

CFAC – Schriften zur Luftfahrt

Herausgegeben von Prof. Dr. Roland Müller und Dr. Andreas Wittmer

Band 3

Maya McNally

Recht der Sicherung und der Finanzierung von Luftfahrzeugen

**Unter besonderer Berücksichtigung des Übereinkommens
über internationale Sicherungsrechte an beweglicher
Ausrüstung und des Protokolls betreffend Besonderheiten
der Luftfahrzeugausrüstung (Kapstadt 2001)**



Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis	XXIX
Materialienverzeichnis	XXXIX
Internetverzeichnis	XLI
Einleitung	1
I. Einführung in die Thematik	1
A. Wirtschaftliche Ausgangslage	1
B. Asset based-Finanzierung	1
C. Internationalprivatrechtliche Ausgangslage	2
1. Situs-Regel	2
2. Genfer Abkommen	3
D. Kapstadt-Konvention	4
II. Untersuchungsgegenstand, Methodik und Zielsetzung	4
A. Untersuchungsgegenstand und Methodik	4
B. Zielsetzung	6
Erster Teil: Grundlagen	9
§ 1 Grundlagen der Kapstadt-Konvention	9
I. Entstehung	9
A. Ausarbeitung	9
B. Interdisziplinäre Zusammenarbeit	10
1. UNIDROIT	10
2. ICAO	11
3. IATA	11
4. Aviation Working Group (AWG)	12
II. Annahme und Inkrafttreten	12
A. Annahme anlässlich der Diplomatischen Konferenz	12
B. Unterzeichnung	13
C. Inkrafttreten	13
D. Zustimmungsverfahren in der Schweiz	15
III. Regelungsstruktur	16
A. Übereinkommen und Protokoll	16
1. Zwei-Stufen-Modell	16
2. Verhältnis von Übereinkommen und Luftfahrtprotokoll	17
B. Vorbehalte und Erklärungen	17

§ 2 Grundlagen des Schweizer Luftrechts und des Genfer Abkommens	19
I. Gesetzliche Grundlagen	19
A. Luftfahrtgesetz und Luftfahrtverordnung	20
1. Übersicht	20
2. Inhalt	20
B. Luftfahrzeugbuchgesetz und Vollziehungsverordnung	21
1. Übersicht	21
2. Inhalt	22
II. Begriff des Luftfahrzeugs	22
III. Schweizerisches Registrierungssystem	23
A. Luftfahrzeugregister	23
1. Voraussetzungen der Registrierung	23
2. Registrierung und Wirkung	25
B. Luftfahrzeugbuch	26
1. Voraussetzungen der Eintragung	26
2. Wirkung der Eintragung	27
IV. Genfer Abkommen	28
A. Einführung	28
B. Anerkennung dinglicher Rechte an Flugzeugen	29
C. Verhältnis zur Kapstadt-Konvention	30
D. Zwischenergebnis	31
Zweiter Teil: Sicherung und Finanzierung von Luftfahrzeugen	33
§ 3 Luftfahrzeugverschreibung und gesetzliche Pfandrechte	33
I. Luftfahrzeugverschreibung	33
A. Vorbemerkungen	33
1. Zweck und Regelung	33
2. Entstehung	34
3. Ausgestaltung	34
a) Registerpfandrecht	34
b) Spezialitätsprinzip	36
aa) Spezialität hinsichtlich des Pfandobjekts	36
bb) Spezialität hinsichtlich der Forderung	36
c) Akzessorietätsprinzip	37
B. Errichtung und Untergang	37
1. Errichtung	37
a) Pfandvertrag	37
b) Eintragung im Luftfahrzeugbuch	38
aa) Anmeldung	38
bb) Eintragung	39
cc) Absolutes Eintragungsprinzip	39
dd) Kausalitätsprinzip	40
ee) System der festen Pfandstelle	40
ff) Nachrückungsrecht	41
2. Untergang	42
a) Vereinbarung der Parteien	42
b) Untergang der Forderung	42

