

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------|
| Vorwort | v |
| Abkürzungsverzeichnis | xvii |
| Einleitung | 1 |
| Kapitel 1: Grundlagen der internationalen Bankenregulierung | 7 |
| A. <i>Die Bedeutung grenzüberschreitender Bankaktivitäten und internationaler regulatorischer Netzwerke</i> | 7 |
| B. <i>Grenzen internationaler regulatorischer Standards</i> | 11 |
| C. <i>Weitere Beschränkungen grenzüberschreitender Bankaktivitäten</i> | 15 |
| I. Beschränktes Harmonisierungsniveau der internationalen regulatorischen Standards | 16 |
| II. Institutionelle Fragmentierung | 19 |
| D. <i>Vereinbarungen zur gegenseitigen Anerkennung („mutual recognition“) und Maßnahmen zur einseitigen Anerkennung („unilateral recognition“)</i> | 21 |
| I. Anerkennungsmechanismen in der Wertpapieraufsicht | 22 |
| II. Gegenseitige und einseitige Anerkennung im Bankenaufsichtsrecht | 24 |
| 1. Freistellungsverfügung nach § 2 Abs. 5 KWG | 25 |
| 2. Vereinfachtes Freistellungsverfahren für Schweizer Kreditinstitute | 26 |
| III. Gemeinsamkeiten der Anerkennungsmechanismen | 27 |
| E. <i>Zusammenfassung</i> | 29 |
| Kapitel 2: Europarechtliche Grundlagen des Europäischen Passes | 31 |
| A. <i>Grenzen der Erbringung grenzüberschreitender Bankgeschäfte</i> ... | 31 |

| | | |
|---|---|-----------|
| I. | Grenzüberschreitende Erlaubnispflicht | 31 |
| II. | Pflicht zur Errichtung einer physischen Präsenz | 34 |
| 1. | Errichtung einer Tochtergesellschaft | 35 |
| 2. | Errichtung einer Repräsentanz | 38 |
| 3. | Errichtung einer Zweigstelle | 39 |
| III. | Primärrechtlicher Schutz | 40 |
| IV. | Zusammenfassung | 45 |
| B. | Sekundärrechtliche Harmonisierung | 46 |
| I. | Historische Entwicklung | 46 |
| 1. | Entwicklung bis zum Inkrafttreten der CRR und der CRD IV | 46 |
| 2. | Inkrafttreten der CRR und der CRD IV | 50 |
| 3. | Errichtung der EBA | 51 |
| II. | Materielles Bankenaufsichtsrecht | 52 |
| 1. | Aufsichtsanforderungen nach der CRR und der CRD IV | 52 |
| 2. | Rechtsgrundlagen des Europäischen Passes | 54 |
| 3. | Tertiärrechtsakte | 56 |
| 4. | Keine Maximalharmonisierung für das gesamte Bankenaufsichtsrecht | 57 |
| 5. | Überschließende Umsetzung | 58 |
| 6. | Erstreckung auf den EWR | 58 |
| III. | Institutionelle Harmonisierung durch Errichtung des Einheitlichen Aufsichtsmechanismus (SSM) | 61 |
| 1. | Entwicklung | 61 |
| 2. | Grundzüge der Zuständigkeitsverteilung | 62 |
| Kapitel 3: Vom Europäischen Pass erfasste Unternehmen und Tätigkeitsformen | | 69 |
| A. | Subjektiver Anwendungsbereich | 69 |
| I. | CRR-Kreditinstitute | 69 |
| II. | Beschränkung auf das Einlagen- und Kreditgeschäft | 72 |
| 1. | Grundvoraussetzungen | 72 |
| 2. | Passprivilegierung für KWG-Kreditinstitute | 75 |
| III. | Begriffsmerkmale des CRR-Kreditinstituts | 77 |
| 1. | Einlagengeschäft | 77 |
| 2. | Kreditgeschäft | 80 |
| 3. | Vollbanklizenz bei CRR-Kreditinstituten | 82 |
| IV. | Tochterunternehmen | 84 |
| V. | Finanzinstitute | 87 |
| 1. | Erweiterung des subjektiven Anwendungsbereichs | 87 |
| 2. | Begriffsmerkmale | 87 |
| 3. | Umsetzung des Art. 34 CRD IV in Deutschland | 89 |

