4.	Altersvorsorge	163
5.	E-Commerce	163
6.	Verschiedene Zeitpunkte der Informationserteilung	164
VI.	Grenzen der Verbraucherinformation	165
1.	Nutzen eines Informationskatalogs	165
2.	Kritik am erreichten Umfang der Informationspflichten.....	168
3.	Lösungsvorschläge.....	169

VII.	Rechtsfolgen bei Verstoß gegen die Informationspflichten	170
1.	Unterlassungsklagen	173
2.	Unterlassungsklagen durch Wettbewerber	174
3.	Zwischenergebnis	175
4.	Vertragliche Lösungen	175
5.	Ergebnis	188
VIII.	Widerrufsrecht	190
1.	Einführung eines generellen Widerrufsrechts	190
1.	Rechtsnatur des Widerrufsrechts	190
2.	Entstehung des Widerrufsrechts	191
3.	Ausnahmen vom Widerrufsrecht	192
4.	Ausübung des Widerrufsrechts	202
5.	Widerrufsstift	204
6.	Rechtsfolgen des Widerrufs	213
7.	Konkurrenzregelung für Widerrufsrecht	220
8.	Personenmehrheiten	224
9.	Reichweite des Widerrufs eines Girovertrages	225
10.	Beweislast	226
11.	Hinzugefügter Vertrag	228
12.	Kritik an der Einführung eines generellen Widerrufsrechts	232
IX.	Weitere Regelungen	235
1.	Zahlung mittels Karte	236
2.	Unaufgefordert erbrachte Dienstleistungen	250
3.	Unerwünschte Werbung	253
4.	Unabdingbarkeit und Kollisionsrecht	260
5.	Rechtsdurchsetzung	270
6.	Beweislast	276
7.	Übergangsregelung	279
3.	Kapitel: Die FARL-FDL und grenzüberschreitende Geschäfte	282

I.	Einleitung	282
II.	Rechtliche Schranken im Binnenmarkt für Finanzdienstleistungen	283
1.	Verschiedene Rechtsrahmen.....	283
2.	Produktunterschiede	286
3.	Verbrauchervertrauen	286
III.	Verbesserungen durch die FARL-FDL	287
1.	Vereinheitlichung des Rechtsrahmens.....	287
2.	Reduzierung der Produktunterschiede	297
3.	Verbesserung der grenzüberschreitenden Rechtsdurchsetzung.	297
IV.	Ökonomische Auswirkungen auf den grenzüberschreitenden Vertrieb.....	298
V.	Ergebnis	300
Fazit	302
Anhänge	305
I.	FARL-FDL – ursprüngliche Fassung	305
II.	FARL-FDL – Änderungen in Art. 8 und 9.....	330

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	V
Inhaltsverzeichnis.....	IX
Literaturverzeichnis.....	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XLVIII
Einleitung	1
I. Der Einfluss des Fernabsatzes auf den Finanzdienstleistungs-sektor	2
II. Gang der Untersuchung.....	3
1. Kapitel: Einführung zur FARL-FDL und deren Umsetzung	5
I. Die FARL-FDL im europäischen Regelungsrahmen.....	5
1. Die FARL-FDL und die Integration der europäischen Finanzmärkte	5
2. Die FARL-FDL als verbraucherschützende Richtlinie	6
3. Unmittelbares Regelungsumfeld der FARL-FDL	11
II. Regelungsbedarf und Zielsetzungen der FARL-FDL	13
III. Die Instrumente des Verbraucherschutzes	17
IV. Entstehungsgeschichte der Richtlinie	19
V. Harmonisierungsgrad der FARL-FDL	21
VI. Gemeinschaftskompetenz	25
1. Regelungsgehalt von Art. 153 EG	26
a) Maßnahmen nach Art. 153 Abs. 3 lit. a EG	27
b) Maßnahmen nach Art. 153 Abs. 3 lit. b EG	28
c) Harmonisierungsgrad bei Maßnahmen nach Art. 153 Abs. 3 lit. a EG	29
2. Voraussetzungen von Art. 95 EG als Kompetenznorm für die FARL-FDL	29
VII. Umsetzung einer europäischen Richtlinie in nationales Recht	31
VIII. Gesetzgebungsverfahren in Deutschland.....	33

