

Band 6 / Volume 6

Schriftenreihe / Publication series

LAW & MANAGEMENT

Herausgegeben von / Edited by

Executive School of Management, Technology and Law (ES-HSG)

Universität St. Gallen / University of St. Gallen

Gabriela Hauser-Spühler

Innovation vs. Regulation

Compliance im Digital-Finance-Bereich
(Deutsch)

Innovation vs Regulation

Compliance in Digital Finance
(English)

Schulthess § 2017

Inhaltsverzeichnis / Table of contents

Vorwort	V
Acknowledgements	VI
Zusammenfassung	1
I. Einleitung	3
II. Disruptive Technologien im Bereich Digital Finance im Spannungsfeld zwischen Innovation und Regulation	6
A. Eignung der bestehenden Regulierung für neue Technologien	6
B. Problematik von zu starren Regeln	9
C. Fazit	10
III. Virtuelle Währungen: Definition, Abgrenzung und Ausprägungen ..	11
A. Geld im weiteren Sinn	11
B. Virtuelle Währung (virtual currency)	12
1. Definition gemäss Bericht des Bundesrates	12
2. Definition gemäss FATF-Empfehlungen	13
C. Digitale Währung (digital currency)	15
D. Bitcoin	15
E. Colored Coin	17
F. Ethereum	18
G. Fazit	19
IV. Herausforderungen aus Compliance-Sicht	20
A. Risikobasierte Compliance im Bereich der Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung	20
1. Rechtliche Grundlagen für Compliance in der Schweiz	20
2. Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung	21
3. Risikobasierte Compliance gemäss FATF	23
B. Bekannte Geldwäscherei-Fälle im Zusammenhang mit virtueller Währung	24
1. Dark-Net-Märkte	24
2. Liberty Reserve	25

C.	Rechtliche Herausforderungen	27
1.	Globale Vernetzung	27
2.	Fehlende Kontrollen bzw. Kontrollierbarkeit von Gateways	27
3.	Anonymität	28
D.	Fazit	29
V.	Lösungsansätze für Compliance im Digital-Finance-Bereich – neue Wege	30
A.	Welche Faktoren?	30
B.	Innovationsfreundliches Umfeld	31
1.	Gesellschaftsrecht: Firmengründung und Finanzierungsmöglichkeiten	31
2.	Arbeits- und Aufenthaltsbewilligungen	33
3.	Steuerrecht	34
C.	Angemessene Aufsicht	34
1.	Bewilligungspflicht	36
1.1.	Finanzmarktinfrastukturgesetz	36
1.2.	Bankengesetz	38
1.3.	Angemessene Regulierung im Rahmen einer Lizenz light	42
1.4.	Die Lizenz light löst das Problem nicht	44
1.5.	Fazit	45
2.	Sandbox	46
2.1.	Die Sandbox nach dem Vorbild des UK	47
2.2.	Sandbox in der Schweiz	50
3.	GwG – Selbstregulation	55
3.1.	Phasen der Geldwäscherei	56
3.2.	Aufsichtssystem der Schweiz und Selbstregulation	58
D.	Compliance-Konzept zur Geldwäschereiprävention	61
1.	Risikoreiche Transaktionsformen	62
1.1.	Wechselpunkte (Gateways)	63
1.2.	Kontrollpunkte bei Transaktionen im virtuellen Bereich (Checkpoints)	64
2.	Dem GwG zu unterstellende Dienstleistungen und Produkte	64
2.1.	Einschränkung des sachlichen Anwendungsbereichs auf den Finanzsektor	65
2.2.	Kategorien (Gateways und Checkpoints)	67
2.2.1.	Herausgabe von virtueller Währung	67
2.2.2.	Handelstätigkeit gem. Art. 2 Abs. 3 lit. b GwG, insbesondere der Geldwechsel	68

