
Inhaltsübersicht

Vowort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII
Fragestellung	1
Einleitung	1
I. Problemaufriss und Ausgangslage	3
II. Einführung in die Begriffe und Grundelemente der Projektfinanzierung	14
III. Zielsetzung und Gang der Untersuchung	19
IV. Praxisfall aus der Projektfinanzierung	22
1. Teil: Rechtsdogmatische Grundlagen	25
I. Übersicht zum 1. Teil	25
II. Historischer Überblick: Erste Erfahrungen mit Projektfinanzierungen	25
III. Aktuelle Entwicklung: Zu den Usanzen der Projektfinanzierung	35
IV. Begriff und Charakteristika der Projektfinanzierung	48
V. Anwendungsfelder und Beteiligtenstruktur der Projektfinanzierung	91
VI. Bedeutung der Risiken	103
VII. Würdigung	125
2. Teil: Internationale Projektfinanzierung	131
I. Übersicht zum 2. Teil	131

II. Bankenaufsichtsrechtliche Gesichtspunkte	132
III. Kollisionsrechtliche Gesichtspunkte	171
IV. Aspekte des materiellen Rechts	210
V. Zusammenfassung	272
3. Teil: Vergleichende Rechtsanalyse	273
I. Übersicht zum 3. Teil	273
II. Inhaltskontrolle des Projektfinanzierungsvertrags	273
II. Integrität des Projektfinanzierungsvertrags	282
IV. Zusammenfassung	286
Abschliessende Zusammenfassung	289

Inhaltsverzeichnis

Vowort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII
Fragestellung	1
Einleitung	1
I. Problemaufriss und Ausgangslage	3
II. Einführung in die Begriffe und Grundelemente der Projektfinanzierung	14
III. Zielsetzung und Gang der Untersuchung	19
IV. Praxisfall aus der Projektfinanzierung	22
1. Teil: Rechtsdogmatische Grundlagen	25
I. Übersicht zum 1. Teil	25
II. Historischer Überblick: Erste Erfahrungen mit Projektfinanzierungen	25
1. Seedarlehen – <i>Fenus Nauticum</i>	25
2. „Preußische“ Eisenbahn: Rahmenbedingungen	28
3. Suezkanal: Vorbild	29
4. Gotthardbahn: Partnerschaftliches Modell	30
5. <i>Production payment</i> -Finanzierung: Grundsätze	32
6. Zusammenfassung	34
III. Aktuelle Entwicklung: Zu den Usanzen der Projektfinanzierung	35
1. Bedeutung des untersuchten Zeitabschnitts: Problematik	35
2. Zur Struktur der Projektfinanzierung	38
2.1. Projektfinanzierung gemäss des Financial Accounting Standard No. 47 von 1981	38
2.1.1. Grundlagen	38

2.1.2. Übersicht	39
2.2. Strukturelle Entwicklungen innerhalb und ausserhalb des Projektfinanzierungsvertrags	40
2.2.1 Aufgabe der Projektfinanzierung	40
2.2.2. Begriff, Typen und Formen der Projektfinanzierungsstruktur	42
2.2.3. Errungenschaften der Projektfinanzierung während der untersuchten Periode	43
2.2.4. Zwischenergebnis	46
3. Zusammenfassung	46
IV. Begriff und Charakteristika der Projektfinanzierung	48
1. Definitionen der Projektfinanzierung	48
1.1. Begriffskonkretisierung gemäss <i>Basel II</i>	49
1.2. Definition laut Berner Union	50
1.3. Problembereiche	50
1.4. Prinzipielle Überlegungen	51
1.5. Eigene Definition	52
1.6. Beschreibung der Bestandteile	52
2. Abgrenzung von ähnlichen Finanzierungsformen	54
3. Rückgriffsbeschränkung	55
3.1. Allgemeines	55
3.2. <i>Non recourse financing</i>	57
3.3. <i>Limited recourse financing</i>	58
3.4. Rechtliche Würdigung der Rückgriffsbeschränkung	59
3.4.1. Notwendigkeit	59
3.4.2. Rechtlicher Stellenwert	60
3.4.3. Zur Vertragsdiversifizierung	62
4. Cashflow-Finanzierung (<i>cash flow related lending</i>)	67
4.1. Sinngehalt	67
4.2. Rechtliche Würdigung	68
4.2.1. Bedeutung für die Vertragspraxis	68
4.2.2. Vertragszweck und Finanzgarantie	69
5. Risikoverteilung (<i>risk sharing</i>)	70
5.1. Grundsatz	70
5.2. Rechtliche Form und Bedeutung	72
5.2.1. Sinngehalt	73
5.2.2. Stellenwert	74
5.3. Würdigung	75
6. <i>Off-balance sheet</i> -Konzept	75
6.1. Idee	76

