

## *Inhaltsverzeichnis*

A. Einleitung .....	35
I.    Einführung in das Thema .....	35
II.   Gang der Untersuchung.....	39
B. Allgemeine Überlegungen zum Nachrangdarlehen.....	43
I.    Begriff.....	43
II.   Zulässigkeit .....	44
III.  Rechtsnatur .....	44
C. Das Nachrangdarlehen als Mezzanin- bzw. Hybridkapital .....	45
I.    Begriff des Mezzanin- bzw. Hybridkapitals.....	45
II.   Eigen- und Fremdkapitalgeber .....	46
1. Eigenkapitalgeber .....	46
2. Fremdkapitalgeber.....	46
III.  Mittelstellung des Nachrangdarlehens.....	47
1. Einleitung.....	47
2. Nachrangvereinbarung.....	47
3. Besicherung .....	48
4. Vergütung.....	48
a) Laufende Verzinsung.....	48
b) Auflaufende und endfällige Verzinsung .....	49
c) „Kicker“ .....	49
d) Höhe der Vergütung.....	50
5. Covenants .....	50
a) Financial Covenants .....	50
b) Information Covenants.....	51
c) General Covenants .....	51
d) Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	51
e) Vorteile von Covenants.....	51
6. Fremd- oder eigenkapitalnah?.....	52

IV.	Andere mezzanine Finanzinstrumente und deren Abgrenzung zum Nachrangdarlehen.....	52
1.	Fremdkapitalnahe Ausgestaltungen.....	53
a)	Partiarisches Darlehen .....	53
b)	Typische stille Gesellschaft.....	53
aa)	Merkmale der typischen stillen Gesellschaft.....	53
bb)	Abgrenzung zum Nachrangdarlehen.....	54
(1)	Zwingende Kriterien .....	55
(a)	Gewinnbeteiligung .....	55
(b)	Verlustbeteiligung.....	55
(2)	Indizien .....	55
(a)	Kontroll-, Mitsprache- und Überwachungsrechte .....	56
(b)	Ausschluss der Verlustbeteiligung .....	57
(c)	Festverzinsung neben Gewinnanteil.....	58
(d)	Vereinbarung der jederzeitigen Abtretbarkeit.....	58
(e)	Dauer und Kündbarkeit .....	58
(f)	Besicherung .....	58
2.	Eigenkapitalnahe Ausgestaltungen .....	59
a)	Atypische stille Gesellschaft .....	59
aa)	Arten .....	59
(1)	Zivilrecht .....	59
(2)	Steuerrecht .....	60
bb)	Abgrenzung zum Nachrangdarlehen.....	61
b)	Genussrechte.....	62
c)	Wandel- und Optionsanleihen .....	63
V.	Gründe für Aufnahme und Bereitstellung von Mezzaninkapital.....	64
1.	Hinführung zum Problem .....	64
2.	Erhöhung des Finanzierungsspielraums durch Mezzaninkapital .....	65
3.	Erweiterung bzw. Wiederherstellung eines Kreditspielraums bei Banken.....	66
a)	Einleitung.....	66

b)	Allgemeines zu „Basel II“ .....	66
c)	Kriterien für die Anerkennung als wirtschaftliches Eigenkapital im Rating .....	68
VI.	Einsatzgebiete von Mezzaninkapital .....	69
1.	Wachstumsfinanzierungen .....	69
2.	Startfinanzierung.....	69
3.	Refinanzierungs-Mezzaninkapital .....	69
4.	Rekapitalisierungs-Mezzaninkapital .....	69
5.	Buyout-Mezzaninkapital.....	70
VII.	Entwicklung der Mezzanine-Finanzierung.....	71
D.	Die Nachrangvereinbarung im Nachrangdarlehensvertrag .....	73
I.	Einleitung .....	73
1.	Begriff.....	73
2.	Arten.....	73
a)	Vereinbarung des Nachrangs im Insolvenzverfahren.....	74
b)	Vereinbarung des Nachrangs außerhalb des Insolvenzverfahrens.....	75
c)	Rangrücktritt in einem „Intercreditor Agreement“ .....	76
3.	„Qualifizierter Rangrücktritt“? .....	76
II.	Rangrücktrittsvereinbarungen (nur) zwischen Gläubiger und Schuldner .....	77
1.	Formulierungsbeispiele .....	77
2.	Vereinbarung des Nachrangs im Insolvenzverfahren .....	79
a)	Zulässigkeit.....	79
b)	Rechtsfolgen .....	79
aa)	Allgemeine Rechtsfolgen eines Nachrangs im Insolvenzverfahren .....	79
bb)	Zinsanspruch .....	80
cc)	Rechtsfolgen, die zulässigerweise vereinbart werden können .....	83
(1)	Rangtiefe .....	83
(2)	Vereinbarung eines besseren als des gesetzlich zugewiesenen Ranges.....	84

