

Münsterische Beiträge zur Rechtswissenschaft

Band 59

Zinsrecht in Deutschland und England

Eine rechtsvergleichende Untersuchung

Von

Peter Wessels



Duncker & Humblot · Berlin

PETER WESSELS

Zinsrecht in Deutschland und England

Münsterische Beiträge zur Rechtswissenschaft

**Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Westfälischen Wilhelms-Universität in Münster durch die Professoren
Dr. Hans-Uwe Erichsen Dr. Helmut Kollhosser Dr. Jürgen Welp**

Band 59

Zinsrecht in Deutschland und England

Eine rechtsvergleichende Untersuchung

Von

Peter Wessels



Duncker & Humblot · Berlin

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

Wessels, Peter

Zinsrecht in Deutschland und England : eine
rechtsvergleichende Untersuchung / von Peter Wessels. —

Berlin: Duncker und Humblot, 1992

(Münsterische Beiträge zur Rechtswissenschaft; Bd. 59)

Zugl.: Münster (Westfalen), Univ., Diss., 1990/91

ISBN 3-428-07374-6

NE: GT

D 6

Alle Rechte vorbehalten

© 1992 Duncker & Humblot GmbH, Berlin 41

Fotoprint: Werner Hildebrand, Berlin 65

Printed in Germany

ISSN 0935-5383

ISBN 3-428-07374-6

Vorwort

Die vorliegende Schrift wurde von der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Westfälischen Wilhelms-Universität im Wintersemester 1990/91 als Dissertation angenommen. Sie entstand während meiner Tätigkeit als wissenschaftlicher Mitarbeiter am Münsterschen Institut für Internationales Wirtschaftsrecht sowie während eines sechsmonatigen Forschungsaufenthalts am Londoner Institute of Advanced Legal Studies. Rechtsprechung und Literatur sind bis zum Frühjahr 1991 berücksichtigt.

Dank gebührt an erster Stelle meinem verehrten Doktorvater, Herrn Prof. Dr. Bernhard Großfeld, für die stete, verständnisvolle Förderung der Arbeit. Für ihre Aufnahme in die vorliegende Schriftenreihe danke ich den Herausgebern, Prof. Dres. Helmut Kollhosser, Hans-Uwe Erichsen, Jürgen Welp. Der Konrad-Adenauer-Stiftung schulde ich Dank für ein Stipendium, das mir eine zügige Bearbeitung ermöglicht hat.

Berlin, im Juni 1991

Peter Wessels

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 17 |
| <i>1. Kapitel</i> | |
| Das Zinsproblem | 19 |
| A. Wortbedeutung "Zins" / "Interest" | 19 |
| I. Normalfall | 19 |
| II. Herkunft | 21 |
| 1. Zins | 21 |
| 2. Interest | 22 |
| B. Quelle des Zinses | 24 |
| I. Ausbeutung | 25 |
| II. Produktivität | 26 |
| III. Gewinn | 27 |
| IV. Zeit | 28 |
| 1. Sparen | 29 |
| 2. Kapital | 29 |
| C. Rechtserhebliche Probleme | 30 |
| I. Erfolgsdruck | 30 |
| II. Zinseszins | 30 |
| III. Überschaubarkeit | 31 |
| 1. Zinseszinsformel | 31 |
| 2. Exponentielles Wachstum | 32 |

| | |
|-----------------------------|----|
| 3. Maßgeblicher Saldo | 33 |
| IV. Angemessenheit | 34 |
| V. Anpassung | 35 |
| VI. Geldwert | 35 |
| D. Zusammenfassung | 35 |