c)	Streichung des Luftfahrzeugs aus dem Luftfahrzeugbuch	43
aa)	Löschung des Luftfahrzeugs im Luftfahrzeugregister	44
bb)	Dereliktion	45
cc)	Ausserbuchlicher Eigentumserwerb	45
d)	Untergang des Luftfahrzeugs	46
C.	Wirkungen	46
1.	Umfang der Pfandhaft	46
a)	Bestandteile	47
aa)	Rechtliche Einheitsbehandlung	47
bb)	Legaldefinition	47
b)	Zugehör	48
aa)	Dispositive Sonderrechtsfähigkeit	48
bb)	Legaldefinition	49
c)	Sonderregelung für Triebwerke	50
aa)	Qualifikation als Bestandteile	50
bb)	Qualifikation als Zugehör	51
cc)	Keine gesonderte buchliche Verpfändung	52
dd)	Zwischenergebnis	52
d)	Ersatzpfandrecht	53
aa)	Fremdversicherung	54
bb)	Eigenversicherung	55
e)	Erträge aus Leasing-, Charter- und Beförderungsverträgen	55
2.	Befriedigung aus dem Pfand	56
a)	Art der Befriedigung	56
aa)	Verwertungsrecht	56
bb)	Verbot der Verfallsabrede	56
b)	Umfang der Sicherung	57
c)	Keine Verjährung	57
3.	Sicherungsbefugnisse	58
4.	Drittpfandverhältnis	58
a)	Pfandbestellung für fremde Schuld	58
b)	Veräußerung eines verpfändeten Luftfahrzeugs	59
D.	Ausdehnung auf Ersatzteillager	60
1.	Vorbemerkungen	60
2.	Rechtliche Qualifikation	61
3.	Begründung	61
4.	Wirkung	62
5.	Untergang	63
6.	Zwischenergebnis	63
E.	Zwangsvollstreckung	64
1.	Einleitung	64
2.	Zuständigkeit	65
3.	Einleitungsverfahren	65
a)	Betreibungsbegehren	65
b)	Beneficium excussionis realis	66
c)	Zahlungsbefehl	66
d)	Zahlungsfrist	67
e)	Amtliche Verwaltung und Verwahrung	67
aa)	Amtliche Verwaltung	67

bb)	Startverbot und amtliche Verwahrung	68
f)	Fakultative Verfügungsbeschränkung	70
4.	Vollstreckungsverfahren	71
a)	Verwertungsbegehren	71
b)	Aufschub der Verwertung	71
c)	Obligatorische Verfügungsbeschränkung	72
d)	Vorbereitung der Verwertung	72
aa)	Schätzung	72
bb)	Steigerungspublikation	73
cc)	Bekanntmachung	74
dd)	Lastenverzeichnis	74
ee)	Lastenbereinigungsverfahren	75
ff)	Neuschätzung	76
gg)	Steigerungsbedingungen	76
e)	Durchführung der Verwertung	77
aa)	Versteigerung	78
bb)	Beschwerde	78
cc)	Eigentumsübergang	79
dd)	Zahlungsverzug des Ersteigerers	79
ee)	Freihandverkauf	80
f)	Verteilung des Steigerungserlöses	81
aa)	Verteilungsplan	81
bb)	Pfandausfallschein	82
5.	Zwischenergebnis	82
II.	Gesetzliche Pfandrechte	83
A.	Allgemeines	83
B.	Entstehung	83
1.	Voraussetzung	83
2.	Entstehung	84
C.	Wirkungen	86
1.	Privilegierung	86
2.	Umfang	86
III.	Zusammenfassung	87
IV.	Zwischenergebnis	87
§ 4	Sicherungsmöglichkeiten ausserhalb des Luftfahrzeugbuchs	89
I.	Sicherungsübereignung	89
II.	Eigentumsvorbehalt	90
A.	Luftfahrzeuggegenstände	90
1.	Eigentumsvorbehalt an Luftfahrzeugen	90
2.	Eigentumsvorbehalt an Triebwerken	91
B.	Eintrag im Eigentumsvorbehaltsregister	92
C.	Zusammenfassung	93
§ 5	Leasing	95
I.	Leasing von Luftfahrzeuggegenständen	95
A.	Typische Transaktionsstrukturen	96
B.	Registrierung von Leasingverträgen	97

