

Handbuch der Vermögensverwaltung

in Deutschland, Österreich, der Schweiz und
Liechtenstein

Herausgegeben von

Prof. Dr. Frank A. Schäfer, LL.M. (UCLA)

Rechtsanwalt in Düsseldorf
Honorarprofessor an der Ruhr-Universität Bochum

Prof. Dr. Rolf Sethe, LL.M. (London)

Ordinarius an der Universität Zürich
Rechtsanwalt in Zürich

Dr. Volker Lang

Rechtsanwalt in Bonn

Dr. Peter Balzer, Rechtsanwalt in Düsseldorf; *Pawel Blusz*, LL.M., Rechtsanwalt und Steuerberater in Frankfurt/M.; *Dr. Nicolas Bracher*, LL.M. (London), Rechtsanwalt in Zürich; *Dr. Martin Brenmcke*, LL.M. (Cambridge), Faculty of Law, University of Oxford; *Dr. Petra Caminada*, Steuerberaterin in Zürich; *Prof. Dr. Mirjam Eggen*, LL.M., Universität Bern, Rechtsanwältin in Bern; *Dr. Jürgen Ellenberger*, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof in Karlsruhe; *Dr. Daniel J. Fischer*, Rechtsanwalt und Steuerberater in Bonn; *Dr. Thomas Graf*, Dipl. Steuerexperte, Steuerberater in Zürich; *Prof. Dr. Michael Gniber*, Universität Salzburg; *Stefan Härtner*, Wissenschaftlicher Mitarbeiter, Universität Zürich; *Dr. Christian Heierli*, Rechtsanwalt in Bern; *Prof. Dr. Susanne Kals*, LL.M. (Florenz), Wirtschaftsuniversität Wien; *Prof. Dr. Sabine Kirchmayr-Schliesselberger*, Universität Wien; *Eva Künzi Peditto*, LL.M. (Georgetown) Rechtsanwältin in Zürich; *Dr. Volker Lang*, Rechtsanwalt in Bonn; *Jillian MacKab* MBA (Rotterdam), Rechtsanwältin in Zürich; *Priv.-Doz. Dr. Martin Oppin* Mag., Rechtsanwalt in Wien; *Ulrich Ernst Palma* Mag., Universität Salzburg; *Prof. Dr. Skalas Raschaner*, Universität Liechtenstein, of Counsel in Wien; *Hartmut Renz*, Rechtsanwalt in Frankfurt/M.; *Lirich Rieck*, Dipl.-Kfm., Steuerberater in Bonn; *Prof. Dr. Frank A. Schäfer*, LL.M. (UCLA), Rechtsanwalt in Düsseldorf, Honorarprofessor an der Ruhr-Universität Bochum; *Dr. Vhike A. Schäfer*, LL.M. (UCLA), Rechtsanwältin in Düsseldorf; *Günther Schannig* Mag., Universität Wien; *Daniela Schmncki*, Dipl. Steuerexpertin und Rechtsanwältin in Zürich; *Prof. Dr. Alexander Schopper*, Universität Innsbruck; *Prof. Dr. Rolf Sethe*, LL.M. (London), Universität Zürich, Rechtsanwalt in Zürich; *Prof. Dr. Andreas Söffing*, Dipl. Kim., Steuerberater in Frankfurt/M., Honorarprofessor an der Martin-Luther-Universität Halle-Wittenberg; *Dr. Dr. Thomas Sprecher*, LL.M., Rechtsanwalt in Zürich; *Dr. Daniel Tánv*, LL.M., Universität Wien; *Dr. Mathias Walch* MMag., Universität Innsbruck

2. Auflage 2016

Verlag C. H. BECK, München
Linde Verlag, Wien
Helbing Lichtenhahn Verlag, Basel

Inhaltsübersicht

Vorwort 2. Auflage	V
Es haben bearbeitet:	VII
Inhaltsverzeichnis	XIII
Allgemeines Literaturverzeichnis	LIII
Abkürzungsverzeichnis	LVII

Teil A Grundlagen

§ 1 Begriff und Merkmale der Vermögensverwaltung	1
§ 2 Historische Entwicklung der Vermögensverwaltung	25
§ 3 Europarechtliche Grundlagen des Aufsichtsrechts der Vermögensverwaltung	42
§ 4 Grundsätze ordnungsgemäßer Vermögensverwaltung	82

Teil B Deutschland

§ 5 Aufsichtsrecht	99
§ 6 Vennögensverwaltungsvertrag	225
§ 7 Exploration	249
§ 8 Informations- und Beratungspflichten	282
§ 9 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	301
§ 10 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	308
§ 11 Vergütung und Zuwendungen	320
§ 12 Dokumentationspflichten	331
§ 13 Mitteilungs- und Rechnungslegungspflichten	346
§ 14 Besonderheiten der Vermögensverwaltung und Vermögensanlage bei Stiftungen	361
§ 15 Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrages	389
§ 16 Compliance	398
§ 17 Geldwäschegesetz	428
§ 18 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	449
§ 19 Haftung des Vermögensverwalters	463
§ 20 Pflicht zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten	496
§ 21 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	505
§ 22 Ertragsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	507
§ 23 Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung beim Vermögensverwalter	544

Teil C Schweiz

§ 24 Aufsichtsrecht	547
---------------------	-----

Inhaltsübersicht

§ 25 Vermögensverwaltungsvertrag	589
§ 26 Exploration	615
§ 27 Informations- und Beratungspflichten	635
§ 28 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	659
§ 29 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	663
§ 30 Vergütung und Zuwendungen	672
§ 31 Dokumentationspflichten	680
§ 32 Auskunft- und Rechenschaftspflichten	688
§ 33 Vermögensbewirtschaftung durch Schweizer Stiftungen	700
§ 34 Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrags	719
§ 35 Compliance, Insiderrecht, Management-Transaktionen und Stimmrechtsmitteilungen	727
§ 36 Geldwäscherei	739
§ 37 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	759
§ 38 Haftung des Vermögensverwalters	766
§ 39 Pflichten zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten	807
§ 40 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	820
§ 41 Einkommens- und gewinnsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	826
§ 42 Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung	834
Teil D Österreich	
§ 43 Aufsichtsrecht	839
§ 44 Vermögensverwaltungsvertrag	863
§ 45 Exploration	871
§ 46 Informations- und Beratungspflichten	877
§ 47 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	884
§ 48 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	887
§ 49 Vergütung und Zuwendungen	899
§ 50 Dokumentationspflichten	914
§ 51 Mitteilungspflichten und Rechenschaft	922
§ 52 Die Vermögensverwaltung von Stiftungen nach österreichischem Recht	926
§ 53 Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrags	934
§ 54 Compliance, Insiderrecht, Directors' Deahngs und Beteiligungspublizität	938
§ 55 Geldwäsche	949
§ 56 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	952
§ 57 Haftung des Vermögensverwalters	957

§ 58 Pflicht zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten durch den Vermögensverwalter bei der Vermögensanlage	965
§ 59 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	973
§ 60 Ertragsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	974
§61 Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung	1008

