

Andreas Rohde

**Freier Kapitalverkehr in der
Europäischen Gemeinschaft**



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

SM

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	15
1. Teil: Der freie Kapitalverkehr.....	19
A Einleitung.....	19
B Gründe für einen freien Kapitalverkehr.....	21
C Freier Kapitalverkehr weltweit.....	24
I Globalisierung und völkerrechtliche Abkommen.....	24
1. Globale Entwicklungen.....	24
2. Der Internationale Währungsfond.....	25
a) Geschichte und Ziel.....	25
b) IWF und freier Kapitalverkehr.....	27
3. GATT und WTO.....	28
a) GATT - Geschichte und Ziel.....	28
b) Uruguay-Runde und WTO.....	29
c) GATT / WTO und freier Kapitalverkehr.....	30
4. OECD.....	30
a) Geschichte und Ziel.....	30
b) Die OECD und der freie Kapitalverkehr.....	31
aa) OEEC, EZU und EWA.....	31
bb) Kodex zur Liberalisierung des Kapitalverkehrs.....	33
cc) Bindung der Europäischen Gemeinschaft an die Vorgaben des Kodex.....	35
5. EFTA und EWR.....	36
a) Geschichte und Ziel.....	36
b) Der Europäische Wirtschaftsraum.....	37
c) EFTA, EWR und der freie Kapitalverkehr.....	38
II Zusammenschau.....	38
2. Teil: Kapitalverkehrsliberalisierung in der EG.....	39
A Geschichte des freien Kapitalverkehrs in Europa.....	39
I Einleitung.....	39
II Die ursprünglichen Rechtsgrundlagen in der EWG.....	39
1. Kapitalverkehrsfreiheit in den Römischen Verträgen.....	39
2. Die Richtlinien von 1960 und 1962.....	42
3. Die Richtlinien von 1985 und 1986.....	43
4. Die Richtlinie 88/361/EWG.....	44
a) Entstehung.....	44
b) Inhalt.....	45
c) Direkte Anwendbarkeit.....	46
d) Schutzklausel.....	47
e) Drittstaaten.....	47
f) Anhang I - Nomenklatur.....	48
5. Die Rechtsprechung.....	49
a) Das Urteil Thompson.....	49
b) Das Urteil Casati.....	50

c)	Das Urteil Luisi und Carbone.....	51
d)	Das Urteil Brugnioni-Ruffinengo.....	52
e)	Das Urteil Bordessa.....	52
f)	Das Urteil Sanz de Lera.....	53
III	Thematisch einschlägige Dokumente.....	53
1.	Allgemeines.....	53
2.	Der Segre-Bericht.....	53
3.	Der Werner-Bericht.....	55
4.	Der Delors-Bericht.....	58
B	Schwierigkeiten bei der Liberalisierung des Kapitalverkehrs.....	60
I	Politische Gründe.....	60
II	Volkswirtschaftliche Gründe.....	62
1.	Das „Magische Dreieck“.....	62
2.	Volatilität der Kapitalströme.....	65
3.	Steuerflucht.....	66
4.	Kapitalverkehrsfreiheit und Integration.....	67
III	Psychologische Gründe.....	68
1.	Vormachtstellung einer der Zentralbanken.....	68
2.	Befürchtungen vor dem „nationalen Ausverkauf“.....	69
3.	Rechtlicher Niederschlag.....	70
IV	Zusammenschau.....	71
3. Teil: Die Kapitalverkehrsfreiheit im aktuellen Gemeinschaftsrecht		73
A	Kapitalverkehrsfreiheit im Kontext der europäischen Integration.....	73
I	Einleitung.....	73
II	Der Gemeinsame Markt.....	73
III	Der Binnenmarkt.....	74
1.	Begriff.....	74
2.	Der integrierte Finanzraum.....	76
a)	Begriff.....	76
b)	Integrierter Finanzraum und freier Kapitalverkehr.....	77
c)	Gemeinsamer Kapitalmarkt.....	78
IV	Wirtschafts- und Währungsunion.....	80
1.	Allgemeines.....	80
2.	Wirtschafts- und Währungsunion und freier Kapitalverkehr.....	84
a)	Innenverhältnis.....	84
b)	Außenverhältnis innerhalb der EG.....	86
c)	Außenverhältnis zu Drittstaaten.....	87
B	Freier Kapitalverkehr und die anderen Grundfreiheiten.....	88
I	Kapitalverkehrsfreiheit als eigenständige Grundfreiheit.....	88
II	Abgrenzung und Verhältnis zwischen Kapitalverkehrsfreiheit und den anderen Grundfreiheiten.....	89
1.	Notwendigkeit der Abgrenzung.....	89
2.	Parallelität oder Exklusivität der Grundfreiheiten.....	90
a)	Verhältnis der anderen Grundfreiheiten zueinander.....	91
b)	Kapitalverkehrsfreiheit und die anderen Grundfreiheiten.....	92
aa)	Überblick.....	92
bb)	Notwendigkeit einer näheren Betrachtung.....	93

