

Band 133

Schweizer Schriften zum Finanzmarktrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Dieter Zobl
Prof. Dr. Rolf H. Weber
Prof. Dr. Rolf Sethe

Christina Delia Preiner

Grenzen privater Vermögensverwaltung

Family-Offices und Familienprivilegien
im Schweizer Finanzmarktrecht

Schulthess § 2020

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XXI
Verzeichnis der Materialien.....	XLV
Verzeichnis der Behördenpublikationen.....	XLIX
I. Einleitung.....	1
A. Ausgangslage.....	1
B. Erkenntnisdefizit, Fragestellung und Gang der Untersuchung.....	3
II. Die Verwaltung privater Grossvermögen als Querschnittsmaterie.....	7
A. Vermögensverwaltung in der Familie.....	7
1. Bedeutung und Funktion der Vermögensverwaltung im Familienkontext ...	10
a) Historische Bedeutung	10
b) Funktionen der kollektiven Verwaltung	12
(1) Zusammenhalt.....	13
(a) Identität	13
(b) Integrität des Vermögens.....	13
(2) Verwaltung und Einfluss	14
(3) Vermögensanlage	15
2. Typische Verwaltungsformen und Privatvermögensstrukturen.....	17
a) Familienstiftung.....	17
b) Trust.....	18
c) Gemeinderschaft	19
d) Familiengesellschaft und Familienholding	19
3. Das Family-Office als unspezifische Verwaltungseinheit	21
4. Zwischenergebnis.....	26
B. Spannungsfeld Familie und Finanzmarktrecht	27
1. Grundlagen und Legitimation finanzmarktrechtlicher Regulierung	28
a) Finanzmarktrecht als Wirtschaftsaufsicht	28
b) Öffentliches Interesse.....	29
c) Schutzziele	30
(1) Kundenschutz und Funktionsschutz.....	31
(2) Systemschutz.....	34
(3) Wettbewerbsfähigkeit und Standortpolitik	35

d)	Zwischenergebnis.....	37
2.	Das Finanzmarktrecht als Strukturierungsziel und –Risiko.....	38
a)	Spezifisches Regelungsumfeld und steuerliche Vorteile.....	39
b)	Anpassungsbedarf, Kosten und Beaufsichtigung.....	41
c)	Rechtsrisiken: Tätigkeit ohne Bewilligung.....	43
3.	Schnittstellen von Familie und Finanzmarktrecht.....	46
a)	Individuelle Vermögensverwaltung.....	51
b)	Trustees.....	52
c)	Wertpapierhaus.....	53
d)	Bankgeschäft.....	53
e)	Kollektivanlage.....	55
(1)	Anwendungsbereich des KAG und FINIG 24 ff.....	55
(2)	Vier Kernmerkmale der kollektiven Kapitalanlage.....	57
(3)	Funktionsgleichheit der kollektiven Privatvermögens- verwaltung im Familienkontext.....	62
(a)	Kapitalsammlungsfunktion.....	62
(b)	Verwaltungsfunktion.....	62
(c)	Anlagefunktion.....	63
(4)	Schnittstellen und Familienprivileg.....	64
C.	Zwischenergebnis: Bezugspunkte einer Ordnung und Systembedarf.....	67
III.	Bedeutung und Konturen der Selbstaufsicht.....	71
A.	Selbstaufsicht als Grenze des Finanzmarktrechtes.....	71
1.	Anleger- und Einlegerrisiken.....	72
2.	Selbstaufsicht und Repräsentation.....	76
3.	Konturen der Selbstaufsicht.....	81
a)	Individuelle Gestaltung und Verhandlung.....	81
b)	Kapazitäten des Kunden.....	83
c)	Sonderbeziehung zwischen Prinzipal und Agent.....	84
(1)	Angestelltenverhältnis.....	84
(2)	Konzernbeziehung und qualifizierte Beteiligung.....	85
d)	Kollektivität und Passivität.....	89
4.	Zwischenergebnis.....	94
B.	Selbstaufsicht und Familie.....	95
1.	Familienrecht – Familie als Verantwortungsgemeinschaft.....	96
a)	Paarbeziehung.....	97
b)	Eltern-Kind-Beziehung.....	97
c)	Die Familiengemeinschaft im weiteren Sinne.....	98