Teil E Liechtenstein

§62 Liechtenstein	1017
Sachregister	1049

2. Die Regelung in Deutschland und der Schweiz im Besonderen	37
--	----

§ 3 Europarechtliche Grundlagen des Aufsichtsrechts der Vermögensverwaltung	42
I. Die Entwicklung des europäischen Bank- und Kapitalmarktrechts	44
1. Grundlagen	44
a) Kompetenz für die Harmonisierung	45
b) Der Segre-Bencht	45
c) Die Phase umfassender Harmonisierungsbemühungen	45
d) Methodenwechsel	46
2. Bankrechtskoordinierungsrichtlinie	47
3. Die Wertpapierdienstleistungsrichtlinie	47
4. Überprüfung und vereinheitlichende Kodifizierung des Sekundärrechts	49
5. Erneuter Methodenwechsel im europäischen Bank- und Wertpapierrecht	50
II. Die Richtlinie über Märkte für Finanzinstrumente (MiFID)	52
1. Anwendungsbereich	52
a) "Wertpapierfirma"	52
b) Vermögensverwaltung als Wertpapierdienstleistung und verwandte Anlagentätigkeiten	52
c) Erfasste Finanzinstrumente	54
d) Ausnahmen und Abstimmung mit anderen Richtlinien	55
2. Zulassungs-, Organisation- und Aufsichtsregeln (Prudential Rules)	55
a) Erstzulassung	55
b) Fortlaufende Erfüllung der Zulassungsvoraussetzungen	56
3. Organisationspflichten	56
4. Die Differenzierung nach Kundengruppen	58
5. Wohlverhaltensregeln (Rules of Conduct)	59
a) Überblick	59
b) Informationspflicht	59
c) Erkundigungspflicht	60
d) Die Zwischenschaltung einer Wertpapierfirma	61
e) Dokumentations- und Berichtspflichten	62
f) Best Execution von Kundenaufträgen	62
g) Bearbeitung von Kundenaufträgen	63
h) Verpflichtungen bei der Heranziehung von vertraglich gebundenen Vermittlern	64
6. Grenzüberschreitende Tätigkeit im Binnenmarkt	65
a) Überblick	65
b) Die Voraussetzungen einer grenzüberschreitenden Dienstleistungserbringung	65
c) Errichtung einer Zweigniederlassung	67
d) Die Gründung rechtlich selbstständiger Tochtergesellschaften	68
e) Die Errichtung von Repräsentanzen	69
f) Top Up Authorisation	69
7. Entzug der Zulassung	69
III. Die Neufassung der Richtlinie über Märkte für Finanzinstrumente (MiFIR/MiFID II)	70
1. Grundlagen und Ziele	70
2. Corporate Governance	71
3. Organisationspflichten	71
a) Product Governance	71

b) Aufzeichnungspflicht für Telefongespräche und elektronische Kommunikation	72
4. Wohlverhaltensregeln	73
a) Maximalharmonisierung	73
b) Zielmarktbezogene Pflichten	73
c) Informationspflichten	74
d) Zuwendungen	74
e) Mitarbeitervergütung	75
f) Mitarbeiterkompetenz	75
g) Erkundigungspflicht/Geeignetheitsprüfung	75
h) Berichtspflichten	76
5. Produktintervention	76
IV. Das CRD IV-Paket	77
1. Grundlagen und Ziele	77
2. Anwendungsbereich	77
3. Kapitalausstattung	78
a) Anfangskapital	78
b) Eigenmittel	78
c) Relatives Mindestkapital	78
d) Laufende Anforderungen an die Kapitalausstattung	78
e) Eigenkapitalunterlegung (risikoabhängiges Mindestkapital)	79
f) Konsolidierung	79
g) Meldepflichten	79
4. Vergütungspolitik	79
V. Anlegerentschädigungsrichtlinie und Einlagensicherungsrichtlinie	80
VI. Weitere Verordnungen und Richtlinien	81
§ 4 Grundsätze ordnungsgemäßer Vermögensverwaltung	82
I. Wirtschaftliche Grundlagen der Anlageentscheidung	83
1. Anlagestrategien	83
a) Aktive Anlagestrategien	84
aa) Fundamentalanalyse	84
bb) Technische Analyse	84
b) Passive Strategien	85
aa) Index-Strategien	85
bb) Effizienzmarktthese, Portfolio Management Theory und Capital Asset Pricing Model (CAPM)	86
2. Pflicht oder Verbot zur Befolgung einer spezifischen Anlagestrategie?	89
a) Pflicht zur Befolgung des CAPM?	89
b) Verbot der technischen Analyse?	90
c) Pflicht zur Fundamentalanalyse?	90
d) Pflicht zur Information des Anlegers über verfolgte Anlagestrategie?	91
II. Rechtliche Anforderungen an die Anlageentscheidung	91
1. Verbot der Spekulation	92
2. Gebot der Diversifikation	93
3. Gebot der produktiven Verwaltung	94
III. Rechtslage in der Schweiz	96

Teil B Deutschland

§ 5 Aufsichtsrecht	99
I. Die Vermögensverwaltung im Anwendungsbereich des KWG	104
1. Erlaubnispflicht und Anwendungsbereich des KWG	104
2. Vermögensverwalter als Kreditinstitut (§ 1 Abs. 1 KWG)	105
a) Allgemeine Merkmale eines Kreditinstituts (§ 1 Abs. 1 Satz 1 KWG)	105
b) Einlagengeschäft (§ 1 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 KWG)	107
c) Finanzkommissionsgeschäft (§ 1 Abs. 1 Satz 2 Nr. 4 KWG)	113
d) Depotgeschäft (§ 1 Abs. 1 Satz 2 Nr. 5 KWG)	115
3. Vermögensverwalter als Finanzdienstleistungsinstitut (§ 1 Abs. 1a KWG)	117
a) Allgemeine Merkmale eines Finanzdienstleistungsinstituts (§ 1 Abs. 1a Satz 1 KWG)	117
b) Die Finanzportfolioverwaltung (§ 1 Abs. 1a Satz 2 Nr. 3 KWG)	117
aa) Mandat der Anleger	117
bb) „Individuelle“ Verwaltung	118
cc) „Verwaltung“ für andere	119
dd) Verwaltung „für andere“	121
ee) Verwaltung mit „Entscheidungsspielraum“	125
ff) Vermögen „in Finanzinstrumenten“ angelegt	126
gg) Vermögen in Finanzinstrumenten „angelegt“	127
hh) Ausnahmen	128
c) Die Anlageverwaltung (§ 1 Abs. 1a Satz 2 Nr. 11 KWG)	129
aa) Anschaffung und Veräußerung von Finanzinstrumenten	130
bb) Für eine Gemeinschaft von Anlegern, die natürliche Personen sind	131
cc) Mit Entscheidungsspielraum	133
dd) Schwerpunkt des angebotenen Produktes	133
ee) Zum Zweck der Teilnahme an der Wertentwicklung von Finanzinstrumenten	133
ff) Subsidiarität und Ausnahmen	133
gg) Übergangsrecht, Ausnahmen, Europäischer Pass	134
d) Die Vermittlung eines Vermögens- oder Anlageverwalters als Finanzportfolioverwaltung oder Anlagevermittlung?	135
4. Transnational tätige Vermögensverwalter (§§ 32, 53ff. KWG)	135
a) Tätigkeit deutscher Institute in EU/EWR-Staaten	135
b) Tätigkeit deutscher Institute in Drittstaaten	136
aa) GATS	136
bb) Kapitalverkehrsfreiheit	137
c) Tätigkeit von EU/EWR-Instituten im Inland	138
d) Tätigkeit von Instituten aus Drittstaaten im Inland	139
5. Rechtsfolgen einer Tätigkeit ohne Zulassung	143
a) Öffentlich-rechtliche Sanktionen	143
b) Zivilrechtliche Sanktionen	144
II. Die institutionelle Aufsicht nach dem KWG	145
1. Überblick	145
2. Kapitalausstattung bei der Erstzulassung	145
3. Kapitalausstattung und Liquidität zugelassener Institute	147
a) Angemessenes Eigenkapital	147
b) Ausreichende Liquidität	148
c) Ergänzende Bestimmungen	148

