
Rechtsprobleme im Auslandsgeschäft

Ein Praxishandbuch für international tätige
Unternehmen und Kreditinstitute

unter besonderer Berücksichtigung von Geschäften
im Europäischen Binnenmarkt

von
Professor Dr. jur. Christoph Graf von Bernstorff

**5., neu bearbeitete Auflage
2006**



Fritz Knapp Verlag · Frankfurt

INHALTSVERZEICHNIS

Abkürzungsverzeichnis	XVII
Vorwort	V
Erster Teil: GRUNDLAGEN	
1. Einführung	1
1.1 Rechtskreise der Welt	2
1.2 Internationales Vertragsrecht	4
1.3 Rechtsprobleme der Außenhandelsfinanzierung	5
1.4 Rechtsprobleme im Dokumentengeschäft	6
1.5 Auslandszahlungsverkehr	6
1.6 Der internationale Geld- und Devisenhandel	7
1.7 Rechtsverfolgung im Auslandsgeschäft	7
1.8 Besonderheiten von Geschäften im Europäischen Binnenmarkt	8
1.9 International Electronic Commerce	11
2. Das geltende Recht	12
2.1 Das Internationale Privatrecht	13
2.2 Statuten	14
2.3 Rechtsgrundlagen des IPR	15
2.4 Ermittlung des anwendbaren Rechts	16
3. Besonderheiten im Vertragsrecht	20
3.1 Vertragsrecht	20
3.1.1 Vertragsstatut	21
3.1.2 Rechtswahl	21
3.1.2.1 Ausdrückliche Verweisung	22
3.1.2.2 Bestimmung der Rechtswahl	22
3.1.2.3 Mangels Rechtswahl anzuwendendes Recht	23
3.1.2.4 Umfang der Rechtswahl	24
3.1.3 Einschränkung der Rechtswahl	24
3.2 Lex Rei Sitae	24
4. Besonderheiten im Sachenrecht	26
4.1 Lex Rei Sitae und Sachenrechte	27
4.2 Auswirkungen der Lex Rei Sitae auf Kreditsicherheiten	28
4.3 Statutenwechsel	28
4.3.1 Abgeschlossene Sachverhalte	30
4.3.2 Offene Sachverhalte	30
4.3.3 Besonderheiten im Versendungskauf	31

Zweiter Teil: PROBLEMBEREICH AUSSENHANDELSFINANZIERUNGEN

5. Finanzierungsformen im Außenhandel	34
5.1 Wechselfinanzierungen	36
5.1.1 Diskontkredite	36
5.1.2 Akzeptkredite	37
5.1.3 Rembourskredite	39
5.1.4 Bankers' Acceptances	40
5.1.5 Negoziationskredite	41
5.2 Finanzierungen über den Euromarkt	42
5.2.1 Begriff und Bedeutung des Euromarktes	42
5.2.2 Charakteristika des kurzfristigen Euromarktes	43
5.2.3 Langfristige Eurofinanzierungen	45
5.3 Dokumentenbevorschussung und Währungsvorschüsse	47
5.4 Kurzfristige Finanzierungen über Dokumentenakkreditive ...	48
5.4.1 Das übertragbare Akkreditiv	48
5.4.2 Das Gegenakkreditiv	49
5.4.3 Das Akzeptakkreditiv	52
5.4.4 Der Packing Credit	52
5.5 Das Exportfactoring	53
5.5.1 Grundlage des Factoring	53
5.5.2 Funktionen des Factoring	54
5.5.3 Voraussetzungen für das Factoring	55
5.5.4 Echtes und unechtes Factoring	56
5.5.5 Wirkung des Factoring	58
5.5.6 Kosten des Factoring	58
5.5.7 Zusätzliche Besonderheiten im internationalen Factoring	59
5.5.7.1 Two Factors System	60
5.5.7.2 Direktes Import Factoring	62
5.5.7.3 Direktes Export Factoring	63
5.5.7.4 Back to Back Factoring	63
5.5.8 Vorteile des Factoring (Zusammenfassung)	64
5.6 Möglichkeiten des Trade Financing	65
5.6.1 Transaktionsfinanzierungen	66
5.6.2 Objektfinanzierung	68
5.7 Die Forfaitierung	68
5.7.1 Die Abwicklung der Forfaitierung	69
5.7.1.1 Forfaitierung einer abstrakten Forderung	70
5.7.1.2 Forfaitierung von Buchforderungen	72

