

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XV

## **Abschnitt I: Einführung**

<b>1. Was versteht man unter Bank- und Kapitalmarktrecht?</b> .....	2
1.1. Allgemeine Anknüpfungspunkte zu Bank und Kapitalmarkt .....	4
1.2. Geld .....	19
1.2.1. Der Begriff Geld .....	19
1.2.2. Die Funktionen des Geldes .....	21
1.2.3. Das Geld im Zahlungssystem .....	22
1.3. Entwicklung des europäischen und österreichischen Bankwesens .....	25
1.3.1. Das Bankwesen in Europa .....	25
1.3.2. Das Bankwesen in Österreich .....	29
1.4. Bankrecht und seine Rechtsquellen .....	35
1.4.1. Anknüpfungspunkte des Bankrechts .....	35
1.4.2. Rechtsquellen des Bankrechts .....	37
1.5. Kapitalmarktrecht und seine Rechtsquellen .....	41
1.5.1. Anknüpfungspunkte des Kapitalmarktrechts .....	41
1.5.2. Rechtsquellen des Kapitalmarktrechts .....	43
1.6. Bank- und Kapitalmarktrecht in der Rechtsordnung .....	45
1.6.1. Bank- und Kapitalmarktrecht als Spezialgebiet .....	45
1.6.2. Die Rolle der Finanzmarktaufsicht (FMA) .....	46
1.6.3. Die Mitwirkung der Oesterreichischen Nationalbank (OeNB) .....	50

## **Abschnitt II: Bankrecht**

<b>1. Das Bankrecht allgemein – Regulatorische Aspekte</b> .....	55
1.1. Allgemeines .....	55
1.2. Internationale und supranationale Dimension .....	57
1.3. Nationale Dimension und SSM .....	60
1.3.1. Allgemeines .....	60
1.3.2. Der Single Supervisory Mechanism (SSM) .....	61
1.3.3. Zusammenspiel zwischen FMA und OeNB .....	63
1.3.4. Die Rolle des BMF .....	65
1.4. Finanzierung der Aufsichtstätigkeit .....	66
1.5. Adressaten der Bankaufsichtstätigkeit .....	66
1.5.1. Kreditinstitute .....	66
1.5.2. CRR-Kreditinstitute .....	68
1.5.3. Finanzinstitute .....	69
1.5.4. CRR-Finanzinstitute .....	70
1.5.5. CRR-Wertpapierfirma .....	70

1.6.	Ausnahmen vom Anwendungsbereich des BWG .....	70
1.7.	Institute mit Sitz im Ausland .....	71
1.8.	Konzessionspflicht .....	71
1.9.	Entzug der Konzession .....	74
1.10.	Weitere bankaufsichtliche Eingriffsmöglichkeiten .....	75
1.11.	Einlagensicherung und Anlegerentschädigung .....	76
<b>2.</b>	<b>Die Beziehung zwischen Kunde und Kreditinstitut .....</b>	<b>79</b>
2.1.	Allgemeines zur Beziehung zwischen Kunde und Kreditinstitut .....	79
2.2.	Allgemeine Geschäftsbedingungen der Banken (AGB) .....	81
2.2.1.	Anwendung .....	81
2.2.2.	AGB und KSchG .....	82
2.2.3.	Auslegung .....	83
2.2.4.	AGB im Überblick .....	84
2.2.4.1.	Allgemeines .....	84
2.2.4.2.	Geltungsbereich .....	84
2.2.4.3.	Änderungen .....	85
2.2.4.4.	Erklärungen des Kunden .....	86
2.2.4.5.	Einholung von Bestätigungen durch das Kreditinstitut .....	86
2.2.4.6.	Erklärungen des Kreditinstituts .....	87
2.2.4.7.	Verfügungsberechtigung nach dem Tod des Kunden .....	87
2.2.4.8.	Pflichten und Haftung des Kreditinstituts .....	87
2.2.4.9.	Mitwirkungspflichten und Haftung des Kunden .....	88
2.2.4.10.	Erfüllungsort, Rechtswahl und Gerichtsstand .....	92
2.2.4.11.	Beendigung der Geschäftsbeziehung .....	92
2.2.4.12.	Auszahlungsverweigerungsrecht .....	94
2.2.4.13.	Allgemeine Bankauskunft .....	95
2.2.5.	Entgelte für Leistungs- und Aufwandsersatz .....	95
2.3.	Das Bankgeheimnis .....	98
2.3.1.	Allgemeines .....	98
2.3.2.	Die Bestimmung des § 38 BWG .....	105
2.3.2.1.	Rechtsnatur und Verfassungsbestimmung .....	105
2.3.2.2.	Umfasster Personenkreis .....	106
2.3.2.3.	Geschützter Personenkreis .....	107
2.3.2.4.	Umfang der Geheimhaltungspflicht .....	107
2.3.2.5.	Dauer der Geheimhaltungspflicht .....	108
2.3.2.6.	Begrenzung der Geheimhaltungspflicht .....	108
2.3.2.7.	Sanktionen im Fall der Verletzung der Geheimhaltungspflicht .....	109
<b>3.</b>	<b>Bankgeschäfte .....</b>	<b>111</b>
3.1.	Tätigkeitsbereich der Kreditinstitute nach BWG .....	112
3.2.	Einlagengeschäft .....	114
3.2.1.	Allgemeine Definition .....	114
3.2.2.	Merkmale des Einlagengeschäfts .....	114
3.3.	Girogeschäft .....	116
3.3.1.	Allgemeine Definition .....	116
3.3.2.	Merkmale des Girogeschäfts .....	117

