

Inhaltsverzeichnis

1. Einleitung	11
2. Anlageberatung	16
2.1. Begriff der Anlageberatung	16
2.1.1. Klassische (provisionsbasierte) Anlageberatung	16
2.1.2. Honoraranlageberatung	18
2.2. Abgrenzung von ähnlichen Dienstleistungsformen	21
2.2.1. Vermögensverwaltung	22
2.2.2. Anlageverwaltung	23
2.2.3. Anlagevermittlung	24
2.2.4. „Execution only“-Geschäft	27
2.2.5. Auskunft, Information und Werbung	29
2.2.6. Kreditberatung	30
2.3. Exkurs: „Robo-Advice“	31
2.3.1. Einordnung der „Robo-Advice“	33
2.3.2. Widerruf des Beratungsvertrags bei „Robo-Advice“	37
2.3.3. „Flucht“ aus der Anlageberatung?	40
2.4. Zwischenergebnis	41
3. Überblick über Kapitalanlagen	43
3.1. Effekten	43
3.2. Finanzinstrumente	43
3.3. Unverbriefte Kapitalanlagen – insb. Investmentvermögen	45
4. Anleger- und Verbraucherschutz	48
4.1. Kapitalanleger als Verbraucher	48
4.2. Das Informationsmodell als Grundlage des Anlegerschutzes	51
4.3. Zwischenergebnis	57

5. Beweismaß und Beweislast.....	59
5.1. Beweismaß und Beweiswürdigung	60
5.2. Behauptungs- und Beweislast.....	65
5.3. Beweislastumkehr.....	68
5.4. Beweiserleichterungen	71
5.4.1. Anscheinsbeweis	71
5.4.2. Tatsächliche Vermutung	73
5.4.3. Sekundäre Darlegungslast.....	76
5.5. Zwischenergebnis	78
 6. Eigenständiger Anlageberatungsvertrag oder vorvertragliches Schuldverhältnis?	 80
6.1. Rechtsprechung: konkludenter Anlageberatungsvertrag	80
6.2. Alternativmodelle	83
6.3. Rechtsgebietsübergreifende Betrachtung	84
6.4. Stellungnahme	86
6.5. Beweislastverteilung.....	89
6.6. Zwischenergebnis	90
 7. Die Pflichten des Anlageberaters.....	 91
7.1. Die anleger- und objektgerechte Beratung.....	93
7.1.1. Anlegergerechte Beratung.....	94
7.1.2. Objektgerechte Beratung.....	96
7.2. Pflichten aus dem WpHG	97
7.2.1. Überblick über die Wohlverhaltenspflichten – §§ 63 f. WpHG ...	98
7.2.2. Dokumentationspflicht – § 64 Abs. 4 WpHG	98
7.3. Zwischenergebnis	102
 8. Pflichtverletzung	 104
8.1. Beweis der Pflichtverletzung.....	104
8.2. Beweislastumkehr beim Verstoß gegen die Dokumentationspflicht?	105
8.2.1. Zivilrechtliche Dokumentationspflicht	107

8.2.1.1.	Doppelnatur der WpHG-Pflichten.....	107
8.2.1.2.	Ausstrahlungswirkung	111
8.2.1.2.1.	§§ 63 ff. WpHG allgemein	111
8.2.1.2.2.	§ 64 Abs. 4 WpHG im Speziellen	114
8.2.1.3.	Ableitung aus dem konkludenten Beratungsvertrag.....	116
8.2.2.	Vorschlag einer Beweislastumkehr durch den Bundesrat	116
8.2.3.	Meinungsstand	118
8.2.4.	Rechtsgebietsübergreifende Betrachtung.....	119
8.2.4.1.	Versicherungsrecht	119
8.2.4.2.	Arztrecht	122
8.2.4.3.	Kreditrecht – insb. Wohnimmobilien-Verbraucherkredite.....	125
8.2.5.	Stellungnahme.....	127
8.2.5.1.	Keine Beweislastumkehr beim Beweis der Pflichtverletzung.	127
8.2.5.2.	Beweislastumkehr bei fehlender oder fehlerhafter Dokumentation?	129
8.2.5.3.	Dogmatische Begründung der Beweislastumkehr.....	138
8.3.	Zwischenergebnis	141
9.	Kausalität	143
9.1.	Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens.....	145
9.2.	Natur der Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens	147
9.2.1.	XI. Zivilsenat: Beweislastumkehr	148
9.2.2.	IX. Zivilsenat: Anscheinsbeweis.....	153
9.2.3.	Sonderproblematik: Entscheidungskonflikte	154
9.3.	Rechtsgebietsübergreifende Betrachtung	156
9.3.1.	Arztrecht.....	157
9.3.2.	Versicherungsrecht.....	165
9.4.	Stellungnahme	167
9.4.1.	Unterlassen oder aktives Tun?	167
9.4.2.	Haftungsbegründende oder haftungsausfüllende Kausalität?	172
9.4.3.	Dogmatische Einordnung der Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens.....	178
9.4.3.1.	Ablehnung einer Beweislastumkehr	178

9.4.3.2. Weitere Lösungsansätze	183
9.4.3.3. Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens als Anscheinsbeweis	186
9.5. Zwischenergebnis	190
10. Sonstige Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs.....	192
10.1. Verschulden	192
10.2. Schaden.....	193
10.3. Verjährung	196
10.4. Mitverschulden	198
11. Gesetzliche Schadensersatzansprüche	200
11.1. § 823 Abs. 2 BGB	200
11.1.1. i.V.m. §§ 63 ff. WpHG	201
11.1.2. i.V.m. §§ 263, 264a StGB	204
11.2. § 826 BGB	207
12. Fazit und Thesen	209
Literaturverzeichnis.....	213