

# Inhaltsverzeichnis

<b>1 Einleitung</b> .....	1
<b>2 Kapitalmarktinstrumente im österreichischen und deutschen Zivilrecht</b> .....	13
2.1 Einleitung .....	13
2.2 Rechtsquellen .....	18
2.2.1 Wechsel und Scheck .....	18
2.2.2 Handelsrechtliche Wertpapiere .....	20
2.2.3 Effekten – Kapitalmarktpapiere .....	20
2.2.4 ABGB und BGB .....	24
2.3 Papierdokumente als ausreichende Beweisdokumente .....	26
2.3.1 Österreich .....	26
2.3.1.1 Einleitung .....	26
2.3.1.2 Legitimationswirkung .....	28
2.3.1.3 Befreiungswirkung .....	28
2.3.2 Deutschland .....	29
2.3.3 Umfang der Befreiungswirkung .....	29
2.3.3.1 Analoge Anwendung der Vorschriften des Wechselgesetzes .....	30
2.3.3.2 Analoge Anwendung der Vorschriften über den gutgläubigen Eigentumserwerb .....	34
2.3.3.3 Auslegung nach dem Normzweck .....	36
2.3.4 Zwischenergebnis .....	40
2.4 Papierdokumente als ausschließliche Beweisdokumente .....	41
2.4.1 Leistungspflicht Zug um Zug gegen Herausgabe des Papiers ..	41
2.4.1.1 Österreich .....	41
2.4.1.2 Deutschland .....	43
2.4.2 Keine schuldbefreiende Leistung an den Altgläubiger .....	43
2.4.2.1 Österreich .....	43
2.4.2.2 Deutschland .....	49
2.4.3 Zwischenergebnis .....	49
2.5 Papierübergabe als Übertragungsmodus .....	49
2.5.1 Österreich .....	49
2.5.2 Deutschland .....	51
2.5.3 Zwischenergebnis .....	51
2.6 Gutgläubiger Erwerb .....	52

2.6.1	Österreich	52
2.6.1.1	Gutgläubiger Erwerb nach § 371 ABGB	52
2.6.1.2	Gutgläubiger Erwerb vom Kaufmann	58
2.6.1.3	Gutgläubiger Erwerb nach § 367 ABGB	61
2.6.2	Deutschland	66
2.6.3	Bedeutung des Papierdokuments für den gutgläubigen Erwerb	70
2.6.4	Zwischenergebnis	76
2.7	Einwendungen	76
2.7.1	Einleitung	76
2.7.2	Österreich	77
2.7.2.1	Analoge Anwendung von Art 17 WechselG	78
2.7.2.2	Rechtsscheinhafung	80
2.7.3	Deutschland	87
2.7.4	Sorgfaltsmaßstab	88
2.7.5	Sonderproblem Aktien	94
2.7.6	Zwischenergebnis	100
2.8	Ergebnis	101
<b>3</b>	<b>Entstehen und Funktion der Verkörperungstheorie</b>	<b>103</b>
3.1	Einleitung	103
3.2	Inhaberpapiere im 19. Jahrhundert	105
3.2.1	Einleitung	105
3.2.2	Inhaberpapiere bis Mitte des 19. Jahrhunderts	108
3.2.3	Savigny	111
3.2.4	Die Diskussion um die Zulässigkeit abstrakter Schuldverträge	112
3.2.4.1	Konsensualvertrag	115
3.2.4.2	Literalkontrakt	117
3.2.4.3	Schlussfolgerungen	120
3.2.5	§ 306ff AHGB	121
3.3	Effekten seit Anfang des 20. Jahrhunderts	123
3.3.1	Österreich	123
3.3.2	Deutschland	125
3.3.2.1	BGB	125
3.3.2.2	Lehrmeinungen	126
3.4	Ergebnis	128
<b>4</b>	<b>Entstehen eines körperlosen Übertragungssystems</b>	<b>131</b>
4.1	Einleitung	131
4.2	Abwicklung durch die physische Übergabe von Dokumenten	132
4.3	Abwicklung über Verwahrer	133
4.3.1	Einleitung	133
4.3.2	Rechtsprobleme der Wertpapierverwahrung	134
4.3.3	Rechtsprobleme des Wertpapiererwerbs	136
4.3.4	Sondergesetze vor dem Depotgesetz 1937	136
4.3.4.1	Einleitung	136
4.3.4.2	Deutschland	136