cc) Kapital Verkehrsfreiheit und Warenverkehrsfreiheit.....	94
dd) Kapitalverkehrsfreiheit und Arbeitnehmerfreizügigkeit.....	95
ee) Kapitalverkehrsfreiheit und Niederlassungsfreiheit.....	96
ff) Kapitalverkehrsfreiheit und Dienstleistungsfreiheit.....	98
aaa) Begriff.....	98
bbb) Kapitalverkehr und passive Dienstleistungsfreiheit.....	99
ccc) Finanzdienstleistungen.....	100
ddd) Die Abgrenzungsfrage.....	101
C Freier Kapitalverkehr und freier Zahlungsverkehr.....	103
I Die primärrechtlichen Vorschriften.....	103
II Notwendigkeit der Abgrenzung.....	104
III Abgrenzung von Kapitalverkehr und Zahlungsverkehr.....	106
1. Die Rechtsprechung.....	107
2. Kritik an der Rechtsprechung.....	108
3. Eigener Abgrenzungsansatz.....	111
D Die europarechtlichen Regelungen der Kapitalverkehrsfreiheit.....	113
I Die Rechtsgrundlagen.....	113
1. Vertrag und Richtlinie 88/361/EWG.....	113
2. Geltung der Richtlinie 88/361/EWG.....	114
a) Formelles Weiterbestehen.....	114
b) Verhältnis der Richtlinie zum Primärrecht.....	115
3. Der Anhang der Richtlinie 88/361/EWG.....	117
II Begriffsbestimmung.....	118
III Der Grundsatz des Art. 73 b Abs. 1 EGV und sein Anwendungsbereich.....	122
1. Verbot jeglicher Beschränkungen.....	122
a) Devisenrechtliche und sonstige Eingriffe.....	122
b) Die Rechtsprechung zu den anderen Grundfreiheiten.....	124
aa) Konvergenz der Grundfreiheiten.....	124
aaa) Tendenzen in Richtung auf eine Konvergenz.....	124
bbb) Die Keck - Rechtsprechung als Rückschritt auf dem Weg zur Konvergenz?.....	126
ccc) Vergleichbarkeit von Kapitalverkehrsfreiheit einerseits und Warenverkehrs- und Dienstleistungsfreiheit andererseits.....	129
bb) Übertragung der Rechtsprechung zur Warenverkehrsfreiheit.....	130
aaa) Die Entscheidung Dassonville.....	130
bbb) Die Entscheidung Cassis de Dijon.....	131
ccc) Die Entscheidung Keck.....	131
2. Ausblick.....	132
IV Anknüpfung.....	133
V Rechtswirkung der Art. 73 b ff. EGV.....	135
1. Direkte Anwendbarkeit.....	135
2. Direkte Anwendbarkeit des Art. 73 b EGV.....	135
3. Die Folgen der direkten Anwendbarkeit.....	137
VI Diskriminierungsverbot und absolut wirkendes Beschränkungsverbot.....	138
VII Unwiderrufbarkeit.....	139
VIII Einschränkungen der Kapitalverkehrsfreiheit.....	141
1. Zweitwohnsitze.....	141
a) Das Problem.....	141

