

Kammel | Koloseus (Hrsg)

Vertragsrecht | Vertragsgestaltung

KLIMSCHA | REDMANN

Der Kreditvertrag

+ mybooklink

Klimscha/Redmann

Der Kreditvertrag

Herzlichen Glückwunsch

zu Ihrem E-Book

mit mybooklink-Funktion!

Ihr Vorteil: Gesetze und Judikatur sind mit den Ihnen vertrauten Rechtsdatenbanken direkt verknüpft. Darunter etwa RIS, EUR-Lex, Lexis360 und viele mehr.

Wie funktioniert's?

- E-Book (mit mybooklink-Icon) kaufen
- Rechnung per E-Mail senden an mybooklink@facultas.at und Freischaltcode per E-Mail erhalten
- Auf [mybooklink](#) registrieren, Freischaltcode eingeben und los geht's!

Für Rückfragen wenden Sie sich bitte an mybooklink@facultas.at.

Vertragsrecht | Vertragsgestaltung
Armin J. Kammel/Konrad Koloseus

Der Kreditvertrag

Dr. Florian Klimscha

Rechtsanwalt in Wien und
Partner bei Freshfields Bruckhaus Deringer LLP

Mag. Carmen Redmann

Rechtsanwältin in Wien und
Associate bei Freshfields Bruckhaus Deringer LLP

Zitervorschlag: *Klimscha/Redmann*, Der Kreditvertrag

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Hinweis: Aus Gründen der leichteren Lesbarkeit wird auf eine geschlechtsspezifische Differenzierung verzichtet. Entsprechende Begriffe gelten im Sinne der Gleichbehandlung für beide Geschlechter.

Das Werk ist urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere die Rechte der Verbreitung, der Vervielfältigung, der Übersetzung, des Nachdrucks und der Wiedergabe auf fotomechanischem oder ähnlichem Wege, durch Fotokopie, Mikrofilm oder andere elektronische Verfahren sowie der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen, bleiben, auch bei nur auszugsweiser Verwertung, dem Verlag vorbehalten.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in diesem Fachbuch trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung der Autoren oder des Verlages ausgeschlossen ist.

eISBN 978-3-99111-453-6

Copyright © 2021 Facultas Verlags- und Buchhandels AG
facultas, 1050 Wien, Österreich

Vorwort

Kreditverträge haben für das moderne Wirtschaftsleben ohne Zweifel ganz umfassende Bedeutung. Unbeeindruckt von der Fortentwicklung und Diversifikation der verschiedenen Fremdkapitalprodukte und den für die Unternehmensfinanzierung immer wichtiger werdenden Kapitalmärkten ist die Aufnahme von Fremdkapital in Form von Krediten nach wie vor ein ganz zentraler Bestandteil unternehmerischen Wirtschaftens. Die sich stets verdichtende Komplexität und Vielfalt von Geschäftsmodellen, des (bank-)regulatorischen Umfelds, der globalpolitischen Rahmenbedingungen sowie der einzelnen Kreditmärkte und ihre Verschränkung im Wege der Internationalisierung und Globalisierung haben sich auch im – sonst grundsätzlich einfachen – Modell des Kreditgeschäftes niedergeschlagen. Der Kreditvertrag geht in der Praxis in seinem Regelungskreis damit oft sehr weit über die bloße Zurverfügungstellung von Kapital hinaus.

Darüber hinaus hat die Weltwirtschaft (insbesondere die Finanzwirtschaft) in den letzten zehn Jahren seit jenem denkwürdigen Oktober des Jahres 2008 Entwicklungen gesehen, die auch bis dato Unverrückbares in Frage stellten. Wir erleben eine Zeit mit, in der unter anderem die Frage diskutiert wird, ob nicht vielleicht sogar ein Kreditgeber seinem Kreditnehmer Zinsen zusätzlich zur Kapitalüberlassung zu leisten hat. Wir sehen neben einem sich rasch entwickelnden Markt von Nicht-Banken, die als Kreditgeber auftreten, aktuell stetig wachsenden regulatorischen Druck auf die Geschäftsmodelle von Kreditinstituten in Europa. Neben allen ökonomischen Herausforderungen, die unser dynamisiertes Umfeld mit sich bringt, ist auch die Themenvielfalt im Bereich des anzuwendenden Rechts nicht zu unterschätzen.

Wir haben diese Entwicklungen zum Anlass genommen, neben grundsätzlichen rechtlichen Aspekten einen Querschnitt relevanter aktueller und praktischer Themen abzudecken, die in Bezug auf den Vertragstyp „Kreditvertrag“ relevant sind.

