

Inhaltsverzeichnis	
Abkürzungsverzeichnis	13
Problemstellung und Gang der Darstellung	16
ABSCHNITT 1: Rechtstatsachen	18
A. Der Genotyp des Swapgeschäftes - der Plain Vanilla Swap	18
B. Geschichte des Swap	19
C. Charakteristika des Swapmarktes	23
I. Marktvolumen - Marktteilnehmer	23
II. Sekundärmarkt	24
III. Standardisierung	27
ABSCHNITT 2: Ökonomische Analyse des Zinsswaps	28
Kapitel 1 Funktionen des Zinsswap	28
A. Arbitragefunktion	28
I. Das Ricardo Theorem	29
II. Zinsswaps und Ricardos Theorem	30
1. Komparative Kostendifferenzen	31
2. Wettbewerbstheoretischer Ansatz	32
III. Praxis der Arbitrage durch Zinsswaps	33
1. Verringerung von Kapitalkosten	34
2. Erhöhte Markteffizienz	35
B. Managementfunktion	36
I. Zinsrisikosteuerung	36

1. Refinanzierungsrisiko	36
2. Zinsänderungsrisiko	37
3. Anpassung an Marktentwicklungen	38
II. Veränderung des Rentabilitätsprofils	40
1. Synthetisch festverzinsliche Papiere	41
2. Synthetisch variabelverzinsliche Papiere	41
C. Spekulationsfunktion	42
D. Zusammenfassung	43
Kapitel 2 Risiken und Preisbildung	43
A. Risiken des Zinsswaps	43
I. Kreditrisiko	44
1. Gegenwärtiges Risiko	45
2. Potentielles Risiko	45
3. Portfoliorisiko	46
II. Marktrisiko	47
B. Grundlagen der Preisbildung	48
I. Prognose der Zahlungsströme	49
II. Bestimmung des Diskontfaktors	49
III. Berechnung des Netto-Kapitalwertes	51
C. Zusammenfassung	52
ABSCHNITT 3 Juristische Analyse - ein Rechtsvergleich	53
Kapitel 1 Vertragsrechtliche Typisierung des Swap-Geschäftes	55
A. Typus als Rechtsbegriff	56

I. Was ist Typisierung	56
II. Funktionen der Typisierung	57
III. Bedeutung der Typisierung im anglo-amerikanischen Rechtskreis	57
B. Typisierung des Zinsswapgeschäftes	59
I. Typisierung mit Ordnungsfunktion	60
1. Erfüllungs- und Schuldübernahme	60
2. Tauschvertrag	61
a) Typusprägende Merkmale des Tauschvertrages	61
b) Typisierung des Zinsswaps	62
II. Typisierung mit Regelungsfunktion	65
1. Versicherungsvertrag	65
a) Deutschland	66
aa) Funktion des Versicherungsvertrages	67
bb) Objektive Voraussetzungen	67
b) U.S.A.	70
c) Zinsswaps im Rechtsvergleich	71
aa) Funktionale Analyse	71
bb) Versicherungstypische objektive Merkmale	72
2. Spiel - Wette - Differenzgeschäft	76
a) Deutschland	77
aa) Gegenstand von Differenzgeschäften	77
bb) Teleologische Einschränkung des § 764 BGB	78
b) U.S.A.	80
aa) Merkmale des <i>wagering</i>	80
bb) Abgrenzung	81
c) Zinsswaps im Rechtsvergleich	82
aa) Differenzgeschäft	82
bb) Hedgegeschäft	85
cc) Spekulationsgeschäft	86
3. Termingeschäft (<i>future</i>)	87
a) U.S.A.	88

