

Armin Kühne

Recht der kollektiven Kapitalanlagen in der Praxis

Unter Berücksichtigung von Anlagestiftungen
und strukturierten Produkten

2., vollständig überarbeitete Auflage

Schulthess 2015

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XXXV
Verzeichnis der Rechtsquellen und Materialien	LIII
Erster Teil: Grundlagen	1
§ 1 Einleitung	3
1. Übersicht	3
2. Kerninhalt des KAG	6
2.1 Regulierungskonzept	6
2.2 Die vier Formen schweizerischer kollektiver Kapitalanlagen	7
2.2.1 Vertraglicher Anlagefonds	7
2.2.2 Investmentgesellschaft mit variablem Kapital (SICAV)	7
2.2.3 Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen (KGK)	8
2.2.4 Investmentgesellschaft mit festem Kapital (SICAF)	8
2.3 Ausländische kollektive Kapitalanlagen	10
2.4 Vermögensverwalter kollektiver Kapitalanlagen	12
2.5 Vertriebsträger	13
3. Werdegang des Kollektivanlagengesetzes	13
3.1 Vom aAFG zum KAG	13
3.2 Teilrevision des KAG	15
4. Charakteristika des Kollektivanlagengesetzes	16
5. Auslegung des Kollektivanlagengesetzes	17
5.1 Rangfolge der Auslegungsmethoden	17
5.2 Sprachlich-grammatikalische und systematische Auslegung	18
5.3 Historische und zeitgemässe Auslegung	18
5.4 Teleologische Auslegung	18
6. Gesetzeszweck	19
6.1 Allgemeines	19
6.2 Anlegerschutz	19
6.3 Finanzmarktregulierung	20
6.4 Verwaltungs-, Liquiditäts- und Transparenzziel	21

7.	Rechtsquellen	23
7.1	Gesetz und Verordnungen	23
7.2	Praxis der FINMA	25
7.3	Selbstregulierung	26
8.	Exkurs: UCITS und AIFMD	30
8.1	Allgemeines	30
8.2	UCITS-Richtlinie	31
8.2.1	Historische Entwicklung	31
8.2.2	UCITS-III-Richtlinie	33
8.2.3	UCITS-IV-Richtlinie	33
8.2.4	UCITS-V-und UCITS-VI-Richtlinie	34
8.3	AIFMD	35
8.3.1	Allgemeines	35
8.3.2	Geltungsbereich	35
8.3.3	Inhalt	37
8.3.4	Kooperationsvereinbarungen mit EU-Mitgliedstaaten	38
9.	Exkurs: FIDLEG und FINIG	38
§2	Sachlicher Geltungsbereich des KAG	41
1.	Erweiterung des Geltungsbereichs	41
2.	Begriff der kollektiven Kapitalanlage	42
2.1	Legaldefinition	42
2.2	Vermögen	44
2.2.1	Vermögensbegriff gemäss KAG	44
2.2.2	Eigentumsverhältnisse	45
2.3	Gemeinschaftliche Kapitalanlage	47
2.3.1	Elemente	47
2.3.2	Kapitalanlage	47
2.3.3	Gemeinschaftlichkeit der Kapitalanlage	48
2.4	Verwaltung für Rechnung der Anleger (Fremdverwaltung)	50
2.4.1	Begriffsbestimmung	50
2.4.2	Fremdverwaltung als Abgrenzungskriterium	52
2.4.3	Fremdverwaltung bei vertraglichen Anlagefonds	53
2.4.4	Fremdverwaltung bei gesellschaftsrechtlich organisierten kollektiven Kapitalanlagen	54
2.5	Befriedigung der Anlagebedürfnisse in gleichmässiger Weise	54
3.	Von der «öffentlichen Werbung» zum «Vertrieb»	55
3.1	«Öffentliche Werbung» gemäss aKAG	55
3.2	«Vertrieb» gemäss Teilrevision KAG	58
3.2.1	Allgemeines	58

