

Digitale Übertragung von Vermögenswerten

Eine zivilrechtliche Betrachtung mit Überlegungen
zu einer Erweiterung der Übertragungsordnung
der Registerwertrechte

Dominic Wyss

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis	XXVII
Materialienverzeichnis	LXI
I. Einleitung	1
II. Fragestellung, Untersuchungsgegenstand und Aufbau	3
A. Fragestellung und Untersuchungsgegenstand	3
B. Aufbau	5
III. Terminologie	7
A. Ausgangslage	7
B. Rechtsgeschäft	9
1. Begriff	9
a) Tatbestand	10
b) Rechtsfolge	12
2. Verpflichtungsgeschäft	13
3. Verfügungsgeschäft	15
4. Abgrenzung und Zusammenhang zwischen Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäft	18
5. Form des Rechtsgeschäfts	20
6. Fazit	21
C. Subjektive Rechte	22
1. Ausgangslage	22
2. Zusammenhang zwischen subjektiven Rechten und Verfügungsgeschäften	22
3. Begriff der subjektiven Rechte	23
4. Rechtsobjekt	26
a) Begriff	26
b) Arten	29
c) Abgrenzung	32
5. Fazit	33

D. Gegenstand des Vermögens	33
1. Ausgangslage.....	33
2. Begriff des Vermögens.....	35
a) Begriffsübersicht.....	36
b) Gruppierung.....	38
3. Eigenschaften des Vermögensgegenstands.....	40
a) Geldwert.....	40
b) Rechtsqualität.....	41
c) Rechtsverhältnisse i.w.S. und Schulden.....	42
d) Übertragbarkeit bzw. Verfügbarkeit.....	42
4. Fazit.....	46
E. Begriff der Vermögenswerte.....	47
IV. Grundlagen.....	49
A. Ausgangslage.....	49
B. Vermögenswerte im Einzelnen.....	49
1. Ausgangslage.....	49
2. Subjektive Rechte.....	50
a) Absolute Rechte.....	51
aa) Dingliche Rechte.....	52
aaa) Sache.....	55
bbb)Eigentum.....	57
bbb)Beschränkte dingliche Rechte.....	58
bb) Persönlichkeitsrechte.....	60
cc) Immaterialgüterrechte.....	60
b) Relative Rechte.....	64
aa) Forderungen.....	65
bb) Realobligationen.....	67
cc) Mitgliedschaftsrechte.....	67
dd) Anwartschaftsrechte.....	70
3. Rechtsverhältnisse i.w.S.....	71
4. Vermögenswerte ohne Rechtsqualität.....	74
a) Ausgangslage.....	74
b) Fallbeispiele.....	77
aa) Goodwill.....	77
bb) Digitale Daten.....	78
cc) Virtuelle Währungen und Kryptowährungen.....	82
c) Einordnung der Vermögenswerte ohne Rechtsqualität.....	85
d) Fazit.....	93
5. Zusammenfassung.....	93

