

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXV
1. Einführung	1
1.1. Finanzierung als volks- und betriebswirtschaftliche Funktion	1
1.2. Formen der Unternehmensfinanzierung	2
1.3. Die Bedeutung des englischen Rechts	3
1.4. Englischs Recht in Österreich?	4
2. Rechtsquellen des englischen Rechts	6
2.1. Einteilung der Rechtsquellen	6
2.2. Gesetze und Verordnungen	6
2.3. Common Law	7
2.4. Equity	9
3. Finanzmarktaufsicht	11
3.1. Finanzmarktaufsicht im Vereinigten Königreich	11
3.1.1. Bank of England und FSA	11
3.1.2. Leitzins der Bank of England	11
3.1.3. Neuordnung der Aufsichtsstruktur	12
3.2. Genehmigungserfordernisse für das Kreditgeschäft	12
3.2.1. Das allgemeine Verbot der Ausübung regulierter Tätigkeiten ohne Genehmigung	12
3.2.2. Regulierte Tätigkeiten	13
4. Verschwiegenheitspflicht (Bankgeheimnis)	14
4.1. Allgemeines	14
4.2. Ursprung des Bankgeheimnisses	14
4.3. Umfang des Bankgeheimnisses	14
4.4. Ausnahmen vom Bankgeheimnis	15
4.5. Verschwiegenheitspflicht außerhalb des Bankensektors	16
5. Englischs Vertragsrecht	17
5.1. Finanzierung und Vertragsrecht	17
5.2. Quelle des Vertragsrechts	17
5.3. Kein besonderer Teil des Vertragsrechts	18
5.4. Vertragsfreiheit	18
5.5. Treu und Glauben	19
5.5.1. Allgemeines	19
5.5.2. Vertragsverhandlung und Ausführung des Vertrags	20
5.5.3. Ausübung von vertraglichen Rechten	21
5.6. Vertragsbegriff	22
5.7. Elemente des Vertrags	22
5.7.1. Absicht zur Schaffung rechtlich relevanter Beziehungen	22
5.7.2. Vereinbarung	23
5.7.3. Gegenleistung	23

5.8.	Form des Vertrags	24
5.8.1.	Grundsatz der Formfreiheit	24
5.8.2.	Schriftform	24
5.8.2.1.	Begriff der Schriftform	24
5.8.2.2.	Rechtsgeschäftlich vereinbarte Schriftformerfordernisse	25
5.8.2.3.	Unterzeichnung	25
5.8.2.4.	Elektronische Unterzeichnung	26
5.8.2.5.	Unterzeichnung auf verschiedenen Ausfertigungen	28
5.8.2.6.	Unterschrift und Einverständnis	28
5.8.2.7.	Gültigkeitsform und Schriftform zu Beweis Zwecken	28
5.8.2.8.	Beispiele von Schriftformerfordernissen	29
5.8.3.	Die feierlichste Form: Deed	29
5.8.3.1.	Begriff, Funktion und Anwendungsbereich	29
5.8.3.2.	Rechtsgeschäftlich vereinbarte Form des Deeds	30
5.8.3.3.	Formalitäten	31
5.8.3.4.	Unterzeichnung	31
5.8.3.4.1.	Natürliche Personen	31
5.8.3.4.2.	Gesellschaften und andere Personenverbände	32
5.8.3.4.3.	Ausländische Gesellschaften	32
5.8.3.4.4.	Elektronische Unterzeichnung	32
5.8.3.5.	Bezeugung	33
5.8.3.6.	Übergabe (delivery)	34
5.8.3.7.	Wer muss in der Form des Deeds unterzeichnen?	34
5.8.3.8.	Verletzung von Formalitäten	35
5.8.3.9.	Verjährung	35
5.9.	Inhalt des Vertrags	35
5.9.1.	Vertragliche Versprechen als primäre Pflichten	35
5.9.2.	Einteilung der Vertragsbestimmungen	36
5.9.3.	Privatautonome Festlegung des Typus	36
5.9.4.	Exkurs: kontinentaleuropäisches Verständnis von warranty ...	37
5.10.	Auslegung des Vertrags	37
5.10.1.	Rechtsquelle	37
5.10.2.	Begriff und Auslegungskriterien	37
5.10.3.	Legaldefinitionen	38
5.11.	Vertragsbruch und Rechtsbehelfe	39
5.11.1.	Begriff des Vertragsbruchs	39
5.11.2.	Von Rechts wegen vorgesehene Rechtsbehelfe	39
5.11.3.	Privatautonomie	39
5.11.4.	Klage auf Zahlung einer Geldschuld	40
5.11.5.	Erfüllungsklage und gerichtliche Verfügungen	40
5.11.5.1.	Funktion	40
5.11.5.2.	Common Law und Equity	40
5.11.5.3.	Voraussetzungen	41
5.11.6.	Vertragsaufhebung	42
5.11.7.	Schadenersatzklage	43
5.11.7.1.	Voraussetzungen	43

