

RUOSS VÖGELE PARTNER | KREUZSTRASSE 54 | CH-8032 ZÜRICH
TELEFON +41 44 250 43 00 | FAX +41 44 250 43 10 | info@rvpartner.ch | www.rvpartner.ch

RVP Bulletin

Swiss Banking and Capital Market Law Update 2010/1



Dr. Alois Rimle, LL.M.
rimle@rvpartner.ch

Zurich, February 2010, No. 3

Contents

Important Topics	1
Federal Act on Book-Entry Securities	1
Procedure against unauthorized entities (decisions).....	3
Circular 2010/1 on Remuneration Schemes	3
FINMA-RS zu Repo/SLB-Geschäften.....	4
New Anti-Money Laundering Ordinance	4
Exchange of information under revised double taxation treaties	4
UBS Agreement with USA	4
Regulation of systematically important institutions	5
Request for regulation of CDS (International)	5
Overview of Further Developments	6
Banking, Investment Services	6
Securities Trading	7
Securities Trading SIX Group	7
Disclosure and Takeover Law	8
Collective Investment Schemes.....	9
Administrative and Legal Assistance	9
Combating Money Laundering.....	9
FINMA, FFD and SNB	9
International	10
Abbreviations	11

Important Topics

Federal Act on Book-Entry Securities

The new Federal Act on Book-Entry Securities ("BESA") entered into force on 1 January 2010. The most important aspects of the new law shall briefly be discussed hereafter.

Object and scope of new Book-Entry Securities Act: The Book-Entry Securities Act governs the custody of certificated and non-certificated securities by custodians and the transfer of securities (Art. 1 para. 1 BESA). The Act applies only to securities kept in safe custody by a bank or another custodian (hereafter "bank") that qualify as book-entry securities (Art. 2 para. 1 BESA). *Book-entry securities* are fungible pecuniary or membership rights against the issuer which are credited to a securities account and over which rights the account holder can dispose of in accordance with the provisions of this Act. A book-entry security is enforceable against the bank and any third party; it is not subject to any attachment by the custodian's other creditors (Art. 3 BESA).

Creation of book-entry securities: Book-entry securities are created through the deposit of securities for collective custody, the deposit of global certificates,

or the entry of uncertificated securities in the master register with a bank and the credit to one or more securities accounts (Art. 6 para. 1 BESA). The issue of uncertificated securities requires that the issuer maintains a non-public register of the uncertificated securities issued (e.g. share register in case of registered shares) that includes various relevant information about the uncertificated securities (Art. 973c para. 2 CO). A master register is maintained by one single custodian for each issue of uncertificated securities which contains various information about the uncertificated securities issued (Art. 6 para. 2 BESA). Uncertificated securities become book-entry securities when entered into the master register. There are no book-entry securities without master register. The master register is public and ensures publicity as regards the book-entry securities circulating in the system that were created in form of uncertificated securities. Issuers of uncertificated securities which are credited to a securities account with a bank must establish a master register with a bank and register the uncertificated securities by the end of June 2010. In principle, any bank may be mandated by the issuer to maintain the master register. From January 1, 2010, SIX SIS AG (SIS) maintains as central custodian the master register for issues of uncertificated securities for which the participants (based on the uncertificated securities contract with SIS) create holding in the SIS check system.

Transfer of book-entry securities: Book-entry securities are disposed of by instructions of the account holder to the bank to transfer the book-entry securities and credit of the book-entry securities to the securities account of the acquirer. The disposition is perfected with the completion of the respective credit. At the same time, the account holder disposing of the securities loses his right to the book-entry securities (Art. 24 para. 1 and 2 BESA).

Security interest in book-entry securities: A security interest may be created by means of rebooking of book-entry securities. The account holder as security provider instructs the bank to transfer the book-entry securities to the account of the secured party (full right transfer; Art. 24 BESA). Furthermore, the security interest may also be created by means of granting an instruction right. The account holder irrevocably agrees with the bank that the bank will

honor the instructions of the secured party without further consent or action of the account holder (Art. 25 para 1 BESA). The power of disposal over the concerned book-entry securities is transferred to the secured party with the creation of the security interest. Finally, a security interest of the bank in book-entry securities of the account holder becomes effective upon entering into a respective agreement (Art. 26 para. 1 BESA). In addition, a bank may retain by law book-entry securities credited to a securities account provided it has a claim against the account holder, which is due and which relates to the custody of book-entry securities or to free deliveries made by the bank for the acquisition of book-entry securities (Art. 21 para. 1 BESA).

Liquidation of security interests: If a security interest has been created over book-entry securities which are traded on a representative market, the secured party may, under the conditions set out in the security agreement, liquidate the collateral by disposing of the book-entry securities and offset the proceeds against the secured claim; or taking over the book-entry securities (right of self entry) and offsetting the value of the book-entry securities against the secured claim (Art. 31 para. 1 BESA). The liquidation of the collateral (e.g. in case of a margin call) must be notified to the collateral provider. The collateral provider who is a qualified investor may waive the right to be notified (Art. 32 para. 1 BESA).