1.	Eintragung im Luftfahrzeugregister	97
2.	Vormerkung im Luftfahrzeugbuch	97
C.	Triebwerke als Leasingobjekte	98
1.	Triebwerke mit Bestandteilsqualität	98
2.	Triebwerke mit Zugehörqualität	99
II.	Erscheinungsformen beim Investitionsgüterleasing	99
A.	Finanzierungsleasing	100
1.	Merkmale	100
2.	Rechtliche Qualifikation	101
3.	Wirtschaftliches Eigentum und handelsrechtliche Bilanzierung	103
4.	UNIDROIT-Leasingkonvention	104
a)	Übersicht	104
b)	Anwendungsbereich	104
c)	Inhalt	105
d)	Vorrang anderer Abkommen	106
5.	Lease In Lease Out	106
B.	Operatingleasing	107
1.	Merkmale	107
2.	Rechtliche Qualifikation	107
3.	Wirtschaftliches Eigentum und handelsrechtliche Bilanzierung	108
4.	Unterleasing	108
C.	Sale and Lease Back	109
1.	Struktur	109
2.	Verbot der Mobiliarhypothek bei Zweiparteiengeschäften	109
III.	Zwischenergebnis	110
A.	Zusammenfassung	110
B.	Vergleich des Finanzierungsleasing und der pfandgesicherten Darlehensfinanzierung	111
Dritter Teil: Bestellung internationaler Sicherungsrechte		113
§ 6 Anwendungsbereich der Kapstadt-Konvention		113
I.	Sachlicher Anwendungsbereich	113
A.	Luftfahrzeuggegenstände	113
1.	Flugzeugzellen	114
a)	Legaldefinition	114
b)	Zivilluftfahrzeuge	115
c)	Vergleich mit dem sachlichen Anwendungsbereich des LBG	115
2.	Flugzeugtriebwerke	116
a)	Legaldefinition	117
b)	Rechtliche Qualifikation und Sicherungsmöglichkeiten	118
aa)	Sonderrechtsfähigkeit unter der Kapstadt-Konvention	118
bb)	Schweizer Sonderregelung	118
cc)	Lösungsansätze für den Systembruch	120
c)	Zwischenergebnis	122
3.	Hubschrauber	123
a)	Legaldefinition	123
b)	Vergleich mit dem Anwendungsbereich des LBG	124

B. Sonderrechtsfähigkeit eingefügter Einzelteile	124
C. Zwischenergebnis	126
II. Persönlicher und räumlich-persönlicher Anwendungsbereich	126
A. Persönlicher Anwendungsbereich	126
B. Räumlich-persönlicher Anwendungsbereich	127
1. Anknüpfung an den Sitz des Schuldners	127
2. Alternative Anknüpfung an den Registerstaat	128
3. Konstellationen	129
4. Implikationen für die Schweiz	130
III. Zeitlicher Anwendungsbereich	131
A. Übergangsbestimmung von Art. 60 CIME	131
1. Grundsatz der Nichtanwendbarkeit auf schon bestehende Rechte	132
2. Ausnahme mittels einer Erklärung	132
a) Ort, an dem sich der Schuldner befindet	133
b) Mindestfrist zum Interessenausgleich zwischen den Gläubigern	133
c) Wirksamkeit der Erklärung	134
d) Interessenausgleich zwischen den Gläubigern	135
B. Zwischenergebnis	135
§ 7 Begründung internationaler Sicherungsrechte	136
I. Vereinbarung i.S.v. Art. 2 Abs. 2 CIME	136
A. Nationales Basisrechtsgeschäft	136
1. Sicherungsvereinbarung	137
a) Luftfahrzeugverschreibung	137
b) Sicherungsübereignung	138
c) Andere Sicherungsformen	138
d) Reform des Mobiliarsicherungsrechts	139
2. Vereinbarung eines Eigentumsvorbehalts	139
3. Leasingvertrag	140
B. Qualifikationsschwierigkeiten	141
1. Unterschiedliche Qualifikation nationaler Verträge	141
2. Einheitliche Behandlung unterschiedlicher Rechtsfiguren	142
II. Formvorschriften von Art. 7 CIME	143
A. Schriftstück	144
1. Schriftlichkeit	144
2. Gesonderter Sicherungsvertrag	145
B. Verfügungsbefugnis des Schuldners	146
1. Allgemeines	146
2. Vertretung	147
C. Identifizierung des Sicherungsgegenstands	147
D. Angabe der gesicherten Verpflichtung bei der Sicherungsvereinbarung	148
E. Zwischenergebnis	148
III. Nationale Sicherungsinstitute und internationale Sicherungsrechte	149
A. Bestand schweizerischer Sicherungsinstrumente	149
B. Auswirkungen der unterschiedlichen Entstehungsvoraussetzungen	150
1. Nationales Sicherungsrecht als Grundlage	151
2. Konventionseigenes Sicherungsrecht	152

