
Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXXVII
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLV
Materialien	LI
<i>Erster Teil: Grundlagen.....</i>	1
§ 1 Einleitung und Grundbegriffe.....	3
§ 2 Die Funktion von Kreditsicherheiten	19
<i>Zweiter Teil: Kreditvertrag und Sicherungsvertrag</i>	33
§ 3 Der Kreditvertrag	35
§ 4 Der Konsumkreditvertrag.....	57
§ 5 Der Sicherungsvertrag.....	71
<i>Dritter Teil: Realsicherheiten</i>	91
<i>Erster Abschnitt: Allgemeiner Teil</i>	91
§ 6 Systematik, Strukturen und Prinzipien.....	93
§ 7 Gegenstand der Sicherheit und gesicherte Forderung	117
§ 8 Entstehung und Drittwerksamkeit von Sicherungsrechten.....	133
§ 9 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung.....	157
§ 10 Wirkungen im Sicherungsfall	167
§ 11 Personelle Erweiterungen des Kreditsicherungsverhältnisses	185
<i>Zweiter Abschnitt: Mobiliarsicherheiten.....</i>	197
1. Besitzgebundene Mobiliarsicherheiten	197
§ 12 Grundlagen	199
§ 13 Das Faustpfandrecht	211
§ 14 Die Sicherungsübereignung	229
§ 15 Das irreguläre Pfandrecht (pignus irregulare)	241
§ 16 Das Versatzpfand	247
2. Retentionsrecht	251
§ 17 Das allgemeine Retentionsrecht	253
§ 18 Die besonderen Retentionsrechte	277
3. Besitzlose Mobiliarsicherheiten	287
§ 19 Die Registerpfandrechte (Mobilialhypothek)	289
§ 20 Der Eigentumsvorbehalt	309
§ 21 Das Finanzierungsleasing	345
4. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	371
§ 22 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	373

Inhaltsübersicht

Dritter Abschnitt: Forderungssicherheiten	383
§ 23 Forderungspfandrecht und Sicherungscession	385
§ 24 Sicherungsrechte an Wertpapieren	421
Vierter Abschnitt: Finanzsicherheiten	445
§ 25 Grundlagen	447
§ 26 Sicherungsrechte an Bucheffekten (Effektsicherheiten)	459
§ 27 Sicherungsrechte an Buchgeld (Barsicherheiten)	511
§ 28 Wertpapierpensions- und -darlehensgeschäfte	533
Fünfter Abschnitt: Immobiliarsicherheiten	551
§ 29 Grundlagen	553
§ 30 Gegenstand der Grundpfandrechte	569
§ 31 Die Grundpfandverschreibung	575
§ 32 Der Schuldbrief	589
§ 33 Das Bauhandwerkerpfandrecht und andere gesetzliche Grundpfandrechte	617
§ 34 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	641
§ 35 Sicherungsfall und Verwertung von Grundpfandsicherheiten	647
§ 36 Refinanzierung des Hypothekargeschäfts durch gedeckte Wertpapiere	657
<i>Vierter Teil: Personalsicherheiten</i>	669
§ 37 Allgemeiner Teil	671
§ 38 Die Bürgschaft	685
§ 39 Die Garantie	719
§ 40 Der Schuldbeitritt und weitere Personalsicherheiten	749
§ 41 Die Patronatserklärung	753
<i>Fünfter Teil: Kreditsicherheiten im internationalen Verhältnis</i>	757
§ 42 Kreditsicherheiten im internationalen Verhältnis	759
Stichwortverzeichnis	817

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXXVII
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLV
Materialien	LI
<i>Erster Teil: Grundlagen.....</i>	1
§ 1 Einleitung und Grundbegriffe.....	3
A. Einleitung	3
B. Grundbegriffe	6
I. Kredit	6
1. Begriff.....	6
2. Erscheinungsformen	7
II. Kreditrisiko	9
1. Begriff.....	9
2. Messung von Kreditrisiken	10
a. Ausfallwahrscheinlichkeit	10
b. Ausstehender Kreditbetrag	12
c. Verlustquote	12
III. Kreditsicherungsinstrumente	13
1. Instrumente zur Vermeidung von Kreditrisiken.....	13
2. Instrumente zur Begrenzung von Kreditrisiken	13
a. Kreditsicherheiten i.e.S.....	14
b. Vorzugsrechte.....	14
c. Verrechnung und Netting.....	15
3. Instrumente zur Übertragung von Kreditrisiken.....	16
4. Überblick	18
§ 2 Die Funktion von Kreditsicherheiten	19
A. Wirkungen im Verhältnis Kreditgeber–Kreditnehmer.....	20
I. Reduktion des Verlusts bei Ausfall	21
II. Reduktion der Ausfallwahrscheinlichkeit	22
1. Das Kreditverhältnis als Principal-Agent-Beziehung.....	22
2. Überwindung von Informationsasymmetrien durch Kreditsicherheiten	23
a. Vermeidung adverser Selektion: Signal- und Screening-Funktion.....	23
b. Vermeidung von Moral Hazard: Anreizfunktion	24
c. Überwindung von Kreditrationierung	24
III. Reduktion der Eigenmittelkosten	25
IV. Preiswirkung von Kreditsicherheiten	27
B. Wirkungen gegenüber ungesicherten Gläubigern des Schuldners	27
C. Wirkungen im Konkurs des Schuldners.....	29

Zweiter Teil: Kreditvertrag und Sicherungsvertrag	33
§ 3 Der Kreditvertrag	35
A. Begriff	36
B. Krediteröffnungsvertrag	37
I. Grundlagen	37
1. Begriff	37
2. Rechtliche Einordnung	38
II. Rechte und Pflichten der Vertragsparteien	39
1. Kreditlimite und Kreditart	39
2. Verwendungszweck	39
3. Gegenleistung	40
4. Laufzeit	40
III. Beendigung des Krediteröffnungsvertrags	40
C. Darlehensvertrag	41
I. Grundlagen	41
1. Begriff	41
2. Rechtliche Einordnung	41
a. Das Darlehen als Konsensualkontrakt	41
b. Das Darlehen als zweiseitiger Vertrag	42
c. Das Darlehen als Dauerschuldverhältnis	42
II. Abschluss des Darlehensvertrags	42
III. Rechte und Pflichten der Vertragsparteien	43
1. Hingabe- und Belassungspflicht	43
a. Hingabepflicht	43
b. Belassungspflicht?	44
c. Abnahmepflicht?	44
2. Verzinsung	45
3. Laufzeit	46
IV. Beendigung des Darlehensvertrags	46
D. Zusatzvereinbarungen (Covenants)	47
I. Begriff und Funktion	47
II. Negative Covenants	47
1. Negative Verpfändungsklausel	48
2. Gleichstellungs- und Pari-passu-Klausel	48
3. Verfügungs- und Dividendenbeschränkungen	49
4. Wahrung der wirtschaftlichen Identität des Schuldners	49
III. Affirmative Covenants	50
IV. Financial Covenants	50
V. Zusicherungen	51
E. Beendigung des Kreditvertrags	52
I. Ordentliche Beendigung	52
1. Befristeter Kreditvertrag	52
2. Unbefristeter Kreditvertrag	52
II. Ausserordentliche Beendigung	52
1. Vertraglich vereinbarte Beendigungsgründe	52
a. Begriff und Zweck	52
b. Verletzung von Covenants	53
c. Nichtleistung von Tilgungs- und Zinszahlungen	53