| | |
|---|------------|
| 4. Enge Konnexität mit dem übergeordneten CRR-Kreditinstitut | 91 |
| VI. Ungerechtfertigte Beschränkung des subjektiven Anwendungsbereichs | 93 |
| <i>B. Erfasste Formen der grenzüberschreitenden Tätigkeit</i> | 96 |
| I. Abgrenzung zwischen der Errichtung einer Zweigniederlassung und dem grenzüberschreitenden Dienstleistungsverkehr | 96 |
| II. Errichtung einer Zweigniederlassung | 98 |
| 1. Begriffsmerkmale | 98 |
| 2. Koinzidenz von Satzungssitz und Hauptniederlassung | 101 |
| III. Grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr | 103 |
| IV. Errichtung einer Tochtergesellschaft | 104 |
| V. Vertraglich gebundene Vermittler | 105 |
| VI. Grenzüberschreitender Bezug | 107 |
| <i>C. Zusammenfassung</i> | 110 |
| Kapitel 4: Die Durchführung des Anzeigeverfahrens | 113 |
| <i>A. Bestehen einer Anzeigepflicht</i> | 113 |
| <i>B. Bestimmung des Anzeigeadressaten</i> | 117 |
| I. Einführung des SSM | 117 |
| II. Einreichung der Anzeige bei der BaFin und der Deutschen Bundesbank | 118 |
| III. Entstehung der Anzeigepflicht | 120 |
| <i>C. Weiterleitung der Anzeige an die EZB</i> | 123 |
| <i>D. Prüfung der Angaben durch die Aufsichtsbehörde</i> | 125 |
| I. Zuständigkeitsverteilung | 125 |
| 1. Prüfungszuständigkeit als Unterfall der allgemeinen Aufsichtszuständigkeit | 125 |
| 2. Ausübung des Europäischen Passes in einem nicht teilnehmenden Mitgliedstaat | 126 |
| a) Prüfungszuständigkeit | 126 |
| b) Materielle Prüfungsbefugnis | 127 |
| 3. Prüfungszuständigkeit bei Ausübung des Europäischen Passes innerhalb des SSM | 127 |
| II. Beschlussverfahren der EZB | 129 |
| 1. Verfahrensablauf | 129 |
| 2. Gemeinsame Aufsichtsteams | 132 |
| 3. Delegierte Entscheidungen aufgrund Ermächtigungsbeschlusses | 133 |

| | |
|---|------------|
| III. Formelle Prüfung der Vollständigkeit und Richtigkeit der übermittelten Angaben | 134 |
| IV. Prüfung der Angemessenheit der Organisationsstruktur und der Finanzlage des CRR-Kreditinstituts | 135 |
| 1. Bestehen des Prüfungsvorbehalts | 135 |
| 2. Rechtfertigung des materiellen Prüfungsvorbehalts | 139 |
| 3. Prüfungsgegenstand und -kriterien | 143 |
| 4. Angemessenheit der Organisationsstruktur und Ordnungsmäßigkeit der Geschäftsorganisation | 144 |
| a) Kriterien der Angemessenheitsprüfung | 144 |
| b) Verantwortliche Personen | 150 |
| c) Personelle Substanz | 151 |
| 5. Angemessenheit der Finanzlage | 152 |
| a) Begriff der Finanzlage | 152 |
| b) Bewertungsgrundlage | 154 |
| 6. Weitere Angaben | 160 |
| 7. Prüfungsmaßstab: Zweifel an der Angemessenheit der Organisationsstruktur oder der Finanzlage | 162 |
| V. Prüfungsfrist | 165 |
| 1. Allgemeine Anforderungen | 165 |
| 2. Prüfungsfrist im SSM | 166 |
| 3. Fristberechnung | 168 |
| E. Abschluss der Prüfung und Fortgang des Verfahrens | 170 |
| I. Keine Zweifel an der Angemessenheit der Organisationsstruktur und der Finanzlage bei Errichtung einer Zweigniederlassung ... | 170 |
| 1. Ausübung des Europäischen Passes durch ein weniger bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 170 |
| a) Zuständige Behörde des Aufnahmemitgliedstaats | 171 |
| b) Inhalt der Übermittlung | 172 |
| aa) Kopie der Anzeige | 172 |
| bb) Weitere Mitteilung zur Angemessenheit der Eigenmittelausstattung sowie zur Zugehörigkeit zu einer Einlagensicherungseinrichtung | 173 |
| c) Modalitäten und Frist der Weiterleitung | 176 |
| d) Unterrichtung der EZB | 177 |
| aa) Errichtung der Zweigniederlassung innerhalb des SSM | 177 |
| bb) Errichtung der Zweigniederlassung außerhalb des SSM | 178 |
| cc) Empfang der Anzeige | 179 |
| dd) Erlaubniserteilung gegenüber dem CRR- Kreditinstitut | 180 |