C.	Grundstruktur des Übertragungsvorgangs.....	94
1.	Ausgangslage.....	94
2.	Übertragungsordnung.....	95
a)	Grundlagen.....	95
b)	Allgemeine Anforderungen.....	99
c)	Spezifische Anforderungen.....	102
3.	Übertragung.....	104
a)	Allgemeiner Begriff der Übertragung.....	104
b)	Erforderliche Erweiterung des Begriffs der Übertragung.....	107
D.	Digitale Übertragungen in der Grundstruktur des Übertragungsvorgangs.....	110
1.	Ausgangslage.....	110
2.	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	111
3.	Digitale Übertragungen in DLT-Netzwerken als Fallbeispiel.....	114
a)	Ausgangslage.....	114
b)	DLT im Allgemeinen.....	115
aa)	Begriff.....	115
bb)	DLT-Netzwerke in sogenannten DeFi-Strukturen.....	116
cc)	Transaktion bzw. DLT-Buchung im Allgemeinen.....	118
c)	DLT-Buchungen in der Grundstruktur des Übertragungsvorgangs im Besonderen.....	120
aa)	Ausgangslage.....	120
bb)	Begriff und Funktion der DLT-Buchung.....	121
E.	Prüfschema zur Untersuchung der Übertragungsordnungen.....	126
F.	Zusammenfassung der Ergebnisse.....	128
V.	Übertragungsordnungen der nicht verkörpertten bzw. nicht registrierten Vermögenswerte.....	129
A.	Ausgangslage.....	129
B.	Übertragung von Eigentum durch eigentliche Tradition.....	129
1.	Ausgangslage.....	129
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung.....	131
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung.....	132
a)	Ausgangslage.....	132
b)	Dinglicher Vertrag.....	135
c)	Übergabe der Sache selbst.....	135
4.	Digitale Übertragung.....	138
a)	Ausgangslage.....	138
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	138
c)	In DLT-Netzwerken.....	140
d)	Zwischenfazit.....	140
5.	Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	141
6.	Fazit.....	141

C.	Übertragung von Eigentum durch uneigentliche Tradition	141
1.	Ausgangslage.....	141
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung	142
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung	142
a)	Ausgangslage.....	142
b)	Dinglicher Vertrag.....	144
c)	Mittel, die dem Empfänger die Gewalt über die Sache verschaffen	144
4.	Digitale Übertragung.....	146
a)	Ausgangslage.....	146
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	147
aa)	Dinglicher Vertrag.....	147
bb)	Körperlichkeit der technischen Mittel.....	149
cc)	Digitale Sachherrschaft.....	152
dd)	Zwischenfazit.....	160
c)	In DLT-Netzwerken.....	160
aa)	Dinglicher Vertrag.....	160
bb)	Übergabe der technischen Mittel.....	164
cc)	Zwischenfazit.....	165
d)	Zwischenfazit	165
5.	Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	166
6.	Fazit.....	167
D.	Übertragung von Eigentum durch Traditionssurrogate	168
1.	Ausgangslage.....	168
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung	169
3.	Anforderung der Übertragungsordnung.....	169
a)	Ausgangslage.....	169
b)	Longa manu traditio.....	170
c)	Besitzanweisung.....	171
d)	Besitzeskonstitut.....	173
e)	Brevi manu traditio.....	175
f)	Vindikationszession.....	176
g)	Gemeinsame Anforderungen der Übertragungsordnungen.....	176
4.	Digitale Übertragung.....	178
a)	Ausgangslage.....	178
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	178
c)	In DLT-Netzwerken.....	179
aa)	Ausgangslage.....	179
bb)	Vertragsschluss durch DLT-Buchungen.....	179
cc)	Funktion des DLT-Netzwerks.....	182
dd)	Zwischenfazit.....	184
5.	Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	184
6.	Fazit.....	184

E.	Übertragung von Forderungen	185
1.	Ausgangslage.....	185
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung	187
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung	188
a)	Ausgangslage.....	188
b)	Form des Verfügungsvertrags bzw. der Abtretungsurkunde.....	190
c)	Schriftform	195
d)	Unterschrift.....	197
aa)	Eigenhändige Unterschrift.....	200
bb)	Faksimileunterschrift	201
cc)	Qualifizierte elektronische Signatur.....	203
e)	Übermittlung der Abtretungsurkunde.....	205
4.	Digitale Übertragung.....	208
a)	Ausgangslage.....	208
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	208
aa)	Digitale Schriftform	209
bb)	Digitale Unterschrift	214
cc)	Zwischenfazit.....	220
dd)	Digitale Übermittlung.....	221
ee)	Stellungnahme.....	226
c)	In DLT-Netzwerken.....	233
aa)	Im Allgemeinen.....	233
bb)	Stablecoins im Besonderen	236
d)	Zwischenfazit	237
5.	Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	238
a)	Ausgangslage.....	238
b)	Problembestimmung und Lösungsansätze	239
c)	Anpassung der einfachen Schriftlichkeit im Allgemeinen	240
d)	Anpassung der Formvorschrift von Art. 165 OR im Besonderen	243
aa)	Ausgangslage.....	243
bb)	Inhalt des Gutachtens und Bericht des Bundesrats	243
6.	Fazit.....	245
F.	Übertragung von Rechtsverhältnissen i.w.S. durch Vertragsübernahme	246
1.	Ausgangslage.....	246
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung	247
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung	248
a)	Im Allgemeinen	248
b)	Vertragsübernahme als Alternative zur Abtretung.....	250
4.	Digitale Übertragung.....	252
a)	Ausgangslage.....	252
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	252