5.7.1.3	Weitere Problembereiche der Forfaitierung	73
5.7.2.	Vorteile des Forfaitierung	76
5.7.3	Sonstige Anwendungsbereiche der Forfaitierung	76
5.7.4	Kosten der Forfaitierung	76
6.	Sachenrechte im Auslandsgeschäft	78
6.1	Der Eigentumsübergang im Auslandsgeschäft	80
6.1.1	Übergabeprinzip	81
6.1.2	Vertragsprinzip	82
6.1.3	Eigentumsübergang beim Versandungskauf	83
6.2	Kreditsicherheiten	83
6.2.1	Unterteilung der Sicherungsrechte	84
6.2.2	Bestrebungen zur Rechtsvereinheitlichung	84
6.2.2.1	Europäischer Binnenmarkt	85
6.2.2.2	Weltweite Reformbestrebungen durch UNCITRAL	86
6.2.2.3	Ausblick für das deutsche Kreditsicherungsrecht	86
7.	Eigentumsvorbehalt	88
7.1	Das deutsche Recht	90
7.1.1.	Der einfache Eigentumsvorbehalt	90
7.1.2.	Verlängerter und erweiterter Eigentumsvorbehalt	91
7.1.3.	Eigentumsvorbehalt an Importgütern	92
7.1.4.	Eigentumsvorbehalt an Exportgütern	92
7.2.	Das englische Recht	93
7.2.1	Der einfache Eigentumsvorbehalt	94
7.2.2	Erweiterter und verlängerter Eigentumsvorbehalt	95
7.3.	Das französische Recht	97
7.3.1	Voraussetzungen	98
7.3.2	Ware „en nature“	99
7.4	Das US-amerikanische Recht	100
7.4.1	Security Agreement	101
7.4.2	Perfection	102
7.5	Der Eigentumsvorbehalt in den einzelnen EU-Staaten	103
8.	Die Sicherungsübereignung	123
8.1	Das deutsche Recht	123
8.2	Das englische Recht	125
8.3	Das französische Recht	125
8.4	Der skandinavische Rechtskreis	126
8.5	Das US-amerikanische Recht	127
8.6	Weitere EU-Staaten	128

9. Die Forderungsabtretung	131
9.1 Das geltende Recht	132
9.1.1 Abtretbarkeit der Forderung	133
9.1.2 Benachrichtigung des Schuldners	
9.1.3 Form	133
9.2. Das deutsche Recht	134
9.3. Das englische Recht	135
9.4. Das französische Recht	137
9.5 Das US-amerikanische Recht	138
9.6 Die Forderungsabtretung in weiteren EU-Staaten	140
10. Das Pfandrecht	148
10.1 Das deutsche Recht	149
10.1.1 Pfandrecht an beweglichen Sachen	149
10.1.2 Pfandrecht an Rechten	149
10.2 Das englische Recht	150
10.2.1 Pledge	150
10.2.2 Chattel Mortgage	150
10.2.3 Hypothecation	151
10.3 Das französische Recht	152
10.4 Das US-amerikanische Recht	153
10.5 Pfandrechte in weiteren EU-Staaten	153
11. Bürgschaften	162
11.1 Das deutsche Recht	163
11.1.1 Bürgschaftsstatut	163
11.1.2 Voraussetzungen und Wirkung der Bürgschaft	164
11.2 Das englische Recht	165
11.3 Das französische Recht	167
11.4 Das US-amerikanische Recht	168
12. Garantien	169
12.1 Begriffsbestimmung	171
12.1.1 Der Begriff „Garantie“	171
12.1.2 Das für eine internationale Garantie geltende Recht	172
12.2 Richtlinien der ICC	172
12.2.1 Der Begünstigte	174
12.2.2 Der Auftraggeber	175
12.2.3 Der Garant	175
12.2.4 Der Rückgarant	175
12.2.5 Allgemeines	175
12.3 Garantiearten	177
12.3.1 Bietungsgarantie	177
12.3.2 Anzahlungsgarantie	179
12.3.3 Vertragserfüllungsgarantie	180

