

# Kapitalmarktrecht

von

**Dr. Dörte Poelzig**

o. Professorin an der Universität Hamburg

3. Auflage 2023



# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
Literaturverzeichnis .....	XXIX

## 1. Teil: Einleitung und Grundlagen

<b>§ 1. Definition, Ziele und Aufgaben des Kapitalmarktrechts .....</b>	<b>2</b>
I. Recht des Kapitalmarktes .....	2
1. Kapitalmarkt als Markt für Finanzinstrumente .....	3
2. Segmente des Kapitalmarktes .....	4
3. Akteure des Kapitalmarktes .....	7
II. Ziele und Aufgaben des Kapitalmarktrechts .....	12
1. Funktionsfähigkeit des Kapitalmarktes und institutioneller Anlegerschutz .....	12
2. Individueller Anlegerschutz .....	15
3. Durchsetzung .....	16
III. Kapitalmarktrechtliches Informationsmodell .....	17
1. Ökonomischer Ausgangspunkt: Markteffizienzhypothese .....	17
2. Kapitalmarktrechtliches Regulierungsbedürfnis .....	18
3. Grenzen des Informationsmodells .....	21
<b>§ 2. Überblick über die Regeln des Kapitalmarktrechts .....</b>	<b>23</b>
I. Internationales Kapitalmarktrecht .....	24
II. Europäisches Kapitalmarktrecht .....	24
1. Lamfalussy II-Verfahren .....	24
2. Richtlinien und Verordnungen .....	27
3. Harmonisierungsgrad .....	29
4. Tendenzen im europäischen Kapitalmarktrecht .....	30
III. Nationales Kapitalmarktrecht .....	31
1. Gesetze .....	31
2. Sonstige Rechtsgrundlagen .....	33
IV. Verhältnis zu anderen Rechtsgebieten .....	33
V. Kapitalmarktrecht als öffentliches Recht und/oder Privatrecht .....	35
<b>2. Teil: Finanzinstrumente als Produkte des Kapitalmarktes</b>	
<b>§ 3. Wertpapiere iSd § 2 Abs. 1 WpHG .....</b>	<b>39</b>
I. Begriff .....	39
1. Zivilrechtlicher Wertpapierbegriff .....	40
2. Kapitalmarktrechtlicher Wertpapierbegriff .....	42

II. Aktien iSd § 2 Abs. 1 Nr. 1 WpHG .....	44
1. Aktie als Finanzinstrument .....	44
2. Aktie als Mitgliedschaft in der AG .....	45
III. Aktien vergleichbare Anteile und Aktien vertretende Hinterlegungsscheine iSd § 2 Abs. 1 Nr. 2 WpHG .....	45
IV. Schuldtitel iSd § 2 Abs. 1 Nr. 3 WpHG .....	46
V. Kryptowerte (Token) .....	50
<b>§ 4. Investmentvermögensanteile iSd § 1 Abs. 1 KAGB .....</b>	<b>52</b>
I. Begriff .....	53
II. Unterscheidung von Investmentvermögen .....	57
1. OGAW und AIF .....	57
2. Offene und geschlossene Investmentvermögen .....	58
3. Spezialinvestmentvermögen und Publikumsinvestmentvermögen .....	59
4. Inländische und ausländische Investmentvermögen .....	60
III. Zulässige Anlagen von Investmentvermögen .....	61
1. OGAW, §§ 192–213 KAGB .....	61
2. AIF, §§ 214–292 KAGB .....	61
IV. Zulässige Rechtsformen der Investmentvermögen .....	64
1. Zulässige Rechtsformen offener Investmentvermögen ...	65
2. Zulässige Rechtsformen geschlossener Investmentvermögen .....	67
V. „Investmentdreieck“ .....	68
1. Anleger im „Investmentdreieck“ .....	69
2. Kapitalverwaltungsgesellschaften („Fondsvehikel“) .....	70
3. Verwahrstelle .....	71
<b>§ 5. Vermögensanlagen iSd § 1 Abs. 2 VermAnlG .....</b>	<b>72</b>
I. Begriff .....	72
II. Ausnahmen .....	75
<b>§ 6. Sonstige Finanzinstrumente .....</b>	<b>76</b>
I. Derivative Geschäfte iSd § 2 Abs. 3 WpHG .....	76
1. Begriff .....	76
2. Funktionen und Risiken von Derivaten .....	79
3. Regelungen .....	80
II. Geldmarktinstrumente iSd § 2 Abs. 2 WpHG .....	81
<b>3. Teil: Marktinfrastruktur</b>	
<b>§ 7. Börse als organisierter Markt .....</b>	<b>83</b>
I. Organisation und Betrieb der Börsen .....	84
1. Organisation der Börse .....	84
2. Aufgaben der Börse und des Börsenträgers .....	85
3. Börsenteilnehmer .....	86