(3) „Rücktritt“ innerhalb des gesetzlich zugewiesenen Ranges.....	85
(4) Besserstellung innerhalb eines durch Rangrücktritt gewählten Ranges .....	85
c) Rechtsnatur der Vereinbarung .....	86
aa) Einleitung .....	86
bb) Pactum de non petendo .....	87
cc) Erlass .....	87
dd) Schuldänderungsvertrag .....	88
(1) Nachträglich geschlossene Nachrangvereinbarung .....	89
(2) Von Anfang an geschlossene Nachrangvereinbarung .....	90
ee) Ergebnis .....	90
d) Abschluss .....	91
e) Aufhebung .....	93
aa) Nach allgemeinen Grundsätzen .....	93
bb) Insolvenzrechtliche Anforderungen .....	93
cc) Stehen Grundsätze des Vertrags zugunsten Dritter der Aufhebung entgegen? .....	94
(1) Möglicher Anspruch, der eingeräumt werden soll .....	94
(a) Anspruch, die Nachrangvereinbarung nicht aufzuheben.....	95
(b) Anspruch, die Verfügungsbefugnis über den Rangrücktritt einzuschränken .....	95
(c) BGH und Teile der Literatur .....	95
(d) Ergebnis .....	96
(2) Wille zur Einräumung des Anspruchs .....	96
(3) Hinreichende Bestimmtheit des Kreises der begünstigten Gläubiger.....	97
(4) Ergebnis.....	99
dd) Stehen vertrauensrechtliche Aspekte der Aufhebung entgegen? .....	99
ee) Ergebnis .....	100

3. Vereinbarung des Nachrangs außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	100
a) Zulässigkeit.....	100
b) Rechtsfolgen .....	101
c) Rechtsnatur der Vereinbarung .....	102
aa) Einleitung .....	102
bb) Erlass .....	103
cc) Pactum de non petendo.....	104
dd) Schuldänderungsvertrag.....	105
ee) Ergebnis .....	106
d) Abschluss .....	107
e) Aufhebung .....	108
4. Der Nachrang im und außerhalb des Insolvenzverfahrens im früheren Eigenkapitalersatzrecht....	109
5. Auslegung einer konkreten Abrede .....	110
a) In einem Individualvertrag.....	110
b) In Allgemeinen Geschäftsbedingungen vereinbart.....	112
aa) Grundsatz der objektiven Auslegung .....	112
bb) Unklarheitenregel.....	113
6. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten .....	114
a) Rangrücktritt bei Rechten an Immobilien.....	114
b) Forderungserlass mit Besserungsschein.....	114
7. Aktienrechtliche Zulässigkeit.....	115
a) Problemaufriss .....	115
b) Lage bei Genussrechten.....	116
c) Lage bei Nachrangdarlehen.....	117
III. Sonderfall: Rangrücktrittsvereinbarung zwischen Gläubigern in einem „Intercreditor-Agreement“ .....	117
1. Einleitung.....	117
2. Formulierungsbeispiele .....	118
3. Zulässigkeit.....	118
4. Rechtsfolgen.....	118
a) Vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....	119
b) Nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens.....	119