4.3.4.3	Österreich .....	138
4.3.4.4	Zwischenergebnis .....	140
4.3.5	Ergebnis .....	141
4.4	Abwicklung über Wertpapiersammelbanken – Depotgesetz 1937 ...	141
4.4.1	Einleitung .....	141
4.4.2	Effektengiro .....	142
4.4.2.1	Deutschland .....	142
4.4.2.2	Österreich .....	144
4.4.3	Depotgesetz 1937 .....	144
4.4.3.1	Anerkennung des Effektengiro als Institution .....	145
4.4.3.2	Lösung der Rechte von den Dokumenten .....	147
4.4.3.3	Fremdvermutung .....	148
4.4.4	Ergebnis .....	148
4.5	Effektengiro als unkörperliches Übertragungssystem .....	149
4.5.1	Einleitung .....	149
4.5.2	Sammelverwahrung als Regelfall .....	149
4.5.3	Sammelurkunden .....	150
4.5.3.1	Einleitung .....	150
4.5.3.2	Schuldverschreibungen .....	152
4.5.3.3	Aktien .....	152
4.5.3.4	Sonstige Effekten .....	153
4.5.3.5	Staatsanleihen .....	155
4.5.3.6	Ergebnis .....	157
4.5.4	Finalitätsrichtlinie .....	157
4.5.5	Ergebnis .....	158
4.6	Ergebnis .....	158
<b>5</b>	<b>Überwindung der Verkörperungstheorie .....</b>	<b>161</b>
5.1	Einleitung .....	161
5.2	Herrschende Lehre .....	161
5.2.1	Einleitung .....	161
5.2.2	Sondertatbestände des DepotG .....	162
5.2.2.1	Stückeverzeichnis .....	162
5.2.2.2	Miteigentum am Sammelbestand .....	162
5.2.3	Rechtserwerb nach allgemeinen Regeln .....	164
5.2.3.1	Deutschland .....	164
5.2.3.2	Österreich .....	167
5.2.4	Gutgläubiger Erwerb .....	168
5.2.4.1	Einleitung .....	168
5.2.4.2	Deutschland .....	168
5.2.4.3	Österreich .....	170
5.2.5	Einwendungen .....	171
5.3	Kritik .....	171
5.4	Alternative Lösungsansätze in der Lehre .....	181
5.5	Eigene Lösung .....	183
5.5.1	Legitimations- und Befreiungswirkung .....	184

5.5.2	Modus und Verfügungsgeschäft	187
5.5.2.1	Buchung als Modus	187
5.5.2.2	Deutschland	189
5.5.2.2.1	Übertragung zwischen Depotbanken	189
5.5.2.2.1	Rechtsstellung des Kunden	197
5.5.2.3	Österreich	202
5.5.2.3.1	Übertragung zwischen Depotbanken	202
5.5.2.3.2	Rechtsstellung des Kunden	205
5.5.2.3.3	Exkurs: Entwurf für ein Finanzsicherheitsgesetz	209
5.5.3	Gutgläubiger Erwerb	212
5.5.4	Vermengung	220
5.5.4.1	Buchungsfehler der Wertpapiersammelbank	221
5.5.4.2	Buchungsfehler einer Depotbank	223
5.5.4.3	Unwirksame und mit ex tunc Wirkung angefochtene Übertragungen	225
5.5.4.4	Ergebnis	226
5.5.5	Finalität und Eigentumserwerb	226
5.5.5.1	Anwendungsbereich der FinalitätsRL	226
5.5.5.2	Finalitätsbegriff der Richtlinie	227
5.5.5.3	Umsetzung ins österreichische Recht	234
5.5.5.4	Umsetzung ins deutsche Recht	238
5.5.5.5	Ergebnis	241
5.5.6	Einwendungen	242
5.5.7	Schnittstellen – Einzelurkunden	246
5.5.8	Rechtsnatur der Sammelurkunden	251
5.5.9	Exkurs: Dauersammelurkunden bei Aktien	252
5.5.9.1	Lehrmeinungen vor dem GesRÄG 1996	253
5.5.9.2	Kritik	255
5.5.9.3	Stellungnahme zum geltenden Recht	257
5.5.9.4	Ergebnis	260
5.5.10	Rechtsstellung der Wertpapiersammelbank und der Depotbanken	260
5.6	Ergebnis zum österreichischen und deutschen Recht	264
<b>6</b>	<b>Kapitalmarktinstrumente im englischen Recht</b>	271
6.1	Einleitung	271
6.2	Securities	272
6.3	Eigentumsbegriff	274
6.3.1	Einleitung	274
6.3.2	Common Law und Equity	274
6.3.2.1	Common Law	275
6.3.2.2	Equity	276
6.3.2.3	Eigentum at Common Law und Eigentum in Equity	277
6.3.3	Trust	277
6.3.3.1	Historischer Hintergrund	277

