

Tina Balzli / Claudio Kerber / Simon Schären

Finanzmarktrecht

Kurz gefasste Darstellung (Repetitorium)

Tafeln

Übungen mit Lösungen

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	6
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	25
Literaturverzeichnis	28
1. Teil Einführung	35
A. Grundbegriffe des Finanzmarktrechts	35
1. Finanzmarkt	35
1.1 Kapital- und Geldmarkt	35
1.2 Kassa- und Terminmarkt	36
1.3 Primär- und Sekundärmarkt	36
2. Finanzmarktrecht	36
3. Subjekte des Finanzmarkts	37
4. Objekte des Finanzmarkts und Finanzdienstleistungen	37
5. Rahmengesetzgebung	38
6. Selbstregulierung	38
B. Rechtsquellen des Finanzmarktrechts	39
1. Überblick über die wichtigsten Erlasse	39
2. Rechtsnatur	40
3. Rahmengesetzgebung als Charakteristikum	40
4. Typischer Aufbau eines finanzmarktrechtlichen Erlasses	40
C. Grundinteressen des Finanzmarktrechts	41
1. Funktionsschutz	41
2. Individual- und Anlegerschutz	41
3. Transparenz	42
4. Gleichbehandlung	42
D. Fragen zum 1. Teil	43
2. Teil Finanzmarktaufsicht	44
A. Aufsichtsrechtliche Grundkategorien	44
1. Übersicht	44
2. Bewilligungspflicht für bestimmte Tätigkeiten im Finanzmarkt	44
3. Anforderungen an die Professionalität von Finanzintermediären	45
4. Verhaltensvorschriften für Finanzintermediäre	45
5. Eigenmittel-, Liquiditäts- und Risikoverteilungsvorschriften	45
6. Vorschriften zur Rechnungslegung	45
7. Publizitätsvorschriften	46
8. Laufende staatliche Aufsicht über Finanzintermediäre und Börsen	46
B. Eidgenössische Finanzmarktaufsicht (FINMA)	46
1. Allgemeines	47
1.1 Rechtsgrundlagen	47
1.2 «Aus drei mach eins»: die neue Eidgenössische Finanzmarktaufsicht	47
2. Sachlicher Anwendungsbereich des FINMAG: die sieben Finanzmarktgesetze	47
3. Persönlicher Anwendungsbereich des FINMAG	48
4. Ziele der Finanzmarktaufsicht	48
5. Aufgaben der Finanzmarktaufsicht	49
6. Regulierungsgrundsätze	49

7.	Aufsichtsinstrumente	49
7.1	Übersicht	49
7.2	Prüfung (Art. 24 ff. FINMAG)	50
7.2.1	Grundsatz	50
7.2.2	Auskunftspflichten der geprüften Beaufsichtigten	51
7.2.3	Prüfgesellschaften	51
7.3	Weitere Aufsichtsinstrumente	51
7.3.1	Allgemeines	51
7.3.2	Auskunfts- und Meldepflicht (Art. 29 FINMAG)	51
7.3.3	Anzeige der Eröffnung eines Verfahrens (Art. 30 FINMAG)	52
7.3.4	Wiederherstellung des ordnungsgemässen Zustands (Art. 31 FINMAG)	52
7.3.5	Feststellungsverfügung (Art. 32 FINMAG)	52
7.3.6	Berufsverbot (Art. 33 FINMAG)	52
7.3.7	Veröffentlichung der Endverfügung (Art. 34 FINMAG)	53
7.3.8	Einziehung (Art. 35 FINMAG)	53
7.3.9	Einsetzung unabhängiger Untersuchungsbeauftragter (Art. 36 FINMAG)	54
7.3.10	Entzug der Bewilligung (Art. 37 FINMAG)	54
8.	Verfahrensrechtliches	55
9.	Zusammenarbeit der Finanzmarktaufsicht mit anderen Behörden	55
10.	Strafbestimmungen	55
11.	Organisation der Finanzmarktaufsicht	56
C.	Fragen und Fälle zum 2. Teil	56
3. Teil	Bankenrecht	57
A.	Öffentliches Bankenrecht	57
1.	Rechtsquellen	57
2.	Materialien	57
3.	Begriff der Bank	57
3.1	Allgemeiner Bankbegriff: Zinsdifferenzgeschäft	57
3.2	Bankbegriff gemäss Bankengesetz und Bankenverordnung	58
3.3	Keine Banken im Sinne des Bankengesetzes	58
4.	Arten von Banken	59
4.1	Allgemeines	59
4.2	Kantonalbanken	59
4.3	Grossbanken	59
4.4	Regionalbanken und Sparkassen	60
4.5	Raiffeisenbanken	60
4.6	Handelsbanken, Börsenbanken, Kleinkreditbanken	60
4.7	Ausländische Bankinstitute	60
4.7.1	Ausländisch beherrschte Banken	61
4.7.2	Unselbstständige Geschäftsstellen ausländischer Banken	61
4.8	Privatbankiers	62
4.9	(Noch) keine Bank: Postfinance	62
5.	Bankbewilligung	63
5.1	Allgemeines zur Bankbewilligung	63
5.2	Voraussetzungen der Bankbewilligung	64
5.2.1	Spezifizierung des Geschäftskreises	64
5.2.2	Verwaltungsorganisation	64
5.2.3	Mindestkapital	65

