

Die Einziehung nach
Art. 35 FINMAG

Raoul Sidler

Veröffentlichungen aus dem Nachdiplom-
studium Internationales Wirtschaftsrecht
der Universität Zürich und dem Europa
Institut Zürich. 2008 Band 59

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	VII
Literaturverzeichnis	IX
Materialienverzeichnis	XI
I. Einleitung.....	1
II. Die einzelnen Stadien bis zur gesetzlichen Grundlage der aufsichtsrechtlichen Einziehung.....	3
1. Der Bericht „Zufferey“	3
2. Der I. Teilbericht der Expertenkommission „Zimmerli“	4
3. Der „EBK-Sanktionenbericht“	5
4. Der II. Teilbericht der Expertenkommission „Zimmerli“	6
III. Die einzelnen Tatbestandsmerkmale der Einziehung.....	8
1. Vorbemerkungen.....	8
2. Zweck und Rechtsnatur der aufsichtsrechtlichen Einziehung	9
a) Zweck.....	9
b) Rechtsnatur.....	9
3. Die einzelnen Voraussetzungen von Art. 35 FINMAG.....	13
a) Betroffene der Einziehung.....	13
aa) Beaufsichtigte	13
bb) Verantwortliche Person in leitender Stellung	16
b) Schwere Verletzung aufsichtsrechtlicher Bestimmungen.....	19
aa) Aufsichtsrechtliche Bestimmungen	19
bb) Schwere Verletzung.....	21
c) Erzielter Gewinn/vermiedener Verlust/Schätzung	23
aa) Erzielter Gewinn.....	23
bb) Vermiedener Verlust.....	25
cc) Surrogatseinziehung und Ersatzforderung?	25
dd) Schätzung.....	27
d) Kausalität.....	29
e) Verjährung.....	29
aa) Verjährungsfrist	29
bb) Beginn der Verjährung.....	30
f) Subsidiarität der aufsichtsrechtlichen Einziehung	30
g) Verfall an den Bund oder Auszahlung an die Geschädigten.....	31
aa) Verfall an den Bund.....	31
bb) Auszahlung an die Geschädigten.....	32

IV. Ausgewählte Fragen des Verfahrensrechts.....	34
1. Anwendbares Verfahrensrecht und Geltung der EMRK	34
2. Anspruch, Rechte und Garantien nach Art. 6 Abs. 1 EMRK	34
a) Einziehung als zivilrechtlicher Anspruch oder Verpflichtung im Sinne von Art. 6 Abs. 1 EMRK	34
b) Verfahrensgarantien von Art. 6 Abs. 1 EMRK.....	35
c) Garantie des unabhängigen Gerichtes bei der Einziehung.....	36
3. Anspruch, Rechte und Garantien nach Art. 6 Abs. 2 und 3 EMRK	36
a) Einziehung als strafrechtliche Anklage im Sinne von Art. 6 Abs. 2 EMRK?	36
b) Verfahrensgarantien- und rechte aus Art. 6 Abs. 2 und 3 EMRK.....	40
c) Verfahrenspflichten der Betroffenen	41
d) Konflikt zwischen Mitwirkungspflicht und nemo tenetur- Grundsatz	42
e) Mitwirkungspflicht und Zeugnisverweigerungsrecht	43
4. Lösung des Konflikts durch Zwangsmittel der FINMA?	45
a) Zwangsmittel der FINMA	45
b) Konsequenz	46
5. Lösung des Konflikts durch ein Verwertungsverbot?.....	46
a) Anzeigepflicht der FINMA	47
b) Rechts- und Amtshilfe der FINMA gegenüber den Strafverfolgungsbehörden	48
c) Verweigerungsgründe	49
d) Konsequenz	50
6. Fazit.....	50
V. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen.....	52