

Inhalt

Abkürzungsverzeichnis	XII
-----------------------	-----

Einleitung

I. Der internationale Boom der Finanzinnovationen	1
II. Wachsende Bedeutung der neuen Instrumente auch für die Bankdienstleistungen	4
III. Die wesentlichen Risiken	5
1. <i>Das Gegenpartei- oder Adressenrisiko</i>	6
2. <i>Das Marktrisiko</i>	7
IV. Themenstellung der Arbeit	8
1. <i>Untersuchungsschwerpunkte</i>	8
a) Widersprüchliche Behandlung von Optionsscheinen und Swaps	9
aa) <i>Optionsscheine</i>	10
bb) <i>Swaps</i>	13
b) Umfang der Information für den Erwerb der Börsentermingeschäftsfähigkeit	14
2. <i>Inhaltsbeschreibung</i>	15
1. Abschnitt: Die Vertragsbeziehung zwischen Bank und Kunde	17
I. Die Bedeutung der Bankdienstleistung für den Kunden	17
II. Rückblick	18

III. Der Vertrag zwischen der Bank und dem Kunden	19
IV. Sonderbedingungen für Börsentermingeschäfte	21
2. Abschnitt: Das Börsentermingeschäft	24
I. Historische Aspekte	24
1. <i>Vor dem Börsengesetz von 1896</i>	24
2. <i>Nach dem Börsengesetz von 1896</i>	28
II. Die gesetzlichen Vorgaben für den Begriff des Börsentermingeschäfts	29
1. <i>Die Definition von 1896</i>	29
2. <i>Der Verzicht auf eine Definition seit 1908.</i>	30
3. <i>Der Beitrag durch die Gesetzesnovelle von 1989</i>	31
III. Börsentermingeschäft und Differenzgeschäft	33
1. <i>Begriff des Differenzgeschäfts</i>	33
a) <i>Offenes Differenzgeschäft</i>	34
b) <i>Verdecktes Differenzgeschäft</i>	35
2. <i>Differenzeinwand bei Börsentermingeschäften</i>	36
IV. Begriff des Börsentermingeschäfts	38
1. <i>Beziehung zu einer Börse?</i>	40
2. <i>Gegenstand des Geschäfts</i>	43
3. <i>Beziehung zu einem Terminmarkt</i>	44
4. <i>Zeitmoment</i>	47
5. <i>Verlustrisiko</i>	50

6. <i>Hebelwirkung</i>	53
7. <i>Spekulationsabsicht</i>	54
3. Abschnitt: Einzelne Geschäftstypen	56
A. Optionen	56
I. Wirtschaftliche Struktur	57
1. <i>Grundmodell</i>	57
2. <i>Börsennotierte und börsenfreie Optionen</i>	59
3. <i>Geschäftsziele</i>	61
II. Rechtliche Struktur	62
1. <i>Verknüpfung von Optionsbegründung und Optionsausübung</i>	62
a) <i>Vorvertragstheorie</i>	62
b) <i>Bedingungstheorie</i>	63
c) <i>Angebotstheorie</i>	63
d) <i>Angebotsvertragstheorie</i>	64
e) <i>Gestaltungstheorie</i>	64
2. <i>Börsentermingeschäftseigenschaft</i>	65
a) <i>Börsennotierte Optionen</i>	65
b) <i>OTC-Optionen</i>	67
c) <i>Sekundärgeschäfte</i>	69
B. Optionsscheine	70
L. Erscheinungsformen	71
1. <i>Das Grundmodell</i>	71

2.	<i>Optionsanleihen</i>	73
3.	<i>Sonderformen von Optionsscheinen</i>	75
a)	<i>Index-Warrants</i>	76
b)	<i>Capped Warrant</i>	77
c)	<i>Look back-Optionsscheine</i>	79
d)	<i>Capped DAX Chooser-Optionsscheine</i>	80
II.	Börsentermingeschäftseigenschaft	81
1.	<i>Keine überzeugenden Argumente gegen die Termingeschäftseigenschaft</i>	83
a)	<i>Keine Trennung von Kauf und Ausübung des Optionsscheins</i>	83
b)	<i>Optionsscheine aus Anleihen</i>	86
c)	<i>Möglichkeit jederzeitiger Glattstellung</i>	89
d)	<i>Verkehrsfähigkeit</i>	91
e)	<i>Laufzeit</i>	92
f)	<i>Verlustgefahr</i>	93
2.	<i>Sekundärgeschäfte über Optionsscheine</i>	94
3.	<i>Wetten ohne finanziell relevante Bezugsgrößen</i>	96
C.	Swaps	98
I.	Geschichtliche Wurzeln	98
1.	<i>Devisenswap</i>	98
2.	<i>Parallelkredite</i>	100
II.	Wirtschaftliche Struktur	102
1.	<i>Grundmodelle</i>	102