c) In DLT-Netzwerken.....	253
d) Zwischenfazit	256
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	256
6. Fazit.....	257
G. Übertragung von Immaterialgüterrechten	257
1. Ausgangslage.....	257
2. Gegenstand der Übertragungsordnung	258
3. Anforderungen der Übertragungsordnung	258
a) Markenschutzgesetz.....	260
b) Patentgesetz.....	261
c) Designgesetz.....	262
d) Urheberrecht	262
4. Digitale Übertragung.....	263
a) Ausgangslage.....	263
b) Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	263
c) In DLT-Netzwerken.....	264
d) Zwischenfazit	264
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	265
6. Fazit.....	266
H. Übertragung von Vermögenswerten ohne Rechtsqualität	266
1. Ausgangslage.....	266
2. Gegenstand der Übertragungsordnung	267
3. Anforderungen der Übertragungsordnung	267
a) Ausgangslage.....	267
b) Rolle des Datenträgers bei der Übertragung.....	269
c) Übertragungsvorgang als tatsächliche Handlung und rechtsgeschäftliches Element.....	272
aa) Ausgangslage.....	272
bb) Meinungsstand	274
cc) Analyse des Meinungsstands.....	275
dd) Einordnung	278
ee) Rechtsfolgen der Einordnung.....	283
ff) Anforderungen an die tatsächliche Erfüllungshandlung im Besonderen.....	286
d) Zwischenfazit	289
4. Digitale Übertragung.....	290
a) Ausgangslage.....	290
b) Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	291
c) In DLT-Netzwerken.....	292
aa) Ausgangslage.....	292
bb) Non fungible Tokens bzw. NFT im Besonderen	295

5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	301
6. Fazit.....	301
VI. Übertragungsordnungen der verkörperten und registrierten Vermögenswerte.....	303
A. Ausgangslage.....	303
1. Entstehung von Wertpapieren.....	304
a) Urkunde.....	305
b) Verknüpfung bzw. Verkörperung.....	305
2. Funktionen des Wertpapiers.....	308
3. Entwicklung des Wertpapierrechts in der Schweiz.....	309
4. Von der Verkörperung zur Registrierung.....	313
5. Fazit.....	316
B. Übertragung von Wertpapieren.....	317
1. Ausgangslage.....	317
2. Gegenstand der Übertragungsordnung.....	317
3. Anforderungen der Übertragungsordnung.....	320
a) Ausgangslage.....	320
b) Inhaberpapiere.....	321
c) Ordrepapiere.....	322
aa) Herrschende Lehre.....	322
bb) Exkurs: Qualifikation des Indossaments nach dem historischen Gesetzgeber.....	324
d) Namenpapiere.....	328
e) Hinkende Inhaberpapiere.....	329
f) Übertragung bei mediatisierter Verwahrung.....	329
4. Digitale Übertragung.....	331
a) Ausgangslage.....	331
b) Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	332
aa) Digitale Übertragung körperlicher Wertpapiere.....	332
bb) Digitale Übertragung elektronischer Wertpapiere.....	333
cc) Exkurs: E-Geld.....	337
c) In DLT-Netzwerken.....	338
aa) Digitale Übertragung körperlicher Wertpapiere in DLT-Netzwerken.....	338
bb) DLT-basierte Wertpapiere.....	339
d) Zwischenfazit.....	341
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	341
6. Fazit.....	341