5.2.4	Gewähr für eine einwandfreie Geschäftstätigkeit (sog. «Gewährsartikel»)	65
5.2.5	Wohnsitzpflicht für Geschäftsleitungsmitglieder und effektive Leitung der Bank von der Schweiz aus	67
5.3	Entzug der Bankbewilligung	67
5.4	Ausübung der Bankentätigkeit ohne Bewilligung	67
5.4.1	Aufsichtsrechtliche Folgen	67
5.4.2	Strafrechtliche Folgen	68
5.5	Ausländische Bankinstitute (Exkurs)	68
5.5.1	Ausländisch beherrschte Banken	68
5.5.2	Zweigniederlassungen und Vertretungen ausländischer Banken	68
5.6	Konsolidierte Aufsicht: Finanzgruppen und Finanzkonglomerate (Exkurs)	69
6.	Vorschriften zur Geschäftstätigkeit der Banken	70
6.1	Eigenmittelvorschriften	70
6.2	Liquiditätsvorschriften	72
6.3	Risikoverteilungsvorschriften	73
6.3.1	Klumpenrisiko	73
6.3.2	Organkredite	73
7.	Rechnungslegungsvorschriften	74
8.	Überwachung und Prüfung	75
8.1	Allgemeines	75
8.2	Interne Kontrolle (internes Kontrollsystem)	75
8.3	Externe Prüfung durch Prüfgesellschaften	76
8.4	Externe aktienrechtliche Revisionsstelle	76
8.5	Personalunion zulässig?	77
9.	Aufsicht durch die FINMA	77
10.	Massnahmen bei Insolvenzgefahr	77
10.1	Begriff der Insolvenzgefahr	77
10.2	Voraussetzungen und Massnahmen im Überblick	77
10.3	Schutzmassnahmen	78
10.4	Sanierungsverfahren	79
11.	Liquidation der Bank (Bankenkongkurs)	80
11.1	Allgemeines	80
11.2	Einlegerschutz	80
11.2.1	Allgemeines	80
11.2.2	Sofortige Auszahlung («Kleinsteinlagen»)	80
11.2.3	Privilegierte Einlagen	81
11.2.4	Einlagensicherung	81
11.3	Absonderung der Depotwerte	81
11.3.1	Begriff der Depotwerte	82
11.3.2	Absonderung der Depotwerte im Konkurs der Bank	82
12.	Verantwortlichkeits- und Strafbestimmungen	82
12.1	Zivilrechtliche Verantwortlichkeit	82
12.2	Strafbestimmungen	82
B.	Privates Bankenrecht (Schwerpunkte)	83
1.	Allgemeines	83
2.	Involvierte Personen bei einer Bankbeziehung	83
2.1	Bank	83
2.2	Vertragspartner	83
2.3	Wirtschaftlich Berechtigter	83
2.4	Drittpersonen	83
3.	Geschäftsbeziehung zwischen dem Kunden und der Bank	84

3.1	Kein «allgemeiner Bankvertrag» in der Schweiz	84
3.2	Konto, Kontokorrent, Giro	84
3.3	Depotvertrag	84
3.3.1	Sammelverwahrung	84
3.3.2	Depotstimmrecht	85
3.4	Allgemeine Geschäftsbedingungen der Banken	85
3.4.1	Allgemeines	85
3.4.2	Ausgewählte Klauseln in Banken-AGB	85
4.	Bank(kunden)geheimnis	87
4.1	Begriff des Bankkundengeheimnisses	87
4.2	Abgrenzung von anderen «Geheimnissen»	87
4.2.1	Abgrenzung vom Geschäftsgeheimnis i.S.v. Art. 162 StGB	87
4.2.2	Abgrenzung vom Berufsgeheimnis i.S.v. Art. 321 StGB	87
4.3	Grundlagen des Bankkundengeheimnisses	88
4.4	Schranken des Bankkundengeheimnisses	88
4.4.1	Privatrechtliche Schranken	88
4.4.2	Öffentlichrechtliche Schranken	88
4.4.3	Politische Schranken?	90
4.5	Folgen einer ungerechtfertigten Verletzung des Bankkunden- geheimnisses	91
4.5.1	Privatrechtliche Folgen	91
4.5.2	Strafrechtliche Folgen	91
4.5.3	Verwaltungsrechtliche Folgen	91
5.	Geschäfte im Zusammenhang mit der Verwaltung des Vermögens	91
5.1	Übersicht	91
5.2	Vermögensverwaltung	92
5.2.1	Begriff	92
5.2.2	Selbstregulierung im Bereich der Vermögensverwaltung	92
5.2.3	Form des Vermögensverwaltungsvertrags	92
5.2.4	Rechtliche Qualifikation des Vermögensverwaltungsvertrags	92
5.2.5	Pflichten der Bank als Vermögensverwalterin	92
5.2.6	Haftung der Bank	93
5.2.7	«Unechte Vermögensverwaltung» (Exkurs)	94
5.2.8	Externer Vermögensverwalter (Exkurs)	94
5.3	Anlageberatung	95
5.3.1	Allgemeines	95
5.3.2	Abgrenzung der Anlageberatung von der Vermögensverwaltung	96
5.3.3	Form und Abschluss des Anlageberatungsvertrages	96
5.3.4	Qualifikation des Anlageberatungsvertrages	96
5.3.5	Ausgestaltung der Anlageberatung	96
5.3.6	Pflichten der Bank	97
5.3.7	Haftung der Bank	97
5.4	Reine Konto-/Depotbeziehung (sog. «Execution Only»)	97
C.	Fragen und Fälle zum 3. Teil	97
4. Teil	Vom Wertpapier zur Bucheffekte	99
A.	<i>In extenso</i> : Wertpapiere	99
1.	Grundsätzliches zum Wertpapierrecht	99
1.1	Wertpapierrecht als Schuldurkundenrecht	99
1.2	Legaldefinition des Wertpapiers	99
1.3	Rechtsquellen	100
1.4	Grundelemente der Schuldurkunden	100