a) Zinsswap	102
b) Währungsswap	103
2. Sonderformen	105
a) Forward Swap	105
b) Swaption	105
3. Wirtschaftliche Veranlassung für Swapgeschäfte	106
a) Sicherung (hedging)	106
b) Verbilligung der Finanzierungskosten	107
c) Spekulation	108
d) Währungsswaps	111
4. Marktteilnehmer, Laufzeiten	111
III. Rechtliche Struktur	112
1. Rechtsnatur des Vertrages	112
a) Keine Schuld- oder Erfüllungsübernahme	112
b) Kein gegenseitiges Darlehen	114
c) Kein Tausch oder Kauf	115
aa) Zinsswap	116
bb) Währungsswap	116
d) Vertrag eigener Art	117
e) Kein Fixgeschäft	118
2. Börsentermingeschäftseigenschaft	118
a) Hebeleffekt	119
b) Zeitmoment und Verlustgefahr	120
c) Jederzeitige Glattstellungsmöglichkeit	121
d) Besonderheiten beim Währungsswap?	124
3. Differenzeinwand	125

D. Financial Futures	125
I. Wirtschaftliche Struktur	126
II. Rechtliche Struktur	128
1. <i>Vertragsart</i>	128
2. <i>Börsentermingeschäftseigenschaft</i>	128
E. Devisentermingeschäfte	129
I. Wirtschaftliche Struktur	129
II. Rechtliche Struktur	131
F. Forward Rate Agreements	132
I. Wirtschaftliche Struktur	132
II. Rechtliche Struktur	134
G. Caps, Floors, Collars	134
I. Wirtschaftliche Struktur	134
II. Rechtliche Struktur	136
H. Short Sales	137
I. Wirtschaftliche Struktur	137
II. Rechtliche Struktur	138

I. Wertpapiergeschäfte auf Kredit	140
K. Wertpapierleihe	142
4. Abschnitt: Termingeschäftsfähigkeit kraft Information	144
I. Rückblick und Hinweis auf ausländische Regelungen	144
II. Das Informationsmodell	145
1. <i>Allgemeines</i>	145
2. <i>Kritische Betrachtung</i>	147
3. <i>Leistungsfähigkeit des Kunden</i>	149
4. <i>Personelle Abgrenzung</i>	152
a) Rückblick	152
b) Kaufleute	153
c) Börsenleute	156
5. <i>Warentermingeschäfte</i>	158
6. <i>Inhalt und Umfang der Information</i>	160
a) Literaturmeinung	162
b) Analyse der Gesetzesbegründung	164
c) Eigene Beurteilung	167
Exkurs: Frage der Beweislast	172
d) Bestätigung durch eine Parallelwertung zu § 89 BörsG	174
7. <i>Einzelheiten des Unterrichtsvorgangs</i>	179
a) Zeitpunkt	180
b) Art und Weise der Unterrichtung	180
c) Schriftlichkeit	181

