

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XI
Literaturverzeichnis	XV
I. Begriff der Sicherheitentreuhand	1
A. Definition und Abgrenzung	1
B. Treuhandbegriff	3
C. Sicherheitentreuhand als vertragliches Phänomen – Gang der Untersuchung	5
II. Anwendungsbereiche	7
A. Besicherung von Konsortialkrediten	7
1. Fiduziarische Treuhand und GesbR	8
a) Gesellschaftsvermögen ist nicht zwingend Treugut	9
b) Quoad-sortem-Vermögen als Treugut	11
c) Bestätigung durch die Rechtsprechung	13
d) Ergebnis: Keine Auswirkungen der GesbR auf Treuhänderstellung	15
2. Innenkonsortium	16
3. Außenkonsortium	17
4. Funktion der Treuhand im Kreditkonsortium	19
a) Vereinfachung	20
b) Verkehrsfähigkeit	21
c) Ergebnis – Anforderungen an die Sicherheitentreuhand	23
B. Sonstige Sicherheitenpools	23
C. Anleihebesicherung	27
1. Rechtsnatur der Anleihe	27
2. Besicherung und Verkehrsfähigkeit im Spannungsfeld	29
3. Lösungskonzepte ohne Treuhand	32
4. Anleihebesicherung mittels Sicherheitentreuhand	33
5. Ausgestaltung der Sicherheitentreuhand bei der Anleihe	35
D. Weitere Anwendungsbereiche	35
E. Zusammenfassung: Funktionelle Anforderungen an die Sicherheitentreuhand	37
III. Rechtliche Umsetzung	39
A. Treuhandrechtliche Ausgestaltung	39
1. Vollrechtsübertragung (Fiduzia) oder Ermächtigungstreuhand	39
a) Mangelnde Verkehrsfähigkeit der Ermächtigungstreuhand	40
b) Ermächtigungstreuhand und gewillkürte Prozessstandschaft	43
c) Verfügungsbefugnis des Treugebers	45
d) Ergebnis	45
2. Treuhandabrede und Sicherungsabrede	46
a) Vertragsbeziehungen und Gestaltungsmöglichkeiten	46
b) Treuhand zugunsten Dritter	48
c) Formpflicht	50

V

3. Rechtserwerb des Treuhänders	52
a) Anfängliche Bestellung zugunsten des Treuhänders	52
b) Nachträglicher Erwerb des Treuhänders	53
B. Akzessorietät und Gläubigeridentität	56
1. Begriff und Inhalt der Akzessorietät	57
a) Akzessorietät als spezifische Abhängigkeit	57
b) Ausprägungen der Akzessorietät	58
aa) Entstehen des Sicherungsrechts	59
bb) Fortbestand und Erlöschen der Sicherheit	59
cc) Umfang der Sicherheit	60
dd) Durchsetzbarkeit des Sicherungsrechts	61
ee) Inhalt des Sicherungsrechts	63
ff) Kein automatischer Übergang der Sicherheit	64
c) Vergleichbare Bestimmungen des deutschen BGB	66
d) Durchbrechungen der gesetzlichen Forderungsbindung	67
e) Funktion und Wesen der Akzessorietät	69
f) Zwischenergebnis und weiterer Gang der Untersuchung	71
2. Gläubigeridentität bei der Bürgschaft	72
a) Das Akzessorietätsargument der österreichischen Lehre	73
b) Die deutsche Rechtslage	76
c) Zwischenergebnis	79
d) Zulässigkeit der Treuhänderbürgschaft im österreichischen Recht ..	79
aa) Keine Determinierung durch § 1346	79
bb) Kein Konflikt mit der Akzessorietät	81
cc) Kein Konflikt mit zessionsrechtlichen Bestimmungen	83
dd) Kein Konflikt mit dem Sicherungszweck der Bürgschaft	84
ee) Keine Beeinträchtigung schutzwürdiger Interessen	87
ff) Gestaltungsfreiheit im Recht der Personalsicherheiten	89
e) Ergebnis	92
3. Gläubigeridentität beim Pfandrecht	93
a) Der bisherige Meinungsstand	93
aa) Ablehnende Haltung der Literatur	93
bb) Frühe Rechtsprechung zur Treuhänderhypothek	95
cc) Kontroverse zur Zession hypothekarisch gesicherter	
Forderungen	98
dd) Zusammenfassung	101
b) Zulässigkeit des Treuhänderpfandrechts im österreichischen	
Recht	101
aa) Kein Konflikt mit der gesetzlichen Akzessorietät	101
bb) Mehrdeutiger Gläubigerbegriff des Pfandrechts	104
cc) Vereinbarkeit mit dem sachenrechtlichen Typenzwang	106
(1) Vertragsfreiheit innerhalb zwingender Grenzen	106
(2) Sicherungszweck als Grenze des Typus Pfandrecht	109
(3) Treuhänderpfandrecht und Sicherungszweck	110
(4) Zulässigkeit bloßer Sachhaftung	111
(5) Ergebnis	113
dd) Vereinbarkeit mit sonstigen schutzwürdigen Interessen und der	
pfandrechtlichen Publizität	113
ee) Kein Konflikt mit dem Zessionsrecht	116
ff) Anerkennung des Treuhänderpfandrechts durch den	
Gesetzgeber	117