d) Bedeutung der Vorschriften für die Vermögensverwaltung	148
e) Großkreditbestimmungen	151
4. Rechtsformenzwang und Vier-Augen-Prinzip	151
5. Zuverlässigkeit und Eignung der Geschäftsleiter	152
a) Überblick	152
b) Persönliche Zuverlässigkeit	152
c) Fachliche Eignung	153
6. UnZuverlässigkeit der Inhaber bedeutender Beteiligungen und Konzernstruktur	154
a) Überblick	154
b) Versagung der Erlaubnis	154
c) Untersagung des Erwerbs einer bedeutenden Beteiligung	155
d) Verbot der Stimmrechtsausübung	155
7. Hauptverwaltung im Inland und Umzug	155
8. Organisatorische Vorkehrungen	156
a) Inhalt des Geschäftsplans	156
b) Allgemeine und bankaufsichtsrechtliche Compliance	156
9. Outsourcing	157
a) Vorteile und Gefahren	157
b) Zivilrechtliche Zulässigkeit des Outsourcing	158
c) Aufsichtsrechtliche Zulässigkeit der Auslagerung	158
III. Einlagensicherung und Anlegerentschädigung bei der Vermögensverwaltung	160
1. Überblick	163
2. Die Einlagensicherungssysteme	164
a) Anschlusszwang zu den gesetzlichen Entschädigungseinrichtungen	164
b) Anschlusszwang bei Zugehörigkeit zu einem anerkannten institutsbezogenen Sicherungssystem	166
c) Gesetzliche Terminologie	166
d) Verfahren	167
3. Die Basisdeckung	168
a) Entschädigungseinrichtungen nach dem EinSiG	168
b) Entschädigungseinrichtung nach dem AnlEntG	169
c) Zulässigkeit der Aufspaltung in verschiedene Sicherungseinrichtungen	169
4. Die Anschlussdeckung durch freiwillige Einlagensicherungsfonds	170
5. Aufgaben der gesetzlichen Entschädigungseinrichtungen	171
6. Finanzierung der gesetzlichen Entschädigungseinrichtungen	172
a) Neues Regelungskonzept	172
b) Beitragspflicht	173
c) Art und Höhe der Beiträge	173
d) Haftung für Verbindlichkeiten	175
e) Anlage des Vermögens	175
7. Aufsicht über die Entschädigungssysteme/-einrichtungen	176
8. Pflichten der angeschlossenen Institute	177
a) Pflichten gegenüber den Kunden	177
b) Pflichten gegenüber der Entschädigungseinrichtung	180
c) Unzulässigkeit der Werbung mit Einlagensicherung und Anlegerentschädigung	181
9. Die Sicherung von Kunden ausländischer Zweigstellen im Inland	181
a) Zweigstellen von Instituten aus einem anderen EU-Mitgliedstaat oder EWR-Staat	181

b) Zweigstellen von Instituten aus Drittstaaten	182
10. Ausschluss eines Instituts/einer Zweigstelle aus einer gesetzlichen Entschädigungseinrichtung	182
a) Ausschluss eines inländischen Instituts	182
b) Ausschluss einer Zweigstelle aus einem anderen EU-Mitgliedstaat und IWK -Staat	183
c) Ausschluss einer Zweigstelle aus einem Drittstaat	184
d) Folgen des Ausschlusses	184
11. Der Entschädigungsfall und -anspruch	184
a) Entschädigungsfall	184
b) Anspruchsberechtigte	185
c) Ausgenommene Gläubigergruppen/nicht entschädigungsfähige Einlagen	186
12. Gesicherte Ansprüche	186
a) Überblick	186
b) Einlagen	186
c) Verbindlichkeiten aus Wertpapiergeschäften	187
d) Einzelfälle	187
e) Nicht gesicherte Ansprüche	188
13. Umfang des Entschädigungsanspruchs	191
a) Umfang des Entschädigungsanspruchs bei inländischen Instituten	191
b) Umfang des Entschädigungsanspruchs bei Zweigstellen deutscher Institute in EU- und EWR-Staaten	194
c) Umfang des Entschädigungsanspruchs bei Zweigstellen aus EU-Staaten	194
d) Umfang des Entschädigungsanspruchs bei Zweigstellen aus Drittstaaten	194
14. Geltendmachung des Entschädigungsanspruchs, Verjährung, Ausschlussfrist und cessio legis	195
a) Subjektives Recht	195
b) Verfahren nach dem EinSiG	195
c) Verfahren nach dem AnlEntG	195
d) Verjährung	196
e) Cessio legis	197
IV. Die Verhaltensaufsicht über Vermögensverwalter nach dem WpHG	197
1. Die Anwendbarkeit des WpHG auf die Finanzportfolio- und die Anlageverwaltung	197
a) Sachlicher Anwendungsbereich	197
b) Persönlicher Anwendungsbereich	198
c) Ausnahmen vom persönlichen Anwendungsbereich	199
2. Die Aufsicht über Wertpapierdienstleistungsunternehmen	200
a) Aufgaben und Befugnisse der BaFin	200
b) Die Systematik der aufsichtsrechtlichen Pflichten	200
c) Normkonkretisierende Maßnahmen	201
aa) Verordnungen	201
bb) Richtlinien	202
cc) Weitere Maßnahmen	202
3. Das Verhältnis von Aufsichtsrecht und Zivilrecht	202
a) Überblick	202
b) Das Verhältnis von Aufsichtsrecht und Vertragsrecht	203
aa) Überblick	203
bb) Gleichlauf von Zivilrecht und Aufsichtsrecht	204
cc) Doppelnorm	206

dd) Ausstrahlungswirkung	207
ee) Zwingender Vorrang des Zivilrechts	208
ff) Fazit'	209
c) Verhaltenspflichten als Verbotsgesetze	210
d) Vertraglicher Schutz bei Verletzung aufsichtsrechtlicher Verhaltenspflichten	211
e) Deliktischer Schutz bei Verletzung aufsichtsrechtlicher Verhaltenspflichten	213
aa) Überblick	213
bb) §§ 31 bis 31 d WpHG als Schutzgesetze	217
cc) §§ 33, 33a WpHG als Schutzgesetze	218
dd) § 34 WpHG als Schutzgesetz	219
ee) § 34a WpHG als Schutzgesetz	220
f) Verhaltenspflichten als deliktische Verkehrspflichten	220
4. Verhaltenspflichten und Berufshaftung	221
5. Die Pflichten des Vermögensverwalters nach dem WpHG	222
a) Überblick	222
b) Die kundenbezogenen Pflichten bei Vertragsschluss	222
c) Die kundenbezogenen Pflichten nach Vertragsschluss	223
d) Die kundenbezogenen Pflichten bei Beendigung des Vertrags	224
e) Organisation- und Dokumentationspflichten	225
§ 6 Vermögensverwaltungsvertrag	225
I. Rechtsnatur des Vermögensverwaltungsvertrages	226
II. Zustandekommen des Vermögensverwaltungsvertrages	228
1. Form	228
2. Stellvertretung	228
3. Besonderheiten bei Verbraucherverträgen	229
a) Begriff des Verbrauchervertrages	229
b) Vertragsschluss im Fernabsatz	229
c) Vertragsschluss in Außergeschäftsraumsituationen	232
III. Inhalt des Vermögensverwaltungsvertrages	232
1. Überblick	232
2. Die Vertragsklauseln im Einzelnen	234
a) Umfang der Vermögensverwaltung	234
b) Vollmacht	237
c) Pflichten des Auftraggebers	238
d) Weisungen des Kunden	238
e) Ausführung von Aufträgen in Finanzinstrumenten	239
f) Rechenschaft und Unterrichtung	239
g) Benchmark	240
h) Haftung	241
i) Verjährung	241
j) Vergütung und Zuwendungen	242
k) Datenschutz und Vertraulichkeit	243
l) Beendigung der Vermögensverwaltung	244
m) Regelungen für den Todesfall	244
n) Sonstige Regelungen	244
IV. Ausgestaltung durch AGB	245
1. Vorformulierte Vertragsbedingungen	245
2. Einzelne Klauseln	246
a) Haftungsbeschränkungen	246
b) Auskunftspflicht und Berichtspflichten	247