3.2.2	Legaldefinition	59
3.2.3	Folgen des Vertriebs	62
4.	Negativkatalog	64
4.1	Allgemeines	64
4.2	Anlagestiftungen	65
4.3	Investmentclubs	66
4.4	Operative Gesellschaften	67
4.4.1	Allgemeines	67
4.4.2	BGer2C_571/2009 (Hotel-Fall)	69
4.5	Holdinggesellschaften	70
4.6	Einrichtungen der beruflichen Vorsorge	73
5.	Strukturierte Produkte	73
6.	Interne Sondervermögen	73
6.1	Allgemeines	73
6.2	Vorschriften im KAG	74
6.3	Praktische Bedeutung	75
7.	Weitere Unterstellungen bzw. Befreiungen	76
§ 3	Bewilligungen und Genehmigungen	78
1.	Einführung	78
2.	Bewilligungsträger	78
3.	Bewilligungsvoraussetzungen	82
3.1	Allgemeine und zusätzliche Bewilligungsvoraussetzungen	82
3.2	Gewähr für einwandfreie Geschäftsführung	83
3.3	Guter Ruf der qualifiziert Beteiligten	85
3.4	Angemessene Betriebsorganisation	85
3.4.1	Allgemeines	85
3.4.2	Risikomanagement	87
3.4.3	Internes Kontrollsystem (IKS)	88
3.4.4	Compliance	90
3.4.5	Einhaltung von Verhaltensregeln	90
3.4.6	Geldwäschereiaufsicht	92
3.4.7	Ausreichende finanzielle Garantien	95
3.4.8	Berufshaftpflichtversicherung und weitere Bewilligungsvoraussetzungen	95
3.5	Änderungen der Umstände	95
4.	Genehmigungen	97
4.1	Allgemeines	97
4.2	Vereinfachtes Genehmigungsverfahren	99

4.2.1	Schweizerische kollektive Kapitalanlagen	99
4.2.2	Ausländische kollektive Kapitalanlagen	102
4.3	Bezeichnungsschutz	103
§ 4	Verhaltensregeln	106
1.	Einführung	106
2.	Rechtliche Qualifikation der Verhaltensregeln	107
3.	Normadressaten	109
4.	Selbstregulierungsvorschriften	110
5.	Verhaltensregeln im Einzelnen	111
5.1	Einordnung	111
5.2	Treuepflichten	111
5.2.1	Primat der Anlegerinteressen	111
5.2.2	Übereinstimmung der effektiven Anlagepolitik mit der kommunizierten Anlagepolitik	112
5.2.3	Pflicht zur Offenlegung und Abrechnung von Vergütungen	112
a)	Offenlegungspflicht	112
b)	Gutschrift zugunsten der kollektiven Kapitalanlage	113
5.2.4	Selbstkontrahieren und Doppelvertretung	115
5.2.5	Ausgabe- und Rücknahmekommissionen	115
5.2.6	Gleichbehandlung	116
5.2.7	Prinzip der bestmöglichen Erfüllung für Effektenhandelsgeschäfte und sonstige Transaktionen	116
5.2.8	Ausübung von Mitgliedschafts- und Gläubigerrechten	117
5.2.9	Übernahme- und Abtretungsverbot gemäss Art. 63 KAG ..	119
a)	Einleitung	119
b)	Entstehungsgeschichte von Art. 63 KAG	119
c)	FINMA-Praxis von 2007 zu Art. 63 KAG	120
d)	Änderung der FINMA-Praxis von 2010 zu Art. 63 KAG	122
e)	Liberalisierung des Übernahme- und Abtretungsverbots gemäss Teilrevision KAG von 2012	123
5.2.10	Weitere besondere Treuepflichten bei Immobilienanlagen ..	124
5.3	Sorgfaltspflichten	125
5.3.1	Organisatorische Massnahmen	125
5.3.2	Aufsichtsrechtliche Corporate Governance	125
5.3.3	Qualifikation der verantwortlichen Personen	127
5.3.4	Anforderungen an die Delegation von Aufgaben	127
5.4	Informationspflichten	128
5.4.1	Grundlagen	128
5.4.2	Jahres- und Halbjahresbericht	129
5.4.3	Informationen über Risiken in den Verkaufsunterlagen	130