aa) Was sind "Waren"?	88
bb) Das Merkmal der "zukünftigen Lieferung"	90
b) Deutschland	92
c) Zinsswaps im Rechtsvergleich	94
aa) Gegenstand des Termingeschäfts	94
bb) Termingeschäft oder Zeitgeschäft?	95
cc) <i>Safe Harbor</i>	98
4. Darlehenselement	100
a) Plain Vanilla Swap	101
b) Typus des <i>Off-Market Swaps</i>	101
c) Darlehenskomponente des <i>Off-Market Swaps</i>	102
C. Rechtliche Konsequenzen aus der Typisierung des Zinsswaps	103
I. Differenz- und Termingeschäft	103
1. Naturalobligation	103
2. Wirkung der Termingeschäftseigenschaft	104
II. Zinsswaps mit Darlehenselement	105
1. Bankaufsichtsrecht der U.S.A.	106
2. Deutsches Bankaufsichtsrecht	107
D. Zusammenfassung	107
Kapitel 2 Das Netting	108
A. Formen des Netting	108
B. Typisierung des Netting	110
I. Qualifikation nach deutschem Recht	110
1. Voraussetzungen eines Kontokorrent	111
a) Geschäftsverbindung	111
b) Beiderseitige Ansprüche und Leistungen	112
c) Kontokorrentabrede	112

2. Netting als Kontokorrent	113
II. U.S-amerikanische Sichtweise	114
C. Konsequenzen der Typisierung	115
I. Konkursrecht	116
1. U.S. Konkursrecht	116
a) Rechtslage vor der Gesetzesänderung	116
aa) Automatische Konkurs Sperre	117
bb) Die Rechtsmacht des Konkursverwalters	118
b) Rechtspolitische Gründe für die Gesetzesänderung	118
aa) Verzögerung und Unsicherheit	119
bb) Cherry Picking	119
c) Die Gesetzesnovelle 1990	121
aa) Definitionen	121
bb) Konkurs Sperre	121
cc) Beschränkung des Anfechtungsrechts	122
dd) Kündigungsrecht und Aufrechnung	122
d) Besonderheiten im Konkursrecht der Banken	123
aa) Kündigungsrecht	123
bb) <i>Netting</i> und <i>Cherry Picking</i>	124
cc) Beschränkung des Anfechtungsrechts	125
dd) Formerfordernisse	125
2. Die Rechtslage in Deutschland	126
a) Netting	126
b) Vereinbarungen für den Konkurs	127
aa) Parteivereinbarungen und § 17 KO	128
bb) Parteivereinbarung und § 18 KO	132
cc) Lösungsklauseln in Swapverträgen	132
c) Cherry Picking	135
d) Insolvenzrechtsreform	136
II. Auswirkungen des Netting auf das Bankaufsichtsrecht	138
1. U.S. Eigenmittel-Richtlinien	138

2. Deutsches Bankaufsichtsrecht	140
3. Internationale Anerkennung des Netting	142
D. Zusammenfassung	145
Kapitel 3 Steuerrechtliche Aspekte des Zinsswaps	145
A. Zinsswap als Differenzgeschäft	146
I. Deutschland	146
1. Periodische Gewinnverwirklichung	146
2. Gewinnrealisierung durch Gegengeschäft	147
II. U.S.A.	148
B. Zinsswaps mit Darlehenselement	148
I. Steuerrecht der U.S.A.	148
1. Zeitpunkt der Realisierung	148
a) Periodische Zahlungen	150
b) Nicht-periodische Zahlungen	151
c) Das Darlehenselement	154
d) Der Ermessensspielraum gemäß IRC 446(b)	158
2. Charakter der Einkünfte	160
a) Periodische Zahlungen	160
b) Nicht-periodische Zahlungen	161
II. Deutsches Steuerrecht	161
1. Gewinn- und Verlustrealisierung	161
a) Periodische Zahlungen	161
b) Nicht-periodische Swapzahlungen	162
c) Das Darlehenselement	163
2. Zinsswaps und Zinsabschlag	164

Kapitel 4 Zusammenfassung und Ausblick	165
A. Typisierung des Zinsswaps und ihre Rechtsfolgen	165
B. Qualifikation des Netting und ihre Rechtsfolgen	167
C. Steuerrechtliche Aspekte des Zinsswaps	168
Literatur	169