

Retrozessionen – quo vadis?

Unter besonderer Berücksichtigung der
Rechtsprechung des schweizerischen
Bundesgerichts und des deutschen
Bundesgerichtshofs

Natalie Häni

Veröffentlichungen aus dem LL.M.-Stu-
diengang Internationales Wirtschaftsrecht
der Universität Zürich und des Europa In-
stituts an der Universität Zürich

2014 Band 76

Inhalt

Abkürzungsverzeichnis.....	5
Literaturverzeichnis	7
Einleitung.....	9
I. Auftragsrechtliche Grundlagen.....	11
1. Grundsätzliches.....	11
2. Informations- und Abrechnungspflicht	11
3. Herausgabepflicht	11
4. Innerer Zusammenhang	12
5. Verzicht auf Herausgabeanspruch	13
6. Verjährung	14
7. Fazit	15
II. Entwicklung der Rechtsprechung.....	16
1. Rechtsprechung des Bundesgerichts	16
a) Entwicklung der Rechtsprechung zu den Retrozessionen.....	16
aa) BGE 132 III 460	16
bb) BGE 137 III 393	17
b) Rechtsprechung zu den Bestandesspflegekommissionen BGE 138 III 755.....	19
c) Kernaussagen des Bundesgerichts.....	20
aa) Anwendbarkeit von Art. 400 OR auf Vermögensverwaltungsverträge	20
bb) Informationspflicht und Herausgabepflicht beim Vermögensverwaltungsvertrag	21
cc) Der innere Zusammenhang	21
dd) Anforderungen an den Verzicht.....	22
2. Rechtsprechung des deutschen Bundesgerichtshofs	23
a) Einleitung	23
b) Praxis des deutschen Bundesgerichtshofs	23
aa) Urteil des BGH vom 19. Dezember 2000	23
bb) Urteil des BGH vom 19. Dezember 2006	24
cc) Urteil des BGH vom 24. September 2013	25
c) Würdigung.....	26
3. Vergleich der deutschen mit der bundesgerichtlichen Rechtsprechung.....	28

III. Offene Fragen und mögliche Lösungsansätze.....	31
1. Anlageberatung.....	31
a) Herausgabepflicht nach Auftragsrecht	31
b) Möglicher Lösungsansatz: Herausgabepflicht aus Kommissionsvertrag.....	33
2. Execution-only.....	35
3. Verjährung	37
a) Verjährung der Herausgabeanspruchs.....	37
b) Verjährung der Rechenschaftsablage	40
IV. FINMA – Bestrebungen betreffend Retrozessionen.....	41
1. Einleitung.....	41
2. EBK-Bericht Vertriebsvergütungen 2008.....	41
3. FINMA Vertriebsbericht 2010.....	42
4. FINMA-Positionspapier Vertriebsregeln 2012	42
5. FINMA-Mitteilung Aufsichtsrechtliche Massnahmen – Retrozessionen	43
a) Grundsätzliches	43
b) Aufsichtsrechtliche Massnahmen.....	43
6. Revidierte Eckwerte zur Vermögensverwaltung.....	44
a) Allgemeines.....	44
b) SBVg Richtlinien für Vermögensverwaltungsaufträge	44
7. Würdigung	45
V. Umsetzung der bundesgerichtlichen Rechtsprechung in der Praxis.....	48
1. Einleitung.....	48
2. Praxisbeispiel an einer kleinen Schweizer Privatbank.....	49
a) Vertragswerk	49
b) Information der Kunden	49
c) Würdigung.....	50
3. Exkurs: Der Bankenombudsman	51
4. Fazit	51
VI. Regulierungsbestrebungen	53
1. MiFID I.....	53
2. Ausblick: MiFID II	54
3. Finanzdienstleistungsgesetz für die Schweiz.....	54
4. Möglicher Ansatz für die Schweiz – Ausblick	56
VII. Schlusswort	58