1.4.1	Die Urkunde	100
1.4.2	Verbrieftes Recht	101
1.4.3	Urkundenklauseln zur Verknüpfung von Recht und Urkunde	101
1.5	Fazit: Stufenfolge der Schuldurkunden	105
2.	Namenpapier	106
2.1	Begriff	106
2.1.1	Definition	106
2.1.2	Merkmale	106
2.2	Entstehung des Namenpapiers	106
2.3	Geltendmachung des Rechts	106
2.3.1	Unabdingbarkeit der Papiervorlage	107
2.3.2	Keine Legitimation durch blosse Papiervorlage	107
2.4	Übertragung des verbrieften Rechts	107
2.4.1	Übertragung der Urkunde (Tradition)	107
2.4.2	Abtretung der Forderung (Zession)	107
2.5	Geringe Verkehrsfähigkeit des Namenpapiers	108
2.6	Kraftloserklärung	108
2.7	Abschliessende Übersicht Namenpapier	109
3.	Inhaberpapier	109
3.1	Begriff	109
3.1.1	Definition	109
3.1.2	Merkmale	110
3.2	Entstehung des Inhaberpapiers	110
3.2.1	Ausstellung der Urkunde als faktischer Akt	110
3.2.2	Begebung des Inhaberpapiers als rechtlicher Akt	110
3.2.3	Mangelhafte oder fehlende Begebung des Inhaberpapiers	111
3.3	Geltendmachung des verbrieften Rechts	112
3.3.1	Notwendigkeit der Papiervorlage	112
3.3.2	Legitimation durch blosse Papiervorlage	112
3.3.3	Bedeutung des Art. 966 Abs. 2 OR	112
3.3.4	Leistung an den nicht berechtigten Papierbesitzer	113
3.4	Übertragung des verbrieften Rechts	113
3.4.1	Zugrunde liegendes Verpflichtungsgeschäft	113
3.4.2	Übertragung der Urkunde (Tradition)	114
3.4.3	Keine Forderungsabtretung (Zession)	114
3.4.4	Erwerb vom Unberechtigten	114
3.5	Kraftloserklärung	114
4.	Ordrepapier	115
4.1	Begriff	115
4.1.1	Definition	115
4.1.2	Merkmale	115
4.2	Entstehung des Ordrepapiers	115
4.3	Geltendmachung des verbrieften Rechts	116
4.3.1	Notwendigkeit der Papiervorlage	116
4.3.2	Ausweis über die Rechtszuständigkeit am Papier	116
4.4	Übertragung des verbrieften Rechts	116
4.4.1	Zugrunde liegendes Verpflichtungsgeschäft	116
4.4.2	Übertragung der Urkunde (Tradition)	117
4.4.3	Indossament	117
4.4.4	Erwerb vom Unberechtigten	117
4.5	Kraftloserklärung	118
5.	Verkehrsschutz beim Inhaber- und Ordrepapier	118

5.1	Verkehrsschutz bezüglich der Rechtszuständigkeit des Veräusserers (Gutgläubensschutz)	118
5.1.1	Inhaberpapier	119
5.1.2	Ordrepapier	119
5.1.3	Pro memoria: nach Zessionsrecht	119
5.2	Verkehrsschutz bezüglich des verbrieften Rechts (Einredelehre)	119
5.2.1	Einreden und Einwendungen gegen die Gültigkeit der Urkunde	121
5.2.2	Einreden und Einwendungen, die aus der Urkunde selbst hervorgehen	121
5.2.3	Persönliche Einreden und Einwendungen des Schuldners gegen den jeweiligen Wertpapierinhaber	122
5.2.4	Persönliche Einreden und Einwendungen aufgrund der unmittelbaren Beziehung zu einem früheren Wertpapierinhaber	122
5.2.5	Blankettmissbrauch	122
6.	Abschliessende Übersicht Inhaber- und Ordrepapier	123
B.	Rationalisierungsbestrebungen bei der Verwahrung, Verwaltung und Veräusserung von Wertpapieren	124
1.	Allgemeines zur Mediatisierung	124
2.	Immobilisierung durch Sammelverwahrung	124
3.	Immobilisierung durch Globalurkunden	125
4.	Entmaterialisierung durch Wertrechte und Bucheffekten	125
C.	Wertrechte	125
D.	Ausblick: Bucheffekten	126
1.	Allgemeines	126
1.1	Rechtsgrundlagen	126
1.2	Gründe für den Erlass eines Bucheffektengesetzes	126
1.3	Begriff der Bucheffekten	127
1.3.1	Legaldefinition	127
1.3.2	Einige Abgrenzungen	127
1.3.3	Quintessenz	128
2.	Beteiligte Parteien	128
2.1	Übersicht	128
2.2	Verwahrungsstellen und Drittverwahrungsstellen	128
2.3	Kontoinhaber	129
2.4	Anleger und qualifizierte Anleger	129
3.	Entstehung von Bucheffekten	129
4.	Umwandlung der «Underlyings»	130
5.	Verfügung über Bucheffekten	130
5.1	Übertragung der vollen Rechtszuständigkeit	130
5.2	Einräumung von Sicherheiten und Nutzniessung	131
5.2.1	Sicherheiten und Nutzniessung zugunsten von Drittpersonen	131
5.2.2	Sicherheiten zugunsten der Verwahrungsstelle	131
6.	Stornierung	131
6.1	Stornierung einer Belastung	132
6.2	Stornierung einer Gutschrift	132
7.	Gutgläubensschutz Dritter	132
7.1	Gutgläubiger Erwerb	132
7.2	Rückerstattungspflicht bei nicht geschütztem Erwerb	132
8.	Regeln zur Rangfolge	133
9.	Untergang von Bucheffekten	133
10.	Weitere Themen	134
10.1	Rechte aus der Verwahrung von Bucheffekten	134