C.	Umsetzung der Kapstadt-Konvention in der Schweiz	153
Vierter Teil:	Eintragung und Rangordnung von Rechten	155
§ 8	Eintragung von Rechten	155
I.	Grundlagen	155
A.	Internationales Register	156
1.	Organisation	156
2.	Führung	157
3.	Eingangsstellen	158
B.	Form der Eintragung	159
II.	Wirkung	160
A.	Rechtsvergleichende Analyse	160
1.	Perfektionierung des internationalen Sicherungsrechts	160
2.	Vergleich mit Schweizer Recht	161
a)	Eintragung einer Luftfahrzeugverschreibung im Luftfahrzeugbuch	161
b)	Eintragung eines Eigentumsvorbehalts im Eigentumsvorbehaltsregister	161
c)	Eintragung eines Leasingvertrags im Luftfahrzeugbuch	161
B.	Verkehrsschutz	162
1.	Lastenfreier Erwerb eines Gegenstands	162
2.	Verletzung des Genfer Abkommens	164
III.	Voraussetzungen	164
A.	Eintragung	164
1.	Zustimmung	164
2.	Identifizierung des Sicherungsgegenstands und der Parteien	165
B.	Zeitpunkt und Dauer der Wirksamkeit	166
C.	Änderung, Verlängerung und Löschung der Eintragung	167
1.	Änderung und Verlängerung	167
2.	Löschung	167
IV.	Zwischenergebnis	168
§ 9	Rangordnung von Rechten	170
I.	Regelung der Priorität	170
A.	Rangordnung konkurrierender Rechte	170
1.	Vorrang eingetragener Rechte vor nicht eingetragenen Rechten	170
2.	Prinzip der Alterspriorität	171
3.	Vergleich mit dem System der festen Pfandstelle	171
B.	Rangordnung nicht eingetragener Rechte	172
C.	Rang abgeleiteter Rechte	173
D.	Zwischenergebnis	173
II.	Rechtsgeschäftliche Änderung der Rangordnung	174
III.	Rangfolge von Ersatzleistungen	174
A.	Ersatzleistungen an internationalen Sicherungsrechten	174
B.	Vergleich mit dem Ersatzpfandrecht der Luftfahrzeugverschreibung	175
IV.	Kompatibilität der Registrierungssysteme	176