Third party custody: The bank may deposit book-entry securities, certificated securities or uncertificated securities with a third party custodian in Switzerland or abroad. The consent of the account holder is not required. The deposit with the third party custodian abroad, however, requires the explicit consent of the account holder if the foreign custodian is not subject to adequate supervision (Art. 9 BESA). The bank should exclude all liability if book-entry securities are deposited at the account holder's explicit instructions with a third party custodian who was not recommended by the bank (Art. 33 para. 3 BESA).

Other provisions: The Book-Entry Securities Act includes, in particular, rules covering the following additional areas: cancellation of a debit of book-entry securities to a securities account (Art. 27-28); book-entry securities available at a bank (Art. 11-

12); the rights of the account holder including the segregation right in case of bankruptcy of the bank (Art. 17-20); the rights of the bank to the book-entry securities including for example securities lending and borrowing (Art. 21-23); the effect towards third parties (Art. 29-30); and the liability of the bank (Art. 33).

Procedure against unauthorized entities (decisions)

The *application of the group concept* in Swiss supervision law generally means that the supervision law consequences apply to all members of the group, even though with respect to single companies – examined in an isolated way – not all elements of the facts are fulfilled or they themselves do not perform any activities relevant under financial market law. It follows that for example in case of unauthorized acceptance of funds from the public or in case of unauthorized securities dealing all participating companies are liquidated. According to the judicial custom of the Federal Administrative Court several persons are to be considered as a whole regarding the performance of activities subject to approval if there is economic interdependence to such an extent that the group needs to be treated as economic unity. The judicial custom regarding banks may be applied to securities dealers by analogy (decisions of Federal Administrative Court of September 24, 2009, B-7861/2008; of November 26, 2009, B-7764/2008; of December 14, 2009, B-7765/2008; compare also SCD 135 II 356).

In a new decision of the Supreme Court, however, the application of the group concept is restricted by the *principle of proportionality*. In a situation where a company performs activities subject to approval and other activities, only the business subject to approval should be liquidated if this is technically possible and the permitted activities have independent significance according to the Supreme Court. In the case at hand, some companies were put to bankruptcy and other companies of the group were liquidated. The liquidation order in case of one particular company was considered as contrary to the principle of proportionality by the Supreme Court. Such supervision law measures primarily serve the purpose of protecting the interests of the investors according to the Supreme Court. Therefore, there is no sufficient

reason to liquidate a company that has performed legal activities and (possibly) thereby has selectively not observed financial market law duties but without jeopardizing creditors (decision of the Supreme Court of September 22, 2009, 2C-276/2009).

The Federal Administrative Court finally raised in a new decision the question of a *subsequent authorization*. If a securities dealer acts in the market without authorization FINMA may initiate bankruptcy proceedings against the company. The subsequent authorization must be considered only if the authorization requirements (minimum capital, appropriate internal organization, professional qualifications, guarantee of proper management) are cumulatively met (SCD 132 II 382 E. 7.1). In the case at hand, the Federal Administrative Court confirmed in the first instance the bankruptcy proceedings against GM Capital as legally valid. A subsequent authorization was considered to be out of question (decision of the Federal Administrative Court of January 27, 2010, B-4409/2008 and B-5582/2008 – not in force when this Bulletin was published).

Circular 2010/1 on Remuneration Schemes

The Circular 2010/1 about minimum standards for remuneration schemes of financial institutions entered into force on January 1, 2010. The provisions of the Circular must be fully complied with as of January 1, 2011. The Circular defines minimum standards for the design, implementation and disclosure of remuneration schemes in financial institutions and serves to supplement the rules contained in the Swiss Code of Obligations as well as the disclosure provisions concerning remuneration applicable under stock exchange regulations. Remuneration schemes should not create incentives to take inappropriate risks and thereby potentially damage the stability of financial institutions. One of the focal points of the Circular is variable remuneration.

The Circular applies to banks, securities dealers, financial groups and conglomerates, insurance companies, and insurance groups and conglomerates that are subject to Swiss financial market supervision. It also applies to persons and firms authorized under the Collective Investment Schemes Act. The Circular is mandatory for banks, securities dealers, financial groups and conglomerates, who in their

capacity as an individual firm or at the financial group or conglomerate level, are required to maintain equity capital in the amount of at least 2 billion Swiss francs. For the other firms, implementation of the Circular shall not be mandatory. It is, however, recommended that they take the principles of the Circular into account for their remuneration schemes as best practice guidelines. In justified cases, FINMA may require a firm which does not meet the stated threshold value to implement some or all of the provisions hereof.

FINMA-RS zu Repo/SLB-Geschäften

FINMA has published the Circular on Repo/SLB in December 2009. It concerns Repurchase und Reverse Repurchase as well as Securities Lending and Borrowing. It enters into force on June 30, 2010.

The Circular lays down the rules on how Securities Lending and Borrowing should be treated under the current liquidity regulations. In addition, detailed requirements on disclosure, the content of master agreements, processing and settlement aim at protecting creditors and investors engaged in Securities Lending and Borrowing. Owing to the risks associated, the intention of this Circular is that uncovered Securities Lending and Borrowing will be restricted for unqualified investors.