10.1.1	Rechte der Kontoinhaber	134
10.1.2	Rechte der Verwahrungsstelle	134
10.2	Verwertung von Sicherheiten	135
10.3	Haftungsbestimmungen	135
10.4	Exkurs: Haager Wertpapierübereinkommen	135
E.	Qualifikation als Effekten i.S.v. Art. 2 lit. a BEHG?	136
1.	Erscheinungsformen und Gegenstand der Effekten	136
2.	Vereinheitlichung und Eignung zum massenweisen Handel	136
3.	Fazit	137
F.	Exkurs: Derivate	137
1.	Allgemeiner Begriff und Legaldefinition	137
2.	Unbedingte und bedingte Termingeschäfte	137
3.	Standardisierte und nicht standardisierte Produkte	138
G.	Fragen und Fälle zum 4. Teil	138
5. Teil	Börsenrecht	140
A.	Rechtsquellen	140
1.	Börsengesetz als Ausgangspunkt	140
1.1	Thematische Gliederung	140
1.2	Konzeption als Rahmengesetz	140
1.3	Geltungsbereich	140
1.4	Gesetzeszweck und Rechtsnatur	141
2.	Überblick über die Rechtsquellen	141
B.	Exkurs: Primärmarkt und Emissionsgeschäft	142
1.	Begriffliches und Arten von Emissionsgeschäften	142
2.	Öffentliche Platzierungen	143
2.1	Emissionsverfahren	143
2.2	Prospektpflicht und Prospekthaftung	144
2.2.1	Emission durch schweizerische Emittenten	144
2.2.2	Emission durch ausländische Emittenten	147
3.	Privatplatzierungen	148
3.1	Emissionsverfahren	148
3.2	Prospektpflicht und Prospekthaftung	148
3.2.1	Inländische Privatplatzierung	148
3.2.2	Privatplatzierung aus dem Ausland	148
C.	Börsen	148
1.	Börsenbegriff und Arten von Börsen	149
1.1	Allgemeine Betrachtungen	149
1.2	Effektenbörsen insbesondere	149
1.2.1	Im Allgemeinen und nach der Legaldefinition von Art. 2 lit. b BEHG	149
1.2.2	Stakeholder	150
1.2.3	Abgrenzung zu börsenähnlichen Einrichtungen	150
1.3	SIX Swiss Exchange insbesondere	151
2.	Aufgaben der Börse	151
3.	Kurzer Abriss der Geschichte der Börse und der Schweizer Börsen insbesondere	151
4.	Bewilligungspflicht und Bewilligungsvoraussetzungen	152
4.1	Börsen nach schweizerischem Recht	152
4.2	Ausländische Börsen	153
5.	Pflicht zur Selbstregulierung	154
6.	Organisation des Handels	154

7.	Überwachung des Handels	155
8.	Zulassung von Effektenhändlern	156
9.	Zulassung von Effekten (Kotierung)	156
9.1	Einführung	156
9.2	Regulatorische Segmentierung des Markts	157
9.3	Rechtsquelle Kotierungsregularium	157
9.4	Regulatory Board (ehemals «Zulassungsstelle»)	159
9.5	Kotierungsverfahren	159
9.5.1	Kotierungsgesuch	159
9.5.2	Prüfung und Entscheid durch das Regulatory Board	160
9.5.3	Gesuch um provisorische Zulassung	160
9.5.4	Kotierungsprospekt und Kotierungsinserat	161
9.6	Voraussetzungen und Bedingungen für die Kotierung und für deren Aufrechterhaltung	161
9.6.1	Voraussetzungen für die Kotierung	161
9.6.2	Bedingungen für die Aufrechterhaltung der Kotierung	162
9.7	Ad hoc-Publizität insbesondere	163
9.7.1	Rechtsquellen	163
9.7.2	Abgrenzung von anderen Meldepflichten und Regelungszweck	163
9.7.3	Bekanntgabepflichtige Personen	164
9.7.4	Entstehung und Aufschub der Publikationspflicht	164
9.7.5	Gleichbehandlung der Marktteilnehmer durch den Emittenten	164
9.7.6	Verbreitung und Inhalt der Mitteilung	165
9.7.7	Haftung des Emittenten	165
9.8	Sistierung des Handels sowie Aufhebung und Streichung der Kotierung (Dekotierung)	166
9.9	Beschwerdeverfahren	167
9.10	Sanktionen bei Verletzung des Kotierungsreglementariums	167
D.	<i>In brevi</i> : Abwicklung von Börsentransaktionen (Clearing und Settlement)	167
E.	Effektenhändler	169
1.	Begriff des Effektenhändlers	169
2.	Bewilligungspflicht und Bewilligungsvoraussetzungen	170
2.1	Effektenhändler nach schweizerischem Recht	170
2.1.1	Grundsätzlich: Verhältnis von Börsen- und Bankenrecht hinsichtlich der Bewilligungspflicht	170
2.1.2	Bewilligungsvoraussetzungen im Allgemeinen	171
2.1.3	Konkretisierung der Bewilligungsvoraussetzungen	171
2.2	Ausländische Effektenhändler	173
2.2.1	Begriff nach Art. 38 BEHV	173
2.2.2	Bewilligungsvoraussetzungen im Allgemeinen	174
2.2.3	Bewilligungsvoraussetzungen zur Errichtung einer Zweigniederlassung	175
2.2.4	Bewilligungsvoraussetzungen zur Errichtung einer Vertretung	176
2.2.5	Bewilligung als «Remote Member» an einer schweizerischen Börse	176
3.	Verhaltensregeln	177
3.1	Im Allgemeinen	177
3.2	SBVg-Verhaltensregeln	177
3.3	Informationspflicht	178
3.4	Sorgfaltspflicht	179
3.5	Treuepflicht	180
3.6	Rechtsfolgen bei Verletzung der Verhaltensregeln	181