| | <i>Inhaltsverzeichnis</i> | XI |
|--|---------------------------|----|
| ee) Zulässigkeit von Nebenbestimmungen | 183 | |
| 2. Ausübung des Europäischen Passes durch ein bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 185 | |
| a) Keine Unterrichtungspflicht der EZB | 186 | |
| b) Errichtung einer Zweigniederlassung innerhalb des SSM | 187 | |
| c) Errichtung einer Zweigniederlassung in einem nicht teilnehmenden Mitgliedstaat | 189 | |
| d) Empfang der Anzeige durch die NCA des Aufnahmemitgliedstaats | 190 | |
| e) Erlaubniserteilung gegenüber dem CRR-Kreditinstitut | 190 | |
| aa) Adressatenbezogener Beschluss der EZB | 190 | |
| bb) Genehmigender Beschluss der EZB | 194 | |
| cc) Weitere Voraussetzungen für das Zustandekommen des Beschlusses | 196 | |
| f) Zulässigkeit von Nebenbestimmungen | 196 | |
| aa) Zulässigkeit von Nebenbestimmungen im EU-Eigenverwaltungsrecht | 196 | |
| bb) Anordnung von Nebenbestimmungen durch die EZB | 198 | |
| cc) Erscheinungsformen von Nebenbestimmungen | 199 | |
| II. Untersagung der Errichtung einer Zweigniederlassung | 203 | |
| III. Grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr | 205 | |
| 1. Ausübung des Europäischen Passes durch ein weniger bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 205 | |
| a) Weiterleitung an die Aufnahmemitgliedstaatsbehörde | 205 | |
| b) Unterrichtung der EZB | 207 | |
| c) Empfang der Anzeige und Mitteilung gegenüber dem CRR-Kreditinstitut | 207 | |
| 2. Ausübung des Europäischen Passes durch ein bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 208 | |
| IV. Mitteilungen der Aufnahmemitgliedstaatsbehörde gegenüber dem CRR-Kreditinstitut | 211 | |
| 1. Eingehender Europäischer Pass | 211 | |
| 2. Errichtung einer Zweigniederlassung | 212 | |
| 3. Grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr | 215 | |
| V. Tätigkeitsbeginn | 217 | |
| 1. Errichtung einer Zweigniederlassung | 217 | |
| 2. Grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr | 218 | |
| F. <i>Besonderheiten bei Finanzinstituten</i> | 218 | |
| I. Konnexitätsansforderungen | 218 | |