New Anti-Money Laundering Ordinance

The new Ordinance on the professional exercise of financial intermediation entered into force on January 1, 2010. The Ordinance provides the criteria in order to determine a person qualifying as financial intermediary pursuant to art. 2 para. 3 MLA and being subject to the scope of the Anti-Money Laundering Act.

Exchange of information under revised double taxation treaties

As Switzerland had signed twelve treaties containing a clause on extended administrative assistance in tax matters in September 2009, its name was removed from the "grey list" of the office of the OECD. The concluded double taxation treaties adopt the OECD standard of administrative assistance in tax matters. New double taxation treaties have been

concluded with the following countries: Denmark, Luxembourg, France, Norway, Austria, the United Kingdom, Mexico, Finland, the Faroe Islands, the United States, Qatar as well as Spain (by means of "most favored nation clause" in double taxation treaty). The Federal Council has adopted five dispatches on the revised double taxation treaties in November 2009. It requests Parliament to approve these dispatches and also make them subject to an optional referendum.

The revised double taxation treaties adopt, in particular, the following principles in exchange of information:

"Fishing expeditions" are explicitly excluded in all exchange of information clauses. A request for information such as the one in the UBS case would therefore have to be declined. Accordingly, the request for information has to state the name of the person under examination or investigation. The treaty with the United States exceptionally includes a more extensive clause according to which "it is sufficient to identify the person under examination or investigation (typically name)".

The request for information has to state the name of the bank or other person believed to be in possession of the requested information. The double taxation treaty with France exceptionally does not include such requirement. If the name is not mentioned, however, the Swiss tax authorities will usually not have measures available to provide for exchange of information.

The exchange of information is only granted for taxes falling within the scope of the treaty. Therefore, no exchange of information is granted with respect to indirect taxes and inheritance taxes. This restriction does not apply in the case of France and United Kingdom.

The new exchange of information clauses will apply to information regarding tax periods beginning January 1, 2011 at the earliest. Exceptions concern the United States (from September 23, 2009) and France (from January 1, 2010).

UBS Agreement with USA

In its benchmark decision of January 21, 2010, the Federal Administrative Court ruled against the

granting of treaty assistance to the USA in cases of serious tax offense. The Court classified the Treaty Request Agreement of August 19, 2009, as merely a mutual agreement that permitted no change to terms that had been given binding definitions in the bilateral double taxation agreement. In the view of the Federal Administrative Court, the protocol to the double taxation agreement defines "*tax fraud or the like*" conclusively as tax or duty fraud. This does not include any serious tax offenses in the sense of the continued evasion of large sums of tax.

Given that the benchmark ruling of the Federal Administrative Court is legally enforceable, it is thought that treaty assistance will be ruled out in around 4,200 cases. Only in around 250 cases may information be exchanged with the US authorities. In a first step, the Federal Council will continue its talks with the US authorities to explain the situation from its perspective. In a possible second step, it might then put the UBS Agreement to Parliament for approval. The Agreement if approved by the Parliament would stand as a treaty of the same status as the older and more general bilateral double taxation agreement and, according to general rules of interpretation, would take precedence over the latter.

An amendment to the Agreement should permit its provisional application from the date of signature. Here, the Federal Council is basing its actions on the authority granted to it under governmental and administrative organizational law, which permits such steps to be taken to safeguard Switzerland's important interests, and in case of particular urgency. However, client dossiers in legally enforceable cases may not be sent to the US authorities until the Agreement has been approved by Parliament.

Regulation of systematically important institutions

The Federal Council has mandated experts in November 2010 to identify possibilities to mitigate the set of problems "too-big-to-fail" and to provide a written report.

Request for regulation of CDS (International)

Credit-Default Swaps (CDS) are financial instruments that serve creditors and bond investors as

means to protect themselves against the risk that granted credits or acquired bonds default or that borrowers or issuers are restructured or obtain a lower rating. The seller of the contract promises in consideration of an amount of money to pay a pre-determined indemnity to the investor (i.e. the purchaser of the Swap) if any of these events occur.

In this form CDS may be compared with insurances and qualify as a useful hedging instrument. However, the CDS are not only applied in the context of hedging or transfer of risks. They are also used for speculation purposes. They enable investors to bet on a default of issuers and borrowers; an investment is thereby not necessary ("naked CDS"). Negative incentives may occur if a loan default appears to be possible. Bond holders are usually interested in the restructuring of the enterprise. However, if they have purchased CDS they may possibly be interested that the enterprise files for bankruptcy, although there is potential for restructuring. This appears problematic if particular bond holders are asked to vote on a plan to restructure the enterprise.

The effort to reform focuses mainly on the over-the-counter trading of credit derivatives, in particular CDS. In order to obtain more transparency and control and thereby also system stability, the regulators in the United States and Europe ask to process a higher percentage of trades over Central Counterparties (CCPs). It is recommended to continuously standardize CDS and to set up CCPs in order to eliminate the counterparty and liquidity risk. Furthermore, CCPs reduce the mutual interdependence of financial institutions (avoidance of cases of "too-interconnected-to-fail" like Bear Stearns and AIG). Market participants are segregated from the failure of others by means of CCPs (see report of IOSCO of September 2009 regarding possible regulatory measures).