5.11.7.2.	Geschütztes Interesse	44
5.11.7.3.	Grenzen des ersatzfähigen Schadens	45
5.11.7.4.	Schadensminderungspflicht	47
5.12.	Verjährung	47
5.12.1.	Verjährungsfrist bei vertraglichen Ansprüchen	47
5.12.2.	Beginn der Verjährungsfrist und Einwand	47
5.12.3.	Sonderprobleme bei Geldforderungen	48
5.12.4.	Verjährung bei Bankverträgen	48
5.12.4.1.	Girokonto	48
5.12.4.2.	Überziehungskredit	49
5.12.4.3.	Kreditverträge	49
5.12.4.4.	Bürgschaft	49
5.12.5.	Fehlgeschlagene Reformbestrebungen	49
5.13.	Stil eines englischen Vertrags	50
5.14.	Einfache und klare Sprache	51
6.	Arten der Kreditfinanzierung	52
6.1.	Kategorien	52
6.2.	Bilaterale und syndizierte Kredite (Konsortialkredite)	52
6.3.	Bilaterale Kreditlinien unter dem Dach eines Konsortialkredits	53
6.3.1.	Konzept	53
6.3.2.	Arten bilateraler Kreditlinien	53
6.3.3.	Auswirkungen einer bilateralen Kreditlinie auf die revolvierende Kreditlinie	53
6.3.4.	Administration	55
6.3.5.	Verlustrücklage (loss sharing)	55
6.4.	Unterscheidung nach der Art der Inanspruchnahme und der Rückzahlung	55
6.4.1.	Überziehungskredit	56
6.4.1.1.	Funktionsweise und Zweck	56
6.4.1.2.	Kündigung und Fälligkeit	56
6.4.2.	Befristeter Kredit	58
6.4.2.1.	Funktionsweise und Tilgungsprofile	58
6.4.2.2.	Inanspruchnahme	59
6.4.2.3.	Kündigung und Fälligkeit	59
6.4.3.	Revolvierender Kredit	59
6.4.4.	Kombinationen	60
6.5.	Unterscheidung nach dem Kreditzweck	61
6.5.1.	Allgemeine Unternehmensfinanzierung	61
6.5.1.1.	Investment-Grade-Kredite	61
6.5.1.2.	Crossover-Kredit	62
6.5.1.3.	Middle-Market-Kredite	62
6.5.2.	Akquisitionsfinanzierung	62
6.5.2.1.	Leveraged finance: Begriff	63
6.5.2.2.	Typisches Anwendungsfeld	63
6.5.2.3.	Typische LBO-Struktur	64

6.5.2.4.	Besicherung	65
6.5.2.5.	LBO-Strukturen im Wandel der Zeit	66
6.5.2.6.	Ausstieg des Finanzinvestors und Rückzahlung der Kredite	67
6.5.2.7.	LMA-Mustervertrag	68
6.5.3.	Projektfinanzierung	68
6.5.4.	Liegenschaftsfinanzierung	69
6.5.5.	Schiffsfinanzierung	70
7.	Der Kreditvertrag	71
7.1.	Begriff	71
7.2.	Form	71
7.3.	LMA-Musterverträge	72
7.3.1.	Geschichte	72
7.3.2.	Gründung der Loan Market Association (LMA)	72
7.3.3.	Anwendungsfelder	74
7.3.4.	Risiken	74
7.3.5.	LMA-Musterverträge als AGB?	75
7.4.	Term Sheet	76
7.4.1.	Zweck	76
7.4.2.	Wer erstellt das Term Sheet?	77
7.4.3.	Rechtliche Bindungswirkung	77
7.4.4.	Treu und Glauben	79
7.4.5.	Faktische Bindungswirkung	79
7.5.	Anatomie eines Kreditvertrags	79
7.6.	Präambel	81
7.7.	Kreditzweck	81
7.8.	Aufschiebende Bedingungen (Auszahlungsvoraussetzungen)	82
7.8.1.	Wirkung und Funktion	83
7.8.2.	Ermessen des Kreditgebers	83
7.8.3.	Verzicht auf die Erfüllung von aufschiebenden Bedingungen	84
7.8.4.	Exkurs: Finanzierungssicherheit bei Unternehmensübernahmen (certain funds)	85
7.9.	Ungerechtfertigte Verweigerung der Auszahlung	86
7.9.1.	Ausgangslage	86
7.9.2.	Erfüllungsklage	86
7.9.3.	Vertragsaufhebung	87
7.9.4.	Schadenersatz	87
7.10.	Rückzahlung, vorzeitige Rückzahlung, Kündigung der Kreditzusage ...	88
7.10.1.	Rückzahlung	88
7.10.1.1.	Unbeschränkte persönliche Haftung	88
7.10.1.2.	Reine Sachhaftung und beschränkte persönliche Haftung (non-recourse und limited recourse)	89
7.10.1.3.	Fälligkeit	90
7.10.1.4.	Erneute Inanspruchnahme	90

7.10.2.	Freiwillige vorzeitige Rückzahlung	90
7.10.2.1.	Rechtslage nach Common Law	90
7.10.2.2.	Abweichende Vereinbarung	90
7.10.2.3.	Beschränkungen gemäß der Vereinbarung	91
7.10.2.4.	Anrechnung von Zahlungen	92
7.10.3.	Zwingende vorzeitige Rückzahlung	92
7.10.3.1.	Gründe und Zweck	92
7.10.3.2.	Zwingende vorzeitige Rückzahlung statt Kündigungs- grund	93
7.10.4.	Recht zur vorzeitigen Rückzahlung des Kredits eines einzelnen Kreditgebers	93
7.10.5.	Kündigung der Kreditzusage	94
7.10.5.1.	Kündigung durch den Kreditnehmer	94
7.10.5.2.	Kündigung durch den Kreditgeber	94
7.10.5.3.	Automatische Kündigung	94
7.11.	Zahlungsart, Währung, fristgerechte Zahlung	95
7.12.	Buchhaltungsaufzeichnungen und Bescheinigungen	96
7.13.	Zinsen	96
7.13.1.	Die Zinsvereinbarung	96
7.13.2.	Zinsen vor und nach Urteil	97
7.13.3.	Verzugszinsen	97
7.13.3.1.	Common Law	97
7.13.3.2.	Equity und Gesetz	98
7.13.3.3.	Vertragliche Vereinbarung	99
7.13.4.	Zinseszinsen	100
7.13.5.	Wucher	101
7.13.6.	Partiarische Darlehen	101
7.13.7.	Fixzinssatz und variabler Zinssatz	101
7.13.8.	An Nachhaltigkeit gebundene Finanzierungen	103
7.13.9.	Exkurs: islamic finance	103
7.14.	Interbankenmarkt und Referenzzinssatz	104
7.15.	Vertragliche Regelung der Ersetzung des Referenzzinssatzes	106
7.16.	Marktstörung	107
7.17.	Zinsberechnungsmethode	107
7.18.	Zinsperioden	107
7.19.	Schutz der Marge und des Ertrags des Kreditgebers	108
7.19.1.	Negativer Referenzzinssatz	108
7.19.2.	Erhöhte Kosten	110
7.19.3.	Zwingende Kosten	111
7.19.4.	Steuernettoklausel	111
7.19.5.	Quellensteuer	112
7.19.5.1.	Allgemeines	112
7.19.5.2.	Zinszahlungen auf kurzfristige Kredite	113
7.19.5.3.	Körperschaftsteuer	113
7.19.5.4.	Zinszahlungen einer Bank	113
7.19.5.5.	Doppelbesteuerungsabkommen	113