c) Vergütung und Zuwendungen	247
§ 7 Exploration	249
I. Orientierung am Wesen der Vermögensverwaltung	251
II. Begriffsbestimmungen	253
1. Auskunft	253
2. Aufklärung	254
3. Beratung	254
4. Warnung	255
III. Aufsichtsrechtliche Grundlagen der Explorationspflichten	256
1. Geeignetheitsprüfung	256
2. Der Kundenbegriff des Wertpapierhandelsrechts	258
a) Definition des Kundenbegriffs (§ 31a WpHG)	258
b) Professionelle Kunden	259
aa) „Geborene“ professionelle Kunden	259
bb) „Gekorene“ professionelle Kunden	259
c) Geeignete Gegenparteien	260
d) Privatkunden	261
IV. Zivilrechtliche Grundlagen der Explorationspflichten	261
1. Explorationspflichten aufgrund eines Beratungsvertrages	262
2. Der Beratungsvertrag bei der Anbahnung einer Vermögensverwaltung	264
V. Die einzelnen Kriterien des § 31 Abs. 4 WpHG	265
1. Übersicht	265
2. Kenntnisse und Erfahrungen	267
3. Finanzielle Verhältnisse (Risikotragfähigkeit)	269
4. Anlageziele (Risikoneigung)	271
VI. Erfüllung der Explorationspflichten	274
1. Art und Zeitpunkt der Exploration	274
2. Der Vorbehalt der Erforderlichkeit	275
3. Zurechenbarkeit der Kundenangaben	277
4. Vertretungsfälle	278
a) Organvertreter	278
b) Rechtsgeschäftliche Vertretung	278
c) Vertretung Minderjähriger	279
5. Verweigerung von Angaben	280
6. Dokumentation der Exploration	282
§ 8 Informations- und Beratungspflichten	282
I. Inhalt der Informations- und Beratungspflichten nach Zivil- und Aufsichtsrecht	283
1. Allgemeine Informations- und Beratungspflichten	283
a) Aufsichtsrechtliche Informationspflichten gemäß § 31 Abs. 3 WpHG	283
aa) Über den Vermögensverwalter und seine Dienstleistungen im Allgemeinen	283
bb) Arten von Finanzinstrumenten, Anlagestrategien und damit verbundene Risiken	287
cc) Information über Ausführungsplätze, Kosten und Nebenkosten	288
dd) Fondsvermögensverwaltung	289
ee) Zusammenlegung von Kundenorder (Blockorder)	289

ff) Erfüllung der Informationspflichten durch „zur Verfügung Stellung“	290
b) Zivilrechtliche Aufklärungs- und Beratungspflichten	291
aa) Rechtsgrundlage von Aufklärungs- und Beratungspflichten	291
bb) Inhalt von Aufklärungs- und Beratungspflichten	292
2. Best Execution Policy	294
a) Grundsätze und Anwendungsbereich	294
b) Best Execution bei Vermögensverwaltern	294
3. Conflict of Interest Policy	296
II. Zeitpunkt und Form der Information	297
1. Zeitpunkt der Information	297
a) Allgemeine Information	297
b) Best Execution Policy	298
c) Conflict of Interest Policy	298
2. Form der Information	299
a) Allgemeine Information	299
b) Best Execution Policy	299
c) Conflict of Interest Policy	299
3. Zeitpunkt, beratungsberechtigte Mitarbeiter, Form und Dokumentation der Beratung	300
§ 9 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	301
I. Vereinbarung von Anlagerichtlinien	301
1. Bedeutung und Rechtsnatur der Anlagerichtlinien	301
2. Inhaltliche Ausgestaltung der Anlagerichtlinien	302
3. Pflicht zur Vereinbarung von Anlagenchtlinien?	303
II. Kundenweisungen	305
1. Kundenweisungen	305
a) Rechtsnatur der Weisung	305
b) Behandlung von strategieabweichenden Weisungen	306
2. Begrenzung von Kundenweisungen	307
§ 10 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	308
I. Regelung der Interessenkonflikte bei der Vermögensverwaltung	309
1. Regelungsnormen	309
2. Mögliche Interessenkonflikte	309
a) Interessenkonflikte zwischen Kunden des Vermögensverwalters (kollidierende Fremdinteressen)	310
b) Vermögensverwaltungsspezifische Interessenkonflikte zwischen Vermögensverwalter und Kunden (kollidierendes Eigeninteresse)	310
II. Aufsichtsrechtliche Regelungen für die Behandlung von Interessenkonflikten	312
1. MiFID und MiFID-Durchführungsrichtlinie	312
2. Analyse der Interessenkonflikte nach WpHG	314
3. Grundsätze für den Umgang mit Interessenkonflikten nach WpHG	315
4. Unterrichtung der Kunden nach WpHG und Folgen einer Unterlassung	316
5. Sanktionen bei Verstößen	317
III. Zivilrechtliche Pflichten bei Interessenkonflikten	318
1. Zivilrechtliche Pflichten	318
2. Schadensersatz im Falle von Verletzungen der Pflicht zur Offenlegung von Interessenkonflikten	319

§ 11 Vergütung und Zuwendungen	320
I. Vergütung	321
1. Festvergütung	321
2. Erfolgsabhängige Vergütung	322
3. Vergütung von Dritten aus Fondsberatung für in der Vermögensverwaltung eingesetzte Fonds	322
4. Steuerliche Aspekte	323
a) Umsatzsteuer	323
b) Einkommensteuer	324
II. Leistungen Dritter an den Vermögensverwalter	324
1. Erscheinungsformen von Leistungen Dritter und Aufdeckungspflichten in der Vermögensverwaltung	324
2. Aufsichtsrecht der Zuwendungen	328
3. Herausgabepflicht und Behaltensklausel	329
a) Pflicht zur Herausgabe von Vermögensvorteilen?	329
b) Behaltensklauseln	330
§ 12 Dokumentationspflichten	331
I. Einleitung	332
II. Aufsichtsrechtliche Dokumentationspflichten des Vermögensverwalters nach § 34 WpHG	332
1. Rechtsgrundlagen	332
2. Umfang und Reichweite der Aufzeichnungspflichten nach § 34 WpHG	333
a) Geschäfte und Dienstleistungen	333
b) Weitere Aufzeichnungsgegenstände	334
3. Art der Aufzeichnungen	335
4. Aufbewahrungsfristen	335
III. Inhaltliche Konkretisierung der Aufzeichnungspflichten nach § 34 WpHG	336
1. Allgemeine Informationspflichten und Werbemitteilungen	336
2. Besondere Informationspflichten bei der Vermögensverwaltung	337
a) Benchmark	337
b) Anlagerichtlinien	337
c) Berichterstattung und Auslagerung	338
3. Einstufung der Kunden	338
4. Einholung von Kundenangaben	339
5. Vermögensverwaltung	340
6. Beratungsfreies Geschäft	341
7. Grundsätze zur Auftragsausführung	341
8. Abwicklung von Aufträgen	342
a) Orderannahme	342
b) Orderabwicklung	342
IV. Protokollpflichten bei der Vermögensverwaltung	343
1. Protokollpflicht nach § 34 Abs. 2a WpHG bei der Anlageberatung	343
2. Berührungspunkte des Vermögensverwalters mit der Protokollpflicht	344
V. Zivilrechtliche Auswirkungen von Verstößen gegen die Aufzeichnungspflichten nach § 34 WpHG	345
§ 13 Mitteilungs- und Rechnungslegungspflichten	346
I. Zivil- und aufsichtsrechtliche Grundlagen der Benachrichtigungs-, Auskunfts- und Rechenschaftspflichten	347
1. Zivilrechtliche Grundlagen	347

2. Aufsichtsrechtliche Grundlagen	347
II. Benachrichtigungspflichten und deren vertragliche Regelung	348
1. Benachrichtigungspflicht	348
2. Das Merkmal der „erheblichen Verluste“	349
3. Buchverluste	350
4. Grundlage der Verlustermittlung – Einzelanlage oder Gesamtportfolio	350
5. Zeitpunkt der Benachrichtigung	351
6. Vertragliche Regelung	351
7. Warnpflicht des Vermögensverwalters	353
III. Auskunft- und Rechnungslegungspflicht	353
1. Während der Vermögensverwaltung	353
a) Auskunftspflicht	353
b) Rechenschaftspflicht	353
aa) Zivilrechtliche Grundlagen	353
bb) Aufsichtsrechtliche Grundlagen	354
cc) Form der Rechnungslegung	355
dd) Zeitpunkt der Rechnungslegung und Berichtszeitraum	356
2. Nach Beendigung der Vermögensverwaltung	357
3. Abdingbarkeit	358
IV. Anhang: §§ 8, 9 WpDVerOV	359