4. Marktsegmente .....	88
II. Zulassung von Wertpapieren zur Börse .....	88
1. Vor- und Nachteile einer Börsenzulassung .....	89
2. Gesellschaftsrechtliche Maßnahmen zur Vorbereitung einer Börsenzulassung .....	90
3. Zulassung und Einbeziehung von Wertpapieren .....	92
4. Platzierung und Preisfindung .....	96
5. Notierung an der Börse (Einführung) .....	98
III. Der Börsenhandel aus zivilrechtlicher Perspektive .....	98
1. Zustandekommen eines Effktengeschäfts (Verpflichtungsgeschäfte) .....	99
2. Die Erfüllung der Effktengeschäfte (Verfügungsgeschäfte) .....	101
IV. Rückzug von der Börse (Delisting) .....	103
1. Unechtes Delisting (Cold Delisting) .....	104
2. Das Zwangsdelisting .....	104
3. Echtes Delisting (reguläres Delisting) .....	105
<b>§ 8. Private Handelsplätze und OTC-Handel .....</b>	<b>112</b>
I. Multilaterale Handelssysteme (MTF) .....	112
II. Organisierte Handelssysteme (OTF) .....	114
III. Systematische Internalisierer (SI) .....	115
<b>§ 9. Pflichten der Handelsplatzbetreiber und beim OTC-Handel .</b>	<b>116</b>
I. Handelstransparenz .....	116
II. Aufzeichnungs- und Meldepflichten .....	118
<b>§ 10. Differenzierung der Pflichten nach Handelsplätzen .....</b>	<b>119</b>
<b>4. Teil: Regeln am Primärmarkt</b>	
<b>§ 11. Spezialgesetzliche Prospektpflichten und -haftung .....</b>	<b>121</b>
I. Spezialgesetzliche Prospektpflicht und -haftung bei Wertpapieren .....	122
1. Anwendungsbereich .....	123
2. Prospektpflicht gem. Art. 3 ProspektVO .....	124
3. Verwaltungsrechtliche Maßnahmen und Sanktionen der BaFin .....	138
4. Spezialgesetzliche Prospekthaftung .....	138
II. Spezialgesetzliche Prospektpflicht und -haftung bei Investmentvermögensanteilen .....	164
1. Publikumsinvestmentvermögen .....	165
2. Spezial-AIF .....	169
III. Spezialgesetzliche Prospektpflicht und -haftung bei Vermögensanlagen .....	170
1. Anwendungsbereich .....	170