7.19.6.	Steuerschadloshaltung	114
7.19.7.	Weitere Schadloshaltungen	115
7.20.	Schutzzinstrumente: Zusicherungen und Verpflichtungen	115
7.21.	Zusicherungen	117
7.21.1.	Begriff	117
7.21.2.	Rechtsbehelfe nach Common Law und Gesetz	117
7.21.3.	Wenn Zusicherungen Vertragsinhalt werden	118
7.21.4.	Funktion der Zusicherungen	119
7.21.5.	Schutz des Kreditnehmers	120
7.21.6.	Rechtliche und wirtschaftliche Zusicherungen	121
7.21.6.1.	Rechtliche Zusicherungen	121
7.21.6.1.1.	Typische rechtliche Zusicherungen	121
7.21.6.1.2.	Kein Verstoß gegen Rechtsvorschriften oder vertragliche Verpflichtungen	122
7.21.6.1.3.	Pari-Passu-Klausel	122
7.21.6.2.	Wirtschaftliche Zusicherungen	123
7.22.	Verpflichtungen	124
7.22.1.	Begriff	124
7.22.2.	Funktion	124
7.22.3.	Risiko für den Kreditnehmer	125
7.22.4.	Risiko für den Kreditgeber: faktischer Direktor	126
7.22.4.1.	Begriff	126
7.22.4.2.	Rechtsfolgen	126
7.22.4.3.	Kreditgeber als faktischer Direktor?	126
7.22.5.	Absolute Verpflichtung und Bemühensverpflichtung	127
7.22.5.1.	Absolute Verpflichtung	128
7.22.5.2.	Bestmögliche Anstrengungen	128
7.22.5.3.	Zumutbare Anstrengungen	129
7.22.5.4.	Alle zumutbaren Anstrengungen	129
7.22.6.	Rechtsbehelfe gegen die Verletzung von Verpflichtungen	129
7.22.7.	Kategorien von Verpflichtungen	130
7.22.7.1.	Informationsverpflichtungen	130
7.22.7.2.	Finanzkennzahlen	131
7.22.7.2.1.	Begriff und Funktion	131
7.22.7.2.2.	Finanzierungsarten	132
7.22.7.2.3.	Wirkungsweise der Finanzkennzahlen	132
7.22.7.2.4.	Typische Finanzkennzahlen	133
7.22.7.2.4.1.	Verschuldungsgrad (net debt : EBITDA)	133
7.22.7.2.4.2.	Schuldendienstdeckungsgrad (cashflow : net debt service)	133
7.22.7.2.4.3.	Zinsendienstdeckungsgrad (EBITDA : net finance charges)	133
7.22.7.2.4.4.	Mindestnettovermögen (net worth)	134
7.22.7.2.4.5.	Investitionsausgaben (capital expenditure)	134
7.22.7.2.4.6.	Loan to value (loan : market value of property)	134

7.22.7.3.	Allgemeine Verpflichtungen	134
7.22.7.3.1.	Unternehmensgegenstand	135
7.22.7.3.2.	Genehmigungen	135
7.22.7.3.3.	Versicherungen	135
7.22.7.3.4.	Einsichtsrecht und Recht auf Zutritt zu den Betriebs- räumlichkeiten	136
7.22.7.3.5.	Einschuldungsverbot	136
7.22.7.3.6.	Verbot der Vergabe von Darlehen	136
7.22.7.3.7.	Verbot der Übernahme von Bürgschaften und Schadlos- haltungen	136
7.22.7.3.8.	Beschränkung der Gewinnausschüttung	137
7.22.7.3.9.	Beschränkung der Rückzahlung von Gesellschafter- darlehen und anderer Zahlungen an Gesellschafter	137
7.22.7.3.10.	Beschränkung von Veräußerungen und Akquisitionen ...	137
7.22.7.3.11.	Belastungsverbot (negative pledge)	138
7.22.7.3.11.1.	Funktion	138
7.22.7.3.11.2.	Formen	139
7.22.7.3.11.3.	Wirkung	140
7.22.7.3.11.4.	Rechtsschutz für den Kreditgeber	142
7.23.	Kündigungsgründe und Fälligstellung	143
7.23.1.	Funktion der Kündigungsgründe	143
7.23.2.	Kumulation mit gesetzlichen Rechtsbehelfen	143
7.23.3.	Kündigungsgrund und Kündigungstatbestand	144
7.23.3.1.	Begriffe	144
7.23.3.2.	Rechtsfolgen eines Kündigungstatbestands	145
7.23.3.3.	Rechtsfolgen eines Kündigungsgrunds	145
7.23.4.	Fortbestehender Kündigungsgrund	146
7.23.5.	Die Kündigungsmitteilung	147
7.23.6.	Kündigungsgründe im Einzelnen	147
7.23.6.1.	Zahlungsverzug	148
7.23.6.2.	Verletzung der Finanzkennzahlen	149
7.23.6.3.	Verletzung von anderen Verpflichtungen	149
7.23.6.4.	Insolvenz und Insolvenzverfahren	149
7.23.6.5.	Drittverzug (cross default)	151
7.23.6.6.	Eintritt einer wesentlich nachteiligen Auswirkung (material adverse effect)	152
7.23.7.	Konzerngesellschaften und Bürgen	154
7.23.8.	Rechtliche Grenzen bei der Ausübung von Kündigungs- rechten?	154
7.23.9.	Exkurs: Grenzen im österreichischen Recht und Kritik an § 990 ABGB	156
7.23.10.	Die wirtschaftliche Realität	158
7.24.	Verzicht auf die Geltendmachung von Rechten	158
7.24.1.	Allgemeines	158
7.24.2.	Antrag auf Verzicht	159