§ 14 Besonderheiten der Vermögensverwaltung und Vermögensanlage bei Stiftungen

I. Einleitung	361
II. Anforderungen an die Vermögensanlage	363
1. Allgemeine Grundsätze der Vermögensverwaltung	363
a) Grundsätze der §§ 80 ff. BGB	363
b) Grundsätze der Landesstiftungsgesetze	364
aa) Erhaltung des Stiftungsvermögens	364
bb) Vermögenstrennung	366
cc) Umschichtungen des Stiftungsvermögens	366
dd) Wirtschaftliche Vermögensanlage	367
ee) Verwendung der Erträge	367
ff) Pflicht zur Vermögensaufstellung	367
gg) Berücksichtigung des Stifterwillens	367
hh) Sonstige Bestimmungen	368
2. Steuerrechtliche Anforderungen an die Vermögensverwaltung steuerbegünstigter Stiftungen	369
a) Grundsatz der Selbstlosigkeit	369
b) Grundsatz der zeitnahen Mittelverwendung	370
c) Abgrenzung Vermögensverwaltung – Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb	372
aa) Grundlagen des wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs	372
bb) Voraussetzungen des wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs	372
cc) Rechtsfolgen der Entstehung eines wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs	373
dd) Abgrenzung des wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs von Vermögensverwaltung in praxisrelevanten Fällen	374
ee) Vergleich der Steuerbelastung mit und ohne Begründung eines wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs	377
3. Anlagemöglichkeiten in den verschiedenen Assetklassen	378
a) Anlageverhalten von Stiftungen	378

b)	Notwendigkeit der Diversifizierung	379
c)	Allgemeine Probleme bei der Anlage in Alternative Assetklassen durch Stiftungen	380
d)	Besondere Aspekte bei einzelnen Alternativen Investments	381
aa)	Thesaurierende Fonds	381
bb)	Management Fee	381
cc)	Verluste aus der Vermögensverwaltung	381
4.	Möglichkeiten der Steuerung der Vermögensanlage durch den Stifter	382
a)	Vermögensunischichtungen	382
b)	Rücklagenbildung	383
c)	Anlagerichtlinien	383
d)	Abweichung vom Stifterwillen	383
III.	Ausgliederung der Vermögensverwaltung an externe Vermögensverwalter	384
1.	Mögliche Organisationsstrukturen bei Stiftungen	384
a)	Internes Stiftungsmanagement	384
b)	Externes Stiftungsmanagement	384
aa)	Übertragung des Vermögensmanagements auf Banken	385
bb)	Übertragung des Vermögensmanagements auf Spezialfonds ...	385
cc)	Übertragung des Vermögensmanagements auf Publikumsfonds	386
2.	Verantwortlichkeit und Haftung	386
a)	Rechtsgrundlage für Haftung des Vorstands für Verluste aus der Vermögensanlage	386
b)	Sorgfaltsmaßstab	388
c)	Haftungsfolgen	388
d)	Verminderung des Haftungsrisikos	388
IV.	Zusammenfassung	389
§ 15	Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrages	389
I.	Vertragsbeendigung durch Kündigung	390
1.	Vertraglich vereinbarte Kündigungsrechte	390
a)	Beiderseitiges sofortiges Kündigungsrecht als vertraglicher Regelfall	390
b)	Zulässigkeit der Vereinbarung längerer Kündigungsfristen	391
2.	Kündigungsrechte nach AGB-Banken	391
a)	Kündigungsrecht des Kunden	391
aa)	Ordentliches Kündigungsrecht nach Nr. 18 Abs. 1 AGB-Banken	391
bb)	Außerordentliches Kündigungsrecht nach Nr. 18 Abs. 2 AGB-Banken	391
b)	Kündigungsrecht der Bank	392
aa)	Ordentliches Kündigungsrecht nach Nr. 19 Abs. 1 AGB-Banken	392
bb)	Außerordentliches Kündigungsrecht nach Nr. 19 Abs. 3 AGB-Banken	392
3.	Gesetzliche Kündigungsregelungen	393
a)	Kündigungsrecht nach §§ 620 Abs. 2, 621 Nr. 4 BGB	393
b)	Kündigungsrecht nach § 626 BGB	393
4.	Ausübung des Kündigungsrechts	393

5. Kündigungsregelungen und AGB-Recht	394
a) Inhaltskontrolle der Kündigungsregelungen nach § 309 Nr. 9 BGB	394
b) Zulässigkeit des Schriftformerfordernisses für die Kündigung von Vermögensverwaltungsverträgen	394
6. Inhaltliche Grenzen des Kündigungsrechts	394
a) Verbot der Kündigung zur Unzeit	395
b) Verbot der rechtsmissbräuchlichen Kündigung	395
II. Sonstige Beendigungsgründe des Vermögensverwaltungsvertrages	395
1. Zeitablauf	395
2. Aufhebungsvertrag	396
3. Unmöglichkeit der Vermögensverwaltung	396
4. Vermögensverwaltungsvertrag und Insolvenz	396
5. Vermögensverwaltung bei Tod des Auftraggebers und des Beauftragten	397
III. Auswirkungen der Vertragsbeendigung auf die Verwaltungsvollmacht	397
IV. Vertragsabwicklung nach Beendigung der Vermögensverwaltung	398
§ 16 Compliance	398
I. Einleitung	400
1. Begriff der Compliance	400
2. Corporate Compliance	401
II. Rechtliche Grundlagen und Funktion von Compliance	403
1. Rechtliche Grundlagen	403
2. Funktionen von Compliance in der Vermögensverwaltung	406
III. Organisation und Aufgaben der Compliance-Abteilung im Allgemeinen	407
1. Die Organisation der Compliance-Abteilung	407
2. Die Aufgaben der Compliance-Abteilung	408
a) Risikoanalyse	409
b) Aufstellung compliance-relevanter Grundsätze und Verfahren	409
c) Überwachungsfunktion	411
d) Beratungs- und Berichtsfunktion	412
IV. Die Rechtsstellung des Compliance-Beauftragten im Besonderen	412
1. Die Stellung des Compliance-Beauftragten im Unternehmen	412
a) Aufgaben des Compliance-Beauftragten	412
b) Pflichten des Compliance-Beauftragten	413
c) Rechte des Compliance-Beauftragten	413
2. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit des Compliance-Beauftragten	414
V. Insbesondere: Die MaComp	418
1. Übersicht	418
2. Die Compliance-Praxis des Vermögensverwalters	420
VI. MaRisk-Compliance	423
VII. Auslagerung	426
§ 17 Geldwäschegesetz	428
I. Entwicklung und Zielsetzung der Geldwäschegesetzgebung	430
1. Überblick über die Gesetzgebungsgeschichte	430
2. Schutzzwecke	432
3. Verzahnung zum Aufsichtsrecht	433
a) Zuständigkeit	433
b) Aufsichtsrechtliches Instrumentarium und Sanktionen	433
c) Bisherige amtliche Verlautbarungen und künftige Praxis	434
II. Anwendungsbereich	434