Dieser Band der Schriftenreihe zum Vertragsrecht verfolgt das Ziel, dem Praktiker einen Überblick über im Geschäftsverkehr vorkommende Formen und Inhalte von Kreditverträgen zu geben, auf damit verbundene Themenstellungen einzugehen und internationale Aspekte zu berücksichtigen. Auf diese Weise soll der Leser einen Überblick über das gesamte Spektrum der mit diesem Vertragstypus zusammenhängenden Themen erhalten: Von einer Einführung in das Kreditvertragsrecht auf Basis von rechtlichen Grundlagen und Rechtsfortbildung durch Judika-

tur und Praxis über die einzelnen Vertragsbestimmungen bis hin zu praktischen Besonderheiten bei syndizierten Kreditverträgen und internationalen Einflüssen. Zu Informationszwecken findet sich im Anhang ein Musterkreditvertrag, anhand dessen erläuterte Bestimmungen nachvollzogen werden können.

Der Band befindet sich auf dem Stand von Ende November 2017, später erscheinende Literatur und Rechtsprechung wurde daher, wie auch laufende Weiterentwicklungen im finanzregulatorischen Bereich, nicht berücksichtigt.

Unser Dank gilt den Herren *Univ. Prof. Dr. Gerhard Schummer* und *Prof. (FH) Dr. Armin Kammel, LL.M., MBA*, die uns zu diesem Beitrag eingeladen haben, sowie Herrn *Dr. Mario Züger* für seine Unterstützung als Gesprächspartner zu steuerrechtlichen Aspekten. Frau *Jessica Halili* sei abschließend ganz herzlich für ihr Engagement bei der editorialen Bearbeitung des Textes gedankt.

*Florian Klimscha
Carmen Redmann*

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII
I. Grundlagen des Kreditvertragsrechts	1
A. Einführung in das Kreditgeschäft	1
1. Allgemeines	1
a) Vom Darlehen zum Kreditvertrag	1
b) Andere Formen des Kreditgeschäfts	3
2. Geldkredit- und Krediteröffnungsvertrag	4
a) Gemeinsamkeiten	4
b) Besonderheiten des Krediteröffnungsvertrages	4
B. Rechtsgrundlagen	5
1. ABGB	5
a) Dauer und Kündigung	5
b) Zinsen	6
c) Verweigerung der Auszahlung	7
d) Sonstiges	8
aa) Sittenwidrigkeit	8
bb) Geschäftsfähigkeit	8
2. BWG	8
3. UGB und Gesellschaftsrecht	8
4. VKrG	9
5. KSchG	9
C. Relevante Rechtsprechung	10
1. Unternehmerqualifikation	10
2. Zinsanpassungsklauseln	11
3. Zero-Floor/EURIBOR-Floor	12
4. Einlagenrückgewähr	14
5. Eigenkapitalersatz	15
D. Zulässigkeitsvoraussetzungen und Bankaufsichtsrecht	16
1. Konzessionen	16
a) Kreditgeschäft im Bankaufsichtsrecht	16

b) Kreditgeschäft	17
c) Reglementiertes Gewerbe	17
2. Organkredite	18
3. Eigenmittelunterlegung für Kreditrisiko	18
4. Großkredite	19
5. Kreditgewährung an Devisenausländer	20
E. Geschäftsfähigkeit und vorvertragliche Pflichten	20
1. Geschäftsfähigkeit	20
2. Allgemeine Aufklärungspflichten des Kreditgebers	21
3. Aufklärung über Inhalt und Gegenstand	22
II. Formen des Geldkreditvertrages	24
A. Kontokorrentkredit	24
B. Überziehungskredit und Überziehungsrahmen	24
C. Drittfinanzierung	25
1. Abtretungskonstruktion	25
2. Darlehenskonstruktion	27
D. Diskontgeschäft	28
E. Haftungskredit	29
1. Avalkredit	29
2. Akzeptkredit	30
F. Verbraucherkredit	30
1. Allgemeines	30
2. Informationspflichten	31
3. Kreditwürdigkeitsprüfung	32
4. Vertragsdokumentation	32
5. Rücktrittsrecht	33
6. Beendigung	33
7. Terminverlust	33
8. Vorzeitige Kreditrückzahlung	34
III. Einzelne Bestimmungen in Kreditverträgen	35
A. Kredit und Kreditzweck	35
1. Kredit	35
a) Abstattungskredit	35
b) Bereitstellungsperiode	35
c) Revolvierender Kredit	36
d) Kredittranchen	36
2. Kreditzweck	36
B. Inanspruchnahme und Auszahlung	37
1. Bedingungen für die Inanspruchnahme	37
2. Auszahlung	38