7.24.3.	Risiken für den Kreditgeber	159
7.24.4.	Vorbehalt der Rechte	160
7.24.5.	Form des Verzichts in der Praxis	160
7.25.	Aufrechnung und Aufrechnungsverbot	161
7.25.1.	Aufrechnung im englischen Recht	161
7.25.2.	Aufrechnungsregelung in Kreditverträgen	162
7.26.	Gebühren	163
7.27.	Mitteilungen	163
7.28.	Vertragsänderung	163
7.28.1.	Unterscheidung zu Zustimmung und Verzicht	163
7.28.2.	Gründe für eine Änderung	164
7.28.3.	Entgelt	164
7.28.4.	Auswirkung der Änderung auf Sicherheiten	164
7.28.5.	LMA-Leitfaden	164
7.28.6.	Zustimmungserfordernisse	165
7.28.7.	Materielle Voraussetzungen	165
7.28.8.	Formale Voraussetzungen	166
7.28.9.	Schriftformvorbehaltsklausel	166
7.28.10.	Vorbehalt der Form des Deeds für Änderungen	167
7.29.	Teilnichtigkeit	167
7.30.	Kumulation vertraglicher und von Rechts wegen zustehender Rechte ...	168
7.31.	Entire-Agreement-Klausel (Ausschließlichkeitsklausel)	169
7.32.	Unterzeichnung	169
7.32.1.	Allgemeines	169
7.32.2.	Traditionelle Methode	169
7.32.3.	Moderne Methode	170
7.32.4.	Rechtsfähigkeit und Vertretungsbefugnis	171
7.32.4.1.	Prüfung	171
7.32.4.2.	Vorschriften zum Schutz des Rechtsverkehrs	172
7.32.4.2.1.	Die Ultra-vires-Lehre	172
7.32.4.2.2.	Befugnisse der Direktoren	174
7.32.4.3.	Companies House und Vertretungsbefugnisse	176
7.32.4.4.	Vermutung der ordnungsgemäßen Unterzeichnung	177
7.32.4.5.	Prüfung der Vertretungsbefugnisse eines Bevoll- mächtigten	177
7.32.5.	Bevollmächtigung	177
7.32.5.1.	Vertretungsmacht	178
7.32.5.2.	Förmliche Vollmacht	179
7.32.5.3.	Form von Auftrag und Vollmacht	180
7.32.5.4.	Gesamt- und Einzelbevollmächtigung	180
7.32.5.5.	Weitergabe der Vertretungsmacht	180
7.32.5.6.	Mangel von Vertretungsmacht und Ratifikation	181
7.32.5.7.	Nicht offengelegte Bevollmächtigung	182
7.32.5.8.	Beendigung von Auftrag und Vollmacht	182
7.32.5.9.	Zeichnung des Bevollmächtigten	183
7.33.	Rechts- und Handlungsfähigkeit	183

8. Syndizierte Kreditfinanzierungen	184
8.1. Allgemeines	184
8.2. Funktionsweise eines syndizierten Kredits	185
8.3. Teilschuldverhältnis	185
8.4. Entscheidungen im Syndikat	187
8.4.1. Zulässigkeit und Beschränkungen	187
8.4.2. Einstimmigkeit	188
8.4.3. Mehrheitsentscheidung	188
8.4.4. Qualifizierte Mehrheit	189
8.4.5. Ermessen des Agenten	189
8.4.6. Ersetzung eines die Zustimmung verweigernden Kreditgebers: yank the bank	190
8.4.7. Ausschluss bei der Berechnung der erforderlichen Mehrheit: snooze you lose	190
8.4.8. Die sog „Lehman-Bestimmungen“	191
8.4.9. Rechtsnatur des Bankensyndikats	191
8.4.10. Wettbewerbsrechtliche Probleme	192
8.5. Arrangement und Administration eines syndizierten Kredits	193
8.5.1. Der Arrangeur	194
8.5.1.1. Funktion	194
8.5.1.2. Mandatsvereinbarung, Primärsyndizierung und Post-closing-Syndizierung	195
8.5.1.3. Market-Flex-Klausel	196
8.5.1.4. Informationsmemorandum	197
8.5.1.4.1. Haftung aus dem Informationsmemorandum	198
8.5.1.4.1.1. Wer kann zur Haftung herangezogen werden?	198
8.5.1.4.1.2. Schutzinstrumente für den Arrangeur	199
8.5.2. Der Agent	201
8.5.2.1. Funktion	201
8.5.2.2. Entgelt	202
8.5.2.3. Abwicklung der Zahlungen und Berechnungen	202
8.5.2.4. Pro-rata-Verteilung	203
8.5.2.5. Haftungsrisiken für den Agenten	205
8.5.2.5.1. Allgemeines	205
8.5.2.5.2. Treueverhältnis?	205
8.5.2.5.3. Vertrag	206
8.5.2.5.4. Schutzbestimmungen zugunsten des Agenten	206
8.5.2.5.4.1. Keine Verpflichtung zur Überwachung	207
8.5.2.5.4.2. Informationsbarrieren (chinese walls)	208
8.5.2.5.4.3. Kundenidentifikationspflichten	208
8.5.2.5.4.4. Gefahr des Konflikts mit anderen Verpflichtungen	209
8.5.2.5.4.5. Handeln in Übereinstimmung mit Weisungen	209
8.5.2.5.4.6. Schadloshaltungen	209
8.5.2.6. Insolventer Agent	209