There are, however, several open issues as regards this intention to increase regulation. One intends to process standard products over CCPs in the future, however has not yet specified what a standard product shall be. Furthermore, it should be kept in mind that CCPs themselves could become a systemic risk. CCPs operate as central counterparty and guarantee payment even if a market participant

should file for bankruptcy. It appears to be possible that a CCP could not be able to meet its payment obligations in a situation of big bankruptcies which could lead to large distortions. CCPs must protect themselves against this risk. For such purpose they will accept only participants that comply with prede-

fined creditworthiness requirements. They will further ask participants to provide security and introduce robust risk control systems.

Overview of Further Developments (in German only)

Banking, Investment Services

Einlegerschutz

Der Bundesrat hat im September 2009 die Vernehmlassung für ein Bankeinlagen-sicherungsgesetz eröffnet. Er will die Bankeinlagen mit einem zweistufigen System schützen, das durch die Banken finanziert wird. Die Vernehmlassungsfrist ist Ende Dezember 2009 abgelaufen.

Publikumseinlagen

Genossenschaften, Vereine und Stiftungen dürfen ab dem 1. Januar 2010 nur noch Einlagen annehmen, wenn sie diese für den gemeinschaftlichen Zweck der Organisation verwenden. Betroffene Organisationen müssen Einlagen, die neu unter das Verbot fallen, innerhalb von zwei Jahren nach Inkrafttreten zurückzahlen. Die Bankenverordnung (Art. 3a lit. d und Art. 62b) sowie das FINMA-RS 2008/3 "Publikumseinlagen bei Nichtbanken" wurden entsprechend angepasst.

Kantonalbankenrabatt

Der Kantonalbankenrabatt ist im November 2009 abgeschafft worden. Der Bundesrat hat die entsprechende Revision der Eigenmittelverordnung gutgeheissen. Die Kantonalbanken sollen wie alle anderen Bankinstitute über eine Finanzkraft und ein Eigenkapital verfügen, die den eingegangenen Risiken entsprechen.

Rechnungslegung

Das FINMA-RS 2008/2 "Rechnungslegung Banken" wurde leicht angepasst. Die einzige Änderung betrifft die Angaben zur Vorsorgeeinrichtung.

Interchange Fees

Die WEKO hat im Januar 2010 vorsorgliche Massnahmen erlassen, mit welchen das heutige System zur Festlegung der schweizerischen Interchange Fees in besserter Form weitergeführt werden. Es kommt damit zu einer Senkung dieser Gebühren.

Branchenorganisationen

Vermögensverwalter, die das Privileg der qualifizierten Anlegerschaft nach Art. 6 Abs. 2 KKV beanspruchen wollen, müssen sich dem anerkannten Verhaltenskodex einer Brachenorganisation unterwerfen. Das gilt auch für Vermögensverwalter, die der FINMA direkt unterstellt sind.

Auskunft an Erben (Entscheide)

Eine Bank ist gegenüber den Erben eines verstorbenen Bankkunden vollumfänglich auskunftspflichtig. Es müssen ihnen gegenüber sämtliche Transaktionen und Verträge offengelegt werden. Sie sind als Rechtsnachfolger des Erblassers Geheimsträger geworden (Urteil des Handelgerichts vom 30. Juni 2009, HG080094; vgl. auch Urteil des Bundesgerichts vom 5. Mai 2009, 5A-810/2008). Die Zuständigkeit von Gerichten in der Schweiz am Sitz der Bank als Beklagte ist bei Erbansprüchen gegeben, da Auskunftsbegehren von Erben vertragsrechtlich und nicht erbrechtlich zu qualifizieren sind (BGE 135 III 185).