C. Rückzahlung	39
1. Vorzeitige Rückzahlung und Kündigung durch den Kreditgeber	39
a) Gesetzwidrigkeit	39
b) Kontrollwechsel	39
c) Sonstige Tatbestände	40
2. Vorzeitige Rückzahlung und Kündigung durch den Kreditnehmer	41
D. Zinsen und Verzugszinsen	41
1. Berechnung	41
a) Fixzinssatz	42
b) Variabler Zinssatz	42
aa) Zinsgleitklauseln	42
bb) Zinsanpassungsklauseln	43
2. Verzugszinsen	43
E. Erhöhte Kosten	44
F. Provisionen und Gebühren	44
1. Bearbeitungsgebühr	44
2. Bereitstellungsprovision	45
3. Rückzahlungsgebühr/Break Costs	45
4. Stornogebühr	46
5. Rechtsgeschäftsgebühr	46
G. Zusicherungen und Gewährleistungen	46
1. Abwandlungen und Qualifikationen	47
2. Status	48
3. Bindende Verpflichtung	49
4. Nichtverletzung anderer Bestimmungen	49
5. Gültigkeit	50
6. Kein Kündigungsgrund	50
7. Jahresabschlüsse	51
8. Gleichrangigkeit	52
9. Keine anhängigen oder drohenden Verfahren	52
10. Informationen	52
11. Wiederholung	53
H. Informationspflichten	53
1. Jahresabschlüsse	54
2. Informationen	54
a) Mitteilung eines Kündigungsgrundes	55
b) Überprüfung der Kundenidentifizierung	55
I. Finanzkennzahlen	56
J. Allgemeine Verpflichtungen	57
1. Genehmigungen	58

2. Beachtung von Gesetzen	58
3. Negative Pledge	59
4. Veräußerungen	60
5. Umgründungen	61
6. Änderung der Geschäftstätigkeit	61
7. Ausschüttungen	62
8. Gleichrangigkeit	62
9. Verschuldung von Tochtergesellschaften	63
10. Versicherungsschutz	63
11. Geistige Eigentumsrechte	64
IV. Vertragliche Beendigungsmöglichkeit	65
A. Kündigungsgründe	65
1. Zahlungsverzug	66
2. Finanzkennzahlen	66
3. Verletzung anderer Verpflichtungen	67
4. Unrichtige Zusicherung	67
5. Cross Default	68
6. Insolvenz	68
7. Insolvenzverfahren	69
8. Aufgabe der Geschäftstätigkeit	70
9. Ungesetzlichkeit	70
10. Maßgebliche Verschlechterung	71
B. Folgen des Vorliegens eines Kündigungsgrundes	71
V. Auslegung und Konfliktlösung	73
A. Anwendbares Recht	73
B. Vertragsauslegung	74
1. Ergänzende Vertragsauslegung	74
2. Unklarheitenregel	75
C. Gerichtsstand	75
1. Gerichtsstandsvereinbarung	75
a) Inländische Schuldverhältnisse	75
b) Grenzüberschreitende Schuldverhältnisse	77
2. Zuständigkeit mangels Vereinbarung	78
a) Sachliche Zuständigkeit	78
b) Örtliche Zuständigkeit	78
c) Grenzüberschreitende Schuldverhältnisse	79
D. Konfliktlösung	79
VI. Kreditpraxis und Marktgegebenheiten	81
A. Syndizierte Kreditverträge	81
1. Agency-Bestimmungen	81

a) Bestellung	81
b) Rechte und Pflichten des Agent	82
c) Kündigung des Agent	84
2. Kreditgeberwechsel	84
B. Gebührengesetz	86
1. Allgemeine Voraussetzungen (Urkundenprinzip und Inlandsbezug)	86
2. Für die Kreditwirtschaft relevante Tatbestände und Befreiungen	87
C. Bankgeheimnis	88
1. Allgemeines	88
2. Ausnahmen	89
3. Sanktionen bei Verletzung	90
4. Internes Bankgeheimnis	90
5. Abtretung von Forderungen	91
VII. Standardisierung von Kreditvertragsformaten	92
A. Loan Market Association	92
1. Allgemeines	92
2. Muster	92
3. Weiterbildung und Events	93
B. US-Formate	93
1. Hintergrund	93
2. Term Loan A	94
3. Term Loan B	94
C. Allgemeine Geschäfts- und Bankbedingungen	95
1. AGB	95
a) Begriffsbestimmung	95
b) Anwendungsbereich	96
c) Geltung	96
d) Geltungskontrolle iSd § 864a ABGB	97
e) Inhaltskontrolle iSd § 879 ABGB	97
2. Allgemeine Bankbedingungen (ABB)	98
VIII. Internationale Aspekte des Kreditvertragsrechts	100
A. Sanktionen	100
1. Allgemeines	100
2. Gattungen	100
3. Adressaten	101
4. Implikationen	101
5. Berücksichtigung im Kreditvertrag	102
a) Zusicherungen	102
b) Verpflichtungen	102