8.5.3.	Der Sicherheitentreuhänder	210
8.5.3.1.	Individualbesicherung und gemeinschaftliche Besicherung	210
8.5.3.2.	Vorteile der gemeinschaftlichen Besicherung gegenüber der Individualbesicherung	211
8.5.3.3.	Der Trust im englischen Recht	212
8.5.3.3.1.	Merkmale	213
8.5.3.3.2.	Errichtung	213
8.5.3.3.3.	Gegenstand	214
8.5.3.3.4.	Die Begünstigten eines Trusts zur Kreditsicherung	215
8.5.3.4.	Aufgaben des Sicherheitentreuhänders	215
8.5.3.5.	Entgelt	216
8.5.3.6.	Schutzbestimmungen zugunsten des Sicherheitentreuhänders	216
8.5.3.7.	Sorgfaltsmaßstab	217
8.5.3.8.	Wechsel des Treuhänders	217
8.5.3.9.	Verwertung der Sicherheiten und Erlösverteilung	218
8.5.3.10.	Insolvenz des Treuhänders	218
8.5.3.11.	Alternativen zum Trust in Rechtsordnungen außerhalb des anglo-amerikanischen Rechtskreises	218
8.5.3.11.1.	Parallelschuld	218
8.5.3.11.2.	Gesamtgläubigerschaft	220
8.5.3.11.3.	Neue gesetzliche Modelle: Frankreich und andere Rechtsordnungen	221
8.5.3.11.4.	Noch keine zufriedenstellende Lösung: Italien	222
8.5.3.11.5.	Anerkennung einer nach ausländischem Recht begründeten Parallelschuld?	223
8.5.3.11.6.	Insolvenz des Treuhänders	223
9.	Handel mit Krediten	224
9.1.	Der Markt für den Handel mit Krediten	224
9.2.	Gründe für die Übertragung von Krediten	224
9.3.	Verschwiegenheitspflicht	226
9.4.	Genehmigungserfordernisse	226
9.5.	Rechtstechniken für die Übertragung und Wahl des richtigen Instruments	226
9.5.1.	Abtretung (Zession)	227
9.5.1.1.	Gesetzliche Abtretung	228
9.5.1.1.1.	Zweck	228
9.5.1.1.2.	Gegenstand	228
9.5.1.1.3.	Voraussetzungen	229
9.5.1.1.4.	Wirkung	230
9.5.1.1.5.	Schuldnerschutz	230
9.5.1.2.	Abtretung nach Equity	230
9.5.1.2.1.	Voraussetzungen, Gegenstand und Form	230
9.5.1.2.2.	Verständigung nicht erforderlich	231

9.5.1.2.3.	Bedeutung der Abtretung nach Equity	231
9.5.1.2.4.	Verfahrensrechtliche Unterschiede	232
9.5.1.3.	Zahlung an den Zedenten nach erfolgter Verständigung ...	232
9.5.1.4.	Zedent als Treuhänder der erhaltenen Zahlungen	232
9.5.1.5.	Mehrfachabtretung	233
9.5.1.6.	Abtretungsverbote	233
9.5.2.	Novation	236
9.5.2.1.	Die zweifache Funktion der Novation im englischen Recht	236
9.5.2.2.	Rechtswirkungen	236
9.5.2.3.	Auswirkungen auf Bürgschaften und Sicherheiten	237
9.5.2.4.	Novation beim Kreditvertrag	238
9.5.3.	Mechanismus für Novation und Abtretung nach den LMA-Musterverträgen	238
9.5.3.1.	Novation	238
9.5.3.2.	Abtretung	239
9.5.3.3.	Vertraulichkeit der wirtschaftlichen Bedingungen	240
9.5.4.	Unterbeteiligung	240
9.5.4.1.	Funktion und Formen	240
9.5.4.2.	Dotierte Unterbeteiligung	240
9.5.4.3.	Risikobeteiligung	241
9.5.4.4.	Keine Zustimmung des Kreditnehmers erforderlich	241
9.5.5.	Treuhanderklärung	242
9.5.6.	Verbriefung	242
9.6.	Abtretungs- und Übertragungsbeschränkungen in der Kredit- vertragspraxis	242
9.6.1.	Allgemeines	242
9.6.2.	Investment-Grade-Kredite	242
9.6.3.	Leverage-Kredite und andere Finanzierungen	243
9.6.4.	Abtretung an Mitbewerber	243
9.6.5.	Mindestbeteiligung	244
9.6.6.	Kreis der Zessionare und Übertragungsempfänger	244
9.7.	Schuldenkauf (debt purchase)	245
9.8.	Stempelgebühr	245
9.8.1.	Stamp Act 1765	245
9.8.2.	Geltendes Recht	245
10.	Kreditsicherung	247
10.1.	Englisches Kreditsicherungsrecht	247
10.1.1.	Flexibilität beim Sicherungsgegenstand	247
10.1.2.	Flexibilität beim Sicherungszweck	247
10.1.3.	Formfreiheit und geringe Transaktionskosten	248
10.1.4.	Einfache Perfektionierung	248
10.1.5.	Mängel und Reformbestrebungen	249
10.2.	Funktion der Kreditsicherheiten	250
10.3.	Besicherte und unbesicherte Kredite	252