d. Insolvenzverfahren	53
e. Drittverzugsklauseln	54
2. Kündigung aus wichtigem Grund	54
§ 4 Der Konsumkreditvertrag	57
A. Grundlagen	58
I. Begriff	58
II. Die Entwicklung des schweizerischen Konsumkreditrechts	59
B. Anwendungsbereich des Konsumkreditgesetzes	60
I. Persönlicher Anwendungsbereich	60
II. Sachlicher Anwendungsbereich	61
1. Positive Umschreibung	61
2. Negative Umschreibung	62
3. Keine Anwendung auf gedeckte Kredite und Sicherungsverträge	62
a. Grundpfandsicherheiten	63
b. Bankübliche Sicherheiten	63
c. Wechsel- und Checkverbot	63
d. Personalsicherheiten	64
C. Abschluss von Kreditverträgen	65
I. Gültigkeitserfordernisse	65
1. Form	65
2. Inhaltliche Anforderungen	65
3. Zustimmungserfordernisse	66
4. Sanktionen	66
II. Widerrufsrecht	66
D. Recht auf vorzeitige Rückzahlung	67
E. Höchstzinsvorschriften	68
F. Kreditfähigkeitssprüfung	69
I. Zweck und Gegenstand	69
II. Sanktionen	70
§ 5 Der Sicherungsvertrag	71
A. Grundlagen	71
I. Begriff und Erscheinungsformen	71
1. Begriff	71
2. Erscheinungsformen	72
a. Pfandvertrag	72
b. Sicherungsabrede (pactum fiduciae)	73
c. Weitere Erscheinungsformen	74
II. Funktionen des Sicherungsvertrags	74
III. Verhältnis zwischen Kredit- und Sicherungsvertrag	76
B. Parteien	77
C. Sicherungsklausen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen	79
D. Inhalt des Sicherungsvertrags	81
I. Notwendige Vertragsbestandteile (essentialia negotii)	81
1. Sicherungsabrede	81
2. Gesicherte Forderung	82
3. Sicherungsgegenstand	83

II.	Nebenabreden (accidentalia negotii)	84
1.	Deckungsverhältnis – Übersicherung.....	84
2.	Wertveränderungen während der Schwebephase	85
a.	Nachdeckungspflicht (margin calls)	85
b.	Freigabeanspruch	87
3.	Verwaltung von Sicherheiten.....	87
a.	Rechte des Sicherungsnehmers.....	87
b.	Weiterverwendung von Sicherheiten	87
c.	Substitution.....	88
4.	Sicherungsfall (default event)	88
5.	Verwertung	89
6.	Freigabeanspruch bei Erlöschen der gesicherten Forderung.....	90
 <i>Dritter Teil: Realsicherheiten</i>		91
Erster Abschnitt: Allgemeiner Teil		91
§ 6	Systematik, Strukturen und Prinzipien.....	93
A.	Begriff und Systematik	94
I.	Realsicherheit.....	94
II.	Einteilung nach dem Sicherungsgegenstand	95
1.	Mobiliarsicherheiten	95
2.	Forderungssicherheiten	96
3.	Finanzsicherheiten	96
4.	Immobiliarsicherheiten	96
III.	Einteilung nach der rechtlichen Grundstruktur.....	97
1.	Überblick	97
2.	Reguläres Pfandrecht	98
3.	Sicherungseigentum.....	99
4.	Irreguläres Pfandrecht.....	100
5.	Rückbehalt von Eigentum	101
6.	Sicherheitshinterlegung.....	101
IV.	Besitzgebundene und besitzlose Realsicherheiten.....	102
V.	Gesetzliche und kautelarische Realsicherheiten	103
B.	Grundprinzipien.....	104
I.	Begriff und Bedeutung	104
II.	Die Publizität der Kreditsicherheiten	105
1.	Begriff.....	105
2.	Das Publizitätsprinzip im schweizerischen Kredit- sicherungsrecht	105
a.	Mobiliarsicherheiten	105
b.	Immobiliarsicherheiten	106
c.	Forderungssicherheiten.....	106
d.	Finanzsicherheiten	107
3.	Rechtfertigung des Publizitätsprinzips.....	107

III.	Die Abhängigkeit der Kreditsicherheit von der gesicherten Forderung (Akzessorietät).....	110
1.	Begriff.....	110
2.	Die Akzessorietät im positiven schweizerischen Recht	112
3.	Bindung uberschiessender Rechtsmacht bei nicht-akzessorischen Sicherheiten.....	113
IV.	Die Abhängigkeit des Verfügungs- vom Verpflichtungsgeschat (Kausalität).....	114
V.	Die Bestimmtheit des Sicherungsobjekts (Spezialitätsprinzip) .	115
§ 7	Gegenstand der Sicherheit und gesicherte Forderung	117
A.	Begriff und Überblick.....	118
B.	Sicherungsgegenstand	119
I.	Überblick.....	119
II.	Primäre Sicherungsgegenstände	119
1.	Bewegliche Sachen (Fahrnis).....	119
2.	Forderungen und andere Rechte.	120
a.	Forderungen.....	120
b.	Wertpapiere	120
c.	Andere Rechte	121
3.	Finanzinstrumente.....	121
a.	Bucheffekten.....	121
b.	Buchgeld.....	122
4.	Unbewegliche Sachen (Grundstücke)	122
III.	Künftige Sicherungsgegenstände	123
IV.	Vermogensgesamtheiten	124
V.	Ersatzwerte (Surrogate).....	126
VI.	Verwertbarkeit	127
C.	Sicherungsforderung.....	129
I.	Überblick.....	129
II.	Hauptforderungen	129
III.	Nebenforderungen.....	130
1.	Betreibungskosten.....	131
2.	Zinsen	131
3.	Schadenersatz- und Kondiktionsansprue.....	131
4.	Verwendungsersatz.....	132
§ 8	Entstehung und DrittWirksamkeit von Sicherungsrechten	133
A.	Entstehung von Sicherungsrechten	134
I.	Rechtsgeschatliche Sicherungsrechte.....	135
1.	Verpflichtungsgeschat	135
2.	Verfugungsgeschat	136
a.	Begriff und Typen	136
b.	Abhängigkeit des Verfügungs- vom Verpflichtungsgeschat	137
3.	Verfügungsmacht des Sicherungsgebers oder guter Glaube des Sicherungsnehmers.....	138
a.	Verfügungsmacht des Sicherungsgebers.....	138
b.	Erwerb des Sicherungsrechts kraft guten Glaubens.....	139
II.	Gesetzliche Sicherungsrechte.....	141

B. Wirkungen gegenüber Dritten	142
I. Begriff und Fragestellung.....	142
II. Wirksamkeit in der Zwangsvollstreckung gegen den Sicherungsgeber	143
1. Wirksamkeit im Konkurs des Sicherungsgebers.....	143
2. Wirksamkeit in der Betreibung auf Pfändung	145
3. Wirksamkeit im Nachlassverfahren	146
III. Paulianische Anfechtung	146
1. Begriff.....	146
2. Tatsächliche Gläubigerschädigung als Voraussetzungen aller Anfechtungstatbestände	148
3. Schenkungsanfechtung (Art. 286 SchKG)	150
4. Überschuldungsanfechtung (Art. 287 SchKG).....	151
5. Absichtsanfechtung (Art. 288 SchKG)	153
6. Verfahrensfragen	155
a. Legitimation	155
b. Fristen.....	155
§ 9 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	157
A. Begriff	157
B. Die Regelung von Prioritätskonflikten	159
I. Das Prinzip der Alterspriorität	159
II. Ausnahmen vom Prinzip der Alterspriorität.....	160
1. Superpriorität	160
2. Umgekehrt chronologische Reihenfolge (Posterioritätsprinzip)	160
3. Superposteriorität.....	161
4. Gleichberechtigung mehrerer Sicherungsrechte.....	161
C. Regelungstechnik	162
I. Kollision von Pfandrechten.....	162
II. Kollision von Vollrechtssicherheiten	162
III. Kollision von ungleichartigen Sicherheiten	164
D. Veränderung der Rangfolgeordnung durch Parteivereinbarung (Rangrücktritt)	164
E. Schutz der Rangfolgeordnung im Verwertungsverfahren.....	165
§ 10 Wirkungen im Sicherungsfall	167
A. Verwertungsvoraussetzungen	168
I. Eintritt des Sicherungsfalls.....	168
II. Weitere Verwertungsvoraussetzungen	169
B. Verwertungsverfahren	169
I. Behördenverfahren	170
1. Anwendungsbereich.....	170
2. beneficium excussionis realis.....	171
3. Das Verfahren der Betreibung auf Pfandverwertung	173
a. Einleitungsverfahren.....	173
b. Verwertungsbegehren	174
c. Verwertung	174
i. Zwangsversteigerung	174
ii. Freihandverkauf.....	176
d. Verteilung des Verwertungserlöses	177
e. Pfandausfallschein	177