3.4.	Kreditgeschäft .....	117
3.4.1.	Allgemeines .....	117
3.4.2.	Merkmale des Kreditgeschäfts .....	118
3.5.	Diskontgeschäft .....	119
3.5.1.	Allgemeines .....	119
3.5.2.	Merkmale des Diskontgeschäfts .....	120
3.6.	Depotgeschäft .....	120
3.6.1.	Allgemeines .....	120
3.6.2.	Merkmale des Depotgeschäfts .....	121
3.7.	Ausgabe und Verwaltung von Zahlungsmitteln wie Kreditkarten und Reiseschecks .....	122
3.7.1.	Allgemeines .....	122
3.7.2.	Merkmale der Ausgabe und Verwaltung von Zahlungs- mitteln wie Kreditkarten und Reiseschecks .....	122
3.8.	Devisen- und Valutageschäft .....	123
3.8.1.	Allgemeines .....	123
3.8.2.	Merkmale des Devisen- und Valutageschäfts .....	123
3.9.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Geldmarkt- instrumenten .....	124
3.9.1.	Allgemeines .....	124
3.9.2.	Merkmale des Handels auf eigene und fremde Rechnung mit Geldmarktinstrumenten .....	124
3.10.	Termin- und Optionsgeschäft .....	124
3.10.1.	Allgemeines .....	124
3.10.2.	Merkmale des Termin- und Optionsgeschäfts .....	125
3.11.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Zinsterminkontrakten, Zinsausgleichsvereinbarungen (Forward Rate Agreements), Zins- und Devisenswaps sowie Swaps auf Substanzwerte oder auf Aktien- indices .....	125
3.11.1.	Allgemeines .....	125
3.11.2.	Merkmale des Handels auf eigene oder fremde Rechnung mit Zinsterminkontrakten, Zinsausgleichsvereinbarungen (Forward Rate Agreements), Zins- und Devisenswaps sowie Swaps auf Substanzwerte oder auf Aktienindices .....	126
3.12.	Effektengeschäft .....	126
3.12.1.	Allgemeines .....	126
3.12.2.	Merkmale des Effektengeschäfts .....	126
3.13.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit von lit b bis e abgeleiteten Instrumenten .....	127
3.13.1.	Allgemeines .....	127
3.13.2.	Merkmale des Handels von spezifischen abgeleiteten Instrumenten .....	127
3.14.	Handel auf eigene oder fremde Rechnung mit Finanzinstrumenten gem § 1 Z 7 lit e bis g, j und k WAG 2018 .....	127
3.14.1.	Allgemeines .....	127
3.14.2.	Merkmale des Handels mit Warenderivaten und sonstigen Derivaten .....	128