4.	Eigenmittel, Risikoverteilung und Rechnungslegung	182
5.	Journalführungs- und Meldepflichten	182
6.	Prüfung	183
7.	Pflichtverletzungen des Effektenhändlers	184
F.	Exkurs: Rechtsgeschäfte des Sekundärmarkts	184
1.	Effektenkommission	184
2.	Verpfändung von Effekten	184
3.	Securities Lending and Borrowing	185
4.	Repurchase Agreements (sog. Repos)	186
G.	Offenlegung von Beteiligungen (Art. 20 BEHG)	187
1.	Rechtsquellen	187
1.1	Überblick	187
1.2	Art. 20 f. BEHG insbesondere	187
2.	Regelungszweck	188
3.	Exkurs: Verwandte Offenlegungspflichten	188
3.1	Aktienrechtliche Offenlegungspflicht	188
3.2	Bankenrechtliche Meldepflichten	188
3.3	Meldepflichten mit Bezug auf Beteiligungen an Effektenhändlern	189
4.	Meldepflicht	189
4.1	Meldepflichtige Titel	189
4.2	Relevante Grenzwerte	190
4.2.1	Grenzwerte im Einzelnen	190
4.2.2	Berechnung der Grenzwerte	190
4.3	Meldepflichtige Tatbestände	192
4.3.1	Direkter und indirekter Erwerb/Veräusserung von Aktien oder aktienähnlichen Anteilen	192
4.3.2	Erwerb/Veräusserung sowie Ausübung/Nichtausübung von Finanzinstrumenten i.S.v. Art. 15 BEHV-FINMA	192
4.3.3	Umwandlung von Partizipations- und Genussscheinen	192
4.3.4	Nutzniessung	192
4.3.5	Effektenleihe und vergleichbare Geschäfte	193
4.3.6	Weitere zu meldende Tatbestände	193
4.4	Entstehung der Meldepflicht	193
4.5	Meldepflichtige Personen	193
4.5.1	Aktien und aktienähnliche Anteile sowie Finanzinstrumente i.S.v. Art. 15 BEHV-FINMA	193
4.5.2	Effektenleihe und vergleichbare Geschäfte	194
4.5.3	Kollektive Kapitalanlagen	194
4.6	Gruppentatbestände	194
4.7	Ausnahmen von der Meldepflicht	195
5.	Vorabentscheid der Offenlegungsstelle	196
6.	Meldung und Veröffentlichung	196
6.1	Adressaten	196
6.2	Inhalt der Meldung	196
6.3	Fristen	197
6.4	Veröffentlichung	197
7.	Überwachung der Offenlegung	197
7.1	Organisation und Aufgaben der Offenlegungsstelle	197
7.2	Verfahren	198
7.3	Untersuchungen	198
8.	Verletzung von Meldepflichten	198
8.1	Zivilrechtliche Stimmrechtssuspendierung	198

	8.2 Strafrechtliche Sanktionierung	199
H.	Öffentliche Kaufangebote	199
	1. Rechtsquellen	199
	1.1 Überblick	199
	1.2 Regelungszweck	199
	1.3 Geltungsbereich	200
	1.3.1 Öffentliches Kaufangebot	200
	1.3.2 Arten von öffentlichen Angeboten	200
	1.3.3 Räumlicher Anwendungsbereich	201
	1.3.4 Rückkauf eigener Beteiligungspapiere	201
	1.3.5 Freiwillige Unterstellung	201
	2. Pflichten des Anbieters	202
	2.1 Prospektpflicht	202
	2.2 Gleichbehandlung der Aktionäre	202
	2.3 Handeln in gemeinsamer Absprache oder als organisierte Gruppe	203
	2.4 Angebotspreis	203
	2.5 Prüfung des Angebots	203
	2.6 Dauer des Angebotes	204
	2.7 Veröffentlichung des Ergebnisses und Nachfrist	204
	3. Pflichten der Zielgesellschaft	204
	3.1 Einschränkung der Abwehrmassnahmen	204
	3.2 Bericht	205
	3.2.1 Inhalt	205
	3.2.2 Veröffentlichung	205
	3.2.3 Pflichtverletzungen durch die Zielgesellschaft	206
	4. Konkurrierende Angebote	206
	5. Potenzielles Angebot	206
	6. Meldepflicht	206
	6.1 Meldepflichtige Personen	206
	6.2 Meldepflichtige Tatbestände und Einzelheiten der Meldung	207
	6.3 Anzeigepflicht der Zielgesellschaft und der Börsen	207
	6.4 Verletzung von Meldepflichten	207
	7. Pflicht zur Unterbreitung eines Angebots (Pflichtangebot)	208
	7.1 Übersicht über den chronologischen Ablauf von Pflichtangeboten	208
	7.2 Voraussetzungen	208
	7.3 Opting Out, Opting In und Opting Up	209
	7.4 Ausnahmen	209
	7.5 Angebotspreis	210
	7.6 Stimmrechtssuspendierung	210
	8. Kraftloserklärung der restlichen Beteiligungspapiere (sog. Squeeze Out)	210
	8.1 Grenzwert	210
	8.2 Verfahren	211
	9. Übernahmekommission (UEK)	211
	9.1 Organisation und Kompetenzen	211
	9.2 Verfügungskompetenz und Verfahren	212
I.	Aufsicht	213
J.	Internationale Amtshilfe	214
	1. Im Allgemeinen	214
	2. Voraussetzungen und Schranken	214
	3. Grenzüberschreitende Prüfungen (sog. Vor-Ort-Kontrollen) insbesondere	215
K.	Strafbestimmungen	216