II.	Privatverfahren.....	178
1.	Begriff und Zulässigkeit.....	178
2.	Vereinbarkeit mit dem Verbot des Verfallvertrags	179
3.	Rechtsnatur und Inhalt der Verwertungsabrede	180
C.	Verwertung im Konkurs des Sicherungsgebers	181
§ 11	Personelle Erweiterungen des Kreditsicherungsverhältnisses	185
A.	Begriff und Überblick.....	186
B.	Gläubiger- und Schuldnermehrheit.....	186
I.	Schuldnermehrheit	186
II.	Gläubigermehrheit.....	187
C.	Interzession.....	188
I.	Begriff	188
II.	Ablösungsrecht.....	190
III.	Einwendungen des Sicherungsgebers.....	190
IV.	Besonderheiten im Verwertungsverfahren	191
V.	Rückgabe des Sicherungsobjekts	192
VI.	Ausgleich zwischen Hauptschuldner und Drittem.....	192
VII.	Ausgleich zwischen mehreren Interzedenten	193
D.	Pfandhalterschaft	194
I.	Begriff und Erscheinungsformen	194
II.	Gestaltungsmöglichkeiten und Rechtsgrundlagen.....	195
III.	Anforderungen an Pfandhalter	196
Zweiter Abschnitt: Mobiliarsicherheiten.....	197	
1.	Besitzgebundene Mobiliarsicherheiten	197
§ 12	Grundlagen	199
A.	Allgemeines.....	200
I.	Begriff	200
II.	Überblick.....	200
B.	Gegenstand	202
C.	Die Entwicklung des schweizerischen Mobiliarsicherungsrechts....	203
I.	Obligationenrecht 1881	203
II.	Zivilgesetzbuch 1907	204
III.	Die Reform des schweizerischen Mobiliarsicherungsrechts	207
1.	Reformbedarf und Stand der Diskussion.....	207
2.	Eckwerte einer Reform des schweizerischen Mobiliar- sicherungsrechts.....	208
§ 13	Das Faustpfandrecht	211
A.	Grundlagen	211
B.	Sicherungsgegenstand und Sicherungsforderung	212
I.	Sicherungsgegenstand	212
II.	Sicherungsforderung	212
C.	Entstehung und Drittewirkung.....	213
I.	Pfandvertrag	213

II.	Übertragung des Pfandbesitzes	213
1.	Grundsatz und Überblick	213
2.	Tradition	214
a.	Eigentliche Tradition	214
b.	Uneigentliche Tradition, insbes. Raumgewahrsam	215
3.	Traditionssurrogate	217
a.	Besitzanweisung	218
b.	Besitzwandlung (brevi manu traditio)	219
c.	Besitzeskonstitut	219
d.	Offene Besitzlage	219
4.	Pfandhalter	220
5.	Übergabe von Warenpapieren (Art. 925 Abs. 1 ZGB)	221
6.	Verfügungsmacht des Pfandgebers oder guter Glaube des Pfandgläubigers	221
a.	Verfügungsmacht	221
b.	Erwerb des Pfandrechts trotz fehlender Verfügungs- macht	221
D.	Wirkungen während der Schwebephase	222
I.	Eigentums- und Besitzverhältnisse	222
1.	Eigentumsverhältnisse	222
2.	Besitzverhältnisse	222
3.	Schutz der Rechtsposition des Sicherungsgebers	223
II.	Nachverpfändung	223
III.	Weiterverpfändung	224
IV.	Weiterverschaltung und Nutzung des Sicherungsgegenstandes	225
E.	Sicherungsfall und Verwertung	225
F.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung	225
I.	Untergangsgründe	225
1.	Erlöschen der gesicherten Forderung	225
2.	Dauernder Verlust des Pfandbesitzes	226
3.	Verzicht	227
4.	Konsolidation	227
5.	Erwerb des Pfandgegenstandes durch einen gutgläubigen Dritten	227
II.	Rechtsfolgen des Untergangs des Pfandrechts	228
§ 14	Die Sicherungsübereignung	229
A.	Grundlagen	230
I.	Begriff	230
II.	Zulässigkeit und Rechtsgrundlagen	232
B.	Sicherungsgegenstand und Sicherungsforderung	233
C.	Entstehung und Drittewirkung	233
I.	Sicherungsvertrag	233
1.	Sicherungsabrede (pactum fiduciae)	234
2.	Sicherungskauf	234
II.	Eigentumsübertragung	234
III.	Verfügungsmacht des Fiduzianten oder guter Glaube des Fiduziars	236

D. Wirkungen während der Schwebephase	236
I. Eigentums- und Besitzverhältnisse.....	236
1. Eigentumsverhältnisse	236
2. Besitzverhältnisse	236
3. Schutz der Rechtsposition des Sicherungsgebers.....	237
II. Verfügungen des Sicherungsnehmers	237
III. Das Sicherungseigentum in der Zwangsvollstreckung gegen den Sicherungsnehmer	238
IV. Verwahrung und Nutzung des Sicherungsgegenstandes	239
E. Sicherungsfall und Verwertung	239
F. Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung.....	240
§ 15 Das irreguläre Pfandrecht (pignus irregulare)	241
A. Grundlagen	241
I. Begriff und Rechtsnatur	241
II. Rechtsgrundlagen.....	243
B. Sicherungsgegenstand	243
C. Entstehung und Drittirkung.....	243
I. Verpflichtungsgeschäft	243
II. Verfügungsgeschäft.....	244
D. Wirkungen in der Schwebephase.....	244
I. Besitz- und Eigentumsverhältnisse	244
II. Wirkungen im Konkurs des Sicherungsnehmers.....	245
E. Sicherungsfall und Verwertung	245
F. Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung.....	246
§ 16 Das Versatzpfand	247
2. Retentionsrecht	251
§ 17 Das allgemeine Retentionsrecht	253
A. Grundlagen	254
I. Begriff.....	254
II. Systematische Einordnung	255
III. Abgrenzung gegenüber schuldrechtlichen Zurückbehaltungs- und Leistungsverweigerungsrechten	256
IV. Rechtsgrundlage und Anwendungsfälle	257
1. Das allgemeine Retentionsrecht.....	257
2. Anwendungsfälle des allgemeinen Retentionsrechts	258
a. Das arbeitsvertragliche Retentionsrecht (Art. 339a Abs. 3 OR).....	258
b. Das auftragsrechtliche Retentionsrecht (Art. 401 Abs. 3 OR)	259
c. Das Retentionsrecht des Kommissionärs (Art. 434 OR).....	259
d. Das Retentionsrecht des Frachtführers (Art. 451 OR).....	259
e. Das Retentionsrecht des Lagerhalters (Art. 485 OR).....	259
f. Das Retentionsrecht des Agenten (Art. 418o OR) und des Handelsreisenden (Art. 349e OR).....	260

g. Das Retentionsrecht des Gläubigers bei der Bürgschaft (Art. 503 OR)	260
h. Das Retentionsrecht des Grundeigentümers (Art. 700 Abs. 2 ZGB; Art. 57 OR)	260
i. Das Retentionsrecht an Bucheffekten (Art. 21 BEG)	260
3. Besondere Retentionsrechte	261
a. Das Retentionsrecht des Vermieters (Art. 268 ff. OR) und Verpächters (Art. 299c OR)	261
b. Das Retentionsrecht der Stockwerkeigentümergemeinschaft (Art. 712k OR)	261
c. Das Retentionsrecht des Gast- und Stallwirts (Art. 491 Abs. 1 OR)	261
B. Gegenstand des Retentionsrechts und gesicherte Forderung	261
I. Gegenstand des Retentionsrechts	261
II. Gesicherte Forderung	262
1. Konnexität	262
a. Nicht-kaufmännisches Retentionsrecht	263
b. Kaufmännisches Retentionsrecht	264
2. Fälligkeit	265
C. Entstehung und Drittewirkung	265
I. Retentionsbesitz des Gläubigers	266
1. Besitz	266
2. Besitz «mit Willen des Schuldners»	267
3. Verfügungsmacht des Schuldners oder guter Glaube des Erwerbers	267
a. Verfügungsmacht des Schuldners	267
b. Guter Glaube des Retentionsgläubigers	269
II. Kein Ausschluss des Retentionsrechts	270
1. Vertraglicher Ausschluss des Retentionsrechts	270
2. Einseitiger Ausschluss des Retentionsrechts	270
3. Ausschluss durch die öffentliche Ordnung	271
D. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	271
E. Wirkungen in der Schwebephase	271
I. Schutz des Retentionsrechts	271
II. Kein Nutzungsrecht des Retentionsgläubigers	272
F. Sicherungsfall und Verwertung	272
I. Verwertungsvoraussetzungen	272
II. Behördenverfahren	273
1. Betreibung auf Pfandverwertung	273
2. Wirkungen im Konkurs des Schuldners	274
III. Privatverfahren	274
G. Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung	274
§ 18 Die besonderen Retentionsrechte	277
A. Grundlagen	277
I. Begriff	277
II. Abschaffung der besonderen Retentionsrechte?	278

