

# Finanzmarktaufsichtsrecht

Bernhard Raschauer

■ VERLAG  
■ ÖSTERREICH

# Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis.....	XV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	XIX
<b>I. Teil: Einführung.....</b>	<b>1</b>
A. Finanzmarkt und Kapitalmarkt.....	1
B. Finanzintermediäre .....	2
C. Finanzmarktaufsichtsrecht als Wirtschaftsaufsichtsrecht .....	4
D. Internationales, europäisches und nationales Finanzmarktaufsichtsrecht.....	8
<b>II. Teil Internationale Vorgaben.....</b>	<b>10</b>
A. GATS.....	11
B. IWF.....	13
C. G 7 ua.....	14
D. OECD und FATF.....	16
E. BIZ.....	17
F. IOSCO, IOPS und IAIS.....	19
G. Terrorismusbekämpfung .....	19
H. Rating-Agenturen.....	20
<b>III. Teil Unionsrecht .....</b>	<b>21</b>
A. Das Primärrecht.....	21
B. Die Entwicklung des Sekundärrechts .....	23
1. Banken.....	23
2. Wertpapierfirmen.....	28
3. Investmentfonds.....	29
4. Finanzinstitute .....	30
5. E-Geld-Institute.....	31
6. Zahlungsinstitute .....	31
7. Alternative Investmentfonds .....	32
8. Versicherungsunternehmen .....	34
9. Pensionsversorgungseinrichtungen .....	36
10. Geregelte Märkte, MTF, OTF .....	37
11. Ratingagenturen.....	40
12. Zwischenergebnis.....	41
C. Die europäische Aufsichtsarchitektur .....	42
1. EU-Agenturen.....	42
2. Der einheitliche europäische Aufsichtsmechanismus (SSM) .....	46
3. Unionsrechtliche Vorgaben für nationale Aufsichtsbehörden .....	51
D. Das Konzept des Binnenmarkts für Finanzdienstleister.....	53
1. Die einmalige Zulassung (single licence).....	54
2. Zulassungsvoraussetzungen .....	55

	Seite
3. Transnationale Wirkung im Finanzbinnenmarkt .....	58
4. Herkunftsstaatskontrolle .....	61
5. Verhältnis zu Drittstaaten.....	64
6. Mindestharmonisierung.....	66
a. Allgemeines .....	66
b. Aufsichtsziele.....	66
7. Eigenmittel von Kreditinstituten und Wertpapierfirmen .....	68
a. Eigenmittel.....	69
b. Mindesteigenmittelerfordernisse.....	69
c. „Puffer“ .....	70
d. Liquidität.....	71
e. Individuell ermittelte Eigenmittelvorsorge .....	71
8. Eigenmittelanforderungen bei anderen Instituten .....	71
9. Gruppen .....	73
10. Einlagensicherung und Anlegerentschädigung .....	75
a. Einlagensicherung .....	75
b. Anlegerentschädigung.....	76
11. Sanierung, Abwicklung, Entzug der Zulassung .....	76
a. Einleitung .....	76
b. Abwicklungsvorsorge .....	78
c. „Abwicklung“ .....	80
d. Finanzierung.....	81
E. Europäisches Rechtssetzungsverfahren .....	82
1. Entwicklung.....	82
2. Aspekte der Umsetzung.....	84
IV. Teil Österreichisches Recht .....	87
A. Verfassungsrechtliche Kompetenzverteilung .....	87
B. Aufsichtsbehördliche Zuständigkeiten.....	92
1. Die Finanzmarktaufsichtsbehörde.....	92
a. Organisation .....	92
b. Unabhängigkeit.....	93
c. Aufgaben und Befugnisse .....	94
d. Europäische Behördenkooperation.....	95
e. Aufsicht als Hoheitsverwaltung.....	97
f. Demokratiepolitische Problematik .....	100
g. Weitere Bestimmungen .....	100
2. Andere Behörden und Einrichtungen .....	101
a. Bundesminister für Finanzen.....	101
b. OeNB .....	102
c. Börseaufsicht .....	103
d. Kontrollbank.....	104
e. Rechnungslegungskontrolle.....	104
f. Hilfsorgane.....	104
g. Bankprüfer und Revisoren.....	105
h. Beigezogene Sachverständige .....	106
i. Rechnungshöfe.....	106
V. Teil Die Aufsichtsgesetze .....	107