Erbausschlussklausel (Entscheid)	Die Gültigkeit von Erbausschlussklauseln bei einem Gemeinschaftskonto ist umstritten. Nach Auffassung des Handelsgerichts Zürich ist die Bank zur Auszahlung berechtigt und verpflichtet, solange sie von den Erben als Rechtsnachfolger des Erblassers nicht rechtlich belangt worden ist (Art. 150 Abs. 3 OR; Urteil des HGer Zürich vom 26. Juni 2008, HG070016).
Bankgeheimnis (Entscheid)	Es ist umstritten, ob aus der Unterstellung des Beauftragten unter Art. 47 BankG folgt, dass der Datentransfer zwischen Bank und Beauftragtem generell gerechtfertigt ist. Das Bundesgericht geht in einem neueren Entscheid implizit von einer Nichtverletzung aus, indem es ausführt, der bankexterne Anwalt sei mandatiert gewesen und habe sowohl dem Berufsgeheimnis als auch dem Bankgeheimnis unterstanden (Urteil des Bundesgerichts vom 8. Juli 2008, 4A_2/2008).
Suitability-Prüfung (Entscheide)	Die Bank trifft gegenüber ihren Kunden eine Informationspflicht. Die Kundenaufklärung kann zwar in standardisierter Form erfolgen, muss hingegen den Besonderheiten des Einzelfalls Rechnung tragen. Die Bank muss den Kunden grundsätzlich über die Diskrepanz zwischen objektiver Risikofähigkeit und subjektiver Risikobereitschaft aufmerksam machen (Urteil des Bundesgerichts vom 3. Juni 2008, 4C.62/2007; Urteil des Bundesgerichts vom 13. Juni 2008, 4A_74/2008).
Margin Call (Entscheid)	Beim Margin Call muss die Bank dem Kunden auch dann eine Frist zur Nachdeckung ansetzen, wenn feststeht, dass der Kunde seiner Nachdeckungspflicht nicht nachkommen kann (Urteil des Bundesgerichts vom 26. Februar 2009, 4A_523/2008). Übrigens schreibt das neue Bucheffektengesetz die Ankündigung der Verwertung zwingend vor. Lediglich qualifizierte Anleger können auf die Ankündigung vertraglich verzichten (Art. 32 BEG).
Bankvollmacht (Entschied)	Fehlt es der Bank an der Gutgläubigkeit, so kann sie sich nicht auf die einmal erteilte Vollmacht berufen. Der gute Glauben gilt als zerstört, wenn die Bank erkannt hat oder hätte erkennen müssen, dass das abgeschlossene Geschäft den Interessen des Vertretenen widerspricht. Ohne Vorliegen besonderer Anzeichen muss die Bank die Weisungen des Bevollmächtigten nicht in Frage stellen (Urteil des Bundesgerichts vom 10. Februar 2009, 4A_536/2008).

Securities Trading

Revision Börsendelikte	Der Bundesrat will im Bereich der Börsendelikte und des Marktmissbrauchs griffigere Normen schaffen. Er hat im Januar 2010 die Vernehmlassung für eine entsprechende Änderung des Börsengesetzes eröffnet. Diese dauert bis zum 30. April 2010.
Stimmrechtssuspendierung	Das Obergericht des Kantons Zürich wies das Begehren um Erlass einer supervisitorischen Verfügung betreffend Stimmrechtssuspendierung in Sachen Sulzer mit Verfügung vom 13. August 2009 ab. Die rückwirkende Anwendung von Art. 20 Abs. 4bis BEHG sei unabhängig von deren Rechtsnatur unzulässig (Verfügung NL090126/Z2).

Securities Trading SIX Group

Strukturierte Produkte	Seit September 2009 können bei SIX Swiss Exchange durch Hinterlegung von Sicherheiten erstmals pfandgesicherte Zertifikate kotiert und auf Scoach Schweiz
-------------------------------	---

AG gehandelt werden. Der Anleger ist auf diese Weise im Fall von Emittenten-Insolvenz abgesichert.

Neue Immobilienindizes

SIX Swiss Exchange hat per 1. Dezember 2009 ihre bestehende SXI-Indexfamilie um den Sektor Real Estate erweitert. Neben den bereits existierenden Benchmarks SWX Immobilienfonds-Index und SWX Swiss Real Estate-Index, legt die Schweizer Börse neue Indikatoren auf Immobilienaktien und –fonds auf, insbesondere den SXI Swiss Real Estate Shares, der die fünf grössten und liquidesten Immobilienaktien an der Börse vereint, und den SXI Swiss Real Estate Funds, der die zehn grössten und liquidesten Immobilienfonds an der Börse vereint.

Swiss Block

SIX Swiss Exchange und SmartPool haben im Dezember 2009 eine Kooperation für „Swiss Block“ vereinbart. Der Swiss Block ist eine nicht einsehbare Liquiditätsplattform für Schweizer Blue-Chip-Aktien. Sie bietet in Ergänzung zum bestehenden öffentlichen Auftragsbuch von SIX Swiss Exchange einen alternativen Liquiditätspool, der Käufer und Verkäufer in einem nicht einsehbaren Handelsumfeld zusammenbringt. Die Ausführung grossvolumiger Aufträge ist in Form einer effizienten Preisfindung bei minimaler Marktbeeinflussung möglich. Die Abschlüsse sind anonym und werden über die offene Clearing- und Settlement-Infrastruktur von SIX Swiss Exchange abgewickelt.

eGRIS

Das Bundesamt für Justiz und SIX Group haben im Dezember 2009 vereinbart, für die Entwicklung des zentralen elektronischen Grundstück-Informationssystems eGRIS eng zusammenzuarbeiten. Das Projekt hat die elektronische Abfrage und Verarbeitung von Grundbuchdaten zum Ziel.

Stempelsteuer

Der Bundesrat hat im Dezember 2009 vorgeschlagen, die ausländischen Börsenmitglieder („Remote Members“) von der Stempelsteuer zu befreien. Auf diese Weise soll die Liquidität und mithin auch die Attraktivität des Finanzplatzes Schweiz verteidigt werden. Die neue Regelung soll wenn möglich am 1. Juli 2010 in Kraft treten.