5. Rechtsnatur der Vereinbarung.....	120
6. Abschluss.....	122
7. Abgrenzung.....	122
IV. Nachrangvereinbarungen in anderen Rechtsordnungen .....	123
1. USA .....	123
2. Großbritannien .....	124
3. Spanien.....	124
E. Die kapitalmarktrechtlichen Anforderungen .....	127
I. Einleitung und Rechtslage bis 09.07.2015.....	127
1. Anwendungsbereich des Wertpapierprospektgesetzes (WpPG).....	127
2. Anwendungsbereich des Kapitalanlagegesetzbuchs (KAGB).....	128
3. Anwendungsbereich des Vermögensanlagengesetzes (VermAnlG) bis zum 09.07.2015.....	129
4. Ergebnis.....	130
II. Anwendungsbereich des VermAnlG seit 10.07.2015 .....	130
1. Einleitung.....	130
2. Bedeutung des Begriffs „Nachrangdarlehen“ in § 1 Abs. 2 Nr. 4 VermAnlG.....	131
a) Nachrang im Insolvenzverfahren.....	131
b) Nachrang außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	131
3. Öffentliches Angebot.....	132
a) Angebot.....	133
b) Öffentlich.....	134
aa) Hinführung zum Problem .....	134
bb) Eigene Meinung .....	136
(1) Kriterium des Bekanntseins .....	136
(a) Gesetzesbegründung.....	136
(b) Sinn und Zweck.....	136
(c) Wortlaut .....	137
(2) Kriterium des gezielten Auswählens und Ansprechens .....	137

4.	Kein Einlagengeschäft im Sinne des § 1 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 KWG.....	138
III.	Ausnahmen gemäß § 2 VermAnlG.....	138
1.	§ 2 Nr. 6 VermAnlG.....	139
a)	Verhältnis von § 2 Nr. 6 VermAnlG zu § 1 Abs. 2 VermAnlG.....	139
aa)	Grundsatz: Tatbestände des § 2 VermAnlG sind Ausnahmen vom Anwendungsbereich des § 1 VermAnlG.....	139
bb)	Ausnahme für § 2 Nr. 6 VermAnlG?.....	140
b)	Auslegung des Begriffs „begrenzter Personenkreis“.....	141
2.	§ 2 Nr. 3 VermAnlG.....	143
3.	§ 2 Nr. 1a VermAnlG.....	143
IV.	Befreiungen (§§ 2a ff. VermAnlG).....	143
1.	Schwarmfinanzierungen bzw. Crowdfunding (§ 2a VermAnlG).....	144
a)	Einführung.....	144
b)	Einzelheiten.....	144
2.	Befreiungen für soziale Projekte (§ 2b VermAnlG) sowie gemeinnützige Projekte und Religionsgemeinschaften (§ 2c VermAnlG).....	146
a)	Gemeinsamkeiten.....	146
b)	Spezielle Anforderungen für soziale Projekte (§ 2b Abs. 2 VermAnlG).....	147
c)	Spezielle Anforderungen für gemeinnützige Projekte und Religionsgemeinschaften (§ 2c VermAnlG).....	147
V.	Prospektpflicht (§ 6 VermAnlG) und -haftung (§ 20 f. VermAnlG).....	147
1.	Zweck der Prospektpflicht.....	147
2.	Anforderungen an den Vermögensanlagenverkaufsprospekt (§ 7 VermAnlG i.V.m. §§ 2 ff. VermVerkProspV).....	148
a)	Allgemeine Grundsätze.....	148
b)	Inhalt im Einzelnen.....	148
aa)	Hinweispflichten.....	148
bb)	Angaben.....	149

c)	Billigung durch die BaFin .....	150
3.	Ungeschriebene Ausnahme von der Prospektpflicht? .....	150
4.	Prospekthaftung .....	151
a)	Haftung für einen fehlerhaften oder unvollständigen Prospekt (§ 20 VermAnlG).....	151
aa)	Fehlerhaftigkeit oder Unvollständigkeit .....	151
bb)	Maßstab .....	152
cc)	Anspruchsgegner .....	152
dd)	Anspruchsberechtigte.....	153
ee)	Verschulden.....	153
ff)	Kenntnis oder grob fahrlässige Unkenntnis .....	153
gg)	Anspruchsinhalt .....	154
hh)	Haftungsausschluss oder -ermäßigung .....	154
ii)	Verjährung.....	154
b)	Haftung für das Fehlen eines Prospekts (§ 21 VermAnlG) .....	154
aa)	Anspruchsgegner .....	154
bb)	Anspruchsberechtigte.....	155
cc)	Verschulden.....	155
dd)	Kenntnis .....	156
ee)	Anspruchsinhalt .....	156
ff)	Haftungsausschluss oder Ermäßigung.....	156
gg)	Verjährung.....	156
5.	Nachtragspflicht gemäß § 11 VermAnlG .....	156
VI.	Pflicht zur Erstellung eines Vermögensanlagen- Informationsblattes (§ 13 VermAnlG) samt Haftung (§ 22 VermAnlG).....	157
1.	Anforderungen an das Vermögensanlagen-Informationsblatt .....	157
2.	Haftung nach § 22 VermAnlG.....	157
a)	Haftung für ein unrichtiges Vermögensanlagen- Informationsblatt (§ 22 Abs. 1 und 2 VermAnlG).....	158
b)	Haftung bei fehlendem Vermögensanlagen- Informationsblatt (§ 22 Abs. 4a S. 1 Nr. 1 VermAnlG).....	158