§ 10 Weitere eintragungsfähige Rechte	178
I. Künftige internationale Sicherungsrechte	178
II. Rechte aufgrund von Erklärungen der Vertragsstaaten	179
A. Eintragungsfähige gesetzliche Rechte	179
1. Wirkung	179
2. Partielle Privilegierung gesetzlicher Pfandrechte	180
B. Ohne Eintragung vorgehende Rechte	181
1. Erklärung nach Art. 39 Abs. 1 lit. a CIME	181
a) Begriffe	181
b) Privilegierung	182
c) Grundsätzliche Privilegierung gesetzlicher Pfandrechte	182
2. Erklärung nach Art. 39 Abs. 1 lit. b CIME	183
C. Zwischenergebnis	184
III. Abtretungen und künftige Abtretungen internationaler Sicherungsrechte	184
A. Abtretung von abgesicherten Forderungen und internationalen Sicherungsrechten	185
1. Akzessorietät	185
a) Akzessorietät internationaler Sicherungsrechte	185
b) Vergleich mit der Akzessorietät der Luftfahrzeugverschreibung	186
2. Anwendbarkeit der Kapstadt-Konvention	186
a) Voraussetzungen der Anwendung	186
b) Verhältnis zum UN-Abtretungsübereinkommen	187
3. Umfang und Wirkung der Abtretung	188
a) Teilabtretung	188
b) Wirkung der Abtretung	188
4. Formerfordernisse	188
5. Rechte und Pflichten des Schuldners	189
a) Mitteilung und Zustimmung	189
b) Vergleich mit der Stellung des Schuldners nach Art. 167 OR	190
c) Einwendungen und Aufrechnung	191
6. Eintragung der Abtretung	191
7. Rangordnung	191
a) Rangordnung konkurrierender Abtretungen	191
b) Vorrang des Zessionars in Bezug auf abgesicherte Forderungen	192
8. Insolvenz des Zedenten	193
9. Sonderregeln zur Sicherungsabtretung	193
a) Forderungsübergang bei Erfüllung der Sicherungsabtretung	193
b) Rechte bei Nichterfüllung in Bezug auf eine Sicherungsabtretung	194
B. Künftige Abtretungen internationaler Sicherungsrechte	194
C. Zwischenergebnis	195
IV. Erwerb internationaler Sicherungsrechte durch gesetzlichen oder vertraglichen Forderungsübergang nach dem anzuwendenden Recht	196
V. Mitteilungen nationaler Sicherungsrechte	197
A. Grundsätzliche Anwendung auf innerstaatliche Rechtsgeschäfte	197

B.	Ausschlussklärung nach Art. 50 CIME	197
1.	Voraussetzungen	197
2.	Wirkungen	198
C.	Eintragung einer Mitteilung eines nationalen Sicherungsrechts	199
D.	Implikationen für die Schweiz	200
1.	Mitteilung einer Luftfahrzeugverschreibung	200
2.	Ausschlussklärung der Schweiz	200
E.	Zwischenergebnis	201
VI.	Veräusserungen und künftige Veräusserungen	202
A.	Anwendbarkeit des Übereinkommens	202
B.	Voraussetzungen der Eigentumsübertragung	203
1.	Formvorschriften	203
2.	Verstoss gegen Schweizer Sachenrecht	203
C.	Eintragung im internationalen Register	204
D.	Zusammenfassung	205
VII.	Rangrücktrittserklärungen	205
VIII.	Zusammenfassung	206
	Fünfter Teil: Internationale Sicherungsrechte in der Vollstreckung	207
	§ 11 Verwertung internationaler Sicherungsrechte	207
I.	Rechte bei Nichterfüllung	207
A.	Einführung	207
1.	Parteiautonomie	209
2.	Gerichtliche Entscheidung	209
a)	Erklärung nach Art. 54 Abs. 2 CIME	209
b)	Gerichtsstand	210
3.	Rechtsausübung in wirtschaftlich angemessener Weise	211
B.	Rechtsbehelfe im Allgemeinen	212
1.	Rechte des Sicherungsnehmers	213
a)	Art. 8 CIME	213
b)	Verteilung der Beträge	214
c)	Art. 9 CIME	215
d)	Vergleich mit den Rechtsbehelfen der Luftfahrzeugverschreibung	217
2.	Rechte des Vorbehaltsverkäufers und des Leasinggebers	217
C.	Luftfahrzeugspezifische Rechtsbehelfe	218
1.	Deregistrierung und Ausfuhr	218
2.	Rechtshilfe	218
D.	Zwischenergebnis	220
II.	Vorläufiger Rechtsschutz	221
A.	Übersicht	221
B.	Anordnungen	221
C.	Gerichtliche Zuständigkeit	222
D.	Schutz des Schuldners	223
1.	Auflagen zum vorläufigen Rechtsschutz	223
2.	Quiet Possession	223
E.	Ausschlussklärung	224