| | |
|---|-----|
| II. Anzeigeverfahren | 220 |
| G. Zusammenfassung | 222 |
| | |
| Kapitel 5: Die Wirkungen und die Rechtsnatur des Europäischen Passes | 225 |
| A. Wirkungen gegenüber dem CRR-Kreditinstitut | 225 |
| I. Territoriale Erstreckung auf das Hoheitsgebiet des Aufnahmemitgliedstaats | 225 |
| II. Sachlicher Anwendungsbereich | 227 |
| 1. Sachliche Akzessorietät zur Bankerlaubnis | 227 |
| 2. Ausübung des Europäischen Passes bei im Herkunftsmitgliedstaat erlaubnispflichtigen, jedoch im Aufnahmemitgliedstaat erlaubnisfreien Tätigkeiten | 229 |
| 3. Ausübung des Europäischen Passes bei im Herkunftsmitgliedstaat erlaubnisfreien, jedoch im Aufnahmemitgliedstaat erlaubnispflichtigen Tätigkeiten | 232 |
| 4. Weitere in Deutschland zulässige Tätigkeitsformen über Anhang I CRD IV hinaus | 234 |
| 5. Tatsächliches Erbringen der Tätigkeiten im Herkunftsmitgliedstaat | 235 |
| 6. Grenzüberschreitende Dienstleistungen durch die Hauptniederlassung nach Errichtung einer Zweigniederlassung im Aufnahmemitgliedstaat | 236 |
| III. Unterschiede zwischen der Errichtung einer Zweigniederlassung und dem grenzüberschreitenden Dienstleistungsverkehr | 237 |
| IV. Ausübung des Europäischen Passes durch ein Finanzinstitut | 238 |
| B. Wirkungen gegenüber der Aufnahmemitgliedstaatsbehörde | 239 |
| I. Transnationale Bindungswirkung | 239 |
| II. Sekundärrechtlicher Grundsatz der gegenseitigen Anerkennung | 244 |
| III. Konsequenzen der gegenseitigen Anerkennung | 250 |
| 1. Aufsichtskonzentration bei der Herkunftsmitgliedstaatsbehörde | 251 |
| 2. Bestimmung des anwendbaren Rechts | 254 |
| 3. Einseitige Anerkennung für das Pfandbriefgeschäft und das Revolvinggeschäft | 258 |
| 4. Besonderheiten bei Aufsichtszuständigkeit der EZB | 259 |
| C. Operative und finanzielle Vorteile des Europäischen Passes | 261 |
| I. Vorteile gegenüber der Errichtung eines rechtlich selbstständigen Tochterinstituts | 261 |

| | | |
|---|--|------------|
| II. | Vorteile gegenüber internationalen regulatorischen Standards | 265 |
| <i>D.</i> | <i>Qualifikation des Anzeigeverfahrens</i> | 266 |
| I. | Errichtung einer Zweigniederlassung | 268 |
| | 1. Rechtsnatur des Anzeigeverfahrens | 268 |
| | 2. Vergleich mit Inhaberkontrollverfahren | 269 |
| II. | Grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr | 272 |
| <i>E.</i> | <i>Einordnung des Europäischen Passes als territoriale Annexerlaubnis</i> | 273 |
| I. | Begründung der Rechtsnatur | 273 |
| II. | Konsequenzen der Bestimmung der Rechtsnatur | 276 |
| | 1. Anforderungen an den Bestand des Europäischen Passes | 276 |
| | 2. Zuständigkeit für die zugrunde liegende Bankerlaubnis | 277 |
| III. | Folgen des Austritts eines Mitgliedstaats aus der EU und dem EWR auf den Bestand des Europäischen Passes | 280 |
| <i>F.</i> | <i>Die Rechtsnatur des Europäischen Passes bei Finanzinstituten</i> | 285 |
| I. | Qualifikation des Anzeigeverfahrens | 285 |
| II. | Rechtsnatur des Europäischen Passes | 285 |
| <i>G.</i> | <i>Zusammenfassung</i> | 286 |
| Kapitel 6: Die Aufsicht bei Ausübung des Europäischen Passes | | 289 |
| <i>A.</i> | <i>Zuständigkeit der Herkunftsmitgliedstaatsbehörde</i> | 289 |
| <i>B.</i> | <i>Aufsichtsbefugnisse der Herkunftsmitgliedstaatsbehörde</i> | 292 |
| <i>C.</i> | <i>Liquiditätsaufsicht</i> | 294 |
| <i>D.</i> | <i>Residualkompetenz des Aufnahmemitgliedstaats</i> | 295 |
| I. | Kooperatives Aufsichtsverfahren | 296 |
| | 1. Befugnis zur Mitteilung von Verstößen | 296 |
| | 2. Keine oder nur unzureichende Maßnahmen der Herkunftsmitgliedstaatsbehörde | 301 |
| | a) Das Verhältnis zwischen Art. 41 Abs. 2 S. 1 CRD IV und Art. 50 Abs. 4 UAbs. 1 S. 1 CRD IV | 301 |
| | b) Streitbeilegungsmechanismus nach Art. 41 Abs. 2 S. 1 CRD IV i. V. m. Art. 19 EBA-VO | 303 |
| | c) Selbsteintrittsrecht nach § 53b Abs. 4 S. 2 KWG | 305 |
| | 3. Sicherungsmaßnahmen | 305 |
| II. | Aufsicht über die nationalen Bedingungen des Allgemeininteresses | 307 |
| | 1. Kompetenz des Aufnahmemitgliedstaats zur Beschränkung der grenzüberschreitenden Tätigkeit | 307 |