c) Haftung im Zusammenhang mit Hinweispflichten (§ 22 Abs. 4a Nrn. 1 und 2 VermAnlG).....	159
VII. Ad-hoc-Mitteilungspflicht (§ 11a VermAnlG).....	159
1. Allgemeines .....	159
2. Rechtsfolgen des Verstoßes .....	160
a) Ordnungswidrigkeit.....	160
b) Zivilrechtliche Haftung .....	160
aa) Schadensersatz wegen Pflichtverletzung (§ 280 Abs. 1 BGB).....	161
(1) Einleitung.....	161
(2) Rechtsnatur der Ad-hoc-Mitteilungspflicht des § 11a VermAnlG .....	163
(a) Subordinationstheorie.....	164
(b) Modifizierte Subjektstheorie (Sonderrechtstheorie).....	165
(c) Interessentheorie .....	166
(aa) Gesetzesbegründung.....	166
(bb) Wortlaut.....	167
(cc) Systematik .....	167
(aaa) Vergleich mit § 15 WpHG aF....	167
(bbb) Vergleich mit Art. 17 MAR und § 15 WpHG nF .....	169
(ccc) Stellung im VermAnlG.....	171
(ddd) Abdingbarkeit.....	171
(dd) Ergebnis.....	172
(d) Gesamtergebnis .....	172
(3) Verhältnis des Aufsichtsrechts zum Zivilrecht.....	172
(a) Theorie der Doppelnormen.....	173
(b) Theorie der Ausstrahlungswirkung .....	174
(c) Rechtsprechung des BGH.....	175
(d) Ergebnis .....	176
bb) Schadensersatz aus Deliktsrecht .....	176
cc) Rechtspolitische Kritik an § 11a VermAnlG.....	179

VIII.	Weitere für Nachrangdarlehen maßgebliche Einzelheiten nach dem VermAnlG .....	181
1.	Laufzeit und Kündigungsfrist .....	181
2.	Widerrufsrecht .....	184
3.	Werbung.....	184
IX.	Überleitungsvorschriften für Nachrangdarlehen.....	185
X.	Die ungeschriebene bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung .....	185
1.	Einleitung.....	185
2.	Prospekt im Sinne der bürgerlich-rechtlichen Prospekthaftung .....	187
3.	Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung im engeren Sinne .....	189
a)	Verhältnis zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung.....	189
aa)	Im Anwendungsbereich des VermAnlG.....	189
bb)	Im Anwendungsbereich von Ausnahmen gemäß § 2 VermAnlG.....	191
cc)	Im Anwendungsbereich von Befreiungen gemäß §§ 2a ff. VermAnlG .....	192
dd)	Bei nicht vom VermAnlG erfassten Prospekten .....	193
b)	Voraussetzungen und Rechtsfolge .....	195
4.	Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung im weiteren Sinne ...	199
a)	Verhältnis zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung.....	199
b)	Voraussetzungen und Rechtsfolgen.....	199
F.	Anwendbarkeit des Bankaufsichtsrechts (KWG) .....	201
I.	Einleitung .....	201
II.	Rechtslage vor Inkrafttreten des KASG .....	202
III.	Rechtslage nach Inkrafttreten des KASG.....	203
1.	Auswirkungen der Ansichten zum früheren Recht auf Nachrangdarlehen.....	203
2.	Eigener Ansatz zur neuen Rechtslage.....	205
a)	Abgrenzung nach Sinn und Zweck.....	205
b)	Dogmatische Konstruktion .....	207
c)	Weitere Argumente .....	207
d)	Ermittlung des banküblichen Zinssatzes .....	208