Meldeplattform

Die Emittenten sind gemäss den Bestimmungen zur Aufrechterhaltung der Kotierung verpflichtet, SIX Exchange Regulation bestimmte Informationen zu übermitteln. Um den betroffenen Gesellschaften die Übermittlung der Daten zu erleichtern, wurde eine neue elektronische Meldeplattform entwickelt. Die Nutzung der Meldeplattform ist zurzeit für die Emittenten nicht obligatorisch. Um die technischen Modalitäten für die Nutzung der elektronischen Meldeplattform sowie damit verbundene Haftungsfragen zu regeln, ist per 1. Januar 2010 eine Richtlinie betreffend die Nutzung der elektronischen Meldeplattform für die Meldepflicht erlassen worden.

Disclosure and Takeover Law

Praxis UEK

Die Übernahmekommission hat sich in ihren Entscheiden seit September 2009 vor allem mit folgenden rechtlichen Themen auseinandergesetzt: Best Price Rule, freiwillige Unterstellung unter das Übernahmerecht, Angebotspflicht, Ausnahme von der Angebotspflicht, Gruppenbildung (siehe www.takeover.ch/news).

Prüfungsstandard

Die Treuhandkammer hat im Oktober 2009 den Entwurf eines neuen Schweizer Prüfungsstandards für die Prüfung von öffentlichen Kaufangeboten (Entwurf-PS 880 in die öffentliche Vernehmlassung geschickt (siehe www.treuhand.ch).

[kammer.ch\).](#)

**Meldepflichtverletzung
(Strafbescheid)**

Das EFD beabsichtigt gemäss einem Zeitungsbericht Ende Januar 2010, gegen Viktor Vekselberg eine Busse wegen einer Meldepflichtverletzung auszusprechen. Beim Einstieg der Renova bei Oerlikon im Juli 2006 sei die Pflicht zur Meldung als Gruppe verletzt worden. Der entsprechende Strafbescheid sieht für Vekselberg eine Busse von CHF 40 Mio. vor. Gleiches gilt für Ronny Pecik und Georg Stumpf, die damaligen Eigentümer der Investmentgesellschaft Victory. Die Renova hat beantragt, den Strafbescheid aufzuheben und ihn allenfalls direkt an das Bundesstrafgericht zu überweisen.

Collective Investment Schemes

Prüfung Prospekte

Die FINMA wird die Prospekte und vereinfachten Prospekte kollektiver Kapitalanlagen schweizerischen Rechts in Zukunft nicht mehr prüfen. Sie unterliegen nicht der Genehmigungspflicht der FINMA (Art. 15 Abs. 1 KAG e contrario).

Administrative and Legal Assistance

Amtshilfegesetz

Der Bundesrat hat im Januar 2010 das EFD beauftragt, ein Amtshilfegesetz auszuarbeiten. Bis zum Inkrafttreten dieses Gesetzes soll eine Verordnung die landesinterne Umsetzung der internationalen Amtshilfe regeln. Bezüglich der Verordnung wurde ein Anhörungsverfahren gestartet.

**Beschwerderecht
(Entscheid)**

Im Rechtshilfeverfahren ist es gemäss Bundesgericht unzulässig, dass die Betroffenen ihr Beschwerderecht noch lange Zeit nach der Schlussverfügung ausüben können. Das ergebe sich aus dem Beschleunigungsgebot und dem Grundsatz von Treu und Glauben (Urteil des Bundesgerichts vom 9. Dezember 2009, 1C_454/2009).

Combating Money Laundering

Internatio. Anerkennung

Die FATF hat im Oktober 2009 die internationale Aufsicht im Rahmen des Evaluationsprozesses des 3. Zyklus gegenüber der Schweiz eingestellt. Damit anerkennt die FATF, dass die Schweiz seit 2005 bei der Stärkung des Dispositivs zur Bekämpfung der Geldwäscherei bedeutende Fortschritte erzielt hat.

Korruptionsbekämpfung

Die Schweiz hat im September 2009 die UNO-Konvention gegen die Korruption ratifiziert. Als Vertragsstaat wird sich die Schweiz für einen weltweit besseren Standard bei der Bekämpfung der Korruption einsetzen.

FINMA, FFD and SNB

Finanzmarktpolitik

Der Bundesrat hat sich im Dezember 2009 zu einem starken Finanzplatz bekannt. Im Bericht „Strategische Stoßrichtungen für die Finanzmarktpolitik der Schweiz“ des EFD werden Ziele und Massnahmen formuliert, die den Finanzplatz Schweiz weiter stärken sollen. Für die Umsetzung seiner Strategie setzt der Bundesrat eine interdepartementale Arbeitsgruppe unter der Federführung des EFD ein. Im Weite-