3.15.	Garantiegeschäft .....	129
3.15.1.	Allgemeines .....	129
3.15.2.	Merkmale des Garantiegeschäfts .....	130
3.16.	Wertpapieremissionsgeschäft .....	130
3.16.1.	Allgemeines .....	130
3.16.2.	Merkmale des Wertpapieremissionsgeschäfts .....	131
3.17.	Sonstiges Wertpapieremissionsgeschäft .....	131
3.17.1.	Allgemeines .....	131
3.17.2.	Merkmale des sonstigen Wertpapieremissionsgeschäfts .....	131
3.18.	Loroemissionsgeschäft .....	132
3.18.1.	Allgemeines .....	132
3.18.2.	Merkmale des Loroemissionsgeschäfts .....	132
3.19.	Bauspargeschäft .....	132
3.19.1.	Allgemeines .....	132
3.19.2.	Merkmale des Bauspargeschäfts .....	133
3.20.	Investmentgeschäft .....	133
3.20.1.	Allgemeines .....	133
3.20.2.	Merkmale des Investmentgeschäfts .....	134
3.21.	Immobilienfondsgeschäft .....	134
3.21.1.	Allgemeines .....	134
3.21.2.	Merkmale des Immobilienfondsgeschäfts .....	134
3.22.	Beteiligungsfondsgeschäft .....	135
3.22.1.	Allgemeines .....	135
3.23.	Kapitalfinanzierungsgeschäft .....	135
3.23.1.	Allgemeines .....	135
3.23.2.	Merkmale des Kapitalfinanzierungsgeschäfts .....	135
3.24.	Factoringgeschäft .....	136
3.24.1.	Allgemeines .....	136
3.24.2.	Merkmale des Factoringgeschäfts .....	136
3.25.	Betrieb von Geldmaklergeschäften im Interbankenmarkt .....	136
3.25.1.	Allgemeines .....	136
3.25.2.	Merkmale des Geldmaklergeschäfts im Interbankenmarkt .....	137
3.26.	Vermittlung von Einlagengeschäften .....	137
3.26.1.	Allgemeines .....	137
3.26.2.	Merkmale der Vermittlung von Einlagengeschäften .....	137
3.27.	Vermittlung von Kreditgeschäften .....	137
3.27.1.	Allgemeines .....	137
3.27.2.	Merkmale der Vermittlung von Kreditgeschäften .....	138
3.28.	Vermittlung von Devisengeschäften .....	138
3.28.1.	Allgemeines .....	138
3.28.2.	Merkmale der Vermittlung von Devisengeschäften .....	138
3.29.	Vermittlung von Garantiegeschäften .....	138
3.29.1.	Allgemeines .....	138
3.29.2.	Merkmale der Vermittlung von Garantiegeschäften .....	138

3.30.	E-Geldgeschäft .....	139
3.30.1.	Allgemeines .....	139
3.30.2.	Merkmale des E-Geldgeschäfts .....	139
3.31.	Betriebliches Vorsorgekassengeschäft .....	139
3.31.1.	Allgemeines .....	139
3.31.2.	Merkmale des Betrieblichen Vorsorgekassengeschäfts .....	139
3.32.	Wechselstubengeschäft .....	140
3.32.1.	Allgemeines .....	140
3.32.2.	Merkmale des Wechselstubengeschäfts .....	140
3.33.	Erweiterter Tätigkeitsbereich von Kreditinstituten außerhalb des Bankgeschäftekatalogs .....	140
3.33.1.	Allgemeines .....	140
3.34.	Das Spezifikum: Finanzinstitut .....	141
<b>4.</b>	<b>Zahlungsverkehr .....</b>	<b>143</b>
4.1.	Zahlungsverkehr allgemein .....	143
4.2.	Die Giroüberweisung .....	146
4.2.1.	Allgemeines .....	146
4.2.2.	Struktur der Rechtsverhältnisse bei der Giroüberweisung .....	148
4.2.3.	Die Giroüberweisung im Detail .....	149
4.2.3.1.	Girovertrag .....	149
4.2.3.2.	Pflichten des Zahlungsdienstleisters des Zahlers .....	149
4.2.3.3.	Gutschrift .....	150
4.2.3.4.	Charakter der Gutschrift sowie Wertstellung .....	151
4.2.3.5.	Unautorisierte Zahlungsvorgänge .....	152
4.3.	Lastschriftverfahren .....	152
4.3.1.	Allgemeines .....	152
4.3.2.	SEPA-Basislastschrift .....	153
4.3.2.1.	Lastschriftmandat des Kunden .....	153
4.3.2.2.	Einzug .....	154
4.3.2.3.	Widerruf des Zustimmungsmandats .....	154
4.4.	Bankomat .....	154
4.4.1.	Allgemeines .....	154
4.4.2.	Rechtliche Grundlage des Bankomat-Service .....	156
4.4.3.	Erforderliche Kontodeckung bei Verwendung des Bankomat-Service .....	156
4.4.4.	Betriebspflicht und Leistungsstörungen .....	157
4.4.5.	Anspruch auf Herausgabe der Bankomatkarte .....	157
4.4.6.	Sorgfaltspflichten und Kosten .....	157
4.5.	Electronic Banking .....	159
4.5.1.	Allgemeines .....	159
4.5.2.	Rechtsbeziehungen beim Electronic Banking .....	160
4.5.2.1.	Allgemeine vertragsrechtliche Aspekte .....	160
4.5.2.2.	Vereinbarung über Electronic Banking und AGB .....	161