5.4.4	Pflicht zur Erteilung individueller Auskünfte	130
5.4.5	Informationspflichten gemäss SFAMA-Transparenzrichtlinie	131
5.5	Verhaltenspflichten beim Vertrieb kollektiver Kapitalanlagen	132
§5	Publikumsanleger und qualifizierte Anleger	136
1.	Wandel des Anlegerschutzbegriffs	136
1.1	Regelung des aaAFG von 1966	136
1.2	Regelung des aAFG von 1994	136
2.	Massgeschneiderter Anlegerschutz gemäss KAG	138
2.1	Differenzierung des Anlegerschutzes	138
2.1.1	Anlagemöglichkeiten für ausschliesslich qualifizierte Anleger	138
2.1.2	Sonderstellung der Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen (KGK)	138
2.1.3	Befreiungsmöglichkeiten für Fonds für qualifizierte Anleger	140
2.2	Qualifizierte Anleger	141
2.2.1	Allgemeines	141
2.2.2	Institutionelle Anleger	143
2.2.3	Vermögende Privatpersonen	143
2.2.4	Anleger mit schriftlichem Vermögensverwaltungsvertrag ..	145
2.3	Rechtsfolgen eines Opting-out gemäss Art. 10 Abs. 3 ^{ter} KAG	146
2.3.1	Auswirkungen der Qualifikation als qualifizierter Anleger .	146
2.3.2	Folgen einer Opting-out-Erklärung	148
2.4	Nicht qualifizierte Anleger (Publikumsanleger)	149
	Zweiter Teil: Offene kollektive Kapitalanlagen	151
§ 6	Open-End-Prinzip	153
1.	Grundsatz	153
2.	Beschränkungen des Open-End-Prinzips	154
2.1	Erschwerte Bewertung oder beschränkte Marktgängigkeit	154
2.2	Befristeter Aufschub der Rückzahlung	155
2.3	Rückgaberecht bei Immobilienfonds	156
2.4	Weitere Beschränkungen des Open-End-Prinzips	156
3.	Forward Pricing	156
§7	Vertraglicher Anlagefonds	158
1.	Einführung	158

2. Fondsleitung	158
2.1 Allgemeines	158
2.2 Voraussetzungen für die Bewilligung	159
2.2.1 Organisation	159
2.2.2 Zweck der Fondsleitung	160
2.2.3 Hauptverwaltung in der Schweiz	162
2.2.4 Eigene Mittel	163
2.3 Delegation von Aufgaben	164
2.3.1 Delegation im Allgemeinen	164
2.3.2 Delegation der Anlageentscheide	168
2.3.3 Delegation der Buchhaltung	169
3. Depotbank	171
3.1 Aufgaben	171
3.1.1 Technische Aufgaben	171
3.1.2 Kontrollaufgaben	172
3.2 Voraussetzungen für die Bewilligung	174
3.2.1 Allgemeine Voraussetzungen	174
3.2.2 Angemessene Betriebsorganisation	175
3.2.3 Depotbank als Beauftragte der Fondsleitung	176
4. Fondsvertrag	177
4.1 Genehmigung durch die FINMA	177
4.2 Mindestinhalt des Fondsvertrags	178
4.2.1 Allgemeines	178
4.2.2 Publikationsorgane	178
4.3 Änderungen des Fondsvertrags	179
4.4 Schaffung, Aufhebung und Vereinigung von Anteilklassen	182
5. Mindestvermögen	182
6. Prospekt, wesentliche Anlegerinformationen (KIID) und vereinfachter Prospekt	183
6.1 Prospekt	183
6.2 Wesentliche Anlegerinformationen (KIID)	184
6.3 Vereinfachter Prospekt	186
7. Stellung der Anleger	187
7.1 Ein- und Auszahlung in bar	187
7.2 Anteile	188
7.3 Jederzeitiges Rückgaberecht	188
7.4 Zwangsrückkauf	189
7.5 Berechnung und Publikation des Nettoinventarwerts	189
7.6 Recht auf Auskunft	190

8.	Buchführung, Bewertung und Rechenschaftsablage	191
8.1	Buchführung	191
8.2	Bewertung	191
8.3	Rechenschaftsablage	191
8.4	Besondere Bestimmungen für Immobilienfonds	193
9.	Anlagefonds mit Teilvermögen (Umbrella-Struktur)	193
10.	Entstehung und Beendigung des vertraglichen Anlagefonds	194
10.1	Entstehung	194
10.2	Beendigung	194
10.2.1	Grundlagen	194
10.2.2	Kündigung durch Fondsleitung oder Depotbank	194
10.2.3	Ratio legis für die Kündigungsmöglichkeit der Depotbank	195
10.2.4	Zwingende Natur des Kündigungsrechts der Depotbank ..	197
10.2.5	Folgen der Kündigung durch die Fondsleitung oder die Depotbank	198
10.2.6	Liquidationsverfahren	198
10.2.7	Fortführung des vertraglichen Anlagefonds bei Kündigung durch die Fondsleitung oder der Depotbank	199
10.2.8	Verfahren bei einer Fortführung des vertraglichen Anlage- fonds bei Kündigung durch die Fondsleitung oder der Depotbank	200
11.	Exchange Traded Funds (ETF)	200
11.1	Gründe für die Entwicklung des Konzepts	200
11.2	Charakteristische Merkmale von Exchange Traded Funds	201
11.3	Kategorisierung nach der Replikationsmethode	203
11.4	Bezeichnung «ETF»	204
12.	Private-Label-Fonds	205
13.	Master-Feeder-Fonds	206
§ 8	Investmentgesellschaft mit variablem Kapital (SICAV)	208
1.	Einführung	208
2.	Begriff und Wesen	211
2.1	Begriffsmerkmale	211
2.2	Wesen	211
2.3	Zweck	211
2.4	Verhältnis zum Obligationenrecht	212
2.5	Verhältnis zum Börsengesetz	212