IX. Art und Weise der Umsetzung.....	35
2. Kapitel: Die FARL-FDL und ihre Umsetzung in deutsches Recht.....	37
I. Anwendungsbereich	37
1. Persönlicher Anwendungsbereich.....	37
a) Verbraucher	38
(1) Der Verbraucherbegriff der FARL-FDL.....	38
(a) Der unselbständig Beschäftigte als Verbraucher i. S. v. Art. 2 lit. d FARL-FDL.....	39
(b) Subjektive oder objektive Zweckbestimmung.....	40
(c) Zeitpunkt der Zweckbestimmung.....	41
(d) <i>Dual use</i> -Fälle	41
(e) Einbeziehung von Existenzgründern	42
(2) Der Verbraucherbegriff im deutschen Recht.....	42
(a) Der unselbständig Beschäftigte als Verbraucher i. S. v. § 13 BGB.....	43
(b) Existenzgründer als Verbraucher i. S. v. § 13 BGB	45
(c) Außengesellschaft bürgerlichen Rechts als Verbraucher i. S. v. § 13 BGB	46
b) Anbieter / Unternehmer.....	49
(1) Selbständige Vermittler als Anbieter i. S. d. FARL-FDL	50
(2) Vertragsschluss durch einen Vertreter.....	51
(3) Der Unternehmerbegriff im deutschen Recht	51
2. Sachlicher Anwendungsbereich.....	52
a) Finanzdienstleistung	52
(1) Definition der FARL-FDL.....	52
(2) Der Finanzdienstleistungsbegriff im deutschen Recht	54
b) Fernabsatzvertrag.....	56
(1) Fernkommunikationsmittel.....	56
(a) Definition der Richtlinie.....	56

(b) Umsetzung im deutschen Recht.....	58
(2) Ausschließliche Verwendung von Fernkommunikations- mitteln.....	59
(3) Für den Fernabsatz organisiertes Vertriebs- und Dienstleistungssystem	62
c) Besonderheiten bei Gesamtvorgängen	65
(1) Auf eine erste Dienstleistungsvereinbarung folgende Vorgänge	65
(2) Sonstige im Zusammenhang stehende Vorgänge	74
3. Zeitlicher Anwendungsbereich.....	76
II. Die Informationspflichten des Anbieters von Finanzdienstleistungen.....	77
1. Struktur der Informationspflichten.....	77
2. Zeitpunkt der Informationsverschaffung	78
a) Vorvertragliche Informationserteilung	78
b) Informationserteilung unverzüglich nach Abschluss des Vertrags	82
c) Informationserteilung jederzeit während der Laufzeit des Vertrags	83
3. Formelle Anforderungen an die Informationserteilung	85
a) Allgemeine Anforderungen an die Darbietung der Information.....	85
(1) Erkennbarkeit des geschäftlichen Zwecks	85
(2) Klar und verständlich.....	86
(3) Dem genutzten Fernkommunikationsmittel angepasst	88
b) Treu und Glauben und Schutz von Geschäftsunfähigen	89
c) Art und Weise der vorvertraglichen Informationserteilung	89
(1) Vorvertragliche Information gem. Art. 3 Abs. 1 FARL-FDL..	89
(2) Vorvertragliche Information gem. Art. 5 Abs. 1 FARL-FDL..	90