10.4.	Rechtspolitische Gründe für und gegen Sicherheiten	253
10.4.1.	Pro	253
10.4.2.	Contra	253
10.5.	Reine Sachhaftung	254
10.6.	Schuldklage und Exekution der Sicherheiten	254
10.7.	Einteilung der Sicherheiten	255
10.7.1.	Persönliche und dingliche Sicherheiten	255
10.7.2.	Besitzsicherheiten und besitzlose Sicherheiten	256
10.7.3.	Rechtsübertragung und dingliche Belastung	256
10.7.4.	Gesetzliche Sicherheiten und Sicherheiten nach Equity ...	256
10.7.5.	Sicherheiten an zukünftigen Vermögensgegenständen	257
10.7.5.1.	Allgemeines	257
10.7.5.2.	Entwicklung der Rechtslage	258
10.7.5.3.	Zukünftige Früchte und Rechte	258
10.7.6.	Feste und schwebende Sicherheiten	259
10.7.6.1.	Unterscheidungsmerkmale	259
10.7.6.2.	Zentrales Merkmal der festen Sicherheit: eingeschränkte Verfügungsbefugnis	260
10.7.6.3.	Rechtliche Qualifikation	260
10.7.7.	Sicherheiten für eigene Verbindlichkeiten und Sicher- heiten für fremde Verbindlichkeiten (Drittsicherheiten) ...	261
10.8.	Sicherheitenbestellung im Konzern	261
10.8.1.	Ausgangslage	261
10.8.2.	Finanzielle Unterstützung des Erwerbs von Anteilen der Gesellschaft (financial assistance)	262
10.8.3.	Nutzen für die Gesellschaft (corporate benefit)	263
10.8.4.	Kapitalerhaltung (capital maintenance)	265
10.8.4.1.	Schutz des Gesellschaftsvermögens	265
10.8.4.2.	Ausschüttung	265
10.8.4.3.	Upstream- und Side-stream-Sicherheiten als Ausschüttung?	265
10.8.4.4.	Rechtsfolgen der Verletzung der Ausschüttungsregeln ...	267
10.9.	Inhaber des Sicherungsrechts	267
10.9.1.	Gläubiger oder Treuhänder	267
10.9.2.	Dritte	268
10.9.3.	Treuhanderklärung	268
10.10.	Persönliche Sicherheiten	268
10.10.1.	Bürgschaft	268
10.10.1.1.	Merkmale	268
10.10.1.2.	Funktion	269
10.10.1.3.	Form	270
10.10.1.4.	Gegenleistung	271
10.10.1.5.	Inhalt der Bürgenverpflichtung	271
10.10.1.6.	Kreis der besicherten Verbindlichkeiten (Sicherungs- zweck)	271

10.10.1.7.	Dauerhafte Bürgschaft (continuing guarantee)	272
10.10.1.8.	Aufklärungspflicht des Gläubigers	272
10.10.1.9.	Unzulässige Beeinflussung des Bürgen	273
10.10.1.10.	Befreiung des Bürgen	275
10.10.1.10.1.	Untergang der Hauptschuld durch Erfüllung oder auf andere Weise	275
10.10.1.10.2.	Entlassung von Mitbürgen und Freilassung von Sicher- heiten	275
10.10.1.10.3.	Wesentliche Veränderung der Bürgschaftsurkunde	275
10.10.1.10.4.	Änderung des gesicherten Schuldverhältnisses	276
10.10.1.11.	Rechte des Bürgen gegenüber dem Hauptschuldner	278
10.10.1.12.	Regress unter Mitbürgen	278
10.10.1.13.	Aufschub der Rechte des Bürgen	279
10.10.1.14.	Einwendungsausschluss	279
10.10.2.	Schadloshaltung	279
10.10.3.	Garantie auf erstes Anfordern	281
10.10.4.	Patronatserklärung	282
10.11.	Dingliche Sicherheiten	283
10.11.1.	Numerus clausus	283
10.11.2.	Zulässige Sicherungsgegenstände	284
10.11.3.	Pfandrecht	284
10.11.3.1.	Begriff und Wesensmerkmal	284
10.11.3.2.	Gegenstand	285
10.11.3.3.	Verpfändung zukünftiger Sachen	285
10.11.3.4.	Rechte des Pfandnehmers	286
10.11.3.5.	Bedeutung des Pfandrechts in der Praxis	286
10.11.4.	Zurückbehaltungsrecht	286
10.11.5.	Sicherungsübereignung	287
10.11.5.1.	Terminologie	287
10.11.5.2.	Historische Entwicklung	287
10.11.5.3.	Begriff und Wesensmerkmal	288
10.11.5.4.	Feste und schwebende Sicherungsübereignung	288
10.11.5.5.	Gegenstand	289
10.11.5.6.	Gesetzliche Sicherungsübereignung	289
10.11.5.7.	Sicherungsübereignung nach Equity	289
10.11.5.8.	Modus der Übertragung	290
10.11.5.9.	Unterfall Abtretung	290
10.11.5.10.	Abtretungsverbot	292
10.11.6.	Belastung	293
10.11.6.1.	Begriff und Wesensmerkmal	293
10.11.6.2.	Feste und schwebende Belastung	294
10.11.6.3.	Gegenstand	294
10.11.6.4.	Schwebende Belastung (floating charge)	294
10.11.6.4.1.	Historische Entwicklung und Funktion	294
10.11.6.4.2.	Persönlicher Anwendungsbereich	295