2. Kapitel

Deutsches Zinsrecht 37

| | |
|--|----|
| A. Vertraglicher Zins | 37 |
| I. Zinsfreiheit | 37 |
| 1. Wegbereitung | 38 |
| 2. Keine Höchstsätze | 39 |
| 3. Formfreiheit | 40 |
| 4. Stillschweigen und ergänzende Auslegung | 40 |
| 5. Variabler Zins | 41 |
| II. Beschränkungen | 41 |
| 1. Zinseszinsverbot | 42 |
| 2. Schriftform und Effektivzinsangabe | 43 |
| a) Gesamtkosten | 44 |
| b) Berechnungsart | 45 |
| aa) 78er-Methode | 45 |
| bb) Finanzmathematische Methoden | 46 |
| cc) Zinsverzinsungszeit | 48 |
| c) Rechtsfolge | 49 |
| 3. Transparenzgebot | 49 |
| 4. Wucherzinsen | 51 |
| a) Tatbestände | 51 |
| b) Marktvergleich | 52 |
| c) Effektivzins | 54 |
| d) Risiko | 55 |
| e) Rechtsfolge | 56 |
| 5. Künftiges Vermögen | 56 |

| | |
|--------------------------------------|-----------|
| 6. Kündigungsrechte | 58 |
| 7. Zins und Schadenspauschale | 60 |
| B. Gesetzlicher Zins | 60 |
| I. Verzugszinsen | 60 |
| 1. Mindestschaden | 61 |
| 2. Weiterer Schaden | 62 |
| 3. Zinseszinsen | 64 |
| 4. Zukunftszinsen | 64 |
| 5. Besonderheiten bei Darlehen | 65 |
| a) Vertragsverzögerung | 65 |
| b) Vertragsauflösung | 66 |
| II. Prozeßzinsen | 68 |
| III. Mißbrauchszinsen | 68 |
| IV. Aufwendungszinsen | 68 |
| V. Rückgewährzinsen | 69 |
| VI. Sonstige Zinsen | 70 |
| C. Zinssätze | 71 |
| D. Die Zinsschuld | 72 |
| I. Selbständigkeit | 72 |
| II. Abhängigkeit | 72 |
| III. Erfüllungsreihenfolge | 73 |
| E. Der Zinsbegriff | 74 |
| I. Wiederkehr | 74 |
| II. Gewinnbeteiligung | 74 |
| III. Geld | 75 |

3. Kapitel

Englisches Zinsrecht

| | |
|--|-----------|
| | 76 |
| A. Konkursrechtlicher Hintergrund | 76 |
| I. Entwicklung | 77 |
| II. Auswirkung | 78 |
| B. Vertraglicher Zins | 78 |
| I. Zinsfreiheit | 78 |
| 1. Keine Höchstsätze | 79 |
| 2. Zinseszinsfreiheit | 80 |
| a) Grundregel | 80 |
| b) Entwicklung | 80 |
| 3. Formfreiheit | 81 |
| 4. Stillschweigen und Vertragsergänzung | 82 |
| 5. Variabler Zins | 83 |
| II. Beschränkungen | 84 |
| 1. Common Law: Clear Words | 85 |
| 2. Statute Law: Schriftform und Effektivzins | 86 |
| 3. Wucherzinsen | 87 |
| a) Equity: Unconscionable Bargains | 88 |
| b) Statute Law: Extortionate Credit Bargains | 89 |
| aa) Neuer Wortlaut | 90 |
| bb) Gesetzliche Vermutung | 91 |
| cc) Feststellung des Wucherzinses | 91 |
| dd) Rechtsfolge | 92 |
| ee) Ergebnis | 93 |
| 4. Ablösungsrecht | 93 |
| a) Common Law: Accelerated Payment | 93 |
| b) Statute Law: Early Settlement | 94 |
| 5. Zins und Schadenspauschale | 95 |
| a) Equity: Rule against Penalties | 95 |
| b) Statute Law: CCA s. 93 | 95 |
| C. Gesetzlicher Zins | 96 |

| | | |
|-------------------------------------|--|-----|
| | Inhaltsverzeichnis | 11 |
| I. Equity | | 96 |
| 1. Verzugszinsen | | 96 |
| 2. Mißbrauchszinsen | | 97 |
| 3. Aufwendungszinsen | | 98 |
| 4. Rückgewährzinsen | | 98 |
| 5. Sonstige Zinspflichten | | 100 |
| II. Statute Law | | 100 |
| 1. Allgemeine Ermessenszinsen | | 100 |
| 2. Urteilszinsen | | 102 |
| 3. Sonstige Zinspflichten | | 103 |
| D. Zinssätze | | 103 |
| E. Die Zinsschuld | | 105 |
| I. Selbständigkeit | | 105 |
| II. Abhängigkeit | | 105 |
| 1. Verjährung | | 105 |
| 2. Kreditsicherheiten | | 106 |
| 3. Internationales Privatrecht | | 106 |
| III. Erfüllungsreihenfolge | | 107 |
| F. Zinsbegriff | | 108 |
| <i>4. Kapitel</i> | | |
| | Ersatz verzugsbedingter Zinsschäden nach englischem Recht | 109 |
| A. Rechtsgrundlage im Statute Law | | 109 |
| B. Anspruchsgrundlage im Common Law | | 110 |
| I. Traditionelle Sicht | | 111 |