3. Statuten, Reglemente und Prospekte	213
3.1 Grundlagen	213
3.2 Statuten	213
3.3 Organisationsreglement	217
3.4 Anlagereglement	217
3.4.1 Grundlagen	217
3.4.2 Zuständigkeit	217
3.4.3 Inhalt	219
3.4.4 Anlagevorschriften	220
3.5 Veröffentlichung von Änderungen des Fondsreglements	220
3.6 Prospekt, wesentliche Anlegerinformationen (KIID) und vereinfachter Prospekt	221
4. Kapitalstruktur	221
4.1 Mindesteinlage, Mindestvermögen, Eigenmittel	221
4.1.1 Allgemeines	221
4.1.2 Mindesteinlage	222
4.1.3 Mindestvermögen	222
4.1.4 Eigenmittel	223
4.2 Aktien	225
5. Aktionäre	228
5.1 Grundlagen	228
5.2 Unternehmeraktionäre	230
5.3 Anlegeraktionäre	232
6. Teilvermögen	232
7. Organisation der SICAV	235
7.1 Grundlagen	235
7.1.1 Obligatorische Organe	235
7.1.2 Selbstverwaltete und fremdverwaltete SICAV	235
7.2 Generalversammlung	236
7.2.1 Stellung	236
7.2.2 Befugnisse	236
7.2.3 Einberufung	237
7.2.4 Beschlussfassung	237
7.2.5 Generalversammlung bei Teilvermögen	238
7.3 Verwaltungsrat	238
7.3.1 Stellung	238
7.3.2 Wählbarkeitsvoraussetzungen	239
7.3.3 Zusammensetzung	239
7.3.4 Aufgaben	240
7.3.5 Delegation von Aufgaben	241

7.4	Betriebsorganisation	244
7.4.1	Selbstverwaltete SICAV	244
7.4.2	Fremdverwaltete SICAV	245
7.5	Depotbank	245
7.6	Prüfgesellschaft	246
8.	Buchführung, Bewertung und Rechenschaftsablage	247
9.	Entstehung und Beendigung	248
9.1	Gründung	248
9.2	Auflösung und Liquidation	248
10.	Möglichkeiten für Private-Label-Fonds	249
11.	Praktische Bedeutung	250
§9	Anlagevorschriften	251
1.	Einführung	251
2.	Effektenfonds	252
2.1	Zulässige Anlagen	252
2.2	Anlagetechniken	253
2.3	Risikoverteilung	255
3.	Immobilienfonds	255
3.1	Anlagevorschriften	255
3.1.1	Zulässige Anlagen	255
3.1.2	Risikoverteilung	256
3.2	Besondere Vorschriften für Immobilienfonds	257
3.2.1	Schätzungsexperten	257
3.2.2	Verkehrswertschätzung	257
3.2.3	Ausgabe von Anteilen	258
3.2.4	Rücknahme der Anteile	258
3.2.5	Regelmässiger Handel	259
3.3	Liquiditätsbeschaffung	259
4.	Übrige Fonds für traditionelle Anlagen	260
4.1	Qualifikation als übriger Fonds für traditionelle Anlagen	260
4.2	Anlagevorschriften	260
4.2.1	Zulässige Anlagen	260
4.2.2	Anlagetechniken	261
5.	Übrige Fonds für alternative Anlagen	262
5.1	Qualifikation als übriger Fonds für alternative Anlagen	262
5.2	Anlagevorschriften	263
5.2.1	Zulässige Anlagen	263
5.2.2	Anlagetechniken	264

