

Bankdienstleistungen im Binnenmarkt

Die Verwirklichung des Europäischen Binnenmarktes
der Bankdienstleistungen

von
Andreas J. Strub



C. H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG
MÜNCHEN 1994

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XIX
A. Einführung und Problemstellung	1
B. Hauptteil	3
I. Grundlagen der neuen Harmonisierungspolitik	3
1. Vorgeschichte und Ausgangslage	3
2. Anstöße durch die Rechtsprechung, Rechtsgrundlagen	8
3. Umsetzung in Richtlinien(vorschläge), Überschneidungen, Anwendungsbereich, Begriffsbestimmung	14
II. Minimalkoordinierung der Aufsichtsregeln	19
1. Zweite Bankrechtskoordinierungsrichtlinie	19
2. Eigenmittel und Solvabilität	27
3. Sonstige Maßnahmen	42
III. Gegenseitige Anerkennung	45
1. Gegenseitige Anerkennung nach der 2. BRKR	45
2. Gegenseitige Anerkennung nach dem Hypothekarrichtlinienvorschlag	47
3. Zwischenergebnis	49
4. Die Finanzierungstechniken	49
IV. Konsequenzen für die weitere Koordinierung	125
1. Gegenseitige Anerkennung der Aufsichtssysteme kombiniert mit Allgemeinwohlklausel	125
2. Gegenseitige Anerkennung der „Finanztechniken“ und Verwendung von Listen	128
3. Nähere Koordinierung einzelner Punkte	131
C. Zusammenfassung und Schlußbemerkung	137
Sachregister	145

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XIX
A. Einführung und Problemstellung	1
B. Hauptteil	3
I. Grundlagen der neuen Harmonisierungspolitik	3
1. Vorgeschichte und Ausgangslage	3
a) Totalharmonisierung	3
b) Politik der kleinen Schritte	3
aa) Die Erste Koordinierungsrichtlinie	4
bb) Bankbilanz- und Konsolidierungsrichtlinie	4
c) Arbeitsdokumente zum Hypothekarkredit	5
aa) Erstes Arbeitsdokument von 1978	5
bb) Zweites Arbeitsdokument von 1979	6
cc) Drittes Arbeitsdokument von 1983	7
2. Anstöße durch die Rechtsprechung, Rechtsgrundlagen	8
a) Anstöße durch die Rechtsprechung	8
aa) EuGH-Rechtsprechung zum Warenverkehr	8
bb) Übertragung auf Finanzprodukte: Rechtsprechung zur Dienstleistungsfreiheit	8
b) Art. 57 Abs.2, 66 EWGV; „Koordinierung“	10
c) Auswirkungen der EEA	12
3. Umsetzung in Richtlinien(vorschläge), Überschneidungen, Anwen- dungsbereich, Begriffsbestimmungen	14
a) Überblick über die Richtlinien, Überschneidungen	14
b) Anwendungsbereich	15
aa) Kreditinstitute	15
bb) Hypothekarkredit; Institutstypen	17
aaa) Hypothekenbanken	17
bbb) Bausparinstitute	17
ccc) Building Societies	18
ddd) Sonstige Institute	18
II. Minimalkoordinierung der Aufsichtsregeln	19
1. Zweite Bankrechtskoordinierungsrichtlinie	19
a) Zulassungsvoraussetzungen	19
aa) Anfangskapital	19
bb) Anteilseigner	20
cc) Dotationskapital	20
dd) Besonderheiten gegenüber Drittstaaten	21
b) Laufende Aufsicht	22
aa) Eigenmittel	22
bb) Überwachung der Anteilseigner	22
cc) Beteiligungen außerhalb des Finanzsektors	23
dd) Effizienz	24
ee) Berufsgeheimnis	24
c) Zuständigkeitsverteilung nach dem Sitzlandprinzip	24