d) Wiederholung	183
8. <i>Stellvertretung</i>	184
a) Information des Vertreters	185
b) Verbindlichkeit für den Vertretenen	187
c) Keine Vertretung bei der Erlangung der Termingeschäftsfähigkeit	190
9. <i>Information durch den Vertragspartner</i>	192
10. <i>Geschäfte mit Auslandsbezug</i>	193
a) Ausländer schließt Termingeschäft im Inland	193
b) Inländer schließt Termingeschäft im Ausland	194
III. Abwicklung unwirksamer Börsentermingeschäfte	196
1. <i>Anspruchsgrundlage für Rückforderungen</i>	197
2. <i>Mißbräuchliche Rückforderung?</i>	197
3. <i>Gesetzliche Ausschlüsse der Rückforderung</i>	199
a) §§ 55, 57 BörsG	199
aa) Vorausleistung	201
bb) Barleistung	202
cc) Sachleistung	203
dd) Einverständniserklärung	204
ee) Leistung im Kontokorrent	204
ff) Leistungsbewirkung durch Sekundärgeschäft?	207
b) § 56 BörsG	209
5. Abschnitt: Die allgemeinen Auskunfts- und Beratungspflichten	212
I. Verhältnis zu § 53 Abs. 2 BörsG	212
II. Haftungsgrundlage	213
1. <i>Vertrag oder gesetzliches Schuldverhältnis</i>	213

2. <i>Prospekthaftung</i>	216
3. <i>Unerlaubte Handlung</i>	217
III. Inhalt und Umfang der Beratung	218
1. <i>Maßgeblichkeit des Einzelfalles</i>	218
2. <i>Anlegergerechte Beratung</i>	219
a) <i>Professionalität des Kunden</i>	219
b) <i>Die persönlichen Verhältnisse des Kunden</i>	221
3. <i>Objektgerechte Beratung</i>	223
a) <i>Allgemeine Risiken</i>	223
b) <i>Besondere Risiken</i>	224
4. <i>Sonstige Kriterien</i>	228
a) <i>Inanspruchnahme persönlichen Vertrauens</i>	229
aa) <i>Herausstellung besonderer Expertise</i>	229
bb) <i>Komplexität und Gefährlichkeit des Geschäfts</i>	230
cc) <i>Intensität der Geschäftsbeziehung</i>	230
b) <i>Schutzverzicht durch den Kunden</i>	231
c) <i>Interessenkollisionen</i>	231
IV. Umfang des Schadensersatzes	232
V. Beweislast	233
VI. Verjährung	234
6. Abschnitt: Pflichten nach dem Wertpapierhandelsgesetz vom 26. Juli 1994	236
I. Allgemeines	236
1. <i>Zielsetzung des Gesetzes</i>	236

2.	<i>Einbeziehung der Börsentermingeschäfte</i>	237
II.	Verhaltenspflichten	239
1.	<i>Umsetzung der EG-Wertpapierdienstleistungsrichtlinie</i>	239
2.	<i>Die Verhaltenspflichten im einzelnen</i>	239
a)	<i>Beratung</i>	239
b)	<i>Vermeidung von Interessenkonflikten</i>	242
aa)	<i>Vorrang des Kundeninteresses</i>	242
bb)	<i>Verbot des front running</i>	244
cc)	<i>Verbot zeitnaher Eigengeschäfte im</i>	245
	<i>Zusammenhang mit öffentlichen Empfehlungen</i>	245
III.	Insiderregeln	245
1.	<i>Insiderpapiere</i>	247
2.	<i>Insidertatsache</i>	248
3.	<i>Insiderperson</i>	249
4.	<i>Verbot der Insidergeschäfte</i>	251
a)	<i>§ 14 Abs. 1 Nr. 1 WpHG</i>	251
b)	<i>§ 14 Abs. 1 Nr. 2 und 3 WpHG</i>	251
5.	<i>Gebot der ad hoc-Veröffentlichung</i>	254
IV.	Organisatorische Regelungen	256
1.	<i>Innerbetrieblich</i>	256
a)	<i>Qualifizierung der Wertpapierdienstleistung</i>	257
b)	<i>Interessenkonfliktmanagement</i>	257
c)	<i>Dokumentation der Anlageberatung</i>	258
d)	<i>Compliance-Organisation</i>	258
2.	<i>Börsenaufsicht</i>	260
V.	Sanktionen und Schadensersatzfolgen	260

1. <i>Strafrechtliche Sanktionen</i>	261
2. <i>Bußgelder</i>	261
3. <i>Schadensersatzansprüche</i>	262
a) <i>Bei Verletzung der Beratungsregeln</i>	262
b) <i>Bei Verstößen gegen Insiderverbote</i>	262
c) <i>Bei Verletzung der Publizitätspflichten gemäß</i>	263
§ 15 WpHG.....	263
Ergebnisse	264
Literaturverzeichnis	270