2. Prospekt- und Informationspflichten des Anbieters .....	171
3. Verwaltungsrechtliche Maßnahmen und Sanktionen .....	173
4. Spezialgesetzliche Prospekthaftung gem. §§ 20 ff. Verm-AnIG .....	173
IV. Zusammenfassung .....	175
1. Prospektpflicht .....	175
2. Prospekthaftung .....	176
<b>§ 12. Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung .....</b>	<b>177</b>
I. Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung ieS .....	177
1. Voraussetzungen .....	178
2. Rechtsfolgen .....	180
3. Verhältnis zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung .....	182
II. Bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung iwS (uneigentliche Prospekthaftung) .....	187
1. Voraussetzungen und Rechtsfolgen .....	188
2. Verhältnis zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung .....	189
III. Deliktsrechtliche Prospekthaftung .....	191
1. Prospekthaftung gem. § 823 Abs. 2 BGB iVm § 264a Abs. 1 StGB .....	191
2. Prospekthaftung gem. § 826 BGB .....	193
3. Verhältnis zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung .....	194
<b>§ 13. Produktfreigabeverfahren (<i>Product Governance</i>) .....</b>	<b>195</b>
I. <i>Product Governance</i> bei der Herstellung .....	196
II. <i>Product Governance</i> beim Vertrieb .....	197
<b>5. Teil: Regeln am Sekundärmarkt</b>	
<b>1. Kapitel: Marktmissbrauchsrecht ieS</b>	
<b>§ 14. Insiderhandelsverbot gem. Art. 14 MAR .....</b>	<b>201</b>
I. Zweck des Insiderhandelsverbots .....	201
II. Begriff der Insiderinformation (Art. 7 MAR) .....	203
1. Präzise Information (Kurspezifität) .....	204
2. Bezug zum Emittenten oder Finanzinstrument .....	214
3. Fehlende öffentliche Bekanntheit .....	215
4. Eignung zur erheblichen Kursbeeinflussung (Kursrelevanz) .....	217
5. Besondere Insiderinformationen .....	222
III. Insidereigenschaft .....	225
1. Verfügen über Insiderinformationen .....	225
2. Primär- und Sekundärinsider .....	225
3. Verantwortlichkeit juristischer Personen .....	227
IV. Verbotstatbestände .....	230
1. Insidergeschäfte (Art. 8 Abs. 1; 14 lit. a) MAR) .....	230

2. Empfehlung und Verleitung (Art. 8 Abs. 2; 14 lit. b) MAR) .....	237
3. Unrechtmäßige Offenlegung (Art. 10, 14 lit. c) MAR) ...	238
V. Subjektiver Tatbestand .....	247
<b>§ 15. Marktmanipulationsverbot gem. Art. 15 MAR .....</b>	<b>248</b>
I. Anwendungsbereich .....	249
II. Systematik .....	250
III. Manipulationstatbestände .....	251
1. Handels- und handlungsgestützte Marktmanipulationen (Art. 12 Abs. 1 lit. a), b) MAR) .....	251
2. Informationsgestützte Marktmanipulationen (Art. 12 Abs. 1 lit. c) MAR) .....	257
3. Referenzwertmanipulationen (Art. 12 Abs. 1 lit. d) MAR) .....	260
4. Manipulationen im Hochfrequenzhandel .....	261
IV. Subjektiver Tatbestand .....	262
<b>§ 16. Rechtsfolgen von Verstößen gegen Art. 14, 15 MAR .....</b>	<b>265</b>
I. Straf- und aufsichtsrechtliche Maßnahmen und Sanktionen .....	265
1. Pflichten von Marktteilnehmern zur Verfolgung und Aufdeckung .....	265
2. Strafrechtliche Sanktionen .....	268
3. Verwaltungsrechtliche Sanktionen der BaFin .....	270
II. Zivilrechtliche Folgen von Verstößen .....	273
1. Nichtigkeit der Geschäfte .....	273
2. Schadensersatzanspruch gem. § 823 Abs. 2 BGB .....	274
3. Schadensersatzanspruch gem. § 826 BGB .....	275
<b>§ 17. EU-Leerverkaufs-VO .....</b>	<b>277</b>
I. Begriff des Leerverkaufs und Regelungszweck .....	278
II. Verbot ungedeckter und Transparenz gedeckter Leerverkäufe .....	280
<b>2. Kapitel: Veröffentlichungspflichten</b>	
<b>§ 18. Ad-hoc-Publizitätspflicht gem. Art. 17 MAR .....</b>	<b>284</b>
I. Tatbestand der Veröffentlichungspflicht .....	284
1. Den Emittenten unmittelbar betreffende Information ...	285
2. Kenntnis und Unverzüglichkeit der Veröffentlichung ...	286
3. Art, Umfang und Form der Veröffentlichung .....	288
4. Aufschieb der Veröffentlichung .....	291
5. Veröffentlichungstatbestand nach Art. 17 Abs. 8 MAR .	300
II. Ad-hoc-Publizitätspflicht gem. § 11a VermAnlG .....	302