| | |
|--|-----|
| 2. Aufsicht über die Bedingungen des Allgemeininteresses | 311 |
| 3. Geltung der nationalen Bedingungen bei Ausübung des Europäischen Passes | 313 |
| a) Entsprechende Anwendbarkeit der nationalen Bedingungen für Zweigniederlassungen | 313 |
| b) Statuierung von Pflichten und Verboten | 314 |
| c) Problematische nationale Bedingungen des Allgemeininteresses | 315 |
| aa) Aufzeichnungspflicht nach § 25a Abs. 6 S. 2 Nr. 2 KWG | 315 |
| bb) Verbotstatbestände des § 3 Abs. 1 KWG | 315 |
| cc) Anzeigepflichten des § 24 Abs. 1 Nrn. 5 und 7 KWG | 316 |
| dd) Automatisierter Abruf von Kontoinformationen nach § 24c KWG | 317 |
| d) Weitere, nicht in § 53b Abs. 3 KWG genannte nationale Bedingungen des Allgemeininteresses | 319 |
| e) Eingriffsbefugnisse | 320 |
| aa) Ausdrücklich in § 53b Abs. 3 KWG genannte Eingriffsbefugnisse | 320 |
| bb) Weitere, nicht in § 53b Abs. 3 KWG ausdrücklich genannte Eingriffsbefugnisse | 323 |
| cc) Straf- und Bußgeldvorschriften | 325 |
| f) Spezielle aufsichtsrechtliche Pflichten | 326 |
| aa) Millionenkreditmeldung | 326 |
| bb) Meldung von Finanzinformationen | 327 |
| cc) Überwachung der speziellen aufsichtsrechtlichen Pflichten | 328 |
| dd) Überwachung durch die EZB | 329 |
| g) Spezielle Aufsichtspflichten aufgrund anderer Richtlinien | 329 |
| h) Spezielle Eingriffsbefugnisse: Vor-Ort-Prüfungen | 331 |
| III. Fragmentierung | 332 |
| <i>E. Zusammenarbeit der Aufsichtsbehörden</i> | 336 |
| I. Pflicht zum Informationsaustausch | 336 |
| II. Bedeutende Zweigniederlassungen | 340 |
| 1. Einstufung als bedeutende Zweigniederlassung | 340 |
| 2. Verfahrensrechtliche Bestimmungen | 342 |
| 3. Einbeziehung in die Aufsicht des Aufsichtskollegiums | 343 |
| 4. Gemeinsame Entscheidungsfindung | 347 |
| 5. Teilnahmerecht der Aufnahmemitgliedstaatsbehörden | 348 |
| 6. Besonders bedeutende Zweigniederlassungen | 351 |

| | |
|--|-----|
| III. Der Europäische Pass im Kontext des Europäischen Verwaltungsverbundes | 353 |
| 1. Vollzugsteilung und Vollzugsverflechtung im Rahmen des Europäischen Verwaltungsverbundes | 353 |
| 2. Ausübung des Europäischen Passes durch ein weniger bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 355 |
| a) Vollzugsteilung | 355 |
| b) Vollzugsverflechtung | 356 |
| 3. Ausübung des Europäischen Passes durch ein bedeutendes CRR-Kreditinstitut | 358 |
| a) Vollzugsteilung | 358 |
| b) Vollzugsverflechtung | 359 |
| F. Zusammenfassung | 361 |
| Zusammenfassung der Ergebnisse | 365 |
| Literaturverzeichnis | 381 |
| Register | 405 |