Inhaltsverzeichnis

III. Sorgfaltspflichten im Kundenkontakt	435
1. Die allgemeinen Sorgfaltspflichten	435
a) Überblick	435
aa) Die vier Pflichten	435
bb) Maßgeblicher Zeitpunkt	435
cc) Risikoorientierter Ansatz	436
dd) Pflicht zur Beendigung der Rechtsbeziehung	436
b) Die Pflicht zur Identifizierung des Vertragspartners	437
c) Die Pflicht zur Identifizierung des wirtschaftlich Berechtigten	437
d) Die Feststellung von Zweck und Art der Geschäftsbeziehung	440
e) Die kontinuierliche Überwachung der Geschäftsverbindung – Monitoring	440
2. Vereinfachte Sorgfaltspflichten	441
3. Verstärkte Sorgfaltspflichten	442
IV. Organisatorische und sonstige Pflichten	443
1. Interne Sicherungsmaßnahmen	443
a) Vorgaben von § 9 GwG, insb. Geldwäschebeauftragter	443
b) Vorgaben von § 25h KWG	445
2. Outsourcing	445
a) Auslagerung von Sorgfaltspflichten	445
b) Auslagerung interner Sicherungsmaßnahmen	446
c) Verhältnis zur allgemeinen Auslagerungsvorschrift des § 25b KWG	446
3. Pflicht zur Aufzeichnung und Aufbewahrung der Unterlagen	447
4. Anzeige von Verdachtsfällen und Weitergabeverbot	447
a) Anzeigepflicht	447
b) Stillhaltepflicht	447
c) Weitergabeverbot (Tipping-off-Verbot)	448
d) Zivil- und strafrechtliche Verantwortlichkeit	449
e) Verwertung der Anzeige	449
§ 18 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	449
I. Einleitung	450
1. Möglichkeiten der Zusammenarbeit	450
2. Der „Grundsatz“ der gestaffelten Verantwortlichkeit	450
II. Best Execution	451
1. Adressaten	451
2. Konkrete Ausgestaltung der „Best Execution Policy“	452
3. Weisungen des Kunden	453
III. Vergütung, insbesondere Rückvergütungen	454
1. Offenlegung von Rückvergütungen – BGEI vom 19. 12.2000	454
2. BGH-Rechtsprechung zum „freien“ Anlageberater	455
IV. Die Ausgestaltung der Zusammenarbeit zwischen Depotbank und Vermögensverwalter	458
1. Prüfungspflicht der Depotbank bzgl. der Zulassung des Vermögensverwalters nach § 32 KWG	458
a) Beauftragung eines freien Vermögensverwalters ohne Empfehlung durch die Depotbank	458
b) Einschaltung des Vermögensverwalters auf Empfehlung der Depotbank	460
2. Zur Problematik von Sammelorders	461
3. Abschluss eines Kooperationsvertrages	462

§ 19 Haftung des Vermögensverwalters	463
I. Anspruchsgrundlagen und Anspruchsgegner	465
1. Anspruchsgrundlagen	465
2. Anspruchsgegner	466
II. Typische Pflichtverstöße	467
1. Fehlerhafte Durchführung der Vermögensverwaltung	467
a) Verstoß gegen Anlagerichtlinien	467
b) Vorwurf der Untätigkeit	468
c) Vorwurf unzureichender Verlustbegrenzung (Stop-Loss-Marken)	468
d) Einsatz von Derivaten	469
e) Loyalitätskonflikte und Verstoß gegen Interessenwahrungspflicht	469
f) Churning	470
g) Informationsbeschaffung bzw. Informationsgrundlage	471
h) Verstoß gegen Gebot der Diversifizierung und Verbot der Spekulation	471
2. Verstoß gegen Benachrichtigungs-, Aufklärungs- oder Beratungspflichten	471
a) Unterlassene Verlustbenachrichtigung	471
b) Verschweigen von Rückvergütungen	472
c) Aufklärungs- und Beratungspflichten	472
3. Vermögensverwaltung ohne Erlaubnis	472
III. Verschulden und Mitverschulden des Anlegers	473
1. Verschulden	473
a) Elaftungsmaßstab	473
b) Haftung für eigenes und fremdes Verschulden	474
c) Vorsatz oder Fahrlässigkeit	474
2. Mitverschulden	475
a) Keine Kontrollpflicht	475
b) Kenntnis oder Kennenmüssen von Pflichtverstößen	476
c) Rechenschaftspflicht und Benchmarkvergleich	476
IV. Schadensentstehung, Schadensberechnung und Kausalität	477
1. Grundsatz	477
2. Negatives Interesse	478
3. Positives Interesse	479
4. Saldierung von Vor- und Nachteilen	480
5. Entgangener Gewinn	481
6. Sonstige Schadenspositionen	482
7. Schutzzweck der Norm	482
V. Verjährung	483
1. Sonderverjährung gemäß § 37a WpHG aF	483
2. Regelverjährung	484
3. Mehrere Pflichtverstöße	487
VI. Darlegungs- und Beweislast	487
1. Grundsätzliche Verteilung der Darlegungs- und Beweislast	487
2. Anspruchsbegründende Tatsachen	487
a) Schuldverhältnis	487
b) Pflichtverletzung	488
aa) Primäre Darlegungslast	488
bb) Sekundäre Darlegungslast	490
c) Verschulden	491
d) Kausalität und Schaden	492
aa) Schadensursächlichkeit von Aufklärungspflichtverletzungen	493
bb) Schaden und Schadenshöhe	494

3. Verjährung	496
§ 20 Pflicht zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten	496
I. Einleitung und mögliche Folgen bei Pflichtverletzungen	497
II. Die wesentlichen steuerlichen Haftungsnormen	497
1. § 69 AO Haftung gesetzlicher Vertreter und (bestimmter) Verfügungsberechtigter	497
a) Adressat der Haftung, §§ 34, 35 AO	498
b) Pflichtverletzung und kausaler Schaden	499
c) Verschuldensmaßstab und Umfang der Haftung	500
d) Rechtsschutz gegen die Haftungsinanspruchnahme	501
2. § 71 AO – Haftung des Täters/Teilnehmer eines Steuervergehens ...	502
3. Selbstanzeige	503
§ 21 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	505
I. Pflichten nach der Abgabenordnung und dem Einkommensteuergesetz	505
II. Pflichten nach dem Erbschaft- und Schenkungsteuergesetz	505
§ 22 Ertragsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	507
I. Besteuerung von privaten Kapitalerträgen im System der Abgeltungsteuer	510
1. Einführung in das System der Abgeltungsteuer	510
2. Umfang der Einkünfte aus Kapitalvermögen	513
a) Laufende Kapitalerträge	513
b) Veräußerungserfolge	514
3. Nicht der Abgeltungsteuer unterliegende Einkünfte aus Kapitalvermögen	516
a) Missbrauchsvermeidung	516
b) Erträge aus begünstigten Kapitallebensversicherungen	516
4. Quellenabzug versus Einkommensteuerveranlagung	517
a) Einbehalt der Kapitalertragsteuer	517
b) Pflichtveranlagung zum Abgeltungsteuersatz	517
c) Pflichtveranlagung zum Abgeltungsteuersatz und zur Kirchensteuer	517
d) Veranlagung kapitalertragsteuerpflichtiger Erträge („Kleine Veranlagungsoption“)	518
e) Veranlagung wegen niedrigerer Individualbelastung („Große Veranlagungsoption“)	518
f) Option zum Teileinkünfteverfahren	519
5. Sparer-Pauschbetrag und Verbot des Werbungskostenabzugs	519
6. Verlustverrechnung	520
a) Alt-Verluste iSv § 23 EStG a.F	520
b) Neu-Verluste	520
II. Besonderheiten bei der Besteuerung von Investmentfonds	521
1. Laufende Fondserträge	521
2. Rückgabe und Veräußerung von Fondsanteilen	522
3. Reform des Investmentsteuerrechts	522
III. Strategien zur Optimierung der Steuerbelastung bei privaten Kapitalanlagen	523
1. Strategien bis zur Einführung der Abgeltungsteuer	523
2. Strategien nach Einführung der Abgeltungsteuer	523
a) Steuerstundungsstrategie	524
b) Werbungskosten, insbesondere Vermögensverwaltungsgebühren	524