Inhaltsverzeichnis

B. FATCA	103
C. Parallel Debt	105
1. Allgemeines	105
2. Rechtliche Einordnung	106
D. Währungsklauseln	107
1. Hintergrund	107
2. Multi-Currency-Facility	108
3. Rechtliche Einordnung	108
4. Rückzahlung	109
Anhang	111
Stichwortverzeichnis	132

Abkürzungsverzeichnis

ABB	Allgemeine Bankbedingungen
ABGB	Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch
Abs	Absatz
AcP	(deutsches) Archiv für die civilistische Praxis
aF	alte Fassung
AG	Aktiengesellschaft
AGB	Allgemeine Geschäftsbedingungen
AktG	Aktiengesetz
Art	Artikel
Bd	Band
BG	Bezirksgericht
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBI	Bundesgesetzblatt
BGH	(deutscher) Bundesgerichtshof
BlgNR	Beilagen zu den stenographischen Protokollen des Nationalrates
BörseG	Börsegesetz
BWG	Bankwesengesetz
bzw	beziehungsweise
CRD IV	Richtlinie 2013/36/EU
CRR	Verordnung (EU) Nr 575/2013
DaKRÄG	Darlehens- und Kreditrechts-Änderungsgesetz
DevG 2004	Devisengesetz 2004
dh	das heißt
ecolex	Fachzeitschrift für Wirtschaftsrecht
EKEG	Eigenkapitalersatz-Gesetz
EPG	Eingetragene Partnerschaft-Gesetz
ErläutRV	Erläuterungen zur Regierungsvorlage
etc	et cetera
EU	Europäische Union

EuGVVO	Verordnung über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen
EUR	Euro
EURIBOR	Euro Interbank Offered Rate
EZB	Europäische Zentralbank
f	und der/die folgende
FATCA	Foreign Account Tax Compliance Act
ff	und der, die folgenden
FFI	Foreign Financial Institutions
FMA	Finanzmarktaufsicht
FM-GwG	Finanzmarkt-Geldwäschegesetz
FN	Fußnote
GAAP	Generally Accepted Accounting Principles
GebG	Gebührengesetz
gem	gemäß
GeS	Zeitschrift für Gesellschafts- und Steuerrecht
GewO	Gewerbeordnung
ggf	gegebenenfalls
GIIN	Global Intermediary Identification Number
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	GmbH-Gesetz
GP	Gesetzgebungsperiode
GPR	(deutsche) Zeitschrift für Gemeinschaftsprivatrecht
grds	grundsätzlich
hA	herrschende Ansicht
HG	Handelsgericht
HIRE-Act	Hiring Incentives to Restore Employment Act
hM	herrschende Meinung
Hrsg	Herausgeber
HS	Halbsatz
ICA	Intercreditor Agreement
idF	in der Fassung; in der Folge
IFRS	International Financial Reporting Standards
IO	Insolvenzordnung
IPRG	Bundesgesetz über das internationale Privatrecht

IRS	US Internal Revenue Service
iS	im Sinne
iSd	im Sinne der/des
iSv	im Sinne von
iVm	in Verbindung mit
iZm	in Zusammenhang mit
JBl	Juristische Blätter
JN	Jurisdiktionsnorm
KG	Kommanditgesellschaft
KSchG	Konsumentenschutzgesetz
KWG	Kreditwesengesetz
KYC	Know your customer
LG	Landesgericht
LIBOR	London Interbank Offered Rate
lit	litera
LMA	Loan Market Association
LTM	Last twelve months
mWv	mit Wirkung vom
NotAkteG	Notariatsaktsgesetz
Nr	Nummer
ÖBA	Österreichisches Bankarchiv
OeNB	Österreichische Nationalbank
OFAC	Office of Foreign Assets Control
OGH	Oberster Gerichtshof
OLG	Oberlandesgericht
pa	per annum, pro anno
RIS	Rechtsinformationssystem
RL	Richtlinie
ROM I	Verordnung (EG) Nr 593/2008
ROM II	Verordnung (EG) Nr 864/2007
Rsp	Rechtsprechung
RV	Regierungsvorlage
Rz	Randziffer, Randzahl
S	Satz, Seite
SE-VO	Verordnung (EG) Nr 2001/2001