1.	Einführung	216
2.	Verletzung von Meldepflichten (Art. 41 BEHG)	216
3.	Pflichtverletzungen durch die Zielgesellschaft (Art. 42 BEHG)	217
4.	Pflichtverletzungen des Effekthändlers (Art. 42a BEHG)	217
5.	Verletzung des Berufsgeheimnisses (Art. 43 BEHG)	217
5.1	Einführung	217
5.2	Gesetzesbestimmung	218
5.3	Objektiver Tatbestand	218
5.4	Subjektiver Tatbestand	218
5.5	Verfahren	219
6.	Ausnutzen der Kenntnis vertraulicher Tatsachen (Insiderhandel, Art. 161 StGB)	219
6.1	Gesetzeswortlaut	219
6.2	Geschützte Rechtsgüter	219
6.3	Tatobjekt: Insidertatsachen	219
6.4	Strafbares Verhalten des Insiders (Ziff. 1)	221
6.4.1	Objektiver Tatbestand	221
6.4.2	Subjektiver Tatbestand	221
6.5	Strafbares Verhalten des Tippnehmers (Ziff. 2)	221
6.5.1	Objektiver Tatbestand	221
6.5.2	Subjektiver Tatbestand	221
7.	Kursmanipulation (Art. 161 ^{bis} StGB)	222
7.1	Gesetzeswortlaut	222
7.2	Geschütztes Rechtsgut	222
7.3	Objektiver Tatbestand	222
7.3.1	Täter	222
7.3.2	Tatobjekt	222
7.3.3	Tathandlung	222
7.4	Subjektiver Tatbestand	223
L.	Fragen und Fälle zum 5. Teil	223
6. Teil	Recht der kollektiven Kapitalanlagen	225
A.	Allgemeines zum Recht der kollektiven Kapitalanlagen	225
1.	Einführung	225
2.	Rechtsgrundlagen	225
3.	Begriffe und Geltungsbereich	226
3.1	Begriff der kollektiven Kapitalanlage	226
3.1.1	Übersicht	226
3.1.2	Vermögen	226
3.1.3	Zweites Element: Gemeinschaftliche Kapitalanlage	227
3.1.4	Drittes Element: Fremdverwaltung	227
3.1.5	Viertes Element: Befriedigung der Anlegerbedürfnisse in gleichmässiger Weise	227
3.2	Formen der kollektiven Kapitalanlage	228
3.2.1	Allgemeines	228
3.2.2	Offene kollektive Kapitalanlagen	228
3.2.3	Geschlossene kollektive Kapitalanlagen	229
3.3	Tatbestandsmerkmal der öffentlichen Werbung	229
3.4	Ausländische kollektive Kapitalanlagen	229
3.5	Ausnahmen vom Geltungsbereich	230
3.5.1	Gesetzliche Ausnahmen	230
3.5.2	Ausnahmen aufgrund des Begriffes der kollektiven Kapitalanlage	230

3.6	Regulierte, aber nicht unterstellte Anlageformen	230
3.6.1	Interne Sondervermögen	230
3.6.2	Strukturierte Produkte	231
3.7	Übersicht	233
4.	Anlegerkategorien	233
4.1	Allgemeines zum Anlegerschutzkonzept des Kollektivanlagengesetzes	233
4.2	Qualifizierte Anleger	234
4.2.1	Relevanz	234
4.2.2	Begriff	234
4.3	Publikumsanleger	235
5.	Bewilligung und Genehmigung	235
5.1	«Doppelte» Bewilligungspflicht	235
5.2	Bewilligungspflichtige Subjekte	235
5.3	Bewilligungsvoraussetzungen	235
5.4	Genehmigungspflicht	236
5.4.1	Dokumente	236
5.4.2	Vereinfachtes Bewilligungsverfahren	236
5.4.3	Bezeichnungsschutz	236
B.	Vertriebsträger	237
C.	Verhaltensregeln	237
1.	Allgemeines	237
2.	Verhaltensregeln im Einzelnen	238
2.1	Treuepflicht	238
2.1.1	Interessenkonflikte	238
2.1.2	Übereinstimmung der effektiven Anlagepolitik mit der kommunizierten Anlagepolitik	238
2.1.3	Retrozessionen und weitere Vergütungen	238
2.1.4	Selbstkontrahieren und Doppelvertretung	238
2.1.5	«Double Dip»	238
2.1.6	Gleichbehandlung	239
2.1.7	Best execution für Effektenhandelsgeschäfte und sonstige Transaktionen	239
2.1.8	Ausübung von Mitgliedschafts- und Gläubigerrechten	239
2.2	Sorgfaltspflicht	239
2.3	Informationspflicht	239
3.	Vertrieb	239
D.	Vermögensverwalter kollektiver Kapitalanlagen	240
E.	Offene kollektive Kapitalanlagen	240
1.	Vertraglicher Anlagefonds	240
1.1	Begriff und Grundstruktur	240
1.2	Fondsleitung	240
1.3	Depotbank	241
1.4	Fondsvertrag	241
1.5	Prospekt	242
1.6	Stellung der Anleger	242
1.7	Übersicht zum vertraglichen Anlagefonds	242
2.	Investmentgesellschaft mit variablem Kapital (SICAV)	242
2.1	Begriff und Wesen	243
2.2	Genehmigungspflichtige Dokumente	243
2.2.1	Überblick	243
2.2.2	Statuten	243
2.2.3	Reglemente	243