<b>§ 19. Managers' Transactions gem. Art. 19 MAR</b> .....	304
I. Melde- und Veröffentlichungspflicht .....	304
1. Inhalt und Zweck .....	304
2. Meldepflichtige Adressaten .....	305
3. Meldepflichtige Geschäfte .....	307
4. Meldung und Veröffentlichung .....	310
II. Zeitlich begrenztes Handelsverbot .....	311
1. Inhalt .....	312
2. Erlaubnis .....	313
<b>§ 20. Regelpublizität gem. §§ 114 ff. WpHG</b> .....	315
I. Jahresfinanzbericht .....	315
II. Halbjahresfinanzbericht .....	316
<b>§ 21. Rechtsfolgen von Verstößen gegen Veröffentlichungspflichten</b> .....	318
I. Rechtsfolgen von Verstößen gegen Art. 17 MAR .....	318
1. Bußgeldrechtliche Sanktionen .....	318
2. Zivilrechtliche Schadensersatzansprüche .....	319
II. Rechtsfolgen von Verstößen gegen Art. 19 MAR .....	342
III. Rechtsfolgen von Verstößen gegen §§ 114 ff. WpHG .....	343
<b>3. Kapitel: Sonderrecht der börsennotierten Aktiengesellschaften</b>	
<b>§ 22. Beteiligungspublizität gem. §§ 33 ff. WpHG</b> .....	345
I. Normzweck und Entstehungsgeschichte .....	345
II. Systematik der Mitteilungspflichten .....	347
III. Die Mitteilungspflichten nach §§ 33, 38 f. WpHG .....	348
1. Mitteilungspflicht gem. § 33 WpHG .....	348
2. Mitteilungspflicht gem. § 38 WpHG .....	357
3. Mitteilungspflichten bei Zusammenrechnung gem. § 39 WpHG .....	360
4. Ausnahmen .....	360
IV. Erfüllung der Mitteilungs- und Veröffentlichungspflichten .....	364
1. Frist, Form und Inhalt .....	364
2. Konkurrenzen .....	365
3. Veröffentlichungspflichten des Ermittenten .....	366
V. Rechtsfolgen bei Verstößen gegen §§ 33 ff. WpHG .....	366
1. Bußgeldrechtliche Sanktionen .....	366
2. Rechtsverlust nach § 44 WpHG .....	367
3. Schadensersatzansprüche .....	374
VI. Inhaber wesentlicher Beteiligungen, § 43 WpHG .....	375
1. Adressaten .....	375
2. Inhalt der Mitteilung .....	376
3. Befreiung .....	377
4. Sanktionen .....	378

§ 23. Übernahmerecht .....	379
I. Grundlagen .....	380
1. Sinn und Zweck .....	380
2. Anwendungsbereich .....	382
3. Grundsätze .....	383
4. Regelungssystematik des WpÜG .....	385
II. Das Angebotsverfahren gem. §§ 10–28 WpÜG .....	390
1. Entscheidung zur Angebotsabgabe .....	390
2. Veröffentlichung der Angebotsunterlage .....	392
3. Finanzierungsbestätigung .....	400
4. Stellungnahme der Zielgesellschaft .....	401
5. Annahme des Angebots .....	402
III. Besonderheiten bei Übernahme- und Pflichtangeboten .....	404
1. Pflicht zur Abgabe eines öffentlichen Angebots gem. § 35 Abs. 2 WpÜG .....	405
2. Das Gebot der angemessenen Gegenleistung gem. § 31 WpÜG (iVm § 39 WpÜG) .....	411
3. Pflichten des Vorstands der Zielgesellschaft .....	419
4. Der übernahmerechtliche Squeeze-out .....	428
IV. Exkurs: Übernahmesonderrecht im KAGB .....	434
1. Anwendungsbereich .....	434
2. Beteiligungstransparenz .....	435
3. Pflichten bei Kontrollerwerb .....	436
§ 24. Sonderaktienrecht für börsennotierte Aktiengesellschaften ...	437
I. Entsprechenserklärung gem. § 161 AktG .....	437
II. Transparenzpflichten .....	438