| | |
|--|-----|
| 1. Leitentscheidung | 112 |
| 2. Risiko des Geldmangels | 112 |
| II. Moderne Entwicklung | 113 |
| 1. Special Damages | 114 |
| 2. Weitere Entschärfung | 116 |
| III. Ungereimtheiten | 116 |
| 1. Normenkonkurrenz | 116 |
| 2. Gewichtsverlagerung | 118 |
| 3. Außervertragliche Geldschulden | 118 |
| C. Schadensberechnung | 119 |
| I. Statute Law | 119 |
| 1. Handelssachen | 119 |
| a) Gläubigergruppen | 120 |
| b) Einheitssatz | 120 |
| 2. Privater Bereich | 121 |
| II. Common Law | 122 |
| 1. Überdurchschnittliche Sollzinsen | 122 |
| 2. Entgangene Habenzinsen | 122 |
| a) Traditionelle Sicht | 123 |
| b) Entwicklung | 124 |
| c) Zweifel | 125 |
| 3. Zinseszinsen | 125 |
| 4. Nebenschäden | 126 |
| D. Besonderheiten bei Darlehensverträgen | 126 |
| I. Vertragsverzögerung | 126 |
| II. Vertragsauflösung | 128 |
| 1. Bankübliche Vereinbarungen | 128 |
| 2. Verbraucherschutz | 129 |
| 3. Verzinsung des Restsaldos | 130 |

| | |
|-----------------------------------|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 13 |
| 4. Zeitgrenze | 131 |
| E. Zeit nach dem Urteil | 131 |

5. Kapitel

| | |
|---|-----|
| Die wichtigsten Unterschiede und Gemeinsamkeiten | 132 |
| A. Vertraglicher Zins | 132 |
| I. Zinsfreiheit | 132 |
| II. Beschränkungen | 133 |
| III. Vergleich | 135 |
| B. Gesetzlicher Zins | 135 |
| C. Zinersatz bei Verzug | 136 |
| D. Zinsschuld und Zinsbegriff | 137 |
| E. Fazit | 138 |

Anhang

| | |
|---|-----|
| Computerprogramme zur Effektivzinsberechnung | 140 |
| A. Annuitätenmethode | 140 |
| B. 360-Tage-Methode | 142 |
| Literaturverzeichnis | 144 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|------------|--|
| A.C. | Law Reports, Appeal Cases |
| A.L.R. | Australian Law Reports |
| All E.R. | All England Law Reports |
| B.&C. | Barnwell & Cresswell |
| B.&P. | Bosanquet & Puller |
| B.&S. | Best & Smith |
| Beav. | Beavon |
| Bing. | Bingham |
| Bli. | Bligh |
| Bro.P.C. | Brown's Parliamentary Cases |
| c. | chapter |
| Can.Bar.R. | Canadian Bar Review |
| Car. | Carolus |
| Car.&M. | Carrington & Marshman |
| C.B. | Common Bench |
| C.B.,N.S. | Common Bench, New Series |
| CCA | Consumer Credit Act |
| C.C.L.R. | Consumer Credit Law Reports |
| C.L.Y.B. | Current Law Year Book |
| C.P. | Law Reports, Common Pleas Cases |
| C.P.D. | Law Reports, Common Pleas Division |
| C.P.R. | Canadian Patent Reports |
| Camp. | Campbell |
| Ch. | Law Reports, Chancery Division (1891 ff.) |
| Ch.D. | Law Reports, Chancery Division (1875 - 1890) |
| Ch.App. | Law Reports, Chancery Appeal Cases |
| Cl.&F. | Clark & Finnely |
| Cmd. | Command |
| Cr.&P. | Craig & Phillips |
| De G.M.&G. | De Gex, Macnaghten & Gordon |
| Doug. | Douglas |
| e contr. | e contrario |
| E.R. | English Reports |
| Edw. | Edward |
| Eliz. | Elizabeth |
| Esp. | Espinasse |
| Ex. | Exchequer Reports |
| Geo. | George |
| H.L. | Law Reports, English and Irish Appeals |
| Hen. | Henricus |
| Jac. | Jacobus |
| JK | Jura-Rechtssprechungskartei |
| K.B. | Law Reports, King's Bench |
| L.J.Ch. | Law Journal Reports, Chancery |
| L.J.K.B. | Law Journal Reports, King's Bench |
| L.J.Q.B. | Law Journal Reports, Queen's Bench |
| L.Q.R. | Law Quarterly Review |
| L.R. | Law Reports |