5.3	Besondere Bestimmungen für übrige Fonds für alternative Anlagen	264
5.3.1	Zusätzliche Vorschriften	264
5.3.2	Fachliche und organisatorische Voraussetzungen	264
5.3.3	Transparenzvorschriften	265
6.	Geldmarktfonds	266
7.	Verletzung von Anlagevorschriften	267
7.1	Aktive und passive Anlageverstöße	267
7.2	Verhalten bei Anlageverstößen	267
§ 10	Umstrukturierungen und Massnahmen	269
1.	Einführung	269
2.	Vereinigung von vertraglichen Anlagefonds	270
3.	Vermögensübertragung nach Fusionsgesetz	274
4.	Umwandlung in eine andere Rechtsform einer kollektiven Kapitalanlage	275
5.	Umwandlung interner Sondervermögen	275
6.	Expatriierung und Repatriierung	276
6.1	Expatriierung	276
6.2	Repatriierung	278
6.2.1	Übertragung auf eine schweizerische kollektive Kapitalanlage	278
6.2.2	Sitzverlegung in die Schweiz	279
6.2.3	Bedingungen für die Repatriierung	279
7.	Massnahmen in ausserordentlichen Situationen	280
7.1	Ausgangslage	280
7.2	Mögliche Massnahmen in ausserordentlichen Situationen	280
7.3	Aufschub der Rückzahlung	281
7.3.1	Beschränkung des Open-End-Prinzips	281
7.3.2	Vorgehen beim Aufschub der Rückzahlung der Anteile	281
7.3.3	Behandlung von gekündigten Anteilen im Liquidationsverfahren	282
7.4	Schaffung von Side Pockets	284
	Dritter Teil: Geschlossene kollektive Kapitalanlagen	287
§ 11	Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen (KGK)	289
1.	Einführung	289
2.	Begriff und Wesen	291

2.1	Begriffsmerkmale	291
2.2	Wesen	292
2.3	Zweck	292
2.4	Verbot von Geschäften mit nahestehenden Personen bei Bau-, Immobilien- und Infrastrukturprojekten	293
2.5	Verhältnis zum Obligationenrecht	294
3.	Gesellschaftsvertrag, Prospekt und Anlagevorschriften	295
3.1	Gesellschaftsvertrag	295
3.2	Prospekt	300
3.3	Anlagevorschriften	301
4.	Gesellschafter	302
4.1	Komplementäre	302
4.1.1	Qualifikation	302
4.1.2	Rechtsstellung, Aufgaben und Pflichten	304
4.1.3	Beitragspflicht und Kapitalbeteiligung	305
4.1.4	Vermögensrechte	306
4.1.5	Haftung	306
4.2	Kommanditäre	307
4.2.1	Mindestanzahl	307
4.2.2	Qualifikation	307
4.2.3	Rechtsstellung	308
4.2.4	Begriffliches: Kommanditeinlage und Kommanditsumme	309
4.2.5	Beitragspflicht und Kapitalbeteiligung	309
4.2.6	Vermögensrechte	310
4.2.7	Haftung	310
4.3	Gesellschafterwechsel	312
4.3.1	Eintritt von Gesellschaftern	312
4.3.2	Ausscheiden von Gesellschaftern	313
5.	Organisation	315
5.1	Gesellschafterbeschlüsse	315
5.2	Geschäftsführung	316
5.3	Prüfgesellschaft	317
5.4	Depot- und Zahlstelle	318
6.	Buchführung, Rechenschaftsablage und Bewertung	318
7.	Entstehung und Beendigung	318
7.1	Entstehung	318
7.2	Beendigung (Auflösung)	319
8.	Praktische Bedeutung	320

§ 12 Investmentgesellschaft mit festem Kapital (SICAF)	323
1. Einführung	323
2. Begriff und Wesen	326
2.1 Begriff und Abgrenzung	326
2.1.1 Begriffsmerkmale	326
2.1.2 Kollektive Kapitalanlage als ausschliesslicher Zweck	327
2.1.3 Abgrenzung der SICAF zur Holdinggesellschaft und zur operativen Gesellschaft	327
2.1.4 Abgrenzung zu den Investmentclubs	330
2.1.5 Abgrenzung zu den börsenkotierten Investmentgesellschaften	331
2.1.6 Abgrenzung zu den Investmentgesellschaften für qualifizierte Anleger	333
2.2 Verhältnis zum Obligationenrecht	333
3. Statuten, Reglemente, Prospekte und Anlagevorschriften	334
3.1 Statuten und Anlagereglement	334
3.2 Prospekt	335
3.3 Anlagevorschriften	335
4. Aktionäre	335
4.1 Aktien	335
4.2 Ausschluss eines Aktionärs (Zwangsrückkauf)	336
5. Organisation der SICAF	336
5.1 Generalversammlung	336
5.2 Verwaltungsrat und Geschäftsführung	337
5.3 Eigene Mittel	337
5.4 Depotbank	338
6. Buchführung und Rechenschaftsablage	338
7. Umstrukturierung	338
8. Entstehung und Beendigung	338
Vierter Teil: Ausländische kollektive Kapitalanlagen	339
§ 13 Genehmigungspflicht und Genehmigungsfähigkeit	341
1. Einführung	341
2. Ausländische kollektive Kapitalanlagen	343
3. Genehmigungspflicht	344
4. Genehmigungsfähigkeit	345
4.1 Dem Anlegerschutz dienende öffentliche Aufsicht	345