10.11.6.4.3.	Merkmale	295
10.11.6.4.4.	Erforderliche Kontrolle bei Sicherungsrechten an Forderungen	296
10.11.6.4.5.	Erforderliche Kontrolle bei Sicherungsrechten an anderen Vermögensgegenständen	298
10.11.6.4.6.	Nachteile der schwebenden Belastung	298
10.11.6.4.7.	Qualifizierte schwebende Belastung (qualifying floating charge)	300
10.11.6.4.8.	Administrative Receiver	301
10.11.6.4.9.	Beendigung der Verfügungsbefugnis (crystallisation)	301
10.11.6.4.10.	Anscheinsbefugnis des Sicherungsgebers	304
10.11.6.4.11.	Negativbestätigung	304
10.11.6.4.12.	Aufhebung der Kristallisierung (decrystallisation)	304
10.11.6.4.13.	Durchsetzung schwebender Sicherungsrechte	304
10.11.6.5.	Belastungsverbot	305
10.11.6.6.	Belastung zugunsten des Drittschuldners (charge-backs)	305
10.12.	Liegenschaften als Kreditsicherheit	306
10.12.1.	Liegenschaftspublizität	306
10.12.2.	Eigentumsrechte an Liegenschaften	306
10.12.3.	Sicherungsrechte an Liegenschaften	307
10.13.	Finanzsicherheiten	307
10.13.1.	Begriff und Anwendungsbereich	307
10.13.2.	Vereinfachte Form- und Wirksamkeitserfordernisse	308
10.13.3.	Besitz und Kontrolle	309
10.13.4.	Verwertung von Finanzsicherheiten	310
10.13.4.1.	Allgemeines	310
10.13.4.2.	Verwertungsarten	310
10.13.4.3.	Ausnahme von bestimmten Vorschriften des Insolvenzrechts	311
10.14.	Entstehung von Sicherungsrechten (creation of security)	311
10.15.	Begründung (attachment)	312
10.15.1.	Voraussetzungen	312
10.15.1.1.	Sicherungsvereinbarung	312
10.15.1.2.	Besicherte Verbindlichkeiten	312
10.15.1.2.1.	Verknüpfung mit dem Sicherungsrecht	312
10.15.1.2.2.	Kreis der besicherten Verbindlichkeiten (Sicherungszweck)	313
10.15.1.2.3.	Dauerhafte Sicherheit (continuing security)	313
10.15.1.3.	Sicherungsgegenstände	314
10.15.2.	Wirkung der Begründung	314
10.16.	Volle Drittwirksamkeit (perfection)	314
10.16.1.	Mittel und Zweck	314
10.16.2.	Besitz des Sicherungsgegenstands	315
10.16.2.1.	Publizitätsfunktion des Besitzes	315
10.16.2.2.	Verlust des Besitzes durch den Pfandnehmer	315

10.16.2.3.	Mittelbare Besitzübergabe	315
10.16.2.4.	Symbolische Besitzübergabe	316
10.16.2.5.	Verpfändung von Urkunden	316
10.16.2.6.	Doppelfunktion der Besitzübergabe beim Pfandrecht	316
10.16.3.	Eintragung des Sicherungsrechts	317
10.16.3.1.	Publizitätsfunktion der Eintragung	317
10.16.3.2.	Gesellschaften und LLPs als Sicherungsgeber	317
10.16.3.2.1.	Eintragungsfähige Sicherungsrechte	317
10.16.3.2.2.	Eintragungsfrist und Unterlagen	318
10.16.3.2.3.	Rechtsfolgen der Eintragung und versäumten Eintragung	319
10.16.3.2.4.	Publizitätswirkung der Eintragung	320
10.16.3.2.5.	Erwerb von belasteten Gegenständen	321
10.16.3.2.6.	Ausländische Gesellschaften	321
10.16.3.3.	Nicht-Gesellschaften als Sicherungsgeber	321
10.16.3.4.	Publizitätslose Sicherungsrechte	322
10.16.3.5.	Eintragung in Spezialregister	322
10.16.3.6.	Übereinkommen von Kapstadt über internationale Sicherungsrechte an beweglicher Ausrüstung	323
10.16.4.	Drittschuldnerverständigung	323
10.16.5.	Kontrolle	324
10.17.	Rangordnung von Sicherungsrechten (priority)	325
10.17.1.	Allgemeines	325
10.17.2.	Vorrang des zeitlich früheren Rechts	325
10.17.3.	Vorrang durch Drittschuldnerverständigung	326
10.17.4.	Vorrang aufgrund Ermächtigung zur Einräumung eines späteren vorrangigen Rechts	327
10.17.5.	Vorrang gesetzlicher Sicherungsrechte	327
10.17.6.	Vorrang aufgrund Eintragung in ein Spezialregister	329
10.17.7.	Rangwahrung eines Sicherungsrechts bei Erstreckung auf weitere Verbindlichkeiten (tacking)	330
10.17.8.	Vorrangige Sicherung einer Kaufpreisschuld (purchase money finance)	332
10.17.9.	Rangordnungsvereinbarung	333
10.17.10.	Nachrücken nachrangiger Sicherungsrechte	333
10.18.	Änderung des gesicherten Schuldverhältnisses	333
10.19.	Durchsetzung der Sicherungsrechte (enforcement)	333
10.19.1.	Allgemeines	333
10.19.2.	Voraussetzung für die Durchsetzung	334
10.19.3.	Wirkung von Sicherungsrechten in der Insolvenz	334
10.19.4.	Teilweise Befriedigung	335
10.19.5.	Verwertungsarten	335
10.19.5.1.	Inbesitznahme	335
10.19.5.2.	Verkauf	336
10.19.5.3.	Bestellung eines Zwangsverwalters	337