| | |
|--------------|---|
| L.R. A.&E. | Law Reports, Admiralty and Ecclesiastical Cases |
| L.T. | Law Times Reports |
| L.T.,N.S. | Law Times Reports, New Series |
| Lloyd's Rep. | Lloyd's List Law Reports |
| M.L.R. | Modern Law Review |
| M.&W. | Meeson & Welsby |
| Man.&G. | Manning & Granger |
| Moo.&M. | Moody & Malkin |
| ord. | order |
| P. | Law Reports, Probate Division (1875 - 1890) |
| P.D. | Law Reports, Probate Division (1891 - 1971) |
| Pr. | Price |
| P.W. | Peere Williams |
| Q.B. | Law Reports, Queen's Bench |
| reg. | regulation |
| s. | section, siehe |
| Sched. | Schedule |
| S.I. | Statutory Instruments |
| Taunt. | Taunton |
| v. | versus |
| V.L.R. | Victorian Law Reports |
| Var. | Variante |
| VerbrKrG | Verbraucherkreditgesetz |
| Vern. | Vernon |
| Ves.Jr. | Vesey Junior |
| Vict. | Victoria |
| W.L.R. | Weekly Law Reports |
| Will. | William |

Die übrigen Abkürzungen entsprechen:

Kirchner, Hildebert: Abkürzungsverzeichnis der Rechtssprache, 3. Aufl., Berlin u.a. 1983.

Zahlen ohne Zusatz sind Seitenzahlen.

Einleitung

Geld "arbeitet"; es "produziert" Zinsen. Ob das Recht diesen Vorgang billigt, ist eine alte Frage. Das deutsche Zivilrecht beantwortet sie - heute - mit Ja: Bei Verträgen herrscht Zinsfreiheit; das Gesetz selbst begründet Zinspflichten. Es erkennt so an, daß Zinsen in der modernen Geldwirtschaft alltäglich sind. Schon ein erster Blick ins Gesetz zeigt jedoch, daß die Verzinsung Grenzen hat: Sie darf nicht wucherisch sein; Zinseszinsen sind oft verboten; die gesetzlichen Zinssätze scheinen niedrig. Möglicherweise klingt das alte Mißtrauen gegenüber dem Zins nach.

Manche der Vorschriften alten Ursprungs werden von Zeit zu Zeit neu "entdeckt"¹ und neu "belebt"² (so § 247 BGB a.F., § 289 S. 1 BGB). Nach der "Renaissance" stellt sich oft die Frage, welchen Zweck solche Normen heute noch haben: Die gegenwärtige Bedeutung der Zinseszinsverbote etwa ist wenig geklärt. Der Streit um das seit 1977 wiederentdeckte Kündigungsrecht aus § 247 BGB rief sogar den Gesetzgeber auf den Plan. Aber auch auf scheinbar festem Boden (Wucher, Verzugszinsen, Hypothekendarlehen) gibt es immer wieder Überraschungen: bei der Berechnung des Effektivzinses ebenso wie bei der des Zinsschadens im Verzug. Das "Transparenzgebot", an dem der Bundesgerichtshof neuerdings zinssteigernde Klauseln mißt, soll gar ein rechtlicher "Quantensprung"³ sein. Das alles zeigt, daß die jahrhundertalte Zinsfrage immer noch zivilrechtlich bedeutsam ist.

