

## ZBB 2006, 474

HWiG §§ 1, 3 (Fassung bis 30. 9. 2000); BGB §§ 123, 276 (Fb) a. F.

Aufklärungspflichtverletzung durch Wissensvorsprung bei institutionalisiertem Zusammenwirken zwischen kreditgebender Bank und Verkäufer (Folgerechtsprechung zu EuGH Rs C-350/02 und Rs C-229/04)

BGH, Urt. v. 16.05.2006 – XI ZR 48/04 (OLG Hamm), BKR 2006, 452

### Amtliche Leitsätze:

1. Auch angesichts der Urteile des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften vom 25. 10. 2005 (Rs C-350/03, *ZBB 2005, 436 = ZIP 2005, 1959 = ZfIR 2005, 815 = WM 2005, 2079, dazu EWiR 2005, 835 (Derleder), Schulte, und Rs C-229/04, ZBB 2005, 442 = ZIP 2005, 1965 = ZfIR 2005, 821 = WM 2005, 2086, dazu EWiR 2005, 837 (Derleder), Crailsheimer Volksbank)* verbleibt es dabei, dass der Darlehensgeber im Fall des wirksamen Widerrufs (§ 1 Abs. 1 HWiG) eines Realkreditvertrages gemäß § 3 Abs. 1 HWiG Anspruch auf Erstattung des ausgezahlten Nettokreditbetrages sowie auf dessen marktübliche Verzinsung hat (Fortsetzung von BGHZ 152, 331 = ZIP 2003, 64 = ZfIR 2003, 148 = ZVI 2002, 450, dazu EWiR 2003, 423 (Häuser)).
2. Der im Anschluss an die Urteile des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften vom 25. 10. 2005 (Rs C-350/03, *BB 2005, 436 = ZIP 2005, 1959 = ZfIR 2005, 815 = WM 2005, 2079, dazu EWiR 2005, 835 (Derleder), Schulte, und Rs C-229/04, ZBB 2005, 442 = ZIP 2005, 1965 = ZfIR 2005, 821 = WM 2005, 2086, dazu EWiR 2005, 837 (Derleder), Crailsheimer Volksbank*) in Rechtspre-

---

ZBB 2006, 475

chung und Literatur erwogene Schadensersatzanspruch des Verbrauchers wegen unterbliebener Widerrufserklärung scheidet jedenfalls in all den Fällen aus, in denen der Verbraucher bei Abschluss des Darlehensvertrages bereits an seine Erklärung zum Abschluss des Immobilienkaufvertrags gebunden ist.

3. In Fällen eines institutionalisierten Zusammenwirkens der kreditgebenden Bank mit dem Verkäufer oder Vertreiber eines finanzierten Objekts können sich Anleger unter erleichterten Voraussetzungen mit Erfolg auf einen die Aufklärungspflicht auslösenden konkreten Wissensvorsprung der finanziierenden Bank im Zusammenhang mit einer arglistigen Täuschung des Anlegers durch unrichtige Angaben der Vermittler, Verkäufer oder Fondsinitiatoren bzw. des Fondsprospekts über das Anlageobjekt berufen. Die eine eigene Aufklärungspflicht auslösende Kenntnis der Bank von einer solchen arglistigen Täuschung wird widerleglich vermutet, wenn Verkäufer oder Fondsinitiatoren, die von ihnen beauftragten Vermittler und die finanziierende Bank in institutionalisierter Art und Weise zusammenwirken, auch die Finanzierung der Kapitalanlage vom Verkäufer oder Vermittler angeboten wurde und die Unrichtigkeit der Angaben des Verkäufers, Fondsinitiators oder der für sie tätigen Vermittler bzw. des Verkaufs- oder Fondsprospekts nach den Umständen des Falles evident ist, so dass sich aufdrängt, die Bank habe sich der Kenntnis der arglistigen Täuschung geradezu verschlossen.