	Seite
VI. Teil Das Bankwesengesetz.....	109
A. Einleitung .....	109
B. Der Anwendungsbereich.....	110
1. Der persönliche Anwendungsbereich.....	111
2. Der räumliche Anwendungsbereich.....	111
C. Bankgeschäfte gemäß § 1 BWG.....	113
1. Allgemeines.....	113
2. Katalog der Bankgeschäfte (§ 1 Abs 1 BWG) .....	118
D. Ausnahmen vom Anwendungsbereich.....	138
E. Das Verhältnis zu anderen bankrechtlichen Vorschriften.....	141
F. „Finanzinstitute“ im Sinn des BWG .....	143
G. Konzessionserfordernis.....	146
1. Einleitung.....	146
2. Ausnahmen.....	147
a. Ratione personae.....	147
b. Bestehende Berechtigungen.....	147
c. EWR-Institute.....	148
3. Gegenstand und Inhalt der Konzession .....	148
4. Das Konzessionserteilungsverfahren .....	149
a. Außerhalb des SSM.....	149
b. Konzessionsvoraussetzungen .....	151
c. Entscheidung im FMA-Verfahren .....	155
d. EZB-Verfahren.....	156
5. Der Umfang der Berechtigung.....	158
6. Das Ende der Berechtigung.....	161
a. FMA-Verfahren.....	161
b. EZB-Verfahren.....	163
H. Bezeichnungsschutz.....	163
I. Banken im Binnenmarkt; Drittstaaten .....	164
1. Einleitung.....	164
2. Einzelne Fallkonstellationen .....	166
a. EWR-Kreditinstitute in Österreich.....	166
b. Andere EWR-Institute .....	168
c. Institute aus Drittstaaten.....	170
d. Österreichische Institute im EWR.....	170
e. Österreichische Institute in Drittstaaten.....	171
J. Der Bankbetrieb.....	172
K. Finanzielle Solidität.....	172
1. Einleitung.....	172
2. Eigenmittel .....	174
3. Eigenmittelerfordernisse .....	176
a. Mindesteigenmittelerfordernisse .....	176
b. Großkredite und Beteiligungen.....	179
c. „Puffer“ .....	180
d. Liquidität .....	182
e. Individuell ermittelte Eigenmittelvorsorge .....	183
4. Mindestreserven.....	184
L. Bankrechtliche Sorgfaltspflichten .....	184

	Seite
1. Allgemeine Pflichten.....	184
2. Bekämpfung von Geldwäscherei.....	185
a. Transparenz.....	186
b. Verdacht.....	188
M. Beteiligungskontrolle (§§ 20 ff BWG).....	189
N. Organbestimmungen.....	191
O. Bankheimnis (§ 38 BWG).....	192
P. Eigenkontrolle.....	194
Q. Einlagensicherung und Anlegerentschädigung (ESAEG).....	197
R. Einbringung und Sektoren.....	201
1. Einbringung.....	201
2. Sektoren.....	203
3. Zentralinstitut.....	205
S. Besonderheiten bei „Gruppen“.....	206
T. Sonstige Bestimmungen.....	209
U. Laufende Beaufsichtigung.....	211
1. Anzeigepflichten, Meldungspflichten.....	211
2. Bewilligungserfordernisse.....	214
a. § 21 BWG.....	214
b. CRR.....	216
c. Gruppen.....	217
d. Sanierungsplan (BaSAG).....	218
3. Vorsorgliche aufsichtsbehördliche Maßnahmen.....	218
V. Staatsaufsicht, Funktionsschutz.....	223
1. Aufsichtsziele.....	223
a. Funktionsschutz.....	223
b. Finanzmarktstabilität.....	224
c. Gläubiger- und Anlegerschutz.....	226
d. Zielbestimmungen anderer Gesetze.....	227
e. Rechtliche Bedeutung der Aufsichtsziele.....	228
2. Aufsichtszuständigkeiten.....	230
a. Bankenaufsicht.....	231
b. Österreichische Finanzinstitute.....	235
c. Gruppen.....	235
d. Wertpapieraufsicht.....	235
e. ZaDiG und E-GeldG.....	237
f. InvFG.....	238
g. AIFMG.....	239
3. Umfang der Beaufsichtigung.....	239
a. In zeitlicher Hinsicht.....	239
b. In sachlicher Hinsicht.....	240
c. In räumlicher Hinsicht.....	240
4. Laufende Überwachung.....	241
a. Staatskommissär.....	242
b. Informationsverlangen.....	243
5. Repressive Aufsicht.....	247
a. Rechtmäßigkeitskontrolle.....	247
b. Strafzinsen.....	249