6.2. Grundlagen	76
6.3. Nationale Reglementierung	77
6.3.1. Schweiz	78
6.3.2. Deutschland	80
6.4. Bilanzierung nach den <i>IAS/IFRS</i>	81
6.4.1. Ziel und Adressaten der <i>IAS/IFRS</i>	81
6.4.2. Aspekte der Konsolidierungs-, Werkvertrags- und Subventionsregeln der <i>IAS/IFRS</i>	82
6.4.3. Folgen der Bilanzierung nach <i>IAS/IFRS</i> für die Projektfinanzierung	84
7. Zwischenergebnis	84
8. Projektträgerschaft und Internationalität	85
8.1. Haftungsrelevante Verdichtung	85
8.2. Rechtsträgerschaft	87
8.3. Internationalität	88
8.3.1. Schrifttum	88
8.3.2. Eigene Stellungnahme	89
V. Anwendungsfelder und Beteiligtenstruktur der Projektfinanzierung	91
1. Anwendungsbereiche	91
1.1. Typische Einsatzfelder	92
1.2. Würdigung	93
2. Einzelne Projektbeteiligte	94
2.1. Terminologische Abgrenzungen	94
2.2. Sponsoren	95
2.3. Kreditnehmer	97
2.4. Kreditgeber	99
2.5. Andere Projektbeteiligte	101
2.6. Würdigung	102
3. Parameter der Risikoallokation	102
4. Zwischenergebnis	103
VI. Bedeutung der Risiken	103
1. Projektphasen und relevante Risiken	104
1.1. Stand der Lehre	104
1.2. Bedeutende Projektfinanzierungsrisiken	106
1.2.1. Typische Projektrisiken	107
1.2.2. Risikomehrheit als Risikobestandteil	110
1.2.3. Ergebnis	111
1.3. Typische Risiken des Projektfinanzierungsvertrags	112
1.3.1. Cashflow als Risiko	112
1.3.2. Cashflow und Risikogesamtheit	113

1.3.3. Besicherung als Risiko	114
1.3.4. Ergebnis	117
1.4. Bedeutende Risiken internationaler Projektfinanzierungen	118
1.4.1. Typische Risiken eines internationalen Projekts	118
1.4.2. Typische Risiken eines internationalen Projektfinanzierungsvertrags	121
1.5. Steuerungsmechanismen	122
2. <i>Basel II</i> und die aufsichtsrechtlichen Ratingklassen für Projektfinanzierungen	122
2.1. Grundsätzliches	122
2.2. Risikoerfassung	123
3. Feststellung	124
VII. Würdigung	125
2. Teil: Internationale Projektfinanzierung	131
I. Übersicht zum 2. Teil	131
II. Bankenaufsichtsrechtliche Gesichtspunkte	132
1. Schweizerisches Bankenrecht	133
1.1. Zulassungsvoraussetzungen für Projektfinanzierer	134
1.2. Aufsichtsrechtliche Zuordnung der Projektfinanzierung	137
1.3. Projektfinanzierung und aktives Bankgeschäft	137
1.4. Formelle und materielle funktionelle Systemvorschriften	139
1.4.1. Funktionelle Systemvorschriften – Adressaten	139
1.4.2. Formelle Systemvorschriften	140
1.4.3. Materielle Systemvorschriften	140
1.4.3.1. Qualifizierte Beteiligungen	140
1.4.3.2. Klumpenrisiken	141
1.4.4. Zwischenergebnis	142
1.5. Internationale Projektfinanzierung – aufsichtsrechtliche Zuordnung	142
1.5.1. Grenzüberschreitende Projektfinanzierung als Banktätigkeit	143
1.5.1.1. Ausländische Banken	144
1.5.1.2. Schweizerische Banken	145
1.5.2. Grenzüberschreitende Projektfinanzierung als Kreditgeschäft	146
1.6. Schlussfolgerung	147
2. Deutsches Bankrecht	148
2.1. Projektfinanzierung und Projektfinanzierer	148

2.2.	Projektfinanzierung und Kreditgeschäft	150
2.3	Projektfinanzierung und relevante Bankgeschäfte	150
2.3.1.	Garantiegeschäfte	150
2.3.2.	Finanzkommissionsgeschäfte	151
2.3.3.	Emissionsgeschäfte	151
2.3.4.	Zwischenergebnis	152
2.4.	Formelle und materielle funktionelle Systemvorschriften	153
2.4.1	Funktionelle Systemvorschriften – Adressaten	153
2.4.2.	Formelle Systemvorschriften	154
2.4.3.	Materielle Systemvorschriften	154
2.4.3.1.	Grosskredite	155
2.4.3.2.	Millionenkredite	156
2.4.3.3.	Qualifizierte Beteiligungen	157
2.4.4.	Zwischenergebnis	157
2.5.	Internationale Projektfinanzierung – aufsichtsrechtliche Zuordnung	159
2.5.1.	Grenzüberschreitende Projektfinanzierung als Banktätigkeit	160
2.5.1.1.	Ausländische Kreditinstitute	160
2.5.1.2.	Deutsche Kreditinstitute	161
2.5.2.	Grenzüberschreitende Projektfinanzierung als Kreditgeschäft	162
2.6.	Schlussfolgerung	163
3.	Der <i>Basel II</i> -Akkord	163
3.1.	Grundgedanke	163
3.2.	<i>Basel II</i> und Projektfinanzierungen	164
3.2.1.	Leistungsfähigkeitskonzept	164
3.2.2.	Regulierungsgrundsätze	166
3.2.3.	Auswirkungsvarianten	167
4.	Rechtsvergleichende Analyse	169
4.1.	Basisthesen	169
4.2.	Bilaterale Modalitäten	170
III.	Kollisionsrechtliche Gesichtspunkte	171
1.	Problemstellung	171
2.	Parteiautonomie: Grundsatz und Voraussetzung	172
2.1.	Problematik bezüglich Projektfinanzierungen	172
2.2.	Parteiautonomie und internationale Projektfinanzierung: Inhaltlicher Zusammenhang	174
2.3.	Grenzen der Rechtswahl: Risikofeld für die Projektfinanzierung?	177