### Abschnitt III: Kapitalmarktrecht

<b>1. Das Kapitalmarktrecht – Regulatorische Aspekte .....</b>	<b>163</b>
1.1. Allgemeine Aspekte des Kapitalmarktrechts .....	164
1.2. Aufsichtsrechtliche Aspekte des Kapitalmarkts .....	168
1.2.1. Akteure allgemein .....	168
1.2.2. Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA) .....	169
1.2.3. Bundesministerium für Finanzen (BMF) .....	170
1.2.4. Oesterreichische Kontrollbank (OeKB) .....	171
1.2.5. Oesterreichische Nationalbank (OeNB) .....	172
1.2.6. Österreichische Übernahmekommission .....	172
1.2.7. Wiener Börse AG .....	173
1.2.8. Gewerbebehörde .....	175
1.2.9. Firmenbuchgericht .....	175
1.2.10. Straf- und Verwaltungsgerichte .....	175
1.3. Spezielle regulatorische Aspekte .....	175
1.3.1. Allgemeines .....	175
1.3.2. Insiderrecht .....	175
1.3.3. Marktmanipulation .....	182
<b>2. Das Emissionsgeschäft .....</b>	<b>187</b>
2.1. Das Emissionsgeschäft als Bankgeschäft .....	187
2.2. Charakteristika des Emissionsgeschäfts .....	188
2.3. Das öffentliche Angebot .....	190
2.3.1. Allgemeines .....	190
2.3.2. Prospektpflicht .....	191
2.3.3. Prospekt .....	194
2.3.4. Aktualisierung des Prospekts .....	195
2.3.5. Prüfung des Prospekts .....	195
2.3.6. Billigung des Prospekts .....	196
2.3.7. Veröffentlichung des Prospekts .....	196
2.4. Rechtsverhältnisse zwischen dem Emittenten und dem KI .....	197
2.4.1. Vertragskonstruktion .....	197
2.4.2. Übernahme und Durchführung der Emission .....	198
2.4.3. Rolle des KI bzw des Konsortiums .....	199
2.5. Rechtsverhältnis zwischen dem KI und den Zeichnern der Emission ...	199
2.5.1. Vertragskonstruktion .....	199
2.5.2. Haftung des KI gegenüber Anlegern .....	200
2.5.2.1. Prospekthaftung .....	200
2.5.2.2. Allgemeines Schadenersatzrecht .....	201
<b>3. Das Investmentgeschäft .....</b>	<b>203</b>
3.1. Das Investmentgeschäft allgemein .....	204
3.1.1. Was ist ein Investmentfonds? .....	205
3.1.2. Arten von Investmentfonds .....	207
3.1.3. Charakteristika des Investmentgeschäfts .....	208
3.2. Das Investmentgeschäft in Österreich .....	209
3.3. Charakteristik und europäische Prägung des Investmentfondsrechts ...	210
3.3.1. Grundsätzliches .....	210

3.3.2.	Das OGAW-Rahmenwerk .....	211
3.3.2.1.	Der „Europäische Pass“ .....	213
3.3.3.	Das AIFM-Rahmenwerk .....	213
3.4.	Strukturelle Aspekte des Investmentgeschäfts .....	216
3.4.1.	Die Parteien des Investmentgeschäfts .....	216
3.4.1.1.	Allgemeines .....	216
3.4.1.2.	Verwaltungsgesellschaft .....	217
3.4.1.3.	Anteilhaber .....	218
3.4.1.4.	Depotbank .....	219
3.4.2.	Die Rechtsverhältnisse im Dreieck des Investmentfonds- wesens .....	220
3.4.2.1.	Anteilhaber und Verwaltungsgesellschaft .....	220
3.4.2.2.	Anteilhaber untereinander .....	220
3.4.2.3.	Anteilhaber und Depotbank .....	221
3.4.2.4.	Verwaltungsgesellschaft und Depotbank .....	221
3.5.	Der Spezialfall: Immobilienfondsgeschäft .....	221
3.5.1.	Allgemeines .....	221
3.5.2.	Rechtliche Ausgestaltung .....	223
3.5.3.	Eckpfeiler des Immobilienfondsgeschäfts .....	223