	ren wird im EFD ein Staatssekretariat für internationale Finanzfragen geschaffen.
Strategische Ziele FINMA	Der Bundesrat hat am 30. September 2009 die strategischen Ziele der FINMA für die Jahre 2010 bis 2012 genehmigt. Es handelt sich um folgende sieben übergeordnete strategische Ziele: Reduktion der systemischen Risiken und Komplexitäten; Verbesserung des Kundenschutzes; Straffung und Optimierung der Regulierung; Steigerung von Effektivität und Effizienz in der Aufsicht; Umsetzung einer griffigen Marktaufsicht und eines wirkungsvollen Enforcements; Positionierung für internationale Stabilität und enge Vernetzung der Märkte; Stärkung der FINMA als Behörde.
Mängel FINMA-Aufsicht	Die FINMA hat sich in einem Bericht vom 14. September 2009 über ihr Verhalten während der Finanzkrise geäussert. Im November 2009 ist der Bundesrat vom Parlament beauftragt worden, einen Bericht über die Mängel der Finanzmarktaufsicht zu erstellen. Die eingesetzten Experten sollen die Arbeit im 1. Quartal 2010 fertigstellen.
Neuorganisation FINMA	Die Anzahl der Geschäftsbereiche wird von sieben auf vier reduziert. Folgende Geschäftsbereiche werden neu unterschieden: Banken, Versicherungen, Märkte sowie Strategische Grundlagen und Dienste. Die Leiter dieser Geschäftsbereiche bilden zugleich die FINMA-Geschäftsleitung.
Enforcement-Policy	Die FINMA hat im Dezember 2009 eine Enforcement-Policy verabschiedet. Sie umfasst dreizehn Grundsätze, in denen zentrale Elemente des Finanzmarktenforcements der FINMA umschrieben sind.
Aufsichtsabgabe (Entscheid)	Die Projektkosten FINMA, die in den Jahren 2006 und 2007 angefallen sind, können gemäss Urteil des Bundesverwaltungsgerichts der Kontrollstelle zur Bekämpfung der Geldwäscherei zugerechnet und auf die beaufsichtigten Selbstregulierungsorganisationen überwälzt werden (Urteil des Bundesverwaltungsgerichts vom 20. Oktober 2009, B-199/2009).

International

G20-Gipfel	Die G20-Staaten trafen sich am 24. und 25. September 2009 in Pittsburgh zu einem Gipfel. Im Communiqué werden die Finanzminister und Leiter der Zentralbanken angehalten, unter anderem folgende Massnahmen zu ergreifen: <ul style="list-style-type: none"> • <i>Kapital und Prozyklizität-Abschwächung:</i> Es soll eine Einigung betreffend Qualität und Quantität des Kapitals von Banken erreicht werden und dem exzessiven Leveraging entgegengewirkt werden. Die Massnahmen sollen bis Ende 2012 implementiert werden. • <i>OTC Derivaten-Märkte:</i> Alle Standard OTC-Derivatverträge sollen an Börsen oder elektronischen Plattformen gehandelt und über zentrale Gegenparteien abgewickelt werden. Die Massnahmen sollen bis Ende 2012 implementiert werden. OTC-Derivatverträge sollen bei der Verwahrungsstelle gemeldet werden. Nicht zentral abgewickelte Verträge sollen höheren Kapitalanforderungen unterstehen. • <i>Systemrelevante Institute:</i> Die relevanten Unternehmen sollen international konsistente und firmenspezifische „Contingency and resolution plans“ entwickeln. Die Massnahmen sollen bis Ende 2010 implementiert werden. • <i>Kompensations-Praktiken:</i> Die relevanten Unternehmen sollen revidierte
-------------------	--

Kompensationsregeln einführen und dabei bestimmte festgelegte Prinzipien umsetzen (z.B. keine mehrjährige garantierte Boni, Aufschub von variablen Vergütungen und Claw back, Kompensation entsprechend Leistung und Risiko etc.).

Financial Stability Board	Der Financial Stability Board (FSB) hat am 9. Januar 2010 Rahmenbedingungen publiziert, wie die Einhaltung von internationalen Finanzstandards verstärkt werden kann. Die Bedingungen betreffen insbesondere die Führung durch Beispiel, die regelmässige Überprüfung (peer reviews) und die Identifizierung von nicht kooperativen Jurisdiktionen.
Hedge Fund-Regulierung	<p>Die EU-Kommission hat den Entwurf einer Richtlinie für Alternative Investment Fund Managers (AIFM) vorgelegt. Gemäss einem Positionspapier der SFA werden Drittstaaten in diesem Entwurf substantiell benachteiligt.</p> <p>Die IOSCO hat Mitte Juni 2009 Grundsätze für eine Regulierung von Hedge Funds veröffentlicht. Es wird u.a. vorgeschlagen, dass Hedge Fund-Manager (und nicht deren Vehikel) eine Bewilligung ihrer Aufsichtsbehörden erhalten können sollen. Im Weiteren sind im September 2009 Elemente einer Regulierung von Funds of Hedge Funds publiziert worden.</p>
Steuerbetrug in EU	Die EU-Finanzminister haben sich am 19. Januar 2010 einstimmig auf eine Richtlinie (Gesetz) zur Amtshilfe zwischen EU-Staaten bei der Eintreibung von Steuerschulden geeinigt. Der entsprechende Informationsaustausch erfolgt dabei lediglich auf Ersuchen und geht damit nicht über den OECD-Standard hinaus. Die Meinungsverschiedenheit betreffend Quellen- oder Abgeltungssteuer vs. automatischer Informationsaustausch ist damit in der EU noch nicht gelöst. Luxemburg und Österreich lehnen den automatischen Informationsaustausch bei der Zinsbesteuerung weiterhin ab.