(a) Übermittlung aller Vertragsbedingungen	91
(b) Papierform	92
(c) Dauerhafter Datenträger	92
(d) Textform	98
(e) Übermittlung der Informationen	100
(f) Ergebnis	103
4. Schuldner der Informationspflichten	105
5. Zusammenfassung	105
III. Inhalt der Informationspflichten	106
1. Informationspflichten betreffend den Anbieter	108
a) Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 lit. a FARL-FDL	108
b) Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 lit. b und c FARL-FDL	111
c) Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 lit. d FARL-FDL	113
d) Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 lit. e FARL-FDL	114
2. Informationspflichten betreffend die Finanzdienstleistung	114
a) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. a FARL-FDL	114
b) Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 lit. b FARL-FDL	117
c) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. c FARL-FDL	118
d) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. d FARL-FDL	121
e) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. e FARL-FDL	122
f) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. f FARL-FDL	123
g) Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 lit. g FARL-FDL	124
3. Informationspflichten betreffend den Fernabsatzvertrag	124
a) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. a FARL-FDL	125
(1) Vorgaben der Richtlinie	125
(a) Hinweis auf das Bestehen oder Nichtbestehen eines Widerrufsrechts	125
(b) Widerrufsfrist, Modalitäten der Ausübung und Betrag ...	126

(c) Hinweis auf Folgen der Nichtausübung des Widerrufsrechts.....	126
(d) Kein Hinweis auf Folgen der Ausübung des Widerrufsrechts.....	127
(e) Kritik an der Ausweitung dieser Informationspflicht.....	127
(2) Umsetzung in deutsches Recht.....	127
(a) Angaben über die Bedingungen und Einzelheiten der Ausübung	128
(b) Hinweis auf die Rechtsfolgen des Widerrufs.....	129
(c) Hinweis auf Erlöschen des Widerrufsrechts.....	130
(d) Hinweis auf den bei Widerruf zu entrichtenden Betrag ..	130
(e) Musterbelehrung.....	131
(f) Folgen der Fehlerhaftigkeit der Musterbelehrung.....	133
b) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. b FARL-FDL.....	135
c) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. c FARL-FDL	136
d) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. d FARL-FDL.....	137
e) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. e FARL-FDL	138
f) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. f FARL-FDL.....	140
g) Art. 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. g FARL-FDL	141
4. Informationspflichten betreffend den Rechtsbehelf.....	143
a) Art. 3 Abs. 1 Nr. 4 lit. a FARL-FDL	143
b) Art. 3 Abs. 1 Nr. 4 lit. b FARL-FDL.....	144
IV. Informationserteilung bei fernmündlicher Kommunikation	145
1. Vorgaben der Richtlinie	146
a) Allgemeine Anforderungen an die Informationserteilung.....	146
b) Identität der Kontaktperson und deren Verbindung zum Anbieter	147
c) Beschreibung der Hauptmerkmale der Finanzdienstleistung..	147
d) Gesamtpreis	148

e)	Hinweis auf mögliche weitere Steuern und/oder Kosten	148
f)	Bestehen oder Nichtbestehen eines Widerrufsrechts.....	148
g)	Kein Risikohinweis am Telefon.....	149
h)	Weitere Informationen.....	149
i)	Anwendung von Art. 3 Abs. 3 FARL-FDL auf andere Kommunikationsmittel	150
2.	Die Sonderregelung für die telefonische Kommunikation im deutschen Recht.....	150
V.	Zusätzliche Informationspflichten	153
1.	Zahlungsverkehr	154
a)	Zahlungsdiensterichtlinie	154
b)	Umsetzung in deutsches Recht.....	156
2.	Verbraucherdarlehensrecht	158
3.	Anlegerschutz	162
4.	Altersvorsorge	163
5.	E-Commerce	163
6.	Verschiedene Zeitpunkte der Informationserteilung.....	164
VI.	Grenzen der Verbraucherinformation	165
1.	Nutzen eines Informationskatalogs	165
2.	Kritik am erreichten Umfang der Informationspflichten.....	168
3.	Lösungsvorschläge.....	169
VII.	Rechtsfolgen bei Verstoß gegen die Informationspflichten.....	170
1.	Unterlassungsklagen	173
2.	Unterlassungsklagen durch Wettbewerber	174
3.	Zwischenergebnis	175
4.	Vertragliche Lösungen	175
a)	Nichtigkeit.....	176
b)	Kündigmöglichkeit	176
c)	Anfechtung des Vertrages.....	177