12.3.4	Liefergarantie	181
12.3.5	Zahlungsgarantie	181
12.3.6	Konnossementsgarantie	182
12.3.7	Kreditbesicherungsgarantie	183
12.3.8	Direkte und indirekte Garantien	183
12.4	Inhaltsmerkmale von Bankgarantien	185
12.4.1	Abstraktheit	185
12.4.2	Befristung	186
12.4.3	Reduzierung des Garantiebetrages	187
12.4.4	Rechtswahl	187
12.5	Länderbestimmungen	188
12.5.1	Das deutsche Recht	188
12.5.1.1	Das anwendbare Recht	188
12.5.1.2	Rechtsbeziehungen der Garantiebeteiligten	189
12.5.1.3	Zahlungspflicht und einstweiliger Rechtsschutz	189
12.5.2	Das englische Recht	190
12.5.3	Das französische Recht	190
12.5.4.	Das US-amerikanische Recht	191
12.5.4.1	Bankgarantien	191
12.5.4.2	Standby Letter of Credit	192
12.6	Weitere Besonderheiten	195
12.7	Schuldübernahme / Schuldbeitritt	197
12.8	Patronatserklärungen	198
13.	Sicherungsverträge	201
13.1	Importsicherungsverträge	201
13.1.1	Inhalt des Vertrags	202
13.1.2	Rechtsprobleme des Einzel- / Mantelvertrags	203
13.1.2.1	Einzelvertrag	203
13.1.2.2	Mantelvertrag	203
13.2	Exportsicherungsverträge	204
 Dritter Teil: PROBLEMBEREICH DOKUMENTENGESCHÄFT		
14.	Dokumentäre Zahlungsklauseln	206
14.1	Allgemeine Grundlagen zum Dokumentenakkreditiv	207
14.2	Allgemeine Grundlagen zum Dokumenteninkasso	209
15.	Das Dokumenteninkasso	211
15.1	Rechtsbeziehungen der am Dokumenteninkasso Beteiligten	211
15.1.1	Exporteur – Einreicherbank	212
15.1.2	Einreicherbank – Inkassobank	212
15.1.3	Inkassobank – Importeur	212

15.2	Rechtsprobleme bei der Abwicklung des Inkassoauftrags	213
15.2.1	Pflichten der Inkassobank	213
15.2.2	Vorlage der Dokumente	213
15.2.3	Rechte am Inkassoerlös	214
15.3	Sonderformen des Dokumenteninkassos	215
15.3.1	Dokumente gegen unwiderruflichen Zahlungsauftrag	215
15.3.2	Ausländische Rechtsordnungen	216

16. Das Dokumentenakkreditiv 218

16.1	Rechtsbeziehungen der am Dokumentenakkreditiv Beteiligten	219
16.1.1	Akkreditivsteller – Akkreditivbank	219
16.1.2	Akkreditivbank – Zweitbank	220
16.1.3	Zweitbank – Akkreditivbegünstigter	220
16.2	Arten des Dokumentenakkreditivs	221
16.2.1	Widerrufliches und unwiderrufliches Dokumentenakkreditiv	221
16.2.2	Das bestätigte Akkreditiv	222
16.2.3	Das übertragbare Akkreditiv	224
16.2.4	Das Gegenakkreditiv	226
16.2.4.1	Zweck des Gegenakkreditivs	226
16.2.4.2	Das Gegenakkreditiv als „Kreditsicherheit“	228
16.2.5	Das Akzeptakkreditiv	230
16.2.6	Das Nachsichtakkreditiv	231
16.2.7	Das revolvingende Akkreditiv	231
16.3	Anglo-amerikanische Formen des Dokumentenakkreditivs	232
16.3.1	Der (Commercial) Letter of Credit	232
16.3.2	Der Standby Letter of Credit	233
16.3.3	Negotiationkredite	234
16.3.4	Packing Credit	235
16.4	Besondere Rechtsprobleme des Dokumentenakkreditivs	236
16.4.1	Grundsätze der Akkreditivbenutzung durch den Begünstigten	236
16.4.2	Die Vorlage mangelhafter Dokumente	237
16.4.2.1	Das deutsche Recht	237
16.4.2.2	Das anglo-amerikanische Recht	238
16.4.3	Einwendungen gegen den Zahlungsanspruch (vorläufiger Rechtsschutz)	239
16.4.3.1	Das deutsche Recht	240
16.4.3.2	Das anglo-amerikanische Recht	243

16.4.3.3	Bankgarantien	243
16.4.4	Insolvenz eines Akkreditivbeteiligten	244
16.4.4.1	Insolvenz des Akkreditivstellers	244
16.4.4.2	Insolvenz des Akkreditivbegünstigten	248
16.4.4.3	Insolvenz der Akkreditivbank	248
16.4.5	Zwangsvollstreckungsmaßnahmen gegen einen Akkreditivbeteiligten	249
16.4.5.1	Pfändung von Ansprüchen durch Gläubiger des Warenkäufers	249
16.4.5.2	Pfändung von Ansprüchen durch Gläubiger des Warenverkäufers	250
16.5	Rechtsprobleme einzelner Dokumente (Auswahl)	251
16.5.1	Rechtscharakter und Inhalt des Konnossements	252
16.5.2	Arten des Konnossements nach § 652 HGB	254
16.5.3	Konnossementersetzende Dokumente im Seeverkehr	256
16.5.4	Zusammenfassung der Funktionen des Konnossements	257