Die bisherige wissenschaftliche Diskussion wirft auf sie nur Schlaglichter: so bei der Überprüfung und Abwicklung von Ratenkrediten. Es lohnt daher, das deutsche Zinsrecht zusammenhängend zu untersuchen und nach seinem Wertungsgehalt zu fragen. Ein Vergleich mit englischem Zinsrecht macht ihn besonders deutlich. Dabei können freilich nicht alle Rechtsfragen behandelt werden, bei denen Zinsen eine Rolle spielen. Nach einer allgemeinen Beleuchtung des Zinsproblems müssen Vergleichspunkte genügen, um die einzelnen Rechtsordnungen zu kennzeichnen. Besondere Aufmerksamkeit verdient dabei die Effektivzinsberechnung: Eine EG-Richtlinie gibt den Mitgliedstaaten auf, für sie eine einheitliche Methode zu entwickeln. Schwerpunktmäßig wird auch der Zinersatz bei Verzug behandelt; denn

¹ *Palandt-Putzo* Anm. 1 a zu § 609 a BGB.

² *Löwisch*, Zinseszinsverbot 26.

³ *Bruchner* 1876.

dieses Problem ist in Deutschland wie in England der wichtigste Kampfschauplatz⁴ des Zinsrechts.

Der Rechtsvergleich dient dem besseren Verständnis des eigenen Rechts. Er zeigt, wie zinsrechtliche Aufgaben verschieden zu lösen sind. Er ist schließlich der erste Schritt zur Rechtsvereinheitlichung. Diese ist in Europa auf schuldrechtlichem Gebiet in Gang gekommen; sie steht auch im Zinsrecht an.⁵

⁴ Kennzeichnend BGH NJW 1988, 1967, 1969: "kaum noch überschaubare Fülle von Meinungen und Gegenmeinungen in der Rechtsprechung ... und im Schrifttum".

⁵ Vgl. die Begründung der EG-Richtlinie "Verbraucherkredit" (87/102/EWG), NJW 1988, 1959.

1. Kapitel

Das Zinsproblem

Der Zins entscheidet in Shakespeares "Kaufmann von Venedig"¹ über Leben und Tod: Ein Stück Fleisch "ganz nah dem Herzen" verkörpert ihn. Die rechtsgeschichtliche Bedeutung hebt Josef Kohler² hervor: "Die schwierige Frage des Zinses" habe "die Menschheit jahrhundertlang bewegt und das ganze wirtschaftliche Leben aufs tiefste ergriffen." Die Frage hat sich ethisch bis heute nicht erledigt: Angesichts der drückenden Schuldenlasten vieler ärmerer Länder wird das Zinsnehmen als solches mißbilligt ("Wer Zinsen nimmt, nimmt dem anderen etwas weg ..."³). Zur internationalen Schuldenkrise ist häufig zu hören, die Schulden seien längst beglichen, "nur" die Zinsen stünden noch aus. Auf nationaler Ebene hat kürzlich das OLG Stuttgart die lebenslange Zinsverschuldung mit der lebenslangen Freiheitsstrafe verglichen.⁴ Die ethische Sensibilität gegenüber dem Zins scheint zu wachsen. Sie beeinflusst mittelbar auch das Recht als ethisches Minimum. Zinsrechtliche Fragen stellen sich zur Zeit in Deutschland wie in England. Vor dem Vergleich der Antworten muß man sich das Problem vor Augen führen.

A. Wortbedeutung "Zins" / "Interest"

Dabei ist zunächst zu klären, was mit "Zins" oder "Interest" gemeint ist. Denn bereits die Sprache mag das Zinsproblem erhellen.

I. Normalfall

Jeder Bankkunde verbindet Vorstellungen mit dem Wort "Zins". Sie liegen wohl nicht fern von der englischen juristischen Definition: a sum paya-

¹ 4. Akt, 1. Szene.

² Kohler 48.

³ Kirchentagsbroschüre 113.

⁴ OLG Stuttgart NJW 1988, 833, 835: "Vergleichbarkeit der Situationen".