d) § 312c Abs. 1 BGB als besondere Einbeziehungs- voraussetzung	178
e) Anwendung allgemeiner rechtsgeschäftlicher Grundsätze	180
f) §§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, § 241 Abs. 2, 249 Abs. 1 BGB (c. i. c.)	181
(1) Anwendbarkeit	181
(2) Vorliegen der Tatbestandsvoraussetzungen	183
(a) Schuldverhältnis.....	183
(b) Pflichtverletzung	183
(c) Verschulden.....	184
(d) Schadensumfang	184
(e) Beweislasterleichterung: Vermutung aufklärungs- richtigen Verhaltens?	185
(3) Zusammenfassung	186
g) Deliktische Ansprüche	187
5. Ergebnis	188
VIII. Widerrufsrecht	190
1. Einführung eines generellen Widerrufsrechts	190
1. Rechtsnatur des Widerrufsrechts	190
2. Entstehung des Widerrufsrechts	191
3. Ausnahmen vom Widerrufsrecht	192
a) Obligatorische Ausschlussgründe.....	192
(1) Preisschwankungen auf dem Finanzmarkt	192
(2) Kurzfristige Versicherungen	193
(3) Beiderseitige Erfüllung.....	194
(4) Widerspruchsausschluss trotz fehlender Information	195
(a) Art. 6 Abs. 2 lit. c FARL-FDL.....	195
(b) Art. 6 Abs. 2 lit. a FARL-FDL.....	197
(5) Art. 6 Abs. 7 UA 1 FARL-FDL	197

b)	Fakultative Ausschlussgründe – Öffnungsklauseln	198
(1)	Art. 6 Abs. 3 lit. a und b FARL-FDL.....	199
(2)	Art. 6 Abs. 3 c FARL-FDL.....	200
4.	Ausübung des Widerrufsrechts	202
5.	Widerrufsstift	204
a)	Vorgaben der Richtlinie	204
(1)	Fristlänge	204
(2)	Fristbeginn	205
	(a) Nachträgliche Informationsübermittlung.....	205
	(b) Vollständige Erfüllung	206
	(c) Ewiges Widerrufsrecht?.....	206
b)	Deutsches Recht.....	209
(1)	Fristbeginn	209
(2)	Fristlänge	210
6.	Rechtsfolgen des Widerrufs	213
a)	Vorgaben der Richtlinie	213
(1)	Vergütungspflicht	213
	(a) Ausdrückliche Zustimmung	213
	(b) Nachweis	214
	(c) Grenzen der Zahlungspflicht	214
(2)	Rückgabepflicht des Verbrauchers.....	215
(3)	Rückgabepflichten des Anbieters	216
b)	Umsetzung in deutsches Recht.....	216
(1)	Vergütungspflicht	216
(2)	Rückgabepflichten	219
7.	Konkurrenzregelung für Widerrufsrecht	220
8.	Personenmehrheiten	224
9.	Reichweite des Widerrufs eines Girovertrages.....	225
10.	Beweislast.....	226

11.	Hinzugefügter Vertrag	228
a)	Anwendungsbereich	229
b)	Anwendungsmöglichkeiten	231
c)	Zusammenfassung	231
d)	Umsetzung	232
12.	Kritik an der Einführung eines generellen Widerrufsrechts	232
IX.	Weitere Regelungen	235
1.	Zahlung mittels Karte	236
a)	Voraussetzung von Art. 8 FARL-FDL	237
(1)	Zahlungskarte	237
(2)	Betrügerische Verwendung	237
(3)	Rechtsfolgen	238
b)	Deutsche Regelung	238
(1)	Anwendungsbereich von § 676h BGB a. F.	239
(2)	Anspruchsausschluss auch für Schadensersatzansprüche	240
(3)	Rückbuchung	242
(4)	Kritik an § 676h BGB	243
c)	Neuregelungen der Zahlungsdiensterichtlinie	244
d)	Umsetzung im deutschen Recht	245
(1)	Zahlungsdiensterahmenvertrag	246
(2)	Betrügerische Verwendung von Zahlungskarten	246
(a)	Kein Anspruch bei nicht autorisierten Zahlungs- vorgängen	246
(b)	Haftung bei missbräuchlicher Nutzung	247
(c)	Anforderungen an die Darlegungs- und Beweislast	249
2.	Uunaufgefordert erbrachte Dienstleistungen	250
3.	Unerwünschte Werbung	253
a)	Anwendungsbereich von Art. 10 FARL-FDL	253
(1)	Art. 10 Abs. 1 FARL-FDL	253