c) Verlustnutzung	525
d) Ausweitung von Asset-Klassen, die nicht der Abgeltungsteuer unterliegen?	525
IV. Grenzüberschreitende Sachverhalte	526
1. Einleitung in die Problematik	526
2. Maßnahmen zur Vermeidung der Doppelbesteuerung	526
a) Unilaterale Maßnahmen zur Vermeidung von Doppelbesteuerung	526
aa) Inländische Besteuerung bei Inbound-Fällen (ohne DBA)	527
bb) Inländische Besteuerung bei Outbound-Fällen (ohne DBA)	527
b) Bilaterale Maßnahmen zur Vermeidung von Doppelbesteuerungen	528
aa) Besteuerung von Zinseinkünften gemäß OEGD-MA	529
bb) Besteuerung von Dividenden gemäß OECD-MA	530
3. Auskunft- und Mitwirkungspflichten bei Auslands Sachverhalten	531
4. Zwischenstaatliche Rechts- und Amtshilfe	532
a) Gewährung von Auskunftersuchen deutscher Finanzbehörden	533
aa) Auskunftsverpflichtung der ausländischen Behörden aufgrund von Staatsverträgen	533
bb) EG-Amtshilfe-RL/EU-Zusammenarbeits-RL	535
cc) Zinsinformations-RL/Zinsinformationsverordnung	536
dd) Amtshilfe im Kulanzwege	538
b) Gewährung zwischenstaatlicher Amtshilfe durch deutsche Finanzbehörden	538
aa) Auskunftserteilung aufgrund völkerrechtlicher Abkommen ...	538
bb) EU-Zusammenarbeits-RL/EUAHiG	539
cc) Kulanzauskünfte deutscher Finanzbehörden (vertragsloser Amtshilfeverkehr)	540
c) Rechtsbehelfe bei Auskunftserteilung durch deutsche Finanzbehörden	540
V. Besondere Formen der Vermögensverwaltung	541
1. Vermögensverwaltende Personengesellschaft	541
2. Vermögensverwaltende GmbH	542
3. Stiftungen	543

§ 23 Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung beim Vermögensverwalter	544
I. Umsatzsteuerrechtliche Behandlung der Vermögensverwaltungsvergütung	544
II. Einkommensteuerrechtliche Behandlung der Vermögensverwaltungsvergütung	545

Teil C Schweiz

§ 24 Aufsichtsrecht	547
I. Die aufsichtsrechtliche Erfassung der Vermögensverwaltung	549
1. Vermögensverwaltung im Geltungsbereich des BankG	549
a) Merkmale des Bankbegriffs	549
b) Vertretermodell als Bankgeschäft	550
c) Treuhandmodell als Bankgeschäft	550
d) Vermögensverwaltungsbanken	552
aa) Laufende Aufsicht	552
bb) Organisationspflichten	553

cc) Gewähr für eine einwandfreie Geschäftstätigkeit	553
dd) Umgang mit Rechts- und Reputationsrisiken	554
ee) Kritik	555
e) Zwischenfazit	555
2. Vermögensverwaltung im Geltungsbereich des BEHG	555
a) Bewilligungspflicht	555
b) Anwendung des BEHG auf nicht unterstellte unabhängige Vermögensverwalter	556
aa) Geltung des Verbots marktmissbräuchlichen Verhaltens	556
bb) Geltung der Verhaltenspflichten	556
c) Freiwillige Unterstellung unter die Aufsicht	558
3. Vermögensverwaltung im Geltungsbereich des KAG	559
a) Geltungsbereich	559
b) Verwaltung in- oder ausländischer kollektiver Kapitalanlagen	560
aa) Grundsatz	560
bb) Ausnahme für die Verwaltung des Vermögens von qualifizierten Anlegern	560
cc) Ausnahme für Investmentclubs	563
dd) Zwischenfazit	564
c) Vertrieb von in- oder ausländischen kollektiven Kapitalanlagen	564
aa) Grundsatz	564
bb) Ausnahmen	565
cc) Zwischenfazit	565
4. Vermögensverwaltung im Geltungsbereich der BVV2	566
5. Vermögensverwaltung im Geltungsbereich des GwG	567
6. Selbstregulierung und Standesregeln	567
a) Arten der Selbstregulierung	567
b) Aufsichtsrechtliche Vorgaben für die Selbstregulierung: FINMA-RS „Eckwerte für Vermögensverwaltung“	568
aa) Zweck des Rundschreibens	568
bb) Inhalt des Rundschreibens	568
c) Richtlinien für Vermögensverwaltungsaufträge der Schweizerischen Bankiervereinigung	570
aa) Bedeutung der Richtlinien und ihr Aufbau	570
bb) Inhalt der Richtlinien	570
cc) Durchsetzung der Richtlinien und Kontrolle	573
dd) Ausstrahlungswirkung der Richtlinien	573
d) Branchenorganisationen für unabhängige Vermögensverwalter	573
7. Kantonale Aufsicht	574
II. Geplante aufsichtsrechtliche Regelung der unabhängigen Vermögensverwaltung	575
1. Uneinigkeit über die Notwendigkeit einer prudentiellen Aufsicht ...	575
2. Inhalte des E-FINIG mit Bezug zur Vermögensverwaltung	576
a) Allgemeine Anforderungen an Finanzinstitute	576
b) Anforderungen an Vermögensverwalter und Trustees	577
c) Anforderungen an Verwalter von Kollektivvermögen	577
3. Inhalte des E-FIDLEG mit Bezug zur Vermögensverwaltung	578
a) Geltungsbereich	578
b) Kundensegmentierung	578
c) Pflichten	579
d) Anhaltende Diskussion	580

III. Schutz des Kunden im Konkurs des Finanzintermediärs	580
1. Einlagensicherung	581
a) Überblick	581
b) Definition der privilegierten Einlagen	581
c) Sofortige Auszahlung von privilegierten Einlagen	582
d) Konkursvorrecht für privilegierte Einlagen	583
e) Der zusätzliche Schutz privilegierter Einlagen durch die Einlagensicherung	583
aa) Persönlicher Geltungsbereich	583
bb) Sachlicher Geltungsbereich	583
cc) Gesteuerte Selbstregulierung	584
dd) Inhaltliche Anforderungen an die Selbstregulierung	584
ee) Umsetzung der gesetzlichen Anforderungen	585
ff) Kritik	586
2. Schutz von Depotkunden	586
a) Konkurs des Beauftragten	586
b) Konkurs einer Verwahrstelle und Drittverwahrstelle	587
c) Konkurs der Fondsleitung	587
d) Konkurs einer Bank oder eines Effektenhändlers	588
e) Schutzlücken	589
3. Unterschiede zum europäischen Recht	589
§ 25 Vermögensverwaltungsvertrag	589
I. Rechtsnatur des Vermögensverwaltungsvertrags	591
1. Qualifikation als Auftrag	591
2. Eigentumsrechtliche Modelle	593
3. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	593
a) Anlageberatung	593
b) Execution-only-Beziehung	594
c) Werkvertrag	595
II. Zustandekommen des Vermögensverwaltungsvertrags	595
1. Wesentliche Vertragsbestandteile	595
2. Schweigen als Annahme	596
3. Form	596
4. AGB-Kontrolle	597
a) Anforderungen im Überblick	597
b) AGB in der Vermögensverwaltung	597
5. Haustürgeschäft und Fernabsatz	599
III. Vertragliche Pflichten	600
1. Pflichten des Vermögensverwalters zu Beginn der Vertragsbeziehung	600
a) Pflicht zur Erstellung eines Kundenprofils	600
b) Pflicht zur Festlegung von Anlagerichtlinien	601
c) Pflicht zur Information	603
2. Pflichten des Vermögensverwalters während der Vertragsbeziehung	603
a) Gebot der produktiven Vermögensverwaltung	603
b) Pflicht zur Einhaltung der Anlagerichtlinien und Weisungen	603
c) Pflicht zur laufenden Überwachung des Depots	603
d) Pflicht zur sorgfältigen Auswahl der Anlageobjekte	604
e) Pflicht zur sorgfältigen Informationsbeschaffung	605
f) Gebot der Diversifikation	605
g) Pflichten bei der Zusammenlegung von Kundenaufträgen	607
h) Pflicht zur Rechenschaftsablage und zur Benachrichtigung über erhebliche Verluste	607