2.	Die Familie im Recht	99
a)	Einflussdimension	101
(1)	Rücksichtnahme und familiäre Loyalität	102
(2)	Einfluss und kompulsiver Zwang	106
(3)	Zwischenergebnis	107
b)	Informationsdimension	107
c)	Die Familie als Gruppe	110
d)	Schutz Dritter	114
3.	Zwischenergebnis	116
C.	Begründung der Familienprivilegien im Finanzmarktrecht	116
IV.	Die Grenzen privater Vermögensverwaltung	121
A.	Individuelle Vermögensverwaltung	122
1.	Anwendungsbereich des FINIG 2 II a	123
a)	Familiäre Verbundenheit	123
b)	Wirtschaftliche Verbundenheit	125
c)	Kumulative Anwendung des Familien- und Holdingprivilegs	127
d)	Private Trust Companies	127
2.	Gewerbsmässigkeitsprivileg	130
3.	Family-Offices und die individuelle Vermögensverwaltung	130
a)	Anwendungsschranken des Familienprivilegs im Family-Office Kontext	131
(1)	Institutionalisierung des Family-Office	131
(2)	Kundenseitige Institutionalisierung	132
(3)	Private Trust Companies	134
b)	Schlüsselkräfte	134
c)	Zwischenfazit	135
B.	Bankrecht und Effektenhandel	137
1.	Anwendungsbereich der BankV 5 II c und FINIV 65 II b	138
a)	Qualifiziert Beteiligte	138
b)	Wirtschaftliche und familiäre Verbundenheit	139
(1)	Wirtschaftliche Verbundenheit	140
(2)	Familiäre Verbundenheit	140
c)	Privatvermögensstrukturen	141
2.	Gewerbsmässigkeitsprivileg	142
3.	Family-Offices im Bankrecht bzw. Effektenhandel	143
C.	Kollektivanlagerecht	144
1.	Privileg des FINIG 2 II a	144

2.	Familienprivileg des KAG?	147
a)	Fremdverwaltung und Selbstaufsicht	148
b)	Begriff der Fremdverwaltung	149
	(1) Organisation und Koordination	150
	(2) Zweckbindung	153
c)	Gemeinschaftlichkeit und Abhängigkeit	155
	(1) Der Begriff der (Un-) Abhängigkeit: Wirtschaftliche Betrachtung	157
	(2) Einflussbeziehung	157
d)	Familienkreis	160
e)	Rechtsvergleichende Verprobung	161
	(1) Familienprivileg der AIFM-RL	161
	(2) Familienbegriff	166
	(3) Familienprivileg des US-amerikanischen Fondsrechtes	167
3.	Family-Offices und die kollektive Vermögensverwaltung	169
a)	Single-Family-Office	169
b)	Familienholding	171
c)	Multi-Family-Office	172
d)	Anreizgestaltung	172
4.	Zwischenfazit	173
D.	Die Verwaltung von Trusts	174
1.	Bewilligungspflicht von Trustees	174
2.	Anwendungsbereich des FINIG 2 II a im Trustsbereich	175
3.	Privilegierung von Family Offices bei der Verwaltung von Trusts	177
E.	Family-Offices und ihr regulatorisches Umfeld	178
1.	Bedeutung der Privilegien für Family-Office Gestaltungen und Reformvorschlag	178
2.	Kritische Würdigung im Kontext des Systemschutzes	180
3.	Der weitere Regulierungsrahmen für Family-Offices	183
a)	Pflichten nach dem FIDLEG	183
b)	Pflichten nach dem GwG	184
V.	Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse und Ausblick	187
	Lebenslauf	193