4.2	Gleichwertigkeit der Organisation, der Anlegerrechte und der Anlagepolitik	346
4.2.1	UCITS	347
4.2.2	Non-UCITS	347
4.3	Bezeichnung, die nicht zu Täuschung oder Verwechslung Anlass gibt	348
4.4	Vertreter und Zahlstelle für die in der Schweiz vertriebenen Anteile	349
4.5	Kooperationsvereinbarungen zwischen den Aufsichtsbehörden ...	350
5.	Kompetenz des Bundesrats zum Abschluss von Staatsverträgen	350
§ 14	Vertreter ausländischer kollektiver Kapitalanlagen	352
1.	Bewilligungspflicht	352
2.	Dauernde Beaufsichtigung durch die FINMA	353
3.	Bewilligungsvoraussetzungen	353
4.	Pflichten des Vertreters	355
4.1	Vertretung der ausländischen kollektiven Kapitalanlage	355
4.2	Verhaltensregeln	356
4.2.1	Vorschriften	356
4.2.2	Informationspflichten	357
4.2.3	Sorgfalts- und Treuepflichten beim Vertrieb von kollektiven Kapitalanlagen	358
4.3	Besondere Pflichten bei Vertrieb an nicht qualifizierte Anleger ...	358
4.3.1	Generelle Publikationspflichten	358
4.3.2	Einreichung der Jahres- und Halbjahresberichte	359
4.3.3	Meldepflichten	360
4.3.4	Publikation der Nettoinventarwerte von Anteilen der kollektiven Kapitalanlage	360
4.3.5	Fallbezogene Genehmigungs-, Melde- und Publikationspflichten	361
4.4	Besondere Pflichten bei ausschliesslichem Vertrieb an qualifizierte Anleger	362
	Fünfter Teil: Vermögensverwalter und Vertriebsträger	365
§ 15	Vermögensverwalter kollektiver Kapitalanlagen	367
1.	Einführung	367
2.	Regulatorische Vorschriften für Vermögensverwalter	369
3.	Bewilligungspflicht für Vermögensverwalter kollektiver Kapitalanlagen	372
3.1	Grundsatz	372

3.2	De-Minimis-Regel	372
3.2.1	Kollektive Kapitalanlagen für qualifizierte Anleger	373
3.2.2	Maximale verwaltete Vermögenswerte oder Konzerngesellschaften als Anleger	373
a)	Maximale verwaltete Vermögenswerte	373
b)	Konzerngesellschaften des Vermögensverwalters	374
4.	Bewilligungsmöglichkeit für Vermögensverwalter ausländischer kollektiver Kapitalanlagen	375
5.	Tätigkeiten	377
6.	Bewilligungsvoraussetzungen	379
6.1	Allgemeines	379
6.2	Generelle Bewilligungsvoraussetzungen gemäss Art. 14 KAG	380
6.2.1	Allgemeine Bewilligungsvoraussetzungen	380
6.2.2	Besondere Anforderungen der FINMA an die angemessene Betriebsorganisation	380
6.3	Mindestvermögen	383
6.4	Berufshaftpflichtversicherung	384
6.5	Verhaltensregeln	384
6.6	Rechnungslegung	384
6.7	Zweigniederlassungen ausländischer Vermögensverwalter kollektiver Kapitalanlagen	385
6.8	Konsolidierte Aufsicht	385
7.	Retrozessionen	386
§ 16	Vertriebsträger	390
1.	Einführung	390
2.	Gründe für die Einführung der Bewilligungspflicht	390
2.1	Regelung im aAFG	390
2.2	Regelung im KAG	391
3.	Bewilligungspflicht	392
4.	Bewilligungsvoraussetzungen	393
5.	Umfang der Bewilligung	395
6.	Wirkungen der Bewilligung	396