	Seite
c. Gefahrenabwehr .....	249
d. Enforcement .....	251
e. Veröffentlichung von Maßnahmen und Sanktionen .....	253
W. Bankenabwicklung als Insolvenzvermeidung .....	253
1. Einleitung .....	253
2. Der Abwicklungsfall .....	254
3. Abwicklungsfinanzierung .....	258
4. Bankinsolvenz .....	258
X. Moratorium und Kontensperre .....	259
Y. Beaufsichtigung im Binnenmarkt, Behördenkooperation .....	260
VII. Teil Das Wertpapieraufsichtsgesetz .....	264
A. Einleitung .....	264
B. Konzession .....	264
1. Konzessionserfordernis .....	264
2. Ausnahmen; Vermittler .....	266
3. Konzessionsvoraussetzungen und -verfahren .....	267
4. WPDLU .....	268
5. Kreditinstitute .....	269
C. Binnenmarkt, Drittstaaten .....	269
D. Betriebsvorschriften .....	271
1. Allgemeines .....	271
2. Spezifische Verhaltenspflichten .....	272
3. Transaktionsmeldungen .....	274
E. Beaufsichtigung .....	275
1. Aufsichtsziele .....	275
2. Instrumente der laufenden Beaufsichtigung .....	276
3. Wertpapierfirmengruppe .....	277
4. Instrumente der repressiven Aufsicht .....	277
F. Europäische Behördenkooperation; Drittstaaten .....	278
G. Sonstiges .....	281
VIII. Teil OGAW und Verwaltungsgesellschaften .....	281
A. Einleitung .....	281
B. Fonds und Fondsgesellschaften .....	281
1. OGAW .....	281
2. Sonderfonds .....	283
3. Verwaltungsgesellschaften .....	284
4. Bezeichnungsschutz .....	285
C. Fonds im Binnenmarkt .....	286
1. Verwaltungsgesellschaften .....	286
2. OGAW und Sonderfonds .....	287
3. Drittstaaten .....	288
D. Betriebsvorschriften .....	288
E. Beaufsichtigung .....	290
F. Europäische Behördenkooperation .....	291

	Seite
<b>IX. Teil Immobilienfonds</b> .....	292
<b>X. Teil Alternative Investmentfonds Manager</b> .....	294
A. Einleitung .....	294
B. Anwendungsbereich .....	294
C. Zulassung von AIFM .....	296
D. Inländische und grenzüberschreitende Verwaltungs- und Vertriebsberechtigung .....	298
1. Österreichische AIFM .....	298
2. EWR-AIFM .....	299
3. Drittstaaten.....	300
E. Betriebsvorschriften.....	300
F. Beaufsichtigung.....	302
<b>XI. Teil Zahlungsinstitute</b> .....	304
A. Zahlungsdienste .....	304
B. Ausnahmen .....	305
C. Konzession .....	306
D. Binnenmarkt, Drittstaaten .....	308
E. Betriebsvorschriften.....	308
F. Laufende Aufsicht .....	311
1. Österreichische Zahlungsinstitute.....	311
2. EWR-Zahlungsinstitute.....	311
3. Kreditinstitute .....	312
G. Repressive Aufsicht.....	313
H. Europäische Behördenkooperation.....	315
I. Sonstiges .....	315
<b>XII. Teil E-Geld-Institute</b> .....	316
A. E-Geld-Dienste .....	316
B. Ausnahmen .....	316
C. Konzession .....	317
D. Binnenmarkt, Drittstaaten .....	318
E. Betriebsvorschriften.....	319
1. Allgemeines.....	319
2. Materieell-rechtliche Verhaltensvorschriften .....	320
F. Laufende Aufsicht .....	320
G. Repressive Aufsicht.....	322
H. Sonstiges .....	323
<b>XIII. Teil Versicherungsaufsichtsrecht</b> .....	324
A. Anwendungsbereich .....	324
B. Konzession .....	327
1. Konzessionsvoraussetzungen .....	327

	Seite
2. Umfang der Berechtigung.....	328
3. Konzessionsverlust .....	328
C. Sondergesellschaftsrecht .....	329
D. Versicherungen im Binnenmarkt.....	329
E. Drittstaaten .....	330
F. Betriebsvorschriften.....	331
G. Kapitalanlagen .....	333
H. Eigenmittel.....	334
I. Gruppen.....	336
J. Beaufsichtigung.....	338
1. Das Aufsichtsziel.....	338
2. Aufsichtsinstrumente .....	339
3. Laufende Beaufsichtigung.....	339
4. Informationsverlangen.....	342
5. Anordnungsbefugnisse.....	344
6. Stärkung der finanziellen Grundlagen .....	345
K. Repressive Aufsicht.....	346
L. Aufsicht im Binnenmarkt.....	348
M. Drittstaaten .....	350
N. Sonstiges .....	351
<b>XIV. Teil Pensionskassen.....</b>	<b>351</b>
A. Einleitung .....	351
B. Anwendungsbereich .....	351
C. Konzession .....	352
D. Binnenmarkt.....	353
E. Betriebsvorschriften.....	354
F. Beaufsichtigung.....	355
1. Laufende Aufsicht.....	355
2. Repressive Aufsicht .....	355
G. Aufsicht im Binnenmarkt.....	356
<b>XV. Teil Börseaufsicht.....</b>	<b>356</b>
A. Anwendungsbereich .....	356
B. Konzession .....	358
C. Märkte im Binnenmarkt; Drittstaaten .....	358
D. Betriebsvorschriften.....	359
E. Kapitalmarktrechtliche Verhaltenspflichten.....	361
F. Beaufsichtigung.....	362
1. Laufende Aufsicht.....	362
2. Repressive Aufsicht .....	363
G. Europäische Behördenkooperation.....	364
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>367</b>