b)	Dänemark.....	142
c)	Österreich.....	144
d)	Stellungnahme.....	146
2.	Art. 73 d EGV und die Grundsätze der Cassis-Rechtsprechung.....	147
a)	Art. 73 d Abs. 1 EGV.....	148
aa)	Art. 73 d Abs. 1 lit. a EGV.....	148
aaa)	Kapitalverkehrsfreiheit und Fiskalhoheit.....	148
bbb)	Erklärung zum Maastricht-Vertrag.....	151
ccc)	Beschränkungen des Kapitalverkehrs im Bereich des Steuerrechts....	152
bb)	Art. 73 d Abs. 1 lit. b EGV.....	155
aaa)	Zu widerhandlungen gegen innerstaatliche Rechts- und Verwaltungsvorschriften.....	155
bbb)	Meldeverfahren für den Kapitalverkehr.....	156
ccc)	Öffentliche Ordnung und Sicherheit.....	157
b)	Die Grundsätze der Cassis-Rechtsprechung.....	158
aa)	Warenverkehrsfreiheit und die Cassis-Rechtsprechung.....	158
bb)	Dogmatische Einordnung.....	159
cc)	Übertragbarkeit auf die Kapitalverkehrsfreiheit.....	160
dd)	Folgerung.....	161
c)	Art. 73 d Abs. 2 EGV.....	163
d)	Art. 73 d Abs. 3 EGV.....	164
aa)	Diskriminierungsverbot und Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	164
bb)	Verschleierte Beschränkung des Kapitalverkehrs.....	166
cc)	Art. 73 d Abs. 3 EGV und steuerrechtliche Vorschriften.....	167
e)	Einzelne Vorschriften im nationalen Recht, die Bedenken begegnen.....	167
aa)	Beispiele.....	167
bb)	Das Anrechnungsverfahren nach § 50 Abs. 5 Satz 2 EstG.....	168
cc)	Regelungen des deutschen Erbschaftsteuergesetzes.....	169
dd)	Grundpfandrechte in fremder Währung.....	171
ee)	Regelungen wie der ehemalige § 110 Abs. 1 Nr. 2 BewG.....	173
ff)	Nationale Sparförderung.....	174
gg)	Steuerfahndung - Kapitalanlage in Luxemburg.....	174
aaa)	Die Situation.....	174
bbb)	Bedeutung für die Kapitalverkehrsfreiheit.....	177
aaaa)	Behinderung des Kapitalverkehrs.....	177
bbb)	Keine Rechtfertigung.....	177
ccc)	Folgerung.....	178
3.	Drittstaaten.....	179
4.	Der Art. 73 e EGV.....	179
5.	Der Art. 73 h EGV.....	180
6.	Die Art. 109 h und Art. 109 i EGV.....	180
IX	Drittstaaten.....	181
1.	Der Grundsatz.....	181
2.	Der Art. 73 c EGV.....	182
a)	Die stand-still-Klausel des Art. 73 c Abs. 1 EGV.....	182
b)	Direktinvestitionen.....	183
aa)	Begriff.....	183
bb)	Bedeutung der Direktinvestitionen.....	184

cc) Beteiligung als Direktinvestition.....	185
dd) Darlehen und Reinvestition von Gewinnen als Direktinvestition.....	188
ee) Folgerung.....	190
c) Der Art. 73 c Abs. 2 EGV.....	190
3. Der Art. 73 f EGV.....	192
4. Wirtschaftssanktionen.....	194
a) Rechtsgrundlagen.....	194
b) Verfahren.....	195
aa) Die erste Stufe: Beschluß im Rahmen der GASP.....	195
bb) Die zweite Stufe: Art. 228 a EGV und Art. 73 g Abs. 1 EGV.....	196
cc) Der Art. 73 g Abs. 2 EGV.....	199
5. Der Europäische Wirtschaftsraum.....	201
6. Der Kapitalverkehr mit mittel- und osteuropäischen Ländern.....	203
7. Bewertung.....	204
4. Teil: Schluß.....	205
Literaturverzeichnis.....	207