## 6. Teil: Finanzintermediäre

§ 25. Wertpapierdienstleistungsunternehmen .....	442
I. Wertpapierdienstleistungsunternehmen .....	442
II. Wertpapierdienstleistungen .....	443
1. Finanzkommissionsgeschäft, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 1 WpHG .....	443
2. Eigenhandel und Eigengeschäfte, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 2 und S. 6 WpHG .....	444
3. Anlagevermittlung, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 4 WpHG .....	445
4. Abschlussvermittlung, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 3 WpHG .....	446
5. Anlageberatung, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 10 WpHG .....	447
6. Finanzportfolioverwaltung, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 7 WpHG .....	449
7. Emissions- und Platzierungsgeschäft, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 5 und Nr. 6 WpHG .....	450
8. Betrieb eines multilateralen oder organisierten Handels- systems, § 2 Abs. 8 S. 1 Nr. 8 und Nr. 9 WpHG .....	451



III. Wertpapierneben dienstleistungen, § 2 Abs. 9 WpHG .....	452
IV. Kundenkategorisierung (§ 67 WpHG) .....	453
<b>§ 26. Verhaltensregeln gem. §§ 63 ff. WpHG .....</b>	<b>455</b>
I. Allgemeine Interessenwahrungspflicht (§ 63 Abs. 1 WpHG) .....	456
II. Pflichten zur Vermeidung von Interessenkonflikten .....	457
1. Pflicht zur Vermeidung bzw. Offenlegung von Interessenkonflikten (§ 63 Abs. 2 und 3 WpHG) .....	458
2. Verbot der Annahme von Zuwendungen (§ 70 WpHG) .....	460
3. Ausführung von Kundenaufträgen (§ 69 WpHG) .....	466
III. Informationspflichten .....	466
1. Allgemeine Informationspflichten (§ 63 Abs. 6–9 WpHG) .....	466
2. Besondere Informationspflichten bei der Anlageberatung (§ 64 Abs. 1 und 2 WpHG) .....	468
IV. Exploration und Geeignetheits- bzw. Angemessenheitsprüfung (§ 63 Abs. 10; 64 Abs. 3 und 4 WpHG) .....	470
1. Geeignetheitsprüfung bei Anlageberatung und Vermögensverwaltung .....	471
2. Angemessenheitsprüfung bei sonstigen Wertpapierdienstleistungen .....	478
V. Besondere Pflichten bei der Unabhängigen Honorar-Anlageberatung (§ 64 Abs. 5 und 6 WpHG) .....	482
VI. Berichtspflichten (§ 63 Abs. 12 WpHG) .....	484
VII. Rechtsfolgen von Verstößen .....	484
<b>§ 27. Organisationspflichten .....</b>	<b>493</b>
I. Allgemeine Organisationspflichten (§§ 80 WpHG; Art. 21–29 DelVO (EU) 2017/565) .....	494
1. Vermeidung von Interessenkonflikten .....	495
2. Beschwerdemanagement .....	496
3. Pflicht zur Verhinderung von Mitarbeitergeschäften Art. 28, 29 DelVO (EU) 2017/565) .....	496
4. Algorithmischer Handel .....	498
5. Honoraranlageberater .....	498
6. Produktfreigabeverfahren .....	499
II. Geschäftsleiterpflichten (§ 81 WpHG) .....	502
III. Pflicht zur bestmöglichen Kundenausführung (§ 82 WpHG, Art. 64–66 Delegierte VO (EU) 2017/565) .....	502
IV. Aufzeichnungspflichten (§ 83 WpHG) .....	504
V. Schutz der Kundengelder (§ 84 WpHG; Art. 49, 63 DelVO (EU) 2017/565) .....	506
VI. Anforderungen an Mitarbeiter (§ 87 WpHG) .....	507
VII. Rechtsfolgen von Verstößen .....	507