Sechster Teil: Prüfung und Aufsicht	399
§ 17 Prüfung	401
1. Einführung	401
2. Prüfungspflicht	401
2.1 Aufsichtsrechtliche Prüfgesellschaft und Bewilligungsprüfer	401
2.2 Ordentliche und eingeschränkte Revision	402
2.3 Zulassung der Prüfgesellschaften	403
2.4 Wechsel der aufsichtsrechtlichen Prüfgesellschaft	404
3. Aufgaben der aufsichtsrechtlichen Prüfgesellschaft	404
4. Berichterstattung	406
5. Prüfungsgeheimnis	406
6. Auskunftspflichten	407
§ 18 Aufsicht	408
1. Aufsichtsbehörde	408
2. Überwachungskonzept	408
3. Aufsichtsinstrumente	409
3.1 Vollzug der Aufsichtsgesetze	409
3.2 Eröffnung eines Verfahrens	410
3.3 Wiederherstellung des ordnungsgemässen Zustandes	410
3.4 Bewilligungs-bzw. Genehmigungsentzug	411
3.5 Massnahmen bei nicht bewilligter bzw. genehmigter Tätigkeit	412
3.6 Einsetzung von Fachpersonen	413
3.6.1 Schätzungsexperten	413
3.6.2 Untersuchungsbeauftragte	413
3.7 Weitere Massnahmen der Aufsichtsbehörde	414
4. Auskunft und Informationen	415
4.1 Auskunftspflicht	415
4.2 Informationsaustausch und Kontrollen bei Auslandbezug	415
4.2.1 Allgemeines	415
4.2.2 Internationale Amtshilfe	416
4.2.3 Grenzüberschreitende Prüfungen	416
4.3 Datenerhebung	417
5. Verfahren vor der Aufsichtsbehörde	418
6. Konkurs des Bewilligungsträgers	418

Siebter Teil: Zivilrechtliche Klagen und Strafbestimmungen	421
§ 19 Zivilrechtliche Klagen	423
1. Einführung	423
2. Verantwortlichkeitsklage nach Art. 145 KAG	423
2.1 Verschuldenshaftung	423
2.2 Haftungsvoraussetzungen	426
2.2.1 Schaden	426
2.2.2 Pflichtverletzung	427
2.2.3 Verschulden	427
2.2.4 Kausalzusammenhang	428
2.3 Aktivlegitimation	429
2.4 Passivlegitimation	430
2.5 Haftung für beauftragte Dritte	432
2.6 Haftungsbeschränkung	433
2.7 Solidarität und Rückgriff	434
2.8 Verjährung	434
3. Klage auf Rückerstattung	434
3.1 Geltungsbereich	434
3.2 Aktiv- und Passivlegitimation	435
3.3 Rechtliche Einordnung	436
4. Vertretung der Anlegergemeinschaft	438
§ 20 Strafbestimmungen	439
1. Einführung	439
2. Allgemeine Bestimmungen	441
3. Legalitätsprinzip	441
4. Widerhandlungen innerhalb und ausserhalb von Geschäftsbetrieben ...	443
4.1 Ausgangslage	443
4.2 Strafrechtliche Verantwortlichkeit des Geschäftsherrn	443
4.3 Subsidiäre Unternehmensverantwortlichkeit	444
4.4 Bagatelldelikte	445
5. Strafen	445
6. Vergehen	446
6.1 Handeln ohne Bewilligung	446
6.2 Bildung einer kollektiven Kapitalanlage ohne Bewilligung bzw. Genehmigung	447
6.3 Vertrieb ohne Bewilligung bzw. Genehmigung	448

6.4	Verletzung der Buchführungspflichten	448
6.5	Falsche oder unvollständige Informationen	449
6.6	Verstösse gegen Publikationspflichten	450
6.7	Verletzung der Auskunftspflicht	451
6.8	Pflichtverletzung als Prüfgesellschaft oder Beauftragter	452
6.9	Pflichtverletzung als Schätzungsexperte	452
6.10	Offenbaren eines Kundengeheimnisses	453
7.	Übertretungen	454
7.1	Verwechslung oder Täuschung	454
7.2	Unzulässige, falsche oder irreführende Werbung	455
7.3	Vertrieb eines internen Sondervermögens	456
7.4	Verletzung der Meldepflichten	456
7.5	Verletzung der Vorschriften über die strukturierten Produkte	457
7.6	Ungehorsam gegen eine Verfügung der FINMA	458
8.	Zuständigkeit und Verfahren	458

Achter Teil: Übergangsbestimmungen **461**

§ 21	Übergangsbestimmungen	463
1.	Einführung	463
2.	Übergangsbestimmungen zur Änderung vom 28. September 2012	464
2.1	Allgemeines	464
2.2	Übergangsbestimmungen für schweizerische kollektive Kapitalanlagen	464
2.3	Übergangsbestimmungen für die Übertragung der Anlageentscheide und der Aufbewahrung des Fondsvermögens	464
2.4	Übergangsbestimmungen für Vermögensverwalter und Fondsleitungen von ausländischen kollektiven Kapitalanlagen	465
2.5	Übergangsbestimmungen für den Vertrieb von kollektiven Kapitalanlagen	465
2.6	Übergangsbestimmungen für vermögende Privatpersonen gemäss Art. 10 Abs. 3 ^{bis} KAG	467
2.7	Übergangsbestimmungen für Immobilienfonds	467
2.8	Übergangsbestimmungen für Inhaberpapiere	467
3.	Fristerstreckungen	468