G. Behandlung des Nachrangdarlehensgebers als Gesellschafter? .....	209
I.    Einleitung .....	209
II.   Anwendbarkeit der für Eigenkapital geltenden Regelungen.....	209
1. Zurechnung einer Gesellschafterstellung .....	209
2. „Gesellschaftergleiche Dritte“ .....	210
a) Rechtsprechung und Literatur.....	211
b) Eigene Stellungnahme .....	212
III.  Anwendbarkeit des Gesellschafterdarlehensrechts .....	215
1. Exkurs: Recht der Gesellschafterdarlehen .....	215
a) Allgemeines.....	215
b) Verhältnis zum vertraglichen Rangrücktritt.....	216
2. Darlehensgeber ist zugleich Gesellschafter .....	217
3. Darlehensgeber ist nicht zugleich Gesellschafter.....	217
a) Einleitung.....	217
b) Zurechnung der Gesellschafterstellung.....	218
c) „Gesellschaftergleiche Dritte“ .....	219
aa) Tradierte Fallgruppe .....	219
bb) Neue Fallgruppe .....	220
(1) BGH und Teile der Literatur.....	220
(2) Eigene Stellungnahme .....	222
H. Insolvenzzrechtliche Aspekte des Nachrangdarlehens .....	225
I.    Insolvenzanfechtung .....	225
1. Nach den allgemeinen Regeln (§§ 130, 131 und 133 InsO) .....	225
2. Anfechtung nach § 134 Abs. 1 InsO .....	225
a) Vereinbarung des Nachrangs im Insolvenzverfahren.....	226
b) Vereinbarung eines Nachrangs außerhalb des Insolvenzverfahrens.....	226
aa) Ansicht des BGH und der Literatur .....	227
bb) Eigene Stellungnahme .....	227
(1) Einwendung aus Nachrangvereinbarung außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	227
(2) „Rechtsgrundlos“ gleich „Unentgeltlich“ .....	228

3.	Anfechtung nach § 135 InsO .....	230
a)	Allgemein .....	230
b)	Im Falle eines Rangrücktritts in den Rang des § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO .....	230
aa)	Bork .....	230
bb)	Eigene Stellungnahme .....	231
(1)	Direkte Anwendung .....	231
(2)	Analoge Anwendung .....	232
(3)	Privatautonome Vereinbarung .....	233
II.	Passivierung im Überschuldungsstatus (§ 19 Abs. 2 S. 2 InsO) .....	234
1.	Gesellschafter oder gesellschaftergleicher Dritter ist Darlehensgeber .....	235
a)	Ansichten in Literatur und Rechtsprechung .....	235
b)	Eigene Stellungnahme .....	238
aa)	Auslegung .....	238
bb)	Rechtsfortbildung .....	239
2.	(Echter) Dritter ist Darlehensgeber .....	241
a)	Lösungsmöglichkeiten .....	241
b)	Analoge Anwendung des § 19 Abs. 2 S. 2 InsO .....	242
aa)	Planwidrige Regelungslücke .....	242
bb)	Vergleichbare Interessenlage .....	243
(1)	Begründung .....	243
(2)	Einwendung Bitters .....	244
c)	Erfordernis einer überschuldungsvermeidenden Durchsetzungssperre .....	245
III.	Passivierung im Liquiditätsstatus (§ 17 Abs. 2 S. 1 InsO) .....	245
1.	Einleitung .....	245
2.	Liquiditätswahrende Durchsetzungssperren .....	246
3.	Analoge Anwendung des § 19 Abs. 2 S. 2 InsO .....	247
4.	Auswirkungen eines Rangrücktritts im Sinne des § 19 Abs. 2 S. 2 InsO auf den Liquiditätsstatus .....	248
a)	Rangrücktritt im Insolvenzverfahren (§ 39 Abs. 2 InsO) .....	249