6.3.3.2	Bedeutung des Trusts für den Eigentumsbegriff	279
6.3.3.3	Inhalt der Berechtigung des equitable owner	280
6.3.3.4	Rechtsnatur der Berechtigung des equitable owner	283
6.3.4	Ergebnis	286
6.4	Übertragungsverfahren	287
6.4.1	Einleitung	287
6.4.2	Materialisierte Kapitalmarktinstrumente	287
6.4.3	Entmaterialisierte Kapitalmarktinstrumente	288
6.4.3.1	Historischer Hintergrund	288
6.4.3.2	Entmaterialisierungsentscheidung	290
6.4.3.3	Übertragungsverfahren	291
6.4.4	Ergebnis	293
6.5	Volleigentum	294
6.5.1	Inhalt der Berechtigung	294
6.5.2	Rechtsausübung	294
6.5.3	Rechtserwerb	295
6.5.4	Gutgläubiger Erwerb	298
6.5.4.1	Einleitung	298
6.5.4.2	Materialisierte Kapitalmarktinstrumente	298
6.5.4.2.1	Kein Rechtsverlust des Eigentümers	298
6.5.4.2.2	Haftung des Emittenten	302
6.5.4.2.3	Haftungsrückgriff des Emittenten	306
6.5.4.2.4	Ergebnis	308
6.5.4.3	Entmaterialisierte Kapitalmarktinstrumente	310
6.5.4.3.1	Einleitung	310
6.5.4.3.2	Übertragungsinstruktionen	310
6.5.4.3.3	Anwendung der Regeln des Fallrechts	312
6.5.4.4	Zusammenfassung	314
6.5.5	Einwendungen	315
6.6	Eigentum „in Equity“	317
6.6.1	Inhalt der Berechtigung	317
6.6.2	Rechtserwerb	320
6.6.3	Verwahrung von Kapitalmarktinstrumenten	323
6.6.3.1	Einleitung	323
6.6.3.2	Eigentumsrechte bei Vermengung	324
6.7	Ergebnis zum englischen Recht	330
<b>7</b>	<b>Kapitalmarktinstrumente im russischen Recht</b>	<b>333</b>
7.1	Einleitung	333
7.2	Historischer Hintergrund	334
7.3	Rechtsquellen	336
7.4	Arten der Wertpapiere	338
7.4.1	Allgemeines	338
7.4.2	Emissionswertpapiere	339
7.4.2.1	Allgemeines	339
7.4.2.2	Dokumentenlose Namenspapiere	342

7.4.2.3 Dokumentäre Inhaberpapiere .....	343
7.4.3 Ergebnis .....	343
7.5 Wertpapierdepots .....	344
7.6 Anteilsregister .....	347
7.7 Rechtsausübung .....	349
7.8 Rechtserwerb .....	350
7.8.1 Allgemeines .....	350
7.8.2 Namenspapiere .....	352
7.8.3 Inhaberpapiere .....	353
7.8.4 Ergebnis .....	353
7.9 Gutgläubiger Erwerb .....	353
7.9.1 Allgemeines .....	353
7.9.2 Inhaberpapiere .....	354
7.9.3 Dokumentenlose Namenspapiere .....	355
7.9.4 Voraussetzungen beim Erwerber .....	358
7.10 Einwendungen .....	360
7.10.1 ZGB .....	360
7.10.2 Registrierte Emissionswertpapiere .....	362
7.10.3 Nicht registrierte Emissionswertpapiere .....	368
7.10.4 Ergebnis .....	370
7.11 Rechtsnatur der Emissionswertpapiere .....	371
7.12 Ergebnis .....	377
<b>8 Zusammenfassung der rechtsvergleichenden Ergebnisse .....</b>	<b>381</b>
8.1 Begriffliches .....	381
8.2 Rechtsnatur von Kapitalmarktinstrumenten .....	381
8.3 Immobilisierung und Entmaterialisierung .....	384
8.4 Übertragung und Rechtserwerb .....	387
8.5 Gutgläubiger Erwerb .....	389
8.6 Rechtsstellung der Anleger gegenüber Finanzdienstleistern .....	392
8.7 Rechtsvereinheitlichungsvorschläge des zweiten Berichts der Giovannini Group .....	392
<b>9 Literaturverzeichnis .....</b>	<b>397</b>
<b>10 Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>421</b>