Vierter Teil: PROBLEMBEREICH AUSLANDSZAHLUNGSVERKEHR

17. Auslandszahlungsverkehr	261
17.1 Grundlagen des Auslandszahlungsverkehrs	262
17.1.1 Voraussetzungen für Zahlungen im Außenwirtschaftsverkehr	262
17.1.2 Außenwirtschaftsgesetz und Außenwirtschaftsverordnung	263
17.1.3 Embargo	264
17.2 Ablauf des Auslandszahlungsverkehrs	265
17.3 Clearing Systeme	266
17.4 EU-Verordnung und Richtlinien im EU-weiten Zahlungsverkehr	268
17.5 Zahlungen ins Ausland mit Schecks	273
17.6 Zahlungen aus dem Ausland in Form von Schecks	274
18. Das internationale Wechselrecht	275
18.1 Bedeutung des internationalen Wechselrechts	276
18.1.1 Internationale Wechselrechtsordnungen	276
18.1.2 Geltungsbereich des Einheitlichen Wechselrechts	277
18.1.3 Wirtschaftliche Bedeutung des Wechsels	277
18.1.4 Funktionen des Wechsels	278

18.2	Das deutsche Wechselrecht	279
18.2.1	Formerfordernisse des Wechsels	280
18.2.2	Entstehen der Wechselverpflichtung	281
18.2.3	Wechselannahme und Wechselübertragung	282
18.2.3.1	Wechselannahme	282
18.2.3.2	Wechselübertragung	283
18.2.3.3	Erfüllung der Wechselverpflichtung	284
18.2.4	Wechselrückgriff	285
18.2.4.1	Protesterhebung	285
18.2.4.2	Rückgriffsschuldner	286
18.2.5	Einwendungsmöglichkeiten gegen Wechselansprüche	287
18.2.6	Das Wechselprivatrecht	288
18.2.6.1	Wechselfähigkeit	289
18.2.6.2	Wechselform	290
18.2.6.3	Wirkung der Wechselerklärung	292
18.2.6.4	Weitere Besonderheiten	292
18.2.7	Der Wechselprozess	293
18.3	Das anglo-amerikanische Wechselrecht	295
18.3.1	Das englische Wechselrecht	295
18.3.1.1	Formerfordernisse des Wechsels	296
18.3.1.2	Erfordernis einer Gegenleistung	296
18.3.1.3	Wechselberechtigung und -verpflichtung	297
18.3.1.4	Übertragung des Wechsels	299
18.3.1.5	Rückgriffshaftung	300
18.3.1.6	Wechselprotest	302
18.3.2	Das US-amerikanische Wechselrecht	302
18.3.2.1	Formerfordernisse	302
18.3.2.2	Consideration	303
18.3.2.3	Haftungsverhältnisse	303
18.3.2.4	Wechselübertragung	304
18.3.2.5	Notleiden des Wechsels / Wechselprotest	304
18.3.2.6	Weitere Haftungsmöglichkeiten aus Wechseln	306
18.4	Grundzüge des Wechselrechts in den EU-Staaten	306
18.4.1	Staaten des Genfer Wechselrechtsabkommens	307
18.4.2	Wechselform	307
18.4.3	Effektivvermerk und Devisenrecht	309
18.4.4	Die Länderregelungen im Einzelnen	310
19.	Das internationale Scheckrecht	323
19.1	Scheckrechtsordnungen	323
19.2	Geltungsbereich des Einheitlichen Scheckrechts	324
19.3	Das deutsche Recht	324

19.3.1	Formerfordernisse	325
19.3.2	Haftungsverhältnisse	326
19.3.3	Scheckübertragung	326
19.4	Das englische Recht	327
19.4.1	Formerfordernisse	327
19.4.2	Haftungsverhältnisse	328
19.5	Das US-amerikanische Recht	330
19.5.1	Formerfordernisse	330
19.5.2	Haftungsverhältnisse	330
20.	UNCITRAL-Konvention zum internationalen Wechsel	332
20.1	Entstehungsgeschichte der Konvention	333
20.2	Aufbau der Konvention	333
20.3	Besonderheiten der UNCITRAL-Konvention gegenüber dem Wechselrecht der Genfer Konventionen	334
20.3.1	Formvorschriften	334
20.3.2	Begriffsbestimmungen und Auslegung	335
20.3.3	Rechte und Pflichten der Parteien	336
20.3.4	Wechselprotest	337
20.4	Konflikt der UNCITRAL-Konvention mit dem Genfer Wechselrecht	337

