

NIEDERER KRAFT FREY

Finanzmarkt- und Bankenrecht

Anwaltskongress 2019

Triathlon

Dr. Simon Bühler

Luzern, 15. Juni 2019

Finanzdienstleistungen / Anlagegeschäft

- **Inkrafttreten von FIDLEG und FINIG** (geplant für den 1. Januar 2020)
 - Übergangsbestimmungen → Gefahr von Lücken?
 - Unterstellung des Crossborder-Inbound-Geschäfts
 - Abweichungen vom Privatrecht, insb:
 - Kundensegmentierung: Fiktion von Kenntnissen und Erfahrung ab Vermögen \geq CHF 2 Mio.
 - Wenige aufsichtsrechtliche Warnpflichten des Finanzdienstleisters
 - Unterscheidung zwischen portfolio- und transaktionsbezogener Anlageberatung
 - Durchsetzung und Verhältnis zum Zivilrecht
- **FINMA Aufsichtspraxis 2018: Kundensegmentierung nach Finanzdienstleistung**
- **Rechtsprechung**
 - BGer 4A_248/2018 vom 12.09. 2018: Pflichten des Finanzdienstleisters für gekürzten prof. Anleger
 - BGE 144 III 155: Berechnung und Substantiierung des Anlageschadens
 - BGer 4A_449/2018 vom 25.03.2019: Risikoaufklärung bei konkludentem Vermögensverw.-Auftrag

Geldwäschereibekämpfung

- **FINMA Jahresbericht**
 - 2018: Abschluss grosser Fälle
 - Prüfung des Meldewesens vor Hintergrund zunehmender internationaler und ausl. Sanktionen
- **Rechtsprechung zum Meldewesen**
 - BGer 1B_433/2017 vom 21.03.2018, E. 4.9 : «simple doute» löst grds. Meldepflicht aus
- **Revisionsvorhaben**
 - 2020: Inkrafttreten der revidierten GWV-FINMA und der VSB 20
 - Laufende Revision des GwG (Stand: Vorentwurf):
 - Abschaffung des dualistischen Meldesystems (Melderecht/Meldepflicht)
 - Ausweitung des Adressatenkreises von GwG-Sorgfaltspflichten auf **Berater**
 - Pflichten umfassen u.a.
 - Identifizierungspflicht
 - Feststellung der wirtschaftlich berechtigten Person
 - Dokumentationspflicht
 - Ablehnung oder Abbruch der Geschäftsbeziehung bei neg. Ergebnis
 - Organisatorische Massnahmen und Strafbestimmungen

Enforcement

- **FINMA Praxis mit Fokus auf**
 - Einhaltung der Vorschriften zur Geldwäschereibekämpfung
 - Corporate Governance
- **Rechtsprechung zum Berufsverbot**
 - BVGer B-488-2018 vom 26.03.2018 (Zwischenentscheid): Entzug der aufschiebenden Wirkung auf Antrag
 - BVGer B-688/2016 vom 11.06.2018: Keine Rechtskrafterstreckung der Verfügung gegen das Institut; Gehörsverletzung
 - BVGer B-488/2018 vom 17.01.2019: Nachweis der individuellen Verantwortlichkeit; Verhältnismässigkeit
- **Rechtsprechung zur Gewinneinziehung**
 - BGer 2C_422/2018 vom 20.03.2019: Keine Abzugsfähigkeit von Fixkosten, welche auf bei rechtmässiger Ausübung der Tätigkeit angefallen wären

NKF