#### **Abschnitt IV: Wertpapierdienstleistungen**

<b>1.</b>	<b>Die Beaufsichtigung von Wertpapierdienstleistungen .....</b>	<b>225</b>
1.1.	Allgemeines .....	225
1.2.	Anwendungsbereich .....	226
1.3.	Wertpapierfirma .....	229
1.3.1.	Allgemeines .....	229
1.3.2.	Konzessionspflichtige Tätigkeiten .....	229
1.3.3.	Konzessionserteilung .....	230
1.3.4.	Keine Qualifikation als Wertpapierfirma .....	232
1.4.	Wertpapierdienstleistungsunternehmen .....	232
1.4.1.	Eingeschränkte konzessionspflichtige Tätigkeiten .....	232
1.4.2.	Konzessionsvoraussetzungen .....	232
1.5.	Organisatorische Anforderungen .....	232
1.5.1.	Rechtsträger .....	232
1.5.2.	Allgemeine organisatorische Anforderungen .....	233
1.5.3.	Spezifische organisatorische Anforderungen .....	233
1.6.	Schutz des Kundenvermögens .....	234
1.7.	Umgang im Kundengeschäft .....	235
1.7.1.	Allgemeines .....	235
1.7.2.	Interessenkonflikte .....	235
1.7.3.	Handeln im besten Interesse des Kunden .....	236
1.7.4.	Informationen für Kunden .....	236
1.7.5.	Exkurs: Bestmögliche Durchführung von Dienstleistungen („Best Execution“) .....	237
1.7.6.	Product Governance und Zielmarkt .....	238

**Abschnitt V:  
Die praktische Perspektive – Fälle aus der Praxis**

1. Fall 1: Keine Umgehung der BWG-Konzessionspflicht durch eine ausländische Gesellschaftsform .....	241
2. Fall 2: Konzessionserteilung und Wiederherstellung des rechtmäßigen Zustands unter Androhung einer Zwangsstrafe .....	242
3. Fall 3: Staatshaftungsklage wegen nicht ordnungsgemäßer Umsetzung der Anlegerentschädigungsrichtlinie .....	243
4. Fall 4: Verwaltungsübertretungen nach dem WAG .....	244
5. Fall 5: AGB und KSchG .....	245
6. Fall 6: Entbindung vom Bankgeheimnis .....	248
7. Fall 7: Anwendbarkeit des § 25c KSchG auf Kredite .....	249
8. Fall 8: Fremdwährungskonto .....	250
9. Fall 9: Unterscheidung Anlageberatung – Vermögensverwaltung .....	251
10. Fall 10: Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung .....	252
11. Fall 11: Einführung eines automatisierten Wertpapierhandelssystems .....	253
12. Fall 12: Irreführende Werbung für Kapitalanlageprodukte .....	254
13. Fall 13: Verjährung – zu Unrecht verrechnete Kreditzinsen .....	256
14. Fall 14: Kostenüberwälzung der Bankenaufsicht auf die beaufsichtigten Institute .....	257
15. Fall 15: Einlagensicherung bei WPDLU .....	258
16. Fall 16: Prospektpflicht und öffentliches Angebot .....	260
17. Fall 17: Zu unterschiedlichen Klauseln eines Kreditunternehmens .....	261
18. Fall 18: „Bankomatgebühr“ bei Drittbetreibern .....	263
19. Fall 19: Abgrenzung und Überziehungen iSd VKrG .....	264
20. Fall 20: Negativzinsen .....	265
21. Fall 21: Kundenspezifische Legitimationsmerkmale .....	267
22. Fall 22: Auslegung von Bankarbeitstagen .....	268
23. Fall 23: Einlagengeschäft und Genussscheine .....	270
24. Fall 24: Bekanntgabepflicht einer Insiderinformation .....	272
25. Fall 25: Vermögensanlage Minderjähriger .....	274
26. Fall 26: Strafnorm im Zusammenhang mit Marktmissbrauch .....	276
27. Fall 27: Gesamtbelastung im Kreditvertrag .....	278
28. Fall 28: Fremdwährungskredite .....	281
29. Fall 29: Identifizierung eines gerbten Sparbuchs .....	284
30. Fall 30: Unrichtigkeit und Unvollständigkeit des Prospekts .....	286
Stichwortverzeichnis .....	287