10.19.5.4.	Bucheintrag	339
10.19.5.5.	Aneignung	339
10.19.5.6.	Rechtsausschluss (foreclosure)	340
10.19.6.	Recht zur Einlösung (equity of redemption)	341
10.20.	Formerfordernisse für Sicherungsvereinbarungen	342
10.21.	Übertragung von Sicherungsrechten (transfer of security rights)	342
10.21.1.	Wann ist die Übertragung von Sicherungsrechten erforderlich?	342
10.21.2.	Isolierte Übertragung von Sicherungsrechten	343
10.21.3.	Isolierte Übertragung von besicherten Forderungen	343
10.21.4.	Übertragung unbesicherter Forderungen an einen besicherten Gläubiger	344
10.21.5.	Einsetzung in die Rechte des Gläubigers (subrogation) ...	344
10.21.5.1.	Begriff	344
10.21.5.2.	Vertragliche Einsetzung	344
10.21.5.3.	Einsetzung von Rechts wegen	345
10.21.5.4.	Marshalling	345
10.22.	Zahlungsversprechen an den Sicherungsnehmer (covenant to pay)	346
10.23.	Erlöschen von Sicherungsrechten	347
10.24.	Quasi-Sicherheiten	347
10.24.1.	Allgemeines	347
10.24.2.	Eigentumsvorbehalt	348
10.24.3.	Aufrechnung	348
10.24.4.	Nachrangvereinbarung	349
10.24.4.1.	Ausgangslage	349
10.24.4.2.	Strukturelle Nachrangigkeit (structural subordination) ...	349
10.24.4.3.	Vertragliche Nachrangigkeit (contractual subordination)	350
10.24.4.3.1.	Einfache vertragliche Nachrangigkeit (simple contractual subordination)	350
10.24.4.3.2.	Bedingte nachrangige Forderungen (contingency subordination)	351
10.24.4.3.3.	Nachrangigkeit mit Herausgabeverpflichtung (turnover subordination)	351
10.24.4.3.4.	Nachrangigkeit mit Trust-Struktur (trust subordination)	352
10.24.5.	Belastungsverbot (negative pledge)	352
11. Brexit, internationales Privatrecht und Bail-in		353
11.1.	Der Weg zum Austritt	353
11.2.	Schicksal des Unionsrechts im Vereinigten Königreich	353
11.2.1.	Übergangszeitraum	353
11.2.2.	Seit dem Ende des Übergangszeitraums	354
11.3.	Auswirkung des Austritts auf Kreditfinanzierungen	354
11.3.1.	Genehmigung zur Ausübung des Kreditgeschäfts	354
11.3.2.	Rechtswidrigkeitsklausel	355

11.3.3.	Vertragsrecht	355
11.3.4.	Sicherungsrecht	355
11.3.5.	Anwendbares Recht	356
11.3.5.1.	Schuldvertragliche Aspekte	356
11.3.5.2.	Sachenrechtliche Aspekte	357
11.3.5.2.1.	Liegenschaften	357
11.3.5.2.2.	Bewegliche körperliche Sachen und urkundliche immaterielle Vermögenswerte	357
11.3.5.2.3.	Schiffe und Flugzeuge	358
11.3.5.2.4.	Unkörperliche Sachen	358
11.3.5.2.5.	Gesellschaftsanteile	359
11.3.5.3.	Außervertragliche Schuldverhältnisse	359
11.3.6.	Streitbeilegung	360
11.3.6.1.	Internationale Zuständigkeit staatlicher Gerichte	360
11.3.6.1.1.	EuGVVO	360
11.3.6.1.2.	Beitritt zum Luganer Übereinkommen	361
11.3.6.1.3.	Haager Übereinkommen	361
11.3.6.1.4.	Kein Übereinkommen	363
11.3.6.1.5.	Vorteile aus der Sicht des Vereinigten Königreichs	363
11.3.6.1.6.	Exkurs: einseitige Gerichtsstandsvereinbarungen	366
11.3.6.2.	Schiedsgerichtsbarkeit	368
11.3.7.	Zustellung	368
11.3.7.1.	Unionsrecht	368
11.3.7.2.	Autonomes Recht	368
11.3.7.3.	Zustellungsbevollmächtigter	369
11.3.7.4.	Zuständigkeitsbegründender Tatbestand	370
11.3.8.	Beweisaufnahme	370
11.3.8.1.	Unionsrecht	370
11.3.8.2.	Autonomes Recht	370
11.3.9.	Grenzüberschreitende Insolvenzverfahren	371
11.3.9.1.	Bedeutung	371
11.3.9.2.	Unionsrecht	371
11.3.9.3.	Autonomes Recht	373
11.3.9.4.	Regeln für die Anerkennung in den Mitgliedstaaten	374
11.3.10.	Bail-in	374
11.3.10.1.	Hintergrund und Funktion	374
11.3.10.2.	Nationale Umsetzung	375
11.3.10.3.	Relevante Verbindlichkeiten	376
11.3.10.4.	Vertragliche Anerkennung der Bail-in-Befugnisse	376
11.3.10.5.	Bail-in-Klauseln in der EU und im EWR nach dem Übergangszeitraum	378
11.3.10.6.	Bail-in-Klauseln im Vereinigten Königreich nach dem Übergangszeitraum	379
11.3.10.7.	Konflikt zwischen Bail-in-Klauseln?	379
Stichwortverzeichnis		381