§ 28. Regulierung der kollektiven Vermögensverwaltung .....	508
§ 29. Nachhaltiges Finanzwesen (Sustainable Finance) .....	510
I. Offenlegungspflichten nach der Offenlegungs-VO .....	511
1. Anwendungsbereich .....	511
2. Tätigkeitsbezogene Offenlegungspflichten .....	512
3. Produktbezogene Offenlegungspflichten .....	514
II. Transparenzpflichten nach der Taxonomie-VO .....	516
1. Anwendungsbereich der Taxonomie-VO .....	517
2. Ökologische Nachhaltigkeit einer Investition .....	518
3. Produktbezogene Transparenzpflichten für Finanz- marktteilnehmer und Finanzberater .....	521
4. Berichts- und Offenlegungspflichten für Unternehmen von öffentlichem Interesse .....	522
<b>7. Teil: Informationsintermediäre</b>	
§ 30. Anlageempfehlungen .....	524
I. Anlageempfehlungen und Anlagestrategieempfehlungen .....	525
II. Verhaltenspflichten .....	526
III. Sanktionen .....	528
§ 31. Ratingagenturen .....	529
I. Rating und Ratingagenturen .....	529
II. Pflichten nach der Ratingverordnung .....	531
1. Vermeidung von Interessenkonflikten .....	531
2. Qualitätsanforderungen .....	532
III. Rechtsfolgen von Verstößen .....	532
1. Beaufsichtigung der Ratingtätigkeit durch ESMA .....	532
2. Zivilrechtliche Sanktionen .....	534
<b>8. Teil: Durchsetzung des Kapitalmarktrechts</b>	
§ 32. Kapitalmarktaufsichtsrechtliche Durchsetzung .....	535
I. Aufbau der Kapitalmarktaufsicht .....	535
1. Europäische Wertpapier- und Marktaufsichtsbehörde (ESMA) .....	536
2. Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (BaFin) .....	538
II. Aufsicht des Kapitalmarktes durch BaFin nach dem WpHG .....	539
1. Ermittlungs- und Aufsichtsbefugnisse gem. §§ 6 ff. WpHG .....	539
2. Sanktionen .....	546
3. Verordnungs- und Richtlinienbefugnis .....	553
4. Rechtsschutz .....	554

III. Aufsicht über Börsen und Handelsplätze .....	558
1. Börsenaufsichtsbehörden .....	558
2. Handelsüberwachungsstelle .....	559
<b>§ 33. Kapitalmarktzivilprozessrecht (KapMuG) .....</b>	<b>560</b>
I. Regelungszweck und Rechtsnatur .....	560
II. Anwendungsbereich (§ 1 KapMuG) .....	561
III. Zuständigkeit des Ausgangsgerichts .....	563
1. Sachliche Zuständigkeit .....	563
2. Örtliche Zuständigkeit .....	563
IV. Verfahrensablauf nach dem KapMuG .....	566
1. Vorlageverfahren vor dem Prozessgericht (§§ 2–8 KapMuG) .....	566
2. Musterverfahren vor dem OLG (§§ 9–21 KapMuG) .....	569
3. Bindungswirkung im Ausgangsverfahren .....	572
<b>9. Teil: Kapitalmarktrecht der Kryptowerte</b>	
<b>§ 34. Markets in Crypto-assets Regulation (MiCAR) .....</b>	<b>578</b>
I. Einleitung und Grundlagen .....	578
1. Gegenstand der MiCAR .....	579
2. Ziele .....	580
3. Anwendungsbereich .....	580
II. Kryptowerte als Produkte der Kryptomärkte .....	582
1. Stablecoins .....	583
2. Utility-Token .....	583
III. Marktinfrastruktur .....	584
IV. Regeln am Primärmarkt .....	585
1. Voraussetzungen des öffentlichen Angebots von Kryp- towerten .....	586
2. Haftung für das Kryptowert-Whitepaper .....	595
3. Verbraucherrechte .....	597
V. Regeln am Sekundärmarkt .....	598
1. Marktmissbrauchsrecht ieS .....	599
2. Veröffentlichungspflichten .....	606
VI. Krypto-Dienstleister .....	608
1. Krypto-Dienstleister .....	608
2. Krypto-Dienstleistungen .....	610
<b>Anhang: Schemata .....</b>	<b>615</b>
<b>Sachverzeichnis .....</b>	<b>627</b>