Fünfter Teil: PROBLEMBEREICH DEISENHANDELSGESCHÄFTE

21.	Devisenhandelsgeschäfte	340
21.1	Das Devisenrecht	341
21.1.1	Grundlagen	341
21.1.2.	Internationales Devisenrecht	342
21.1.3	Risiken im Devisenhandel	343
21.1.3.1	Das Wechselkursrisiko	344
21.1.3.2	Das Swapsatzrisiko	344
21.1.3.3	Das Erfüllungsrisiko	345
21.1.3.4	Das Transferrisiko	345
21.2	Instrumente zur Absicherung von Währungsrisiken	346
21.2.1	Devisenkassageschäft	346
21.2.2	Devisentermingeschäft	348
21.2.3	Devisenoption	349
21.2.3.1	Call Option und Put Option	349
21.2.3.2	Amerikanische und europäische Option	349

21.2.3.3	Marktteilnehmer im Devisenoptionsgeschäft	354
21.2.4	Währungs- und Devisenswaps	355
21.2.4.1	Begriff des „Währungsswap“	355
21.2.4.2	Abgrenzung zum Devisenswap	356
21.3	Devisengeschäfte mit Privatleuten	357
21.3.1	Unterrichtung in Schriftform	358
21.3.2	Informationen	358
21.3.3	Ausschluss von Einwänden	359
21.3.4	Schadensersatz	360
21.3.5	Insolvenz	360
21.4	Fragen des Internationalen Privatrechts	361

Sechster Teil: RECHTSVERFOLGUNG IM AUSLANDSGESCHÄFT

22.	Durchsetzung vertraglicher Ansprüche	363
22.1	Die Durchsetzung vertraglicher Ansprüche	365
22.1.1	Grundsatzfragen des Außenhandelsvertrages und des anwendbaren Rechts	365
22.1.2	Grundaufbau eines internationalen Vertrages	366
22.2	Außergerichtliche Rechtsverfolgung im Auslandsgeschäft	367
22.2.1	Schriftverkehr / Mahnwesen	368
22.2.2	Inkassomöglichkeiten	371
22.2.3	Schiedsgerichtsverfahren	373
22.3	Einsatz eines Anwalts	373
22.3.1	Prozessvertreter im Ausland	374
22.3.2	Auffinden des richtigen Anwalts	375
22.3.3	Anwaltsverzeichnisse	377
22.3.4	Honorierung	377
22.3.5	Anwaltshaftung	378
22.4	Prozessdurchführung vor Gericht	379
22.4.1	Der Gerichtsstand	380
22.4.1.1	Die Gerichtsstands- und Vollstreckungs-Verordnung	380
22.4.1.2	Gerichtsstandsvereinbarungen	381
22.4.2	Zuständigkeitseinschränkungen	385
22.5	Prozessdurchführung (Überblick)	387
22.5.1	Das anzuwendende Recht / Verweisungsvertrag	388
22.5.1.1	Der Grundsatz der Parteiautonomie	389
22.5.1.2	Einschränkung der Rechtswahl	391

22.5.1.3	Künftige Entwicklung der „Rechtswahl“ in der EU	392
22.5.2	Die Vollstreckung ausländischer Titel in Deutschland	395
22.6	Die Vollstreckung deutscher Titel im Ausland	398
22.6.1	Vollstreckungsübereinkommen	398
22.6.2	Verfahrensgang	399
23.	Schiedsgerichtsverfahren	400
23.1	Der Schiedsvertrag	402
23.2	Das Schiedsverfahren	402
23.3	Anerkennung ausländischer Schiedssprüche	404
23.4	Gerichtliches Verfahren	404
23.5	Internationale Schiedsgerichtsbarkeit der ICC	405
23.5.1	Einleitung des Verfahrens	405
23.5.2	Verfahrensablauf	406
23.6	Vorteile des Schiedsverfahrens	406
Siebter Teil: RECHTSPROBLEME DES ELECTRONIC COMMERCE		
24.	Geschäftsabwicklung über Internet	408
24.1.	Anwendbares Recht bei elektronischen Geschäften	409
24.2	Vertragsschluss im Internet	410
24.2.1	Begriffe	410
24.2.2	Konkretes Angebot	412
24.2.3	Annahme von Angeboten	413
24.2.4	Fehlerhafte Erklärung	414
24.3	Einbeziehung Allgemeiner Geschäftsbedingungen	416
24.4	Internationaler Electronic Commerce	418
24.4.1	Edifact	419
24.4.2	Elektronische Kommunikation über SWIFT	424
24.4.3.	Bolero	427
Anhang		435
Sachregister		494