Abbreviations

AIFM	Alternative Investment Fund Managers
BEG	Bundesgesetz über Bucheffekten vom 3. Oktober 2008
BEHG:	Bundesgesetz über die Börsen und den Effektenhandel von 1995
BESA	Federal Act on Book-Entry Securities of 3 October 2008
BGE	Bundesgerichtsentscheid
CCPs	Central Counterparties
CDS	Credit-Default Swap
CO:	Swiss Code of Obligations of 1911
EFD:	Eidgenössisches Finanzdepartement
EU	European Union
FATF:	Financial Action Task Force
FINMA:	Swiss Financial Market Supervisory Authority
FINMA-RS	Rundschreiben der FINMA
FSB:	Financial Stability Board
G-20:	Group of the twenty most important industrial and emerging nations
IOSCO	International Organisation of Securities Commissions
KAG:	Bundesgesetz über die kollektiven Kapitalanlagen von 2006
KKV:	Verordnung über die kollektiven Kapitalanlagen von 2006
MLA	Federal Act on the Prevention of Money Laundering in the Financial Sector of 1997
OECD:	Organisation for Economic Co-operation and Development

OR	Schweizerisches Obligationenrecht von 1911
OTC	Over-the-Counter
SCD:	Supreme Court Decision
SFA	Swiss Funds Association
SNB	Swiss National Bank
SIS	SIX SIS AG
UEK	Übernahmekommission
WEKO:	Wettbewerbskommission

Der Inhalt dieses Bulletins stellt keine Rechtsauskunft dar und darf nicht als solche verwendet werden. Sollten Sie eine auf Ihre persönlichen Umstände bezogene Beratung wünschen, wenden Sie sich bitte an:

RUOSS VÖGELE PARTNER | TELEFON +41 44 250 43 00 | www.rvpartner.ch

Auf www.rvpartner.ch verfügbare Bulletins und Broschüren in PDF-Form

2010

- Entwicklungen im schweizerischen Versicherungsrecht 2010/1 / Swiss Insurance Law Update 2010/1
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Rechtliche Rahmenbedingungen der Unternehmenssanierung

2009

- Überstunden und Überzeit
(Dr. Franziska Buob)
- Entwicklungen im schweizerischen Versicherungs-, Banken- und Kapitalmarktrecht 2009/2 / Swiss Insurance, Banking and Capital Market Law Update 2009/2
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Entwicklungen im Datenschutzrecht für Unternehmen in der Schweiz und der EU 2009/2
- Unternehmensleitung in Krisenzeiten
Worauf es zu achten gilt
(Dr. Franziska Buob)
- Entwicklungen im schweizerischen Versicherungs-, Banken- und Kapitalmarktrecht 2009/1 / Swiss Insurance, Banking and Capital Market Law Update 2009/1
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Entwicklungen im Datenschutzrecht für Unternehmen in der Schweiz und der EU 2009/1 / Update on Data Protection Law for Companies in Switzerland and the EU 2009/1
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Entwicklungen im schweizerischen Transaktionsrecht 2009/1
(RVP)

2008

- Revision des Revisionsrechtes: Eine Übersicht über die wichtigsten Neuerungen
(Sara Sager)
- Entwicklung im schweizerischen Versicherungs-, Banken- und Kapitalmarktrecht 2008/2 / Swiss Insurance, Banking and Capital Market Law Update 2008/2
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Vom Prozessieren
(Dr. Franziska Buob)
- Liegenschaften im Erbgang: Häufige Tücken und Fallen (Teil I: Nachlassplanung)
(Pio R. Ruoss)

- Outsourcing
(Dr. Marc M. Strolz)
- IP IT Outsourcing
(Pascale Gola, LL.M.)
- Entwicklung im schweizerischen Versicherungs-, Banken- und Kapitalmarktrecht 2008/1 / Swiss Insurance, Banking and Capital Market Law Update 2008/1
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)

2007

- Aktuelles aus dem Bereich des Immateriagüter- und Firmenrechts
(Dr. Martina Altenpohl)
- Die „kleine Aktienrechtsreform“ und Neuerungen im Recht der GmbH
(Chasper Kamer, LL.M.)
- Swiss Insurance Law Update 2007/1
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Privatbestechung (Art. 4a UWG)
(Dr. Reto T. Ruoss)
- Neue Phase der Freizügigkeit für EU/EFTA-Bürger, deren Familienangehörige und Erbringer von Dienstleistungen in der Schweiz
(Alfred Gilgen, LL.M.)
- Revidiertes Datenschutzrecht für Unternehmen in der Schweiz
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Aktuelles aus dem Bereich des Wettbewerbs- und Immateriagüterrechts
(Chasper Kamer, LL.M.)
- Actions Required under New Swiss Collective Investment Schemes Act
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)

2006

- Dokumenten- und Datenaufbewahrung im schweizerischen Unternehmen
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)
- Schweizerische Versicherungs- und Vermittleraufsicht
(Dr. Alois Rimle, LL.M.)