(2) Art. 10 Abs. 2 FARL-FDL.....	255
(3) Art. 10 Abs. 3 FARL-FDL.....	257
b) Unerwünschte Werbung im deutschen Recht.....	257
4. Unabdingbarkeit und Kollisionsrecht.....	260
a) Art. 12 Abs. 1 FARL-FDL	260
(1) Wortwahl.....	260
(2) Verzicht auf Rechte	261
b) Unabdingbarkeit im deutschen Recht.....	262
c) Art. 12 Abs. 2 FARL-FDL	263
(1) Anwendungsbereich.....	264
(a) Wahl des Rechts eines Drittlandes	264
(b) Binnenmarktbezug.....	264
(c) Enger Zusammenhang.....	265
(d) Gewöhnlicher Aufenthalt in EU-Staat	266
(2) Rechtsfolge	267
d) Die Kollisionsnorm im deutschen Recht	268
5. Rechtsdurchsetzung	270
a) Rechtsbehelfe vor Gericht oder bei den Verwaltungs- behörden.....	270
(l) Art. 13 Abs. 1 FARL-FDL.....	270
(2) Art. 13 Abs. 2 FARL-FDL.....	270
(3) Art. 13 Abs. 3 FARL-FDL.....	271
b) Außergerichtliche Rechtsbehelfe	272
c) Umsetzung	274
6. Beweislast	276
a) Beweislastumkehr – Art. 15 UA 1 FARL-FDL	276
(1) Erfüllung der Informationspflichten	277
(2) Zustimmung des Verbrauchers zum Vertragsschluss	277
(3) Zustimmung zur Durchführung des Vertrages.....	278

b)	Grenzen vertraglich vereinbarter Beweislastverteilung	278
c)	Deutsche Regelungen zur Beweislast.....	279
7.	Übergangsregelung	279
3.	Kapitel: Die FARL-FDL und grenzüberschreitende Geschäfte	282
I.	Einleitung	282
II.	Rechtliche Schranken im Binnenmarkt für Finanzdienstleistungen.....	283
1.	Verschiedene Rechtsrahmen.....	283
a)	Vertragsrecht.....	283
b)	Vertriebsrecht	285
2.	Produktunterschiede	286
3.	Verbrauchertrauen	286
a)	Vertrauen in Anbieter.....	286
b)	Grenzüberschreitende Rechtsdurchsetzung	287
III.	Verbesserungen durch die FARL-FDL	287
1.	Vereinheitlichung des Rechtsrahmens.....	287
a)	Vertragsrecht.....	287
b)	Vertriebsrecht	289
(1)	Art. 4 FARL-FDL – Informationspflichten	290
(a)	Art. 4 Abs. 1 FARL-FDL.....	290
(b)	Art. 4 Abs. 2 FARL-FDL	291
(c)	Art. 4 Abs. 3 FARL-FDL.....	292
(d)	Art. 3 Abs. 4 FARL-FDL	293
(e)	Weitere Abweichungen bei den Informationspflichten....	294
(2)	Art. 6 FARL-FDL – Widerrufsrecht	295
(3)	Werbung.....	296
(4)	Sanktionen	296
2.	Reduzierung der Produktunterschiede	297
3.	Verbesserung der grenzüberschreitenden Rechtsdurchsetzung .	297

IV.	Ökonomische Auswirkungen auf den grenzüberschreitenden Vertrieb.....	298
V.	Ergebnis.....	300
Fazit	302
Anhänge	305
I.	FARL-FDL – ursprüngliche Fassung	305
II.	FARL-FDL – Änderungen in Art. 8 und 9.....	330