2.2.3. Dienstleistungen für den Zahlungsverkehr, insb. Geld- und Wertübertragung (Art. 2 Abs. 3 lit. b GwG i.V.m. Art. 4 Abs. 1 lit. c und Abs. 2 GwV)	69
2.2.4. Verwaltung und Aufbewahrung von virtuellen Währungen	71
2.2.5. Checkpoints als Auffanglösung	72
3. Sorgfaltspflichten gemäss GwG	73
3.1. Überblick	73
3.2. Identifikation	75
4. Mögliche Umsetzung in der Praxis (Zusammenfassung)	79
Anhang 1: Interview mit Luzius Meisser (14. Juni 2016)	81
Anhang 2: Glossar	89
Anhang 3: Abkürzungsverzeichnis	91
Anhang 4: Literaturverzeichnis	93
Anhang 5: Materialienverzeichnis	95
Summary	97
I. Introduction	99
II. Disruptive technologies in the field of digital finance in the tension between innovation and regulation	101
A. Suitability of existing regulations for new technologies	101
B. Problem of too rigid rules	105
C. Conclusion	106
III. Virtual currencies: definitions, distinctions und characteristics	107
A. Money in the broader sense	107
B. Virtual currency	108
1. Definition according to the Swiss Federal Council's Report	108
2. Definition according to FATF Recommendations	109
C. Digital currency	110
D. Bitcoin	110
E. Colored Coin	112
F. Ethereum	113
G. Conclusion	114

IV. Challenges from a compliance point of view	115
A. Risk-based compliance in the field of money laundering and terrorist financing	115
1. Legal framework for compliance in Switzerland	115
2. Money laundering and terrorist financing	116
3. Risk-based compliance according to the FATF	118
B. Well-known cases of money laundering in connection with virtual currency	119
1. Darknet markets	119
2. Liberty Reserve	120
C. Legal challenges	121
1. Global network	121
2. Missing monitoring or, respectively, controllability of gateways	122
3. Anonymity	123
D. Conclusion	123
V. Solution approaches for compliance in the field of digital finance – striking new paths	124
A. Which criteria?	124
B. Innovation-friendly environment	125
1. Company law: founding a company and financing opportunities	126
2. Work and residence permits	128
3. Tax law	128
C. Appropriate supervision	128
1. Licensing requirements	130
1.1. Financial Market Infrastructure Act	130
1.2. Banking Act	132
1.3. Appropriate regulation with a licence light	136
1.4. The licence light is not solving the problem	137
1.5. Conclusion	138
2. Sandbox	139
2.1. The sandbox according to the example in the UK	140
2.2. Sandbox in Switzerland	143
3. AMLA self-regulation	146
3.1. Phases of money laundering	147
3.2. Supervisory system in Switzerland and self-regulation	149
D. Compliance concept for the prevention of money laundering	152
1. High risk transaction types	152
1.1. Exchange points (gateways)	153

1.2. Checkpoints for transactions in the virtual area	154
2. Services and products subject to the AMLA	155
2.1. Limitation of the scope of application to the financial sector ...	155
2.2. Categories (gateways and checkpoints)	157
2.2.1. Issuance of virtual currency	157
2.2.2. Trading activity according to Art. 2 Para. 3 b AMLA, in particular the exchange of money	158
2.2.3. Services for payment transactions, in particular money and value transmitting (Art. 2 Para. 3 b AMLA c.w. Art. 4 Para. 1 c and Para. 2 AMLO)	159
2.2.4. Managing and storing of virtual currencies	160
2.2.5. Checkpoints as an alternative solution	162
3. Due diligence obligations according to the AMLA	163
3.1. Overview	163
3.2. Identification	164
4. Possible practical implementation (summary)	168
 Annex 1: Interview with Luzius Meisser (14 th June 2016)	 171
Annex 2: Glossary	179
Annex 3: List of abbreviations	181
Annex 4: List of references	183
Annex 5: List of used materials	185