B.	Retentionsrecht des Vermieters und Verpächters	280
I.	Retentionsobjekt und Retentionsforderung	280
1.	Retentionsobjekt	280
2.	Gesicherte Forderung	281
II.	Verfahren	281
1.	Retentionsverzeichnis	281
2.	Verfolgungsrecht	282
III.	Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	283
IV.	Verwertung	283
V.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung	283
C.	Retentionsrecht der Stockwerkeigentümergemeinschaft	284
I.	Überblick	284
II.	Retentionsobjekt und Retentionsforderung	284
1.	Retentionsobjekt	284
2.	Retentionsforderung	285
III.	Verfahren	286
D.	Retentionsrecht des Gast- und Stallwirts (Art. 491 OR)	286
3.	Besitzlose Mobiliarsicherheiten	287
§ 19	Registerpfandrechte (Mobilialhypothek)	289
A.	Grundlagen	290
I.	Überblick und Bedeutung	290
II.	Das Kapstadt-Übereinkommen	290
B.	Luftfahrzeugverschreibung	292
I.	Begriff und Rechtsgrundlagen	292
II.	Sicherungsrechte an Luftfahrzeugen	294
1.	Numerus clausus der dinglichen Rechte an Luftfahrzeugen ..	294
2.	Luftfahrzeugverschreibung	294
3.	Leasing	295
4.	Gesetzliche Pfandrechte	296
III.	Sicherungsgegenstand und Sicherungsforderung	296
1.	Sicherungsgegenstand	296
a.	Luftfahrzeug	296
b.	Triebwerke	297
c.	Ersatzteillager	298
2.	Sicherungsforderung	298
IV.	Entstehung und Drittewirkung	299
1.	Rechtsgeschäftliche Pfandrechte	299
a.	Verpflichtungsgeschäft	299
b.	Verfügungsgeschäft	299
2.	Gesetzliche Pfandrechte	300
V.	Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	300
1.	Rechtsgeschäftliche Pfandrechte	300
2.	Gesetzliche Pfandrechte	300
VI.	Verwertung	301
VII.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses	302
C.	Schiffsverschreibung	302
D.	Viehverschreibung	304
E.	Eisenbahnpfandrecht	305

§ 20 Der Eigentumsvorbehalt.....	309
A. Grundlagen	310
I. Begriff.....	310
II. Bedeutung	311
III. Rechtsgrundlagen	312
1. Zivilgesetzbuch.....	312
2. Verordnungen des Bundesgerichts.....	314
3. Konsumkreditgesetz.....	315
IV. Rechtsvergleichende Hinweise.....	315
V. Dogmatische Einordnung	317
1. Der Eigentumsvorbehalt als bedingte Eigentums- übertragung.....	317
2. Wirkungen des Registereintrags	319
a. Konstitutive oder deklarative Wirkung?	319
b. Publizitätswirkung	321
3. Der Eigentumsvorbehalt als akzessorisches Neben- recht?	322
B. Sicherungsgegenstand und Sicherungsforderung	323
I. Sicherungsgegenstand	323
1. Einfacher Eigentumsvorbehalt.....	323
2. Verlängerter Eigentumsvorbehalt	324
a. Begriff und Fragestellung	324
b. Verarbeitungs- und Verbindungsformeln.....	325
c. Vorausabtretungsklausel.....	326
II. Gesicherte Forderung	327
C. Entstehung und Drittwirkung.....	329
I. Vereinbarung des Eigentumsvorbehalts	330
1. Grundsatz.....	330
2. Konsumentengeschäfte	331
II. Eintragung in das Eigentumsvorbehaltsregister	331
1. Das Eigentumsvorbehaltsregister	331
2. Zeitpunkt des Eintrags	333
III. Drittwirkungen des Eigentumsvorbehalts	333
1. Wirkungen in der Zwangsvollstreckung gegen den Erwerber	333
2. Wirkungen gegenüber Dritterwerbern	335
D. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung.....	336
E. Wirkungen des Eigentumsvorbehalts in der Schwebephase	336
I. Eigentums- und Besitzverhältnisse.....	336
II. Verfügungen des Käufers in der Schwebephase	337
1. Grundsatz.....	337
2. Unbefugte Verfügungen.....	337
a. Suspensivbedingung	337
b. Resolutivbedingung	339
III. Strafrechtlicher Schutz	340
F. Wirkungen im Sicherungsfall	340
I. Wahlrecht des Verkäufers bei Verzug des Käufers	340
II. Rückabwicklung des Kaufvertrags.....	341
1. Rückgabe der Vorbehaltssache	341
2. Rückerstattung von Teilzahlungen.....	341

III.	Wirkungen in der Zwangsvollstreckung gegen den Käufer	342
1.	Betreibung auf Pfändung	342
2.	Konkurs	342
G.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses.....	343
I.	Erlöschen der Kaufpreisforderung	343
II.	Lösichung des Eigentumsvorbehalts im Register	343
III.	Sitzverlegung des Vorbehaltskäufers	343
IV.	Verbindung, Vermischung, Verarbeitung, Veräusserung.....	344
§ 21	Das Finanzierungsleasing	345
A.	Grundlagen	348
I.	Begriff und Bedeutung.....	348
1.	Begriff.....	348
2.	Bedeutung.....	349
II.	Erscheinungsformen und Abgrenzung	351
1.	Dreiparteien-, Zweiparteienleasing; Lease-back	351
2.	Operating-Leasing	352
3.	Investitions- und Konsumgüterleasing.....	352
III.	Rechtsgrundlagen	353
1.	Qualifikation des Finanzierungsleasings.....	353
IV.	Konsumentenleasing	355
1.	Anwendbarkeit des KKG auf Leasingverträge.....	355
2.	Vertragsabschluss	357
a.	Formvorschriften	357
b.	Vertragsinhalt	357
c.	Widerrufsrecht.....	357
3.	Rücktritt	358
4.	Leistungsstörungen	359
5.	Pflichten des Leasinggebers.....	360
a.	Meldepflichten.....	360
b.	Kreditsfähigkeitsprüfung.....	360
c.	Bewilligungspflicht.....	360
V.	Anwendbarkeit von zwingendem Mietvertragsrecht?	361
VI.	Rechtsvergleichende Hinweise.....	362
B.	Begründung und DrittWirksamkeit des Leasings	363
I.	Eigentumserwerb durch den Leasinggeber.....	363
II.	DrittWirkung.....	364
1.	Wirkungen im Konkurs des Leasingnehmers.....	364
a.	Dreiparteienleasing	364
b.	Sale and lease back	366
2.	Sukzessionsschutz.....	367
C.	Wirkungen im Sicherungsfall	368
I.	Wahlrecht des Leasinggebers bei Verzug des Leasing- nehmers	368
II.	Verfahren zur Rückführung des Leasingobjekts	369
1.	Behördenverfahren.....	369
2.	Selbsthilfe?	369
III.	Das Leasingobjekt im Konkurs des Leasingnehmers	370

4. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	371
§ 22 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	373
A. Ausgangslage	373
B. Fahrnispfandrechte	374
I. Grundsatz der Alterspriorität	374
1. Begriff	374
2. Nachverpfändung	375
II. Ausnahmen	376
1. Weiterverpfändung	376
2. Gutgläubiger Erwerb eines Pfandrechts	376
III. Retentionsrecht	377
1. Allgemeines Retentionsrecht	377
2. Besonderes Retentionsrecht	379
C. Sicherungsübereignung	380
D. Eigentumsvorbehalt	380
E. Zugehörpfandrecht	381
F. Nutzniessung	382
 Dritter Abschnitt: Forderungssicherheiten	383
§ 23 Forderungspfandrecht und Sicherungszession	385
A. Grundlagen	387
I. Begriff	387
II. Sicherungsrechte an Forderungen	388
1. Forderungspfandrecht	389
2. Sicherungszession	389
3. Irreguläres Pfandrecht?	391
4. Fiduziарische Sicherheitshinterlegung	391
III. Bedeutung	391
B. Gegenstand	392
I. Forderungen	392
1. Künftige Forderungen	393
2. Forderungsgesamtheiten	394
3. Übertragbarkeit	396
a. Rechtsgeschäftlicher Ausschluss der Übertragbarkeit	396
b. Gesetzlicher Ausschluss der Übertragbarkeit	398
c. Ausschluss der Übertragbarkeit aufgrund der «Natur des Rechtsverhältnisses»	398
d. Berufsgeheimnis und Datenschutz als Beschränkungen der Übertragbarkeit	399
4. Öffentlich-rechtliche Forderungen	401
C. Entstehung und Drittirkung	402
I. Verpflichtungsgeschäft	402
1. Grundsatz	402
2. Verhältnis zwischen Verpflichtungs- und Verfügungs geschäft	402

II.	Verfügungsgeschäft.....	403
1.	Schriftliche Verpfändungs- bzw. Abtretungserklärung.....	403
2.	Tradition eines allfälligen Schuldscheins.....	404
a.	Rechtfertigung und Zweck.....	404
b.	Was ist ein Schuldschein?.....	405
c.	Vergessener oder verheimlichter Schuldschein	406
d.	Keine analoge Anwendung auf Sicherungszession.....	407
3.	Notifikation.....	408
III.	Verfügungsmacht	408
D.	Wirkungen in der Schwebephase.....	409
I.	Rechtszuständigkeit.....	409
II.	Verwaltungshandlungen.....	410
III.	Einzug der Forderung (Inkasso)	411
IV.	Wirkungen im Verhältnis zum Drittenschuldner	411
1.	Einreden und Einwendungen des Drittenschuldners.....	411
2.	Befreiende Leistung	412
E.	Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung.....	413
F.	Sicherungsfall und Verwertungsverfahren.....	414
I.	Verwertungsvoraussetzungen.....	414
II.	Verfahren	415
1.	Behördenverfahren.....	415
2.	Privatverfahren.....	416
III.	Verwertung im Konkurs des Sicherungsgebers.....	417
1.	Forderungspfandrecht	417
2.	Sicherungszession	417
a.	Aussonderung der abgetretenen Forderung?.....	417
b.	Aussonderung von Erlösen bei Einziehung durch Konkursverwaltung oder Zedent.....	418
G.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung.....	419
I.	Forderungspfandrecht	419
II.	Sicherungszession	419
§ 24	Sicherungsrechte an Wertpapieren	421
A.	Grundlagen	422
I.	Begriff und Funktion.....	422
II.	Bedeutung	423
III.	Der Wertpapierbegriff des schweizerischen Rechts	425
1.	Elemente des Wertpapierbegriffs.....	425
2.	Wertpapierarten	426
a.	Namenpapier.....	427
b.	Inhaberpapier.....	428
c.	Ordrepapiere	429
IV.	Wertrechte.....	430
B.	Sicherungsrechte an Wertpapieren	430
I.	Wertpapier- undforderungsrechtliche Sicherheiten	430
II.	Wertpapiermässige Sicherheiten	432
1.	Reguläres Pfandrecht	432
2.	Sicherungsbereignung.....	433
3.	Irreguläres Pfandrecht.....	433

III. Forderungsrechtliche Sicherheiten	434
1. Forderungspfandrecht	434
2. Sicherungszession	434
C. Entstehung und Drittwirkung	435
I. Verpflichtungsgeschäft	435
II. Verfügungsgeschäft	435
1. Gemeinsame Voraussetzung: Übertragung des Besitzes an der Urkunde	435
2. Weitere Voraussetzungen	436
a. Bei Ordrepapieren: Indossament	436
b. Bei Namenpapieren: Abtretung	437
III. Verfügungsmacht oder guter Glaube des Erwerbers	437
D. Sicherungsrechte an transportierter oder lagernder Ware (Warenpapiere)	438
I. Begriff und Bedeutung	438
II. Transportpapiere	439
1. Begriff	439
2. Seekonnossement	440
3. Binnenkonnossement	441
III. Lagerpapiere	441
1. Lagerschein	441
a. Begriff	441
b. Verpfändung der lagernden Ware	442
2. Pfandschein (Warrant)	442
 Vierter Abschnitt: Finanzsicherheiten	445
§ 25 Grundlagen	447
A. Begriff und Bedeutung	448
B. Überblick über das System der Finanzsicherheiten	449
C. Internationale Instrumente	451
I. Die EU-Finanzsicherheitenrichtlinie	451
II. Das Genfer Wertpapierübereinkommen	454
III. Die EU-Wertpapierrichtlinie	457
 § 26 Sicherungsrechte an Bucheffekten (Effektensicherheiten)	459
A. Grundlagen	462
I. Der Funktionsverlust der Wertpapiere	462
II. Die Entwicklung in der Schweiz	465
III. Die Reform des schweizerischen Wertpapierrechts	467
IV. Das Bucheffektengesetz im Überblick	469
B. Die Bucheffekte als Gegenstand von Effektensicherheiten	471
I. Elemente der Legaldefinition	471
1. Forderungs- oder Mitgliedschaftsrecht	472
2. Konstitutive Kontengutschrift	472
3. Drittewirkung	473
II. Entstehung von Bucheffekten	473
1. Immobilisierung	473
2. Kontengutschrift	474
III. Verfügung über Bucheffekten	474

C. Sicherungsrechte an Bucheffekten.....	475
I. Die «Sicherheit» nach Bucheffektengesetz	475
II. Methoden zur Bestellung von rechtsgeschäftlichen Sicherheiten.....	478
1. Methodenpluralismus.....	478
2. Kontogutschrift	479
3. Kontrollvereinbarung	479
4. Sicherungsgeschäfte zwischen Verwahrungsstelle und Kontoinhaber	480
a. Sicherheiten zugunsten der Verwahrungsstelle.....	480
b. Sicherheiten zugunsten des Kontoinhabers.....	480
5. Abtretung und Forderungsverpfändung	481
III. Retentionsrecht.....	482
IV. Sicherungsrechtliche Grundprinzipien	483
1. Keine direkte Anwendung sachenrechtlicher Grundprinzipien auf Finanzsicherheiten.....	483
2. Publizitätsprinzip; insbesondere Faustpfandprinzip	483
3. Kausalitätsprinzip	484
4. Spezialitätsprinzip.....	485
5. Akzessorietätsprinzip.....	485
D. Entstehung und Drittwirkung.....	486
I. Entstehung.....	486
1. Verpflichtungsgeschäft	486
2. Verfügungsgeschäft	487
a. Sicherheitenbestellung durch Gutschriftenbuchung.....	487
b. Sicherheitenbestellung durch Kontrollvereinbarung.....	489
c. Sicherheitenbestellung zugunsten der Verwahrungs- stelle.....	490
3. Verfügungsmacht oder guter Glaube	491
a. Verfügungsmacht der Veräusserers	491
b. Guter Glaube des Erwerbers	492
4. Retentionsrecht	494
a. Retentionsforderung	495
b. Fälligkeit.....	495
c. Kein Ausschluss des Retentionsrechts	495
II. Wirksamkeit in der Zwangsvollstreckung gegen den Sicherungsnehmer.....	496
1. Grundsatz.....	496
2. Schutz von Verfügungen über Abwicklungssysteme	496
3. Schutz von Substitutions- und Aufstockungssicher- heiten	497
E. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung.....	498
I. Begriff und Anwendungsbereich.....	498
II. Grundsatz der Alterspriorität.....	499
III. Sicherungsrechte der Verwahrungsstelle.....	500
IV. Abtretung	500
V. Konflikte unter Einschluss einer Kontogutschrift	501
VI. Vertragliche Modifikation der Rangfolgeordnung	502