Neunter Teil: Anlagestiftungen und strukturierte Produkte	469
§ 22 Anlagestiftungen	471
1. Einführung	471
2. Rechtsgrundlagen	472
3. Wesen der Anlagestiftung	472
3.1 Anlagestiftung als Stiftung	472
3.2 Charakteristische Merkmale einer Anlagestiftung	473
3.3 Rechtssicherheit durch Kodifikation	474
3.4 Rolle der Aufsichtsbehörde	475
4. Organisation	476
4.1 Grundstruktur	476
4.2 Anlegerversammlung	477
4.3 Stiftungsrat	477
4.4 Revisionsstelle	478
5. Stiftungsvermögen	478
5.1 Stammvermögen	479
5.2 Anlagevermögen	479
6. Sacheinlagen	479
7. Stimmrechte	480
8. Anlagevorschriften	480
9. Bewertung des Vermögens	481
10. Integrität und Loyalität der Verantwortlichen	482
11. Anforderungen an Vermögensverwalter	483
11.1 Allgemeine Anforderungen	483
11.2 Delegation an externe Personen	483
11.3 Voraussetzungen für eine Befähigungserklärung	484
12. Wesentliche Kontrollfunktionen	486
13. Inkrafttreten und Übergangsbestimmungen	487
14. Branchenorganisationen	488
14.1 Allgemeines	488
14.2 Qualitätsstandards der KGAST	488
14.3 ASIP-Charta	489
15. Abgrenzung zur kollektiven Kapitalanlage	489
15.1 Gemeinsamkeiten mit der kollektiven Kapitalanlage	489
15.2 Unterschiede zur kollektiven Kapitalanlage	490
16. Nichtanwendbarkeit des KAG auf Anlagestiftungen	491

§ 23 Strukturierte Produkte	492
1. Einführung	492
2. Begriff	493
3. Vorschriften im KAG	494
3.1 Regelung des KAG im Überblick	494
3.2 Emission und Besicherung von strukturierten Produkten	494
3.3 Vertriebsbegriff	496
3.4 Vereinfachter Prospekt	498
3.4.1 Prospektpflicht	498
3.4.2 Anforderungen an den Prospekt	498
3.5 Abgrenzung zu kollektiven Kapitalanlagen gemäss KAG	500
3.5.1 Abgrenzungskriterien	500
3.5.2 Sondervermögen	501
3.5.3 Fremdverwaltung	502
3.5.4 Gemeinschaftliche Kapitalanlage	502
3.6 Fehlende Produktkontrolle	504
3.6.1 Ausgangslage	504
3.6.2 Frage des ausreichenden Anlegerschutzes	505
4. Regularien zum Handel mit strukturierten Produkten	506
4.1 Primärmarkt	506
4.1.1 Emittent	506
4.1.2 Vermittler	507
4.2 Sekundärmarkt	508
4.2.1 Kotierung und Zulassung zum Börsenhandel an der SIX ...	508
4.2.2 Kundenhändler	508
4.2.3 Market-Maker	509
4.2.4 Weitere Vertreiber	509
5. Zivilrechtliche Qualifikation strukturierter Produkte	509
5.1 Allgemeines	509
5.2 Strukturierte Produkte mit Kapitalgarantie	510
5.3 Strukturierte Produkte ohne Kapitalgarantie	511
6. Haftung der Emittenten, Garanten, Vertreiber und Händler von strukturierten Produkten	513
6.1 Haftung der Emittenten	513
6.1.1 Prospekthaftung aus dem vereinfachten Prospekt gemäss Art. 5 KAG	513
6.1.2 Haftung aus dem Kotierungsprospekt	513
6.1.3 Haftung aus Art. 11 BEHG	514
6.1.4 Haftung aus Vertrag	515

Inhaltsverzeichnis

6.2	Haftung des Garanten	515
6.3	Haftung der Emissionshäuser	516
6.3.1	Haftung aus Art. 11 BEHG	516
6.3.2	Haftung aus Vertrag	516
6.4	Haftung von Kundenhändlern	517
6.4.1	Haftung nach Art. 11 BEHG	517
6.4.2	Haftung aus Vertrag	517
Stichwortverzeichnis		519
Gesetzesregister		541