aa) Vorliegen einer fälligen Zahlungspflicht im Sinne des § 17 Abs. 2 S. 1 InsO .....	249
bb) Teleologische Reduktion des § 17 Abs. 2 S. 1 InsO .....	250
b) Überschuldungsvermeidende Durchsetzungssperre.....	251
J. AGB-rechtliche Würdigung.....	253
I. Kontrollfreiheit gemäß § 310 Abs. 4 S. 1 BGB .....	253
II. Die Unklarheitenregel (§ 305c Abs. 2 BGB).....	254
III. Überraschende Klausel (§ 305c Abs. 1 BGB).....	254
1. Allgemeine Voraussetzungen der Norm .....	254
a) Ungewöhnliche Regelung .....	255
b) Überraschungseffekt .....	256
2. Leitlinien für Nachrangdarlehen .....	257
a) Anlegerhorizont.....	257
b) Berücksichtigung von Prospektangaben bzw. Angaben in einem Vermögensanlagen-Informationsblatt .....	257
aa) Berücksichtigung von außerhalb der Vertragsurkunde liegenden Umständen im Allgemeinen .....	258
bb) Angaben in einem Pflichtdokument .....	258
(1) Prospekt gemäß § 6 VermAnlG .....	258
(2) Vermögensanlagen-Informationsblatt gemäß § 13 Abs. 1 VermAnlG.....	259
cc) Angaben in einem freiwillig erstellten Prospekt.....	259
c) Vertragsüberschrift „Nachrangdarlehen“ .....	260
aa) Nachrangvereinbarung im Insolvenzverfahren.....	260
bb) Nachrangvereinbarung außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	260
(1) Literatur und Rechtsprechung.....	260
(2) Eigene Stellungnahme .....	261
d) Ausschluss des Überraschungseffekts bei Erkennbarkeit des unternehmerischen Risikos.....	262
aa) Rechtsprechung .....	262
(1) OLG Schleswig vom 5.2.2009 – 5 U 106/08 .....	262

	(2) BGH vom 20.2.2014 – IX ZR 137/13 .....	263
	bb) Folgerungen für sonstige Fälle, in denen ein Nachrang im Insolvenzverfahren (§ 39 Abs. 2 InsO) vereinbart wurde.....	264
	cc) Folgerungen auch für Fälle, in denen eine vorinsolvenzliche Durchsetzungssperre vereinbart wurde? .....	264
IV.	Inhaltskontrolle (§§ 307 ff. BGB).....	265
	1. Eröffnung der Inhaltskontrolle (§ 307 Abs. 3 S. 1 BGB).....	265
	a) Rechtsprechung .....	265
	aa) Allgemein zu § 307 Abs. 3 S. 1 BGB.....	265
	bb) Zu Nachrangdarlehen .....	266
	cc) Zu Genussrechten .....	267
	(1) „Klößner-Urteil“ des BGH vom 5.10.1992 – II ZR 172/91.....	267
	(2) Urteil des BGH vom 29.4.2014 – II ZR 395/12.....	268
	(3) Widerspruch zur Rechtsprechung bei Nachrangdarlehen?.....	268
	b) Literatur.....	269
	aa) Poelzig .....	270
	bb) Primozic/Schaaf .....	271
	cc) Habersack und Bork.....	271
	dd) Bitter .....	272
	c) Eigene Stellungnahme.....	272
	aa) Maßgebliches Abgrenzungskriterium.....	272
	bb) Bestimmung des Vorliegens des Abgrenzungskriteriums.....	274
	cc) Klauseln, die Gegenstand der Aufmerksamkeit beider Parteien sind.....	275
	dd) Vergleich mit Lage bei Sachen.....	275
	ee) Die Ansicht Bitters .....	277
	ff) Dogmatische Konstruktion.....	278
	(1) Auslegung.....	278
	(2) Analoge Anwendung .....	279

gg) Ergebnis .....	280
2. Inhaltskontrolle (§ 307 Abs. 1 S. 1 und 2 BGB) .....	280
a) Unangemessene Benachteiligung (§ 307 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 BGB) .....	280
aa) Allgemeine Grundlinien des § 307 Abs. 1 S. 1 und Abs. 2 BGB .....	281
(1) Allgemeine Interessenabwägung (§ 307 Abs. 1 S. 1 BGB) .....	281
(2) Regelbeispiele (§ 307 Abs. 2 Nrn. 1 und 2 BGB) .....	282
(3) Prüfungsmaßstab .....	282
bb) Anwendung auf Nachrangdarlehen .....	283
(1) § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB .....	283
(a) Abweichung von Rechtsvorschriften .....	283
(b) Wesentliche Grundgedanken der gesetzlichen Regelung .....	284
(aa) Nachrangvereinbarung im Insolvenzverfahren .....	284
(bb) Nachrangvereinbarung außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	285
(cc) Ergebnis .....	286
(c) Interessenabwägung .....	286
(aa) Kontroll- und Mitwirkungsrechte .....	287
(aaa) Einleitung .....	287
(bbb) Stellungnahme .....	289
(bb) Zinsargument (Preisargument) .....	290
(aaa) Im Allgemeinen .....	290
(bbb) Bei Nachrangdarlehen .....	292
(cc) Weitere beachtliche Aspekte .....	293
(2) § 307 Abs. 1 S.1 BGB .....	294
b) Transparenzgebot (§ 307 Abs. 1 S. 2 BGB) .....	294
aa) Allgemeine Grundsätze .....	294
bb) Berücksichtigung von außerhalb der Vertragsurkunde liegenden Angaben .....	295