	2.2.4	Prospekte	244
2.3		Aktionäre	244
	2.3.1	Anlegeraktionäre	244
	2.3.2	Unternehmeraktionäre	244
2.4		Struktur und Organisation	244
	2.4.1	Kapitalstruktur	244
	2.4.2	Aktien	245
	2.4.3	Teilvermögen	245
	2.4.4	Organisation	245
2.5		Gründung und Auflösung	247
2.6		Übersicht zur SICAV	248
F.		Geschlossene kollektive Kapitalanlagen	248
1.		Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen	248
1.1		Begriff und Wesen	248
1.2		Genehmigungspflichtige Dokumente	248
	1.2.1	Gesellschaftsvertrag	248
	1.2.2	Prospekt	249
1.3		Gesellschafter	249
	1.3.1	Allgemeines	249
	1.3.2	Komplementäre	250
	1.3.3	Kommanditäre	250
1.4		Organisation	251
	1.4.1	Gesellschafterbeschlüsse	251
	1.4.2	Geschäftsführung	251
	1.4.3	Prüfgesellschaft	251
	1.4.4	Depot- und Zahlstelle	251
1.5		Gründung und Auflösung	251
	1.5.1	Gründung	251
	1.5.2	Auflösung	252
1.6		Übersicht zur Kkk	252
2.		Investmentgesellschaft mit fixem Kapital (SICAF)	252
2.1		Begriff und Unterstellung	252
2.2		Genehmigungspflichtige Dokumente	253
2.3		Aktien und Aktionäre	253
2.4		Organisation	253
2.5		Depot- und Zahlstelle	253
2.6		Prüfgesellschaft	253
2.7		Entstehung und Beendigung	253
2.8		Übersicht zur SICAF	254
G.		Ausländische kollektive Kapitalanlagen	254
H.		Aufsicht	254
1.		Aufsichtsbehörde	254
2.		Massnahmen	254
3.		Auskunft und Information	255
I.		Verantwortlichkeit und Strafbestimmungen	255
1.		Allgemeines	255
2.		Verantwortlichkeit	255
3.		Strafbestimmungen	256
J.		Fragen und Fälle zum 6. Teil	256
7. Teil		Versicherungsaufsicht	260
A.		Allgemeines	260

1.	Rechtsquellen	260
2.	Gründe für eine Versicherungsaufsicht	260
3.	Geltungsbereich des Versicherungsaufsichtsgesetzes	261
3.1	Versicherungsbegriff	261
3.2	Arten von Versicherungen	261
3.3	Schweizerische Versicherungsunternehmen	262
3.4	Ausländische Versicherungsunternehmen	262
3.4.1	Versicherungstätigkeit in der Schweiz	262
3.4.2	Versicherungstätigkeit von der Schweiz aus	262
3.5	Versicherungsvermittler	262
3.6	Versicherungsgruppen und Versicherungskonglomerate	263
3.7	Ausnahmen von der Aufsicht	263
B.	Bewilligungspflicht und Bewilligungserteilung	263
1.	Bewilligungsträger	263
2.	Bewilligungsvoraussetzungen	264
2.1	Rechtsform	264
2.2	Mindestkapital	264
2.3	Eigenmittel	264
2.4	Organisationsfonds	264
2.5	Versicherungsfremdes Geschäft	265
2.5.1	Verbot der versicherungsfremden Tätigkeit	265
2.5.2	Meldepflicht beim Erwerb von Beteiligungen	265
2.6	Spartentrennung	265
2.7	Organisatorische Minimalanforderungen bei Aufnahme der Versicherungstätigkeit	265
2.7.1	Gewähr für einwandfreie Geschäftstätigkeit	265
2.7.2	Kontrollorgane	266
3.	Erfordernisse bei ausländischen Versicherungsunternehmen	266
4.	Die Bewilligungserteilung	267
4.1	Gesuch und Geschäftsplan	267
4.2	Erteilung der Bewilligung	267
C.	Materielle Vorschriften für die Ausübung der Versicherungstätigkeit	267
1.	Allgemeines	267
2.	Finanzielle Ausstattung	267
2.1	Allgemeines	267
2.2	Solvabilität	267
2.3	Versicherungstechnische Rückstellungen	268
2.4	Gebundenes Vermögen	268
3.	Risikomanagement	268
4.	Rechnungslegung, Berichterstattung und Prüfung	268
5.	Schutz vor Missbräuchen	269
5.1	Allgemeines	269
5.2	Systematische Benachteiligung	269
5.3	Ungerechtfertigte Ungleichbehandlung	269
6.	Änderung des Geschäftsplans	270
7.	Besondere Bestimmungen für einzelne Versicherungszweige	270
D.	Versicherungsvermittler	271
1.	EG-Richtlinie über die Versicherungsvermittler als Anstoss	271
2.	Registereintrag	271
2.1	Voraussetzungen für den Eintrag	271
2.2	Inhalt, Öffentlichkeit und Änderungen	271
3.	Informationspflicht	271