Inhalt

2. Eigenmittel und Solvabilität	27
a) Eigenmittelrichtlinie	28
aa) Eigenkapitalkomponenten (Art. 2)	28
aaa) Art. 2 Abs. 1 Nr. 1	28
bbb) Art. 2 Abs. 1 Nr. 2	29
ccc) Art. 2 Abs. 1 Nr. 3	29
ddd) Art. 2 Abs. 1 Nr. 4	29
eee) Art. 2 Abs. 1 Nr. 5	30
fff) Art. 2 Abs. 1 Nr. 6	30
ggg) Art. 2 Abs. 1 Nr. 7, 4 Abs. 1	30
hhh) Art. 2 Abs. 1 Nr. 8	31
bb) Abzüge und Beschränkungen	31
aaa) Abzüge	31
bbb) Beschränkungen	32
cc) Spielräume für die Mitgliedstaaten	32
b) Solvabilitätsrichtlinie	33
aa) Aktiva	34
aaa) Kredit-, Adressenausfall- und Transferrisiken	34
bbb) Darlehen und Wertpapiere: keine Unterscheidung	35
ccc) Kommunaldarlehen	36
ddd) Gewichtung des Realkredits	36
eee) Sachanlagen	38
bb) Außerbilanzmäßige Geschäfte	38
aaa) Eventualverbindlichkeiten, die keine Zins- und Wechselkursrisiken beinhalten	39
bbb) Geschäfte mit Zins- und Wechselkursrisiken	39
cc) Besonderheiten bei der Behandlung von Sicherheiten	40
aaa) Abstellen auf die Gegenpartei	40
bbb) Art. 6 Abs. 5	40
ccc) Art. 8 Abs. 1, sonstige Sicherheiten	40
ddd) Art. 8 Abs. 2, Forderungen gegen Kreditinstitute	40
dd) Höhe des Koeffizienten	41
aaa) Auswirkungen	41
bbb) Mindestkoeffizient	41
3. Sonstige Maßnahmen	42
a) Großkredite	42
b) Einlagensicherungssysteme	42
c) Sanierung und Liquidation der Kreditinstitute	42
d) Jahresabschlüsse von Zweigniederlassungen	43
III. Gegenseitige Anerkennung	45
1. Gegenseitige Anerkennung nach der 2. BRKR	45
2. Gegenseitige Anerkennung nach dem Hypothekarrichtlinien-	
vorschlag	47
a) Gegenstand der gegenseitigen Anerkennung	47
b) Funktionsweise der gegenseitigen Anerkennung	47
3. Zwischenergebnis	49
4. Die Finanzierungstechniken	49
a) Allgemeine, nicht-institutsspezifische Merkmale	50
aa) Aktivgeschäft	50
aaa) Die Zinsvariabilität der Darlehen	50
et) Jederzeitige Zinsanpassungsmöglichkeit	50
b) Periodische Zinsfestschreibung	53
X) Indexierter Zinssatz	54
bbb) Effektivzinsangabe bei Hypothekendarlehen	55

Inhalt

bb) Passivgeschäft	56
aaa) Vorschriften für Wertpapieremissionen.	56
bbb) Bedingungen für die Annahme von Spareinlagen	57
b) Institutsspezifische Elemente.	58
aa) Vertragssystem der Bausparkassen.	59
aaa) Hauptmerkmale des Bausparkassensystems, wichtigste Unterschiede zu vergleichbaren Systemen in anderen Mitgliedstaaten.	59
a) Aktivgeschäft.	60
(aa) Darlehenszuteilung	60
(aaa) Bundesrepublik.	60
(bbb) Andere Mitgliedstaaten.	61
(bb) Konzentration auf das Bauspargeschäft	62
(aaa) Bundesrepublik.	62
(bbb) Andere Mitgliedstaaten.	66
(cc) Darlehenssicherung, Beleihungsgrenze, -wert	68
(aaa) Bundesrepublik.	68
(bbb) Andere Mitgliedstaaten.	71
ß) Passivgeschäft: Beschränkte Refinanzierungsmöglich- keiten.	74
(aa) Bundesrepublik.	74
(bb) Andere Mitgliedstaaten.	75
X) Sonstige Merkmale.	76
(aa) Regionalprinzip.	76
(bb) Werbung, Wettbewerbsregeln.	77
bbb) Auswirkungen der Unterschiede bei der gegenseitigen Anerkennung.	78
a) Auswirkungen bei der „Eingangsfreiheit“	78
(aa) Nach der Zweiten Bankrechtskoordinierungs- richtlinie.	78
(aaa) Volkswirtschaftliche Bedeutung des Spe- zialbankprinzips als Allgemeinwohl	78
(bbb) Verbraucherschutz als Allgemeinwohl	79
(bb) Nach dem Hypothekarrichtlinien Vorschlag	82
(aaa) Problem der Definition der „Finanzie- rungstechniken“.	82
(bbb) Währungsproblematik.	87
(ccc) Subventionsproblem.	87
ß) Auswirkungen bei der Eingangsfreiheit in die ande- ren Mitgliedstaaten.	88
X) Auswirkungen bei der „Ausgangsfreiheit“ und Problem der umgekehrten Diskriminierung	89
bb) Techniken der Hypothekenbanken.	92
aaa) Hauptmerkmale der deutschen Institute im Vergleich zu anderen Mitgliedstaaten.	92
a) Aktivgeschäft.	92
(aa) Beschränkte Geschäftstätigkeit	92
(aaa) Bundesrepublik.	92
(bbb) Andere Mitgliedstaaten.	96
(bb) Ausgestaltung der Darlehensverträge, Kündi- gungsrecht	97
(aaa) Bundesrepublik.	97
(bbb) Andere Mitgliedstaaten.	97
(cc) Besicherung	101