2.3.1. Binnensachverhalte	177
2.3.2. Zwingende Vorschriften	178
2.3.3. Zwischenergebnis	179
2.4. Parteiautonomie: Stringent oder marginal?	180
2.5. Parteiautonomie und Sachdienlichkeit	182
2.5.1. Rückgriffsbeschränkung	184
2.5.2. Risikoverteilung	185
2.5.3. Rahmenvertragliche Anknüpfung	186
2.5.4. Innominatvertragliche Verweisung	187
2.6. Zwischenergebnis	189
3. Objektives Schuldstatut der Projektfinanzierung	190
3.1. Objektive Anknüpfung von Innominatverträgen	190
3.2. Darlehen und charakteristische Leistung	194
3.3. Gebrauchsüberlassung und charakteristische Leistung	196
3.4. Auftrag, Werkvertrag und charakteristische Leistung	197
3.5. Sicherungsverträge und charakteristische Leistung	198
3.5.1. Garantieverpflichtungen	198
3.5.2. Patronatserklärungen	199
3.5.3. Realsicherheiten	199
3.5.4. Pfandrechte auf Gesellschaftsanteile, Forderungen und Wertpapiere	201
3.5.5. Zession und Übernahme	202
3.5.6. Covenants	204
3.6. Währungs- und Devisenstatut	205
3.7. Projektfinanzierung und charakteristische Leistung	206
3.8. Eigener Lösungsvorschlag	209
IV. Aspekte des materiellen Rechts	210
1. Projektfinanzierungsvertrag: Zur Bedeutung des Valuta- sowie des Deckungsverhältnisses	211
1.1. Rechtsnatur des Projektfinanzierungsvertrags	211
1.1.1. Deutscher Standpunkt	212
1.1.2. Schweizerische Sichtweise	216
1.1.3. Vergleichende Bestandsaufnahme: Zu den Rechtsfolgen	218
1.1.3.1. Zur schweizerischen Lehre	219
1.1.3.2. Zur deutschen Lehre	223
1.1.4. Eigener Vorschlag	228
1.2. Zum Typus: Gemischter Innominatvertrag oder Vertrag <i>sui generis</i>	230
1.2.1. Bestandsaufnahme	230

1.2.2. Charakteristika	232
1.2.2.1. Ausgangslage	232
1.2.2.2. Gegenstand	234
1.2.2.3. Parteien	236
1.2.2.4. <i>Causa contractum innominatorum</i>	238
1.2.3. Essentialia und Naturalia	240
1.2.4. Abgrenzung	243
1.3. Valuta- und Deckungsverhältnisse: Würdigung	245
2. Projektfinanzierungsbesicherung: Zur wirksamkeitsautarken Sicherheitenstruktur	247
2.1. Projektfinanzierungs-Sicherheitenbestellungsvertrag	247
2.1.1. Grundsätzliches: Zur Frage der Treuepflichten	247
2.1.2. Zweckmäßigkeit	249
2.1.3. Vertragszweck	250
2.1.3.1. Grundsätzliches	250
2.1.3.2. Projektfinanzierungsübliche Besicherung	252
2.1.3.3. Covenants: Eigene Stellungnahme	262
2.1.3.4. Zwischenergebnis	263
2.1.4. Rechtsnatur	264
2.1.5. Eigenmodell	267
2.2. Zum Typus	267
2.2.1. Vertragsgegenstand und -parteien	268
2.2.2. Causa und Grundmerkmale	270
2.3. Verhältnis zum Projektfinanzierungsvertrag und zu den einzelnen Sicherungsgeschäften	271
V. Zusammenfassung	272
3. Teil: Vergleichende Rechtsanalyse	273
I. Übersicht zum 3. Teil	273
II. Inhaltskontrolle des Projektfinanzierungsvertrags	273
1. Knebelungs- und Kapitalersatzproblematik	275
1.1. Fragestellung	275
1.2. Knebelung und Eigenkapitalersatz: Gegenüberstellung	276
1.3. Ergebnis	277
1.4. Eigene Stellungnahme	278
2. Sonderfall von <i>Ordre Public</i> ?	281
III. Integrität des Projektfinanzierungsvertrags	282
1. Inhalt des Projektfinanzierungsvertrags	283

2. Internationale Aspekte des Projektfinanzierungsvertrags	285
IV. Zusammenfassung	286
Abschliessende Zusammenfassung	289
Abbildung: Projektfinanzierungsstruktur	294
Lebenslauf	295