C.	Übertragung von einfachen Wertrechten	342
1.	Ausgangslage.....	342
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung.....	343
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung	344
a)	Ausgangslage.....	344
b)	Herrschende Lehre.....	345
c)	Übertragungsordnung <i>sui generis</i>	346
d)	Alternative Übertragungsordnungen	348
4.	Digitale Übertragung	350
a)	Ausgangslage.....	350
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	350
c)	In DLT-Netzwerken.....	351
d)	Zwischenfazit	353
5.	Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	353
6.	Fazit.....	354
D.	Übertragung von Registerwertrechten.....	354
1.	Ausgangslage.....	354
a)	Begriff	355
b)	Entstehung von Registerwertrechten.....	358
aa)	Wertrechtereister	359
bb)	Registrierungsvereinbarung	361
c)	Kategorien von Registerwertrechten	364
2.	Gegenstand der Übertragungsordnung	365
3.	Anforderungen der Übertragungsordnung	367
a)	Ausgangslage.....	367
b)	Anforderungen im Einzelnen	369
aa)	Ausgangslage.....	369
bb)	Auslösung der Übertragung	372
cc)	Validierung und Umbuchung.....	374
dd)	Formvorschriften und Rechtsnatur	376
ee)	Gestaltungsfreiheit der Parteien.....	377
ff)	Mehrfachübertragungen.....	378
4.	Digitale Übertragung	378
a)	Ausgangslage.....	378
b)	Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	379
c)	In DLT-Netzwerken.....	381
aa)	Auslösung der Übertragung	381
bb)	Validierung und Umbuchung.....	389
d)	Zwischenfazit	394

5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	394
a) Im Allgemeinen	394
b) Anforderungen an die Verfügungsmacht im Besonderen	395
aa) Ausgangslage	395
bb) Begriff der Verfügungsmacht	395
cc) Verfügungsmacht <i>de lege ferenda</i>	398
dd) Schlussfolgerungen	400
6. Fazit	401
E. Übertragung von Bucheffekten	401
1. Ausgangslage	401
a) Begriff	402
b) Entstehung von Bucheffekten	404
2. Gegenstand der Übertragungsordnung	407
3. Anforderungen der Übertragungsordnung	409
a) Ausgangslage	409
b) Gutschrift	411
c) Kontrollvereinbarung	414
d) Vereinbarung mit der Verwahrungsstelle	416
4. Digitale Übertragung	417
a) Ausgangslage	417
b) Digitale Übertragung im Allgemeinen	417
aa) Schaffung	417
bb) Digitale Übertragung	419
c) In DLT-Netzwerken	419
aa) Vereinbarkeit von BEG mit DLT-Netzwerken	420
bb) DLT-basierte Schaffung von Bucheffekten	420
cc) Übertragung von Bucheffekten im Rahmen von DLT-Netzwerken	422
d) Fazit	423
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	423
6. Fazit	423
F. Übertragung von Wertpapieren	424
1. Ausgangslage	424
2. Gegenstand der Übertragungsordnung	425
3. Anforderungen der Übertragungsordnung	426
a) Ausgangslage	426
b) Körperliche Wertpapiere	427
c) DLT-Wertpapiere	429