Inhalt

(aa) Bundesrepublik	101
(bbb) Andere Mitgliedstaaten	102
B) Passivgeschäft	103
(aa) Pfandbriefe und Kommunalschuldverschreibungen als zentrales Refinanzierungsinstrument, Deckungsprinzip	103
(aaa) Bundesrepublik	103
(bbb) Andere Mitgliedstaaten	106
(bb) Sonstige Refinanzierungsmöglichkeiten der Pfandbriefinstitute	109
(aaa) Bundesrepublik	109
(bbb) Andere Mitgliedstaaten	110
bbb) Auswirkungen der Unterschiede bei der gegenseitigen Anerkennung	111
cc) Auswirkungen bei der „Eingangsfreiheit“ in die Bundesrepublik	111
(aa) Anerkennung nach der Zweiten Bankrechtskoordinierungsrichtlinie	111
(aaa) Volkswirtschaftliche Bedeutung des Spezialbankprinzips als Allgemeinwohl	111
(bbb) Verbraucherschutz als Allgemeinwohl	112
(bb) Nach dem Hypothekarrichtlinien Vorschlag: Problematische Definition der „Finanzierungstechniken“	116
(aaa) Aktivgeschäft, Darlehensverträge	116
(bbb) Passivgeschäft, Verkauf von „Pfandbriefen“	119
B) Auswirkungen bei der Eingangsfreiheit in die anderen Mitgliedstaaten	121
X) Auswirkungen der Unterschiede bei der Ausgangsfreiheit, umgekehrte Diskriminierung	122
IV. Konsequenzen für die weitere Koordinierung	125
1. Gegenseitige Anerkennung der Aufsichtssysteme kombiniert mit Allgemeinwohlklausel	125
a) Nur institutsbezogene Sichtweise	125
b) Allgemeinwohlklauseln und Allgemeinwohlbegriff	126
c) Aussparung des Zivilrechtes	127
2. Gegenseitige Anerkennung der „Finanztechniken“ und Verwendung von Listen	128
3. Nähere Koordinierung einzelner Punkte	131
a) Kündigungsrecht und Zinsvariabilität	132
b) Pfandbriefe	132
aa) Bezeichnungsschutz	132
bb) Besondere Hinweispflichten	133
cc) Deckungsprinzip	133
dd) Beleihungsgrenze, Rang der Sicherheit	133
ee) Beleihungswert	133
ff) Deckungsregister	133
gg) Befriedigungsvorrecht	133
hh) Kongruenzen	133
c) Bausparen	134
aa) Bezeichnungsschutz	134
bb) Besondere Hinweispflichten	134
cc) Zuteilungsmasse	135

Inhalt

dd) Zuteilung, Stabilität135
ee) Besicherung135
C. Zusammenfassung und Schlußbemerkung137
1. Politik der gegenseitigen Anerkennung: Ursachen, Rechtsgrundlagen, Nebeneinander von Richtlinien, Anwendungsbereich	137
2. Minimalkoordinierung des Aufsichtsrechtes als Voraussetzung für die gegenseitige Anerkennung138
a) 2. BRKR138
b) Eigenmittelrichtlinie.138
c) Solvabilitätsrichtlinie.139
3. Die wesentlichen Unterschiede bei den „Finanzierungstechniken“	139
a) Nicht-institutsspezifische Merkmale.139
b) Institutsspezifische Merkmale.140
aa) Bausparsysteme.140
bb) Hypothekenbanken, Pfandbriefgeschäft140
4. Auswirkungen dieser Unterschiede im Rahmen der gegenseitigen Anerkennung.141
5. Schlußfolgerungen für die weitere Koordinierung142
a) Erfordernis eines abgestuften und produktorientierten Koordinierungskonzeptes.142
b) Schlußbemerkung.142
Sachregister.145