F. Zwischenergebnis	224
§ 12 Internationale Sicherungsrechte in der Insolvenz	226
I. Insolvenzordnung der Kapstadt-Konvention	226
A. Insolvenzfestigkeit internationaler Sicherungsrechte	226
1. Art. 30 Abs. 1 CIME	226
2. Art. 30 Abs. 2 CIME	228
3. Art. 30 Abs. 3 CIME	229
B. Rangordnung in der Insolvenz	230
C. Wahlrecht gemäss Art. XI AEP	230
1. Alternative A	232
2. Alternative B	233
3. Ausschlussklärung der Parteien	234
4. Zwischenergebnis	235
a) Zusammenfassung	235
b) Rechtsvergleich und Empfehlung	236
II. Internationale Sicherungsrechte im schweizerischen Konkurs	237
A. Gläubigerrechte im Konkurs des Schuldners	237
1. Rechte des Sicherungsgläubigers	237
a) Rechte des Pfandgläubigers	238
b) Rechte des Fiduziars	239
c) Rechte des Inhabers eines internationalen Sicherungsrechts	240
2. Rechte des Vorbehaltsverkäufers	240
3. Rechte des Leasinggebers	242
a) Eigentümer	242
b) Obligatorisch berechtigter Leasinggeber	242
4. Zwischenergebnis	243
B. Vertragseintritt der Konkursmasse	244
1. Darlehensvertrag	245
2. Vorbehaltskauf	246
3. Leasingvertrag	247
a) Finanzierungsleasing	247
b) Operatingleasing	247
C. Zwischenergebnis	248
Sechster Teil: Ergebnisse der Untersuchung	251
I. Zusammenfassung	251
A. Luftfahrzeugverschreibung des Luftfahrzeugbuchgesetzes	251
1. Allgemeines	251
2. Anwendungsbereich	251
3. Errichtung und Untergang	252
4. Rangfolge	252
5. Umfang der Pfandhaft	252
6. Triebwerke	253
7. Ersatzpfandrecht	253
8. Umfang der Sicherung	254
9. Ausdehnung auf Ersatzteillager	254
10. Sicherungsbefugnisse	254

11. Zwangsvollstreckung	255
12. Rechte des Pfandgläubigers im Schuldnerkonkurs	256
B. Sicherungsmöglichkeiten ausserhalb des Luftfahrzeugbuchs	257
1. Sicherungsübereignung	257
2. Eigentumsvorbehalt	257
C. Internationales Sicherungsrecht der Kapstadt-Konvention	258
1. Sachlicher Anwendungsbereich	258
2. Persönlicher und räumlich-persönlicher Anwendungsbereich	259
3. Zeitlicher Anwendungsbereich	260
4. Begründung internationaler Sicherungsrechte	260
5. Registrierung und Rangordnung	261
6. Vorläufiger Rechtsschutz	261
7. Rechte bei Nichterfüllung	262
8. Internationale Sicherungsrechte in der Insolvenz	262
9. Insolvenzverfahrensarten	263
10. Internationale Sicherungsrechte im schweizerischen Konkurs	263
II. Wichtigste Unterschiede	264
1. Einheitssachenrecht	264
2. Eingeschränkter sachlicher Anwendungsbereich	265
3. Triebwerke als selbstständige Sachen	266
4. Entstehung durch Vereinbarung	266
5. Rechtskraft des internationalen Registers	267
6. Kein numerus clausus	267
7. Prinzip der Alterspriorität	268
8. Grundsatz der Parteiautonomie bei der Verwertung	269
9. Vielzahl eintragungsfähiger Rechte	270
10. Insolvenzverfahren eigener Art	270
III. Auswirkungen der Kapstadt-Konvention auf die Luftfahrzeugverschreibung	271
IV. Bewertung und Ausblick	273
Anhang	275
Stichwortverzeichnis	277