4. Digitale Übertragung.....	429
a) Ausgangslage.....	429
b) Digitale Übertragung im Allgemeinen.....	430
c) In DLT-Netzwerken.....	430
aa) Übertragung von körperlichen Wertpapieren in DLT-Netzwerken.....	431
bb) Übertragung von DLT-Wertpapieren.....	431
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	431
6. Fazit.....	431
G. Exkurs Übertragung von Vermögenswerten mittels Anweisung.....	432
1. Ausgangslage.....	432
2. Gegenstand der Übertragungsordnung.....	433
3. Anforderungen der Übertragungsordnung.....	434
a) Ausgangslage.....	434
b) Zugang und Widerrufbarkeit der Willenserklärungen.....	435
c) Übertragung von Forderungen mittels Anweisung.....	436
d) Übertragung weiterer Vermögenswerte mittels Anweisung.....	438
4. Digitale Übertragung.....	439
a) Ausgangslage.....	439
b) Digitale Anweisung im Allgemeinen.....	439
c) In DLT-Netzwerken.....	440
aa) Anweisung mittels DLT-Buchung.....	441
bb) Vermögenswerte als Gegenstand der Anweisung.....	443
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	444
6. Fazit.....	444
H. Zusammenfassung der Ergebnisse, Würdigung und Weiterentwicklung digitaler Übertragungen.....	444
1. Ausgangslage.....	444
2. Gegenstand der Übertragungsordnung.....	444
3. Anforderung der Übertragungsordnung.....	445
4. Digitale Übertragung.....	447
5. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf.....	449
6. Weiterentwicklung digitaler Übertragungen.....	449

VII. Erweiterung der Übertragungsordnung der Registerwertrechte	
<i>de lege ferenda</i>	451
A. Ausgangslage	451
B. Gegenstand der Registerwertrechte	454
1. Ausgangslage	454
2. Erweiterung des Gegenstands der Registerwertrechte	455
a) Dingliche Rechte	455
aa) Ausgangslage	455
bb) Fehlende Anerkennungsmöglichkeit	456
cc) <i>Numerus clausus</i>	457
dd) Parallelität von digitaler Erfassung und realer Existenz	458
ee) Fazit	460
b) Immaterialgüterrechte	461
aa) Ausgangslage	461
bb) Verkörperung von Immaterialgüterrechten <i>de lege lata</i>	461
cc) Probleme bei der Ausgestaltung von Immaterialgüterrechten	
als Registerwertrechte	462
dd) Fazit	463
c) Rechtsverhältnisse i.w.S.	464
d) Vermögenswerte ohne Rechtsqualität	465
aa) Ausgangslage	465
bb) Grundsätzliche Probleme	466
cc) Fazit	468
e) Zusammenfassung und Bewertung	468
C. Publizität des Wertrechtregisters	470
1. Ausgangslage	470
2. Publizität der Übertragung	472
a) Ausgangslage	472
b) Sachenrechtliches Publizitätsprinzip	473
c) Publizitätsprinzip der Registerwertrechte	475
3. Publizität des Wertrechtregisters	478
a) Ausgangslage	478
b) Publizität der Übertragung im Wertrechtregister	479
c) Vergleich zum sachenrechtlichen Publizitätsprinzip	482
d) Fazit	484
4. Anpassungsbedarf	484
a) Ausgangslage	484
b) Anpassungsbedarf in Bezug auf dingliche Rechte	485
aa) Ausgangslage	485
bb) Publizität des Wertrechtregisters und Besitz	486
cc) Abkehr vom Besitz	488

c) Anpassungsbedarf in Bezug auf Immaterialgüterrechte	490
aa) Ausgangslage.....	490
bb) Publizität des Wertrechtereisters und einfache Schriftlichkeit	490
d) Anpassungsbedarf in Bezug auf Vermögenswerte ohne Rechtsqualität.....	493
aa) Ausgangslage.....	493
bb) Erfassung des Inhalts.....	493
cc) Anforderung an die Publizität	494
e) Fazit.....	496
5. Zusammenfassung der Ergebnisse und Bewertung	497
D. Anforderungen der Übertragungsordnung.....	499
1. Ausgangslage.....	499
2. Anpassungsbedarf.....	499
a) Dingliche Rechte.....	499
b) Immaterialgüterrechte	501
c) Vermögenswerte ohne Rechtsqualität	501
3. Zusammenfassung der Ergebnisse und Bewertung	503
E. Fazit.....	504
VIII. Schlussbetrachtung und Ausblick	507
Sachregister / Index.....	513