F. Wirkungen in der Schwebephase.....	502
I. Rechtszuständigkeit.....	502
1. Grundsatz.....	502
2. Verfügungsbefugnis und Nutzungsrecht (right of use)	503
3. Behandlung von Sicherheiten im Konkurs des Sicherungs- gebers.....	503
II. Nebenrechte	504
G. Sicherungsfall und Verwertung	504
I. Privatverwertung	504
1. Regelungszweck	504
2. Verwertungsvoraussetzungen	505
a. Befugnis zur Privatverwertung	505
b. Ankündigung	506
3. Verwertungsmodalitäten	507
4. Privatverwertung auch im Konkurs des Sicherungs- gebers.....	508
II. Behördenverfahren	508
H. Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung.....	508
I. Untergangsgründe	508
II. Bestellung durch Kontogutschrift	509
III. Bestellung durch Kontroll- oder Sicherungsvereinbarung	509
§ 27 Sicherungsrechte an Buchgeld (Barsicherheiten).....	511
A. Grundlagen	511
I. Begriff.....	511
II. Bedeutung	512
1. Sicherung von Forderungen aus Finanzmarkt- geschäften	512
2. Sicherung von Forderungen aus Miet- oder Arbeits- verträgen	513
3. Sicherung von öffentlich-rechtlichen Forderungen	514
B. Gegenstand (Buchgeld)	514
C. Sicherungsrechte an Buchgeld.....	516
I. Ausgangslage	516
II. Bestellung von Barsicherheiten durch Verpfändung oder Sicherungszession von Kontoguthaben	518
III. Bestellung von Barsicherheiten durch konstitutive Konto- gutschrift	520
1. Grundsatz und Gestaltungsmöglichkeiten.....	520
a. Konto des Sicherungsnehmers	520
b. Gemeinschaftskonto	520
c. Treuhandkonto (escrow account)	521
2. Anweisungsrechtliche Grundlagen	521
D. Entstehung und Drittewirkung.....	524
I. Verpflichtungsgeschäft	524
1. Rechtsgeschäftliche Sicherungsrechte	524
2. Gesetzliche Sicherungsrechte.....	524
II. Verfügungsgeschäft.....	525
1. Verfügung durch Anweisung und Kontogutschrift	525
2. Verfügung durch Verpfändung oder Sicherungszession	525
III. Verfügungsmacht	526

E.	Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	527
I.	Bestellung der Barsicherheit durch Anweisung und Kontogutschrift	527
II.	Bestellung der Barsicherheit durch Verpfändung oder Sicherungszession	527
F.	Wirkungen in der Schwebephase	527
I.	Rechtszuständigkeit	527
II.	Verfügungen des Sicherungsnehmers	528
III.	Verhältnis Sicherungsnehmer–Sicherungsgeber	528
G.	Sicherungsfall und Verwertung	529
I.	Bestellung der Barsicherheit durch Anweisung und Kontogutschrift	529
II.	Bestellung der Barsicherheit durch Verpfändung	531
III.	Bestellung der Barsicherheit durch Sicherungszession	531
H.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung	531
§ 28	Wertpapierpensions- und -darlehensgeschäfte	533
A.	Überblick	533
B.	Repo-Geschäfte	534
I.	Begriff und Bedeutung	534
II.	Rechtliche Einordnung	536
III.	Rechte und Pflichten der Parteien	537
1.	Kauf und Rückkauf von Effekten	537
2.	Repo-Zins	537
3.	Bewertung und Wertausgleich	537
4.	Austausch von Effekten	538
5.	Kompensationsleistungen	538
IV.	Beendigung von Repo-Geschäften	539
1.	Ordentliche Beendigung	539
2.	Beendigung aus wichtigem Grund oder infolge Insolvenz	539
C.	Wertpapierleihe	540
I.	Begriff und Bedeutung	540
II.	Rechtliche Einordnung	541
1.	Zivilrechtlich	541
2.	Aufsichtsrechtlich	542
III.	Vertragliche Grundlagen	542
IV.	Rechte und Pflichten der Parteien	544
1.	Übertragung von Effekten	544
2.	Lending Fee	544
3.	Kompensationsleistungen	545
4.	Ausübung von Aktionärsrechten	545
5.	Sicherstellung der Wertpapierleihe	546
a.	Pflicht zur Sicherstellung	546
b.	Modalitäten der Sicherstellung	546
c.	Nachdeckungspflicht und Substitutionsrecht	547
6.	Beendigung der Wertpapierleihe	547
a.	Ordentliche Beendigung	547
b.	Beendigung aus wichtigem Grund	547
D.	Lombard-Geschäft	548

Inhaltsverzeichnis

Fünfter Abschnitt: Immobiliarsicherheiten	551
§ 29 Grundlagen	553
A. Das Hypothekarkreditgeschäft	557
B. Immobiliarsicherheiten	559
I. Grundpfandrechte	559
1. Grundpfandverschreibung	560
2. Schuldbrief	561
3. Hypothekarobligation mit Grundpfandverschreibung	562
II. Vollrechtssicherheiten	562
1. Sicherungsübereignung	562
2. Immobilienleasing	563
III. Entstehungsgründe	563
1. Rechtsgeschäft	563
2. Gesetz	564
3. Weitere Entstehungsgründe?	564
IV. Überblick	565
C. Reform des Immobiliarsachenrechts	566
§ 30 Gegenstand von Grundpfandrechten	569
A. Primäre Sicherungsgegenstände	569
I. Grundstücke	569
1. Allgemeines	569
2. Liegenschaften	570
3. Selbständige und dauernde Rechte	570
4. Miteigentumsanteile	570
II. Zugehör	571
B. Sekundäre Sicherungsgegenstände	572
I. Miet- und Pachtzinsforderungen	572
II. Versicherungsleistungen	572
C. Gesamtpfand	573
§ 31 Die Grundpfandverschreibung	575
A. Grundlagen	575
B. Sicherungsforderung	576
I. Sicherung beliebiger Forderungen	576
II. Umfang der Sicherheit	577
III. Generelle Pfandklauseln	578
IV. Auswechselung der Sicherungsforderung	578
C. Entstehung und Drittewirkung der Grundpfandverschreibung	579
I. Rechtsgeschäft	579
1. Verpflichtungsgeschäft	580
2. Verfügungsgeschäft	581
a. Grundbuchanmeldung	581
b. Eintragung in das Tagebuch	582
c. Eintragung in das Hauptbuch	582
3. Verfügungsmacht	583
II. Gesetz	583
D. Wirkungen in der Schwebephase	584
I. Besitz- und Eigentumsverhältnisse	584
II. Werterhaltung	584