cc)	Verwendung von Rechtsbegriffen.....	296
(1)	Allgemeines.....	297
(2)	Anwendung auf Nachrangdarlehen .....	297
(a)	Nachrangvereinbarung im Insolvenzverfahren (§ 39 Abs. 2 InsO).....	297
(b)	Nachrangvereinbarung außerhalb des Insolvenzverfahrens .....	298
V.	Folgen der Nichteinbeziehung oder Unwirksamkeit einer Klausel (§ 306 BGB).....	299
1.	Grundsatz: Wirksamkeit des Vertrags im Übrigen .....	300
2.	Inhalt des wirksam gebliebenen Vertrags .....	300
a)	Dispositives Gesetzesrecht als Ersatz .....	300
b)	Ergänzende Vertragsauslegung? .....	301
3.	Unwirksamkeit des ganzen Vertrages (§ 306 Abs. 3 BGB).....	302
a)	Interessenabwägung.....	302
b)	Kriterien .....	303
aa)	Zinssatz.....	303
bb)	Erhalt der Darlehensvaluta .....	303
cc)	Zwecke einer Rangrücktrittsklausel.....	304
dd)	Vorhersehbarkeit der Nichteinbeziehung bzw. Unwirksamkeit.....	305
ee)	Entgegenstehende Interessen des Vertragspartners des AGB-Verwenders.....	306
K.	Bilanzielle Behandlung beim Nachrangdarlehensnehmer .....	307
I.	Handelsbilanz.....	307
1.	Darlehensrückzahlungsanspruch.....	307
a)	Ansatz.....	307
b)	Ausweis.....	310
c)	Bewertung .....	313
2.	Zinszahlungsanspruch .....	313
II.	Steuerbilanz .....	313
1.	Darlehensrückzahlungsanspruch.....	313
2.	Zinszahlungsanspruch .....	315



III.	IAS/IFRS-Bilanz .....	316
1.	Ausweis .....	317
2.	Ansatz .....	317
3.	Bewertung .....	318
IV.	US-GAAP-Bilanz .....	319
L.	Eigenmittelanforderungen im Aufsichtsrechtsrecht von Banken und Versicherungen .....	321
I.	Banken .....	321
II.	Versicherungen .....	323
M.	Steuerliche Behandlung beim Darlehensgeber .....	327
N.	Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....	329
I.	Abschnitt B: Einleitung .....	329
II.	Abschnitt C: Das Nachrangdarlehen als Mezzanin- bzw. Hybridkapital .....	329
III.	Abschnitt D: Die Nachrangvereinbarung im Nachrangdarlehensvertrag .....	330
IV.	Abschnitt E: Die kapitalmarktrechtlichen Anforderungen .....	331
V.	Abschnitt F: Anwendbarkeit des Bankaufsichtsrechts (KWG) .....	332
VI.	Abschnitt G: Behandlung des Nachrangdarlehensgebers als Gesellschafter .....	333
VII.	Abschnitt H: Insolvenzrechtliche Aspekte des Nachrangdarlehens .....	334
VIII.	Abschnitt J: AGB-rechtliche Würdigung .....	335
IX.	Abschnitt K: Bilanzielle Behandlung beim Nachrangdarlehensnehmer .....	337
X.	Abschnitt L: Eigenmittelanforderungen im Aufsichtsrechtsrecht von Banken und Versicherungen .....	337
XI.	Abschnitt M: Steuerliche Behandlung beim Darlehensgeber ...	338
O.	Literaturverzeichnis .....	339