gg) Exkurs: Kollektivhypothek als gesetzliches Alternativmodell . . .	120
(1) Kuratorengesetz	120
(2) Kollektivhypothek im Sanierungsplan (§ 157h Abs 3 IO) . .	124
c) Gläubigeridentität beim Grundpfand	130
aa) Kein Konflikt mit den Vorgaben des GBG	130
bb) Keine Gefahr doppelter Inanspruchnahme	132
cc) Vereinbarkeit mit den §§ 320ff EO	135
4. Ergebnis: Keine zwingende Gläubigeridentität bei akzessorischen Sicherheiten	137
5. Sonderfall: Änderung des Rechtsgrundes der besicherten Forderung	138
C. Parallelschuld (parallel debt)	140
1. Abstraktes oder kausales Rechtsgeschäft	142
a) Die deutschen Vertragsmuster	142
b) Abstraktheit im österreichischen Recht	144
c) Kausalität der Parallelschuld in Österreich	145
2. Rechtsnatur und Ausgestaltung	148
3. Kein Konflikt mit der Akzessorietät	150
4. Die Parallelschuld im System der Sicherheitentreuhand	152
IV. Sicherungsphase	153
A. Pflichten gegenüber Interzedenten	153
1. Vorvertragliche Aufklärungspflichten	154
a) Aufklärungsverpflichtete bei der Sicherheitentreuhand	155
b) Wissenszurechnung	158
c) Konsequenzen eines Verstoßes	159
aa) Schadenersatz	159
(1) Geldersatz bei unterlassener Aufklärung	160
(2) Geldersatz bei aktiver Fehlinformation	160
bb) Irrtumsanfechtung	161
(1) Grundlagen	162
(2) Treugeber als Verhandlungshelfer des Treuhänders	163
(3) Generelle Zurechnung von Treugeberverhalten?	164
cc) List	167
2. Pflichten nach dem Vertragsschluss	169
a) Informationspflichten und Verbot der Rückgriffsgefährdung durch Säumigkeit	171
b) Verbot der Freigabe von Sicherheiten	174
c) Sorgfalt in Bezug auf Sachen des Sicherungsgebers	175
d) Rechtsfolgen	175
B. Exekution durch Treuhändergläubiger	176
1. Grundlagen der Exszindierung	176
2. Exszindierung bei der Sicherheitentreuhand	177
a) Exekution auf gesicherte Forderungen	177
b) Exekution auf Sachen in Gewahrsam des Treuhänders	179
aa) Faustpfand	180
bb) Fiduziarische Sicherheiten	182
c) Exekution auf den Verwertungserlös	183
V. Abruf und Befriedigung	185
A. Kompetenz zum Abruf der Sicherheiten	185

B. Regress eines Interzedenten	187
1. Vertraglicher Regress	187
2. Legalzession gem § 1358 ABGB	188
3. Ergebnis	192
C. Bereicherungsrechtliche Rückabwicklung	192
1. Bürgschaft und Schuldbeitritt	192
2. Garantie	196
a) Rechtsgrundlose Zahlung des Garanten	196
b) Materiell ungerechtfertigter Garantieabruf	197
3. Pfandrecht	202
4. Fiduziarische Sicherheiten	208
5. Exkurs: Rechtsgrundlose Leistung an die Zahlstelle	209
VI. Insolvenz	215
A. Insolvenz des Treuhänders	215
1. Grundlagen	215
a) Aussonderung von Treugut	216
b) Aussonderung des Surrogats	221
c) Aussonderung treuhändig gehaltenen Buchgelds	225
2. Aussonderung bei der Sicherheitentreuhand	230
a) Vorbemerkung: Aussonderung in der GesbR	230
aa) Insolvenzzrechtliche Sonderregeln des GesbR-Rechts (§ 1201 ABGB)	230
bb) Unklarer Anwendungsbereich des § 1201 Abs 2 ABGB	232
cc) Auswirkungen des § 1201 auf die Sicherheitentreuhand	233
b) Aussonderung des Treuguts vor Abruf der Sicherheiten	236
aa) Wirtschaftliche Zuordnung	237
bb) Vermögensneutralität	238
cc) Offenkundigkeit	240
c) Aussonderung des Verwertungserlöses (Surrogats)	243
d) Inhalt des Anspruchs	246
e) Aktivlegitimation	249
B. Insolvenz eines Treugebers	250
1. GesbR	250
2. Auftrag	252
C. Insolvenz des Schuldners	253
1. Sicherheitentreuhänder als Absonderungsgläubiger	254
a) Sicherheitentreuhänder als Absonderungs- und Insolvenzgläubiger	255
b) Sicherheitentreuhänder ohne Insolvenzforderung	256
aa) Stimmrecht in der Gläubigerversammlung (§ 93 und § 103 IO)	256
bb) Berücksichtigung bei Verteilungen (§ 132 IO)	258
cc) Teilnahme am Sanierungsplanverfahren (§ 149 IO)	259
dd) Zusammenfassung	261
c) Sonderfall Parallelschuld	262
2. Sicherheitentreuhänder als Aussonderungsberechtigter	264
3. Anfechtungsfragen	265
a) Sicherheitenbestellung zugunsten des Treugebers	265
b) Sicherheitenbestellung zugunsten des Treuhänders	266
aa) Benachteiligungsabsicht (§ 28 Z 1–3 IO)	266
bb) Begünstigung (§ 30 IO)	268
cc) Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit (§ 31 IO)	270

4. Sicherheitentreuhand und Bestellung eines Anleihekurators in der Insolvenz	271
a) Exkurs: Rechtsnatur und Anwendungsbereich des KurG	271
aa) Zwingender Charakter	271
bb) Verfügungsbeschränkung in gemeinsamen Angelegenheiten ..	273
b) Kuratorenbestellung und Sicherheitentreuhand in der Insolvenz ..	276
VII. Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse	279
Stichwortverzeichnis	283