E.	Beendigung des Sicherungsverhältnisses.....	585
I.	Untergang durch Löschung des Eintrages	585
1.	Untergangsgrund.....	586
2.	Löschungsbewilligung.....	587
3.	Löschung im Grundbuch.....	587
F.	Sukzessionstatbestände.....	587
§ 32	Der Schuldbrief	589
A.	Grundlagen	590
I.	Begriff und Bedeutung	590
II.	Grundstruktur des Schuldbriefs.....	592
1.	Verbindung von persönlicher Forderung und Grund- pfandrecht	592
a.	Begründung einer persönlichen Forderung.....	592
b.	Sicherstellung durch ein Grundpfandrecht.....	593
2.	Der Schuldbrief als Wertpapier öffentlichen Glaubens.....	593
3.	Verkehrsschutz.....	595
a.	Schutz des guten Glaubens in die Verfügungsmacht des Veräusserers	595
b.	Schutz des guten Glaubens in Bestand und Modaliti- täten des verbrieften Rechts	595
4.	Verhältnis zwischen Schuldbriefforderung und Grund- forderung.....	596
5.	Der Schuldbrief als nicht akzessorische Sicherheit.....	597
6.	Der Eigentümerschuldbrief	598
III.	Die Reform des Schuldbriefrechts.....	600
1.	Anlass und Ablauf	600
2.	Der Register-Schuldbrief	601
B.	Entstehung des Schuldbriefs.....	603
I.	Überblick.....	603
II.	Register-Schuldbrief	603
1.	Rechtsgrundausweis.....	603
2.	Errichtungsakt.....	604
III.	Der Papier-Schuldbrief.....	605
1.	Errichtung des Pfandtitels	605
2.	Auslieferung des Pfandtitels	605
3.	Begebung des Pfandtitels	605
C.	Sicherungsübereignung und Verpfändung des Schuldbriefs.....	606
I.	Die Verwendung von Schuldbriefen in der Praxis	606
1.	Das direkte Grundpfand	606
2.	Die Faustverpfändung von Schuldbriefen.....	607
3.	Die Sicherungsübereignung von Schuldbriefen	608
II.	Der Registerschuldbrief.....	609
1.	Vollrechtsübertragung des Register-Schuldbriefs.....	609
a.	Allgemeines	609
b.	Übertragungsvertrag	610
c.	Anmeldung	610
d.	Eintragung im Grundbuch	611
e.	Verfügungsmacht oder guter Glaube	611
2.	Verpfändung des Register-Schuldbriefs.....	611
a.	Allgemeines	611

b. Pfandvertrag	613
c. Anmeldung	613
d. Eintragung	613
e. Verfügungsmacht	613
III. Der Papier-Schuldbrief	613
1. Übertragung des Papier-Schuldbriefs	613
2. Verpfändung des Papier-Schuldbriefs	614
D. Beendigung des Sicherungsverhältnisses und Rückabwicklung	622
§ 33 Das Bauhandwerkerpfandrecht und andere gesetzliche Grundpfandrechte	617
A. Gesetzliche Grundpfandrechte im Allgemeinen	619
I. Begriff und Überblick	619
II. Entstehung	619
1. Unmittelbare gesetzliche Grundpfandrechte	619
2. Mittelbare gesetzliche Grundpfandrechte	619
B. Das Bauhandwerkerpfandrecht im Besonderen	622
I. Grundlagen	622
II. Gegenstand des Bauhandwerkerpfandrechts	624
1. Grundstücke	624
2. Öffentliche Grundstücke	625
III. Entstehung und Drittirkung	626
1. Aktivlegitimation	626
2. Passivlegitimation	627
a. Grundstückeigentümer	627
b. Käufer	627
c. Mieterausbau	628
3. Geschützte Bauleistung	628
4. Fristgerechte Eintragung	630
5. Keine Sicherheitsleistung	631
6. Eintragungsverfahren	631
a. Vorläufige Eintragung	632
b. Definitive Eintragung	632
IV. Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	633
V. Wirkungen im Sicherungsfall	633
VI. Untergang	633
VII. Das Bauhandwerkerpfandrecht im Drittlfandverhältnis	634
1. Problemskizze	634
2. Die Reform des Bauhandwerkerpfandrechts	636
3. Massnahmen zur Begrenzung des Doppelzahlungsriskos ..	637
a. Fragestellung	637
b. Einsichts- und Kontrollrechte	638
c. Zusicherungen	638
d. Recht zur Direktzahlungen und Rückbehaltsrecht	639
e. Erfüllungsgarantie eines Dritten	639
§ 34 Prioritätskonflikte und Rangfolgeordnung	641
A. Grundsätze	641
B. Kollision von Grundpfandrechten	642
I. Rechtsgeschäftliche Grundpfandrechte	642
1. Grundsatz: System der festen Pfandstellen	642
2. Ausnahmen	642

II.	Gesetzliche Grundpfandrechte	643
1.	Mittelbare gesetzliche Grundpfandrechte	643
2.	Unmittelbare gesetzliche Grundpfandrechte	644
a.	Unmittelbare gesetzliche Grundpfandrechte des Bundesrechts.....	644
b.	Unmittelbare gesetzliche Grundpfandrechte des kantonalen Rechts.....	644
C.	Kollision von Grundpfandrechten mit Dienstbarkeiten bzw. Grundlasten	645
§ 35	Sicherungsfall und Verwertung von Grundpfandsicherheiten	647
A.	Behördenverfahren	648
I.	Rechtsgrundlagen.....	648
1.	Einleitungsverfahren	648
2.	Miet- und Pachtzinssperrre.....	649
3.	Verwertung	650
a.	Verwertungsbegehren.....	650
b.	Lastenbereinigungsverfahren; Festsetzung der Verkaufsbedingungen	650
c.	Verwertungsverfahren	651
d.	Verteilung des Erlöses	652
B.	Privatverfahren	653
I.	Verwertungsabrede	653
II.	Ankündigung der Privatverwertung	654
III.	Art der Verwertung	654
IV.	Wirkungen der Privatverwertung	656
§ 36	Refinanzierung des Hypothekargeschäfts durch gedeckte Wertpapiere	657
A.	Begriff und Funktion	657
B.	Der Pfandbrief	659
I.	Begriff und Bedeutung	659
II.	Das Sicherungskonzept des Pfandbriefs.....	660
1.	Erste Stufe: Forderungspfandrecht an den Darlehen der Pfandbriefzentrale	661
2.	Zweite Stufe: Pfandrecht an den Hypothekarforderungen ..	661
III.	Der Pfandbrief als Wertpapier.....	662
IV.	Sicherungsfall und Verwertung.....	663
C.	Mortgage-backed securities (MBS)	664
I.	Begriff und Bedeutung	664
II.	Das Sicherungskonzept einer MBS	664
D.	Covered Bonds	667
<i>Vierter Teil: Personalsicherheiten</i>	<i>669</i>	
§ 37	Allgemeiner Teil	671
A.	Begriff und Überblick.....	675
B.	Das System der Personalsicherheiten des schweizerischen Rechts...	676
I.	Überblick.....	676

II.	Qualifikation und Abgrenzung	678
1.	Fragestellung	678
2.	Bürgschaft und selbständige Sicherungsversprechen	680
a.	Akzessorietät als primäres Abgrenzungskriterium	680
b.	Auslegung des Sicherungsversprechens	681
§ 38	Die Bürgschaft	685
A.	Grundlagen	686
I.	Begriff	686
II.	Bedeutung	687
1.	Die Bürgschaft im Bankgeschäft	687
2.	Gewerbliches Bürgschaftswesen	688
3.	Kautionsbürgschaft	689
4.	Gefälligkeitsbürgschaft	689
III.	Erscheinungsformen	690
1.	Subsidiarität der Bürgenhaftung	690
a.	Einfache Bürgschaft (Art. 495 OR)	690
b.	Solidarbürgschaft (Art. 496 OR)	690
2.	Haftung mehrerer Bürgen	690
a.	Nebenbürgschaft (Art. 497 Abs. 4 OR)	691
b.	Mitbürgschaft (Art. 497 Abs. 1 und 2 OR)	691
3.	Haftung für Forderungen aus dem Bürgschaftsverhältnis	691
a.	Nachbürgschaft (Art. 498 Abs. 1 OR)	691
b.	Rückbürgschaft (Art. 498 Abs. 2 OR)	692
4.	Überblick	692
IV.	Grundstruktur der Bürgschaft	693
1.	Akzessorietät	693
a.	Entstehungsakzessorietät	693
b.	Bestandesakzessorietät	694
c.	Einredeakzessorietät	694
d.	Erlöschenakzessorietät	694
e.	Rechtsnachfolgeakzessorietät	694
2.	Subsidiarität	694
3.	Bürgenschutz	695
V.	Zur Entwicklung des schweizerischen Bürgschaftsrechts	695
B.	Umfang der Bürgenhaftung	696
I.	Kumulative Begrenzung durch Hauptschuld und Haftungshöchstbetrag	697
1.	Hauptschuld	697
2.	Haftungshöchstbetrag	698
II.	Verminderung der Bürgenhaftung	698
III.	Zeitliche Beschränkung	699
C.	Entstehung der Bürgschaft	699
I.	Abschluß des Bürgschaftsvertrags	699
1.	Allgemeines	699
2.	Vertragsinhalt	700
II.	Formelle Voraussetzungen	701
III.	Bürgschaftsfähigkeit	704
1.	Zustimmungserfordernisse	704
2.	Ausschluß der Bürgschaftsfähigkeit	705