4.	Ausblick	272
E.	Beendigung der Versicherungstätigkeit	272
	1. Allgemeines	272
	2. Verzicht	272
	3. Bewilligungsentzug	272
F.	Aufsicht	273
	1. Aufgaben der Aufsichtsbehörde	273
	2. Sichernde Massnahmen	273
G.	Fragen und Fälle zum 7. Teil	274
8. Teil	Pfandbriefgesetz	277
B.	Allgemeines	277
	1. Rechtsgrundlagen	277
	2. Pfandbriefgesetz als Finanzmarktgesetz	277
	3. Begriff des Pfandbriefs	277
	4. Merkmale des Pfandbriefs	277
C.	Beteiligte Parteien und ihre Rechtsverhältnisse untereinander	278
D.	Sicherheitskonzept	279
E.	Aufsichtsrechtliche Bestimmungen	279
	1. Allgemeines	279
	2. Prüfung	280
	3. Aushändigung der Deckungswerte	280
	4. Entzug der Ermächtigung	280
F.	Verantwortlichkeits- und Strafbestimmungen	280
G.	Fragen zum 8. Teil	280
9. Teil	Bekämpfung der Geldwäscherei	282
A.	Übersicht	282
	1. Allgemeine Umschreibung der Geldwäscherei	282
	2. Überblick über die Rechtsquellen	283
B.	Erlasse auf internationaler Ebene (Überblick)	283
C.	Vereinbarung über die Standesregeln zur Sorgfaltspflicht der Banken, «VSB»	283
	1. Allgemeines zur VSB	284
	2. Identifizierung des Vertragspartners	284
	3. Feststellung des wirtschaftlich Berechtigten	284
	4. Übrige Bestimmungen	284
D.	Strafnormen (Art. 305 ^{bis} und 305 ^{ter} StGB)	285
	1. «Geldwäscherei» (Art. 305 ^{bis} StGB)	285
	1.1 Gesetzeswortlaut	285
	1.2 Geschütztes Rechtsgut	285
	1.3 Objektiver Tatbestand	286
	1.3.1 Täter	286
	1.3.2 Tatobjekt	286
	1.3.3 Tathandlung	286
	1.4 Subjektiver Tatbestand	286
	1.5 Qualifikationen	286
	1.6 Vortaten im Ausland	287
	2. «Mangelnde Sorgfalt bei Finanzgeschäften» (Art. 305 ^{ter} StGB)	287
	2.1 Gesetzeswortlaut	287
	2.2 Geschütztes Rechtsgut	287
	2.3 Objektiver Tatbestand	287
	2.3.1 Täter	287

2.3.2	Tathandlung	287
2.4	Subjektiver Tatbestand	288
2.5	Melderecht	288
E.	Geldwäschereigesetz	288
1.	Materialien	288
2.	Gesetzliche Grundlagen	289
3.	Allgemeines	289
4.	Persönlicher Geltungsbereich: Finanzintermediäre	290
5.	Sachlicher Geltungsbereich	290
6.	Örtlicher Geltungsbereich	291
7.	Hauptpflichten der Finanzintermediäre gemäss GwG	291
7.1	Sorgfaltspflichten	291
7.1.1	Identifikation der Vertragspartei und Feststellung des wirtschaftlich Berechtigten	291
7.1.2	Abklärungspflichten	291
7.1.3	Dokumentationspflicht	292
7.1.4	Vermögenswerte von geringem Wert (sog. «Bagatellklausel»)	292
7.1.5	Organisatorische Massnahmen	292
7.2	Pflichten bei Geldwäschereiverdacht	292
7.2.1	Meldepflicht	292
7.2.2	Vermögenssperre	292
7.2.3	Informationsverbot	293
7.2.4	Straf- und Haftungsausschluss zugunsten des Finanzintermediärs	293
7.3	Aufsicht	294
7.3.1	Zuständigkeiten	294
7.3.2	Bewilligungs- und Anschlusspflicht	294
7.3.3	Aufsicht über Finanzintermediäre i.S.v. Art. 2 Abs. 2 GwG	295
7.3.4	Aufsicht über Finanzintermediäre i.S.v. Art. 2 Abs. 3 GwG	295
7.3.5	Meldestelle für Geldwäscherei («MROS»)	295
7.3.6	Selbstregulierungsorganisationen («SRO»)	295
7.4	Amtshilfe	296
7.5	Strafbestimmung	296
F.	Geldwäscherei-Verordnungen der FINMA	296
1.	Geldwäschereiverordnung-FINMA 1 (früher: «GwV EBK»)	296
2.	Geldwäschereiverordnungen-FINMA 2 und 3	297
G.	Fragen und Fälle zum 9. Teil	298
	Lösungen	299
	Lösungen zum 1. Teil	299
	Lösungen zum 2. Teil	300
	Lösungen zum 3. Teil	301
	Lösungen zum 4. Teil	303
	Lösungen zum 5. Teil	304
	Lösungen zum 6. Teil	307
	Lösungen zum 7. Teil	313
	Lösungen zum 8. Teil	316
	Lösungen zum 9. Teil	316
	Sachregister	318