D. Sicherungsfall und Durchsetzung der Bürgschaft.....	705
I. Voraussetzungen für die Inanspruchnahme des Bürgen.....	705
1. Fälligkeit der Hauptschuld.....	705
2. Ausfall des Hauptschuldners.....	705
a. Einfache Bürgschaft.....	705
b. Solidarbürgschaft.....	707
3. Vorausverwertung von Pfändern.....	707
II. Verteidigungsmöglichkeiten des Bürgen.....	708
1. Einreden aus der Bürgschaft	708
2. Einreden aus der Hauptschuld (akzessorische Einreden).....	709
III. Verfahrensrechtliche Aspekte	709
1. Der Bürgschaftsvertrag als Rechtsöffnungstitel.....	709
a. Provisorischer Rechtsöffnungstitel	709
b. Definitiver Rechtsöffnungstitel.....	710
2. Konkurs des Bürgen.....	710
E. Pflichten des Gläubigers gegenüber dem Bürgen	711
F. Das Rechtsverhältnis des Bürgen zum Hauptschuldner (Deckungsverhältnis).....	712
I. Allgemeines	712
II. Recht des Bürgen auf Sicherstellung und Befreiung (Art. 506 OR).....	713
III. Ersatzanspruch des Bürgen	714
G. Untergang der Bürgschaft.....	714
I. Unselbständige Untergangsgründe	715
II. Selbständige Untergangsgründe	716
1. Allgemeines	716
2. Verjährung der Bürgschaft.....	716
3. Ablauf der gesetzlichen Höchstdauer.....	717
4. Rücktritt bei Verschlechterung der Vermögensverhältnisse	717
§ 39 Die Garantie	719
A. Grundlagen	721
I. Begriff.....	721
II. Garantiertypen.....	723
1. Reine und bürgschaftsähnliche Garantie.....	723
2. Direkte und indirekte Garantie.....	723
3. Standby Letter of Credit.....	724
4. Erscheinungsformen	724
a. Bietungs-/Offertgarantie	725
b. Anzahlungsgarantie	725
c. Erfüllungsgarantie.....	725
d. Gewährleistungsgarantie.....	725
e. Zahlungsgarantie	726
f. Kreditsicherungsgarantie	726
g. Konsossementsgarantie	726
III. Rechtsgrundlagen	727
1. Die Qualifikation der Garantie im schweizerischen Recht..	727
2. Die internationale Harmonisierung des Garantierechts	728
a. Uniform Rules for Demand Guarantees (URDG).....	728
b. Uncitral-Übereinkommen über unabhängige Garantien	730

IV. Grundstruktur der Garantie	730
1. Selbständigkeit der Garantie	730
2. Subsidiarität	731
3. Garantiestrenge	732
B. Entstehung der Garantie	733
I. Der Garantievertrag	733
1. Allgemeines	733
2. Inhalt	733
a. Garantieklausel	733
b. Abrufvoraussetzungen	734
c. Einredenverzicht	734
d. Verpflichtungsdauer und Versfallklausel	735
e. Gerichtsstand und anwendbares Recht	735
3. Form	735
C. Garantiefall und Abruf der Garantie	736
I. Abruf der Garantie	736
1. Erklärung des Begünstigten	736
2. Prüfung durch den Garanten	736
3. Abrufvoraussetzungen	737
a. Zahlung «auf erstes Anfordern»	737
b. Zahlung gegen Vorlage von Dokumenten	737
c. Nachweis des materiellen Garantiefalles (Effektivklausel)	738
II. Einreden und Einwendungen des Garanten	739
1. Keine Einreden und Einwendungen aus dem Deckungs- und Valutaverhältnis	739
a. Grundsatz	739
b. Ausnahme: Einrede der missbräuchlichen Inanspruch- nahme der Garantie	740
2. Einreden und Einwendungen aus dem Garantie- verhältnis	743
a. Gültigkeitseinwendungen	743
b. Unmittelbare Einreden und Einwendungen	743
c. Inhaltliche Einwendungen	743
III. Verfahrensrechtliche Aspekte	744
1. Vorgehen bei missbräuchlicher Inanspruchnahme der Garantie	744
a. Vorläufiger Rechtsschutz des Garantieauftraggebers ..	744
b. Arrest	745
2. Die Garantie als Rechtsöffnungstitel	745
D. Rechtsverhältnis zwischen Garantieauftraggeber und Garant (Deckungsverhältnis)	746
E. Das Erlöschen der Garantie	747
§ 40 Der Schuldbeitritt und weitere Personalsicherheiten	749
A. Schuldbeitritt	749
B. Der Kreditauftrag (Art. 408–411 OR)	751
C. Die Wechselbürgschaft (Art. 1020–1022 OR)	752

§ 41 Die Patronatserklärung	753
A. Begriff und Erscheinungsformen	753
B. Die rechtliche Bedeutung von Patronatserklärungen	755
 <i>Fünfter Teil: Kreditsicherheiten im internationalen Verhältnis</i>	757
§ 42 Kreditsicherheiten im internationalen Verhältnis	759
A. Einleitung	768
B. Kredit- und Sicherungsvertrag	770
I. Kreditvertrag	770
1. Kreditverträge mit Nicht-Konsumenten	770
2. Kreditverträge mit Konsumenten	771
II. Sicherungsvertrag	772
C. Mobiliarsicherheiten	774
I. Zuständigkeit	774
II. Anwendbares Recht	775
1. Objektive Anknüpfung	775
2. Subjektive Anknüpfung	775
3. Statutenwechsel	777
a. Begriff und Fragestellung	777
b. Eingangsstatutenwechsel	778
c. Ausgangsstatutenwechsel	779
4. Eigentumsvorbehalt	780
5. Leasing	782
a. Investitionsgüterleasing	782
b. Konsumentenleasing	782
6. Transportmittel	783
D. Forderungssicherheiten	784
I. Ausgangslage	784
II. Forderungspfandrecht	788
1. Zuständigkeit	788
2. Anwendbares Recht	789
a. Subjektive Anknüpfung	789
b. Objektive Anknüpfung	789
III. Sicherungszession	790
1. Zuständigkeit	790
2. Anwendbares Recht	791
a. Überblick	791
b. Aussenwirkungen der Abtretung	791
c. Innenwirkungen der Abtretung	792
d. Form der Abtretung	792
IV. Sicherungsrechte an Wertpapieren und Wertrechten	794
1. Wertpapiere	794
2. Wertrechte	795
V. Warenpapiere	796
E. Finanzsicherheiten	797
I. Effektensicherheiten	797
1. Ausgangslage	797
2. Internationale Zuständigkeit	800
3. Anwendbares Recht	800

Inhaltsverzeichnis

a. Gegenstand und Anwendungsbereich des HWpUe.....	800
b. Hauptanknüpfung	801
c. Subsidiäre Anknüpfungen.....	802
d. Negativliste.....	802
e. Statutenwechsel	802
II. Buchgeld (Barsicherheiten).....	803
F. Immobiliarsicherheiten.....	803
I. Zuständigkeit.....	803
II. Anwendbares Recht	804
1. Grundsatz: lex rei sitae.....	804
2. Form.....	805
G. Personalsicherheiten	806
I. Ausgangslage	806
II. Zuständigkeit.....	806
III. Anwendbares Recht	807
1. Qualifikation.....	807
2. Bürgschafts- bzw. Garantievertragsstatut.....	807
a. Rechtswahl	807
b. Objektive Anknüpfung	808
3. Sonderanknüpfungen	809
a. Form	809
b. Handlungsfähigkeit.....	809
4. Indirekte Garantie	810
IV. Wechselbürgschaft	810
H. Wirkungen von Kreditsicherheiten in der Insolvenz des Sicherungsgebers	811
I. Ausgangslage	811
II. Konkurs in der Schweiz, Sicherungsgegenstand im Ausland....	813
III. Konkurs im Ausland, Sicherungsgegenstand in der Schweiz	815
Stichwortverzeichnis	817