Inhaltsverzeichnis

i) Pflicht zur Unterstützung des Kunden bei Meldepflichten	607
j) Pflicht zur Dokumentation	607
k) Pflicht zur Verschwiegenheit	608
3. Einfluss der Standesregeln	608
IV. Mögliche Inhalte des Vermögensverwaltungsvertrags	608
1. Vertragsparteien und Vertragsgegenstand	608
2. Vollmacht	608
3. Art und Weise der Vermögensanlage	609
a) Anlagerichtlinien	609
b) Richtlinien für Vermögensverwaltungsaufträge	609
4. Die Vergütung	611
5. Haftung des Vermögensverwalters	611
6. Sonstige Klauseln	613
a) Rechtswahl, Gerichtsstand und Einbeziehung der AGB	613
b) Verschwiegenheitspflicht und Datenschutz	613
c) Rechenschaftspflicht	613
'd) Zustellungs- und Genehmigungsfiktion	613
e) Kommunikation	614
f) Steuern	614
g) Beendigung und Todesfall	615
§ 26 Exploration	615
I. Allgemeine Einordnung	617
1. Erkundigungspflichten als Grundlage der anlegergerechten Beratung	617
II. Rechtliche Grundlagen	618
1. Zivilrechtliche Grundlagen	618
a) Auftragsrecht	618
b) Rechtsnatur	619
2. Regulatorische Grundlagen	620
a) Äquivalenz mit der europäischen Regulierung	620
b) Bestehende (Selbst-)Regulierung: FINMA-RS 2009/1 „Eckwerte zur Vermögensverwaltung“	620
aa) Rechtsnatur und Geltungsbereich	620
bb) Inhalt	621
c) Künftige Regulierung: FIDLEG	622
aa) Rechtsnatur und Geltungsbereich	622
bb) Inhalt	622
III. Gegenstand der Erkundigungspflichten	623
1. Umfang der vom Kunden zu erhebenden Informationen	623
a) Verhältnismässigkeit	623
b) Art der in Frage stehenden Dienstleistung: Vermögensverwaltung	623
c) Art des Kunden	624
aa) Kundensegmentierung gemäss bestehender aufsichts- und zivilrechtlicher Regelung	624
bb) Kundensegmentierung gemäss E-FIDLEG	624
d) Beratung	627
2. Die einzelnen Erkundigungspflichten	628
a) Bestehende zivil- und (selbst-)regulatorische Regelung und künftige Regelung gemäss FIDLEG	628
b) Kenntnisse und Erfahrungen	628
aa) Notwendige Informationen	628
bb) Bewertung der Informationen und Aufklärung	630

c) Risikofähigkeit	631
aa) Notwendige Informationen	631
bb) Bewertung der Informationen	632
d) Anlageziele	632
aa) Allgemeines	632
bb) Risikobereitschaft	632
cc) Anlagezweck	632
dd) Anlagehorizont	633
3. Verfahren zur Informationserhebung	633
a) Art und Zeitpunkt der Erfüllung	633
aa) Zeitpunkt	633
bb) Verlässlichkeit der Informationen	633
cc) Bezug zur konkreten Anlage	633
dd) Methodik zur Informationsbewertung	634
ee) Risikoklassen	634
b) Erforderlichkeit	635
c) Dokumentation und Überprüfung	635

§ 27 Informations- und Beratungspflichten 635

I. Begriff, Rechtsgrundlagen und Abgrenzung der Informationspflichten	637
1. Begriff und Rechtsgrundlagen der Informationspflichten	637
a) Terminologie	637
b) Zivilrecht	638
c) Aufsichtsrecht	638
d) Selbstregulierung	639
2. Abgrenzung der Informationspflichten	639
a) Abgrenzung von den Informationsbeschaffungspflichten	639
b) Abgrenzung von der Pflicht zur Rechenschaftsablegung	640
c) Abgrenzung von Produkttransparenzvorschriften	641
II. Ratio und normative Rechtfertigung der Informationspflichten	642
III. Umfang und Inhalt der zivilrechtlichen Informationspflichten	643
1. Umfang der zivilrechtlichen Informationspflichten	643
a) Umfang im Allgemeinen	643
b) Abstufung des Umfangs	644
2. Inhalt der zivilrechtlichen Informationspflichten	645
a) Aufklärungspflichten	645
aa) Aufklärung über sich selbst	645
bb) Aufklärung über die Dienstleistung der Vermögensverwaltung	646
cc) Aufklärung über Risiken	646
dd) Aufklärung über Kosten und Retrozessionen	646
ee) Aufklärung über Interessenkonflikte	647
ff) Aufklärung über eigenes Fehlverhalten	648
b) Beratungspflichten	649
c) Warnpflichten	650
aa) Abmahnpflicht bei Weisungen des Kunden	650
bb) Warnpflicht bei erheblichen Verlusten	651
cc) Warnpflicht bei behördlichen Massnahmen	651
3. Informationspflichten bei Kunden-Direktorders (Einzelweisungen)	652
IV. Umfang und Inhalt der aufsichtsrechtlichen Informationspflicht	653
1. Informationspflicht nach Art. 11 Abs. 1 lit. a BEHG	653
a) Umfang der Informationspflicht nach Art. 11 Abs. 1 lit. a BEHG	653
b) Inhalt der Informationspflicht nach Art. 11 Abs. 1 lit. a BEHG	653

Inhaltsverzeichnis

2. Informationspflicht nach Art. 20 Abs. 1 lit. c KAG	654
3. Verhältnis von Art. 11 BEHG zu Art. 20 KAG	654
4. Zivilrechtliche Bedeutung	655
V. Zeitpunkt der Informationsvermittlung	655
VI. Form und Dokumentation der Informationsvermittlung	656
VII. Verzicht auf Informationsvermittlung	656
VIII. Ausblick – FIDLEG	657
§ 28 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	659
I. Anlagerichtlinien	659
1. Rechtsnatur und Form	659
2. Anlagerichtlinien als Ergebnis der anleger- und objektgerechten Beratung	660
3. Inhalt der Anlagerichtlinien	661
4. Abgrenzung der individuellen (standardisierten) von der kollektiven Vermögensverwaltung	661
II. Weisungen	662
§ 29 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	663
I. Interessenkonflikte im Vermögensverwaltungsgeschäft	664
1. Rechtsgrundlagen	664
2. Arten von Interessenkonflikten	665
a) Konflikte zwischen den Interessen des Vermögensverwalters und des Kunden	665
b) Konflikte zwischen den Interessen verschiedener Kunden	665
II. Privatrechtliche Interessenwahrungspflicht	666
1. Grundlagen des Auftragsrechts	666
2. Vermeiden von Nachteilen aus aktuellen Interessenkonflikten	666
3. Offenlegung von potentiellen Interessenkonflikten	667
4. Interessenwahrung bei Insichgeschäften	667
a) Begriff	667
b) Zulässigkeit von Insichgeschäften	668
5. Wahrung verschiedener Kundeninteressen	668
6. Schadenersatz bei Pflichtverletzungen	669
III. Aufsichtsrechtliche Regelung zur Interessenwahrung	669
1. Geltendes Recht	669
a) Grundsatz	669
b) Organisatorische Massnahmen	669
c) Weitere Massnahmen	670
d) Aufklärung des Kunden über Interessenkonflikte und mögliche Nachteile	670
e) Folgen von Verstössen gegen die aufsichtsrechtlichen Regeln zur Interessenwahrung	670
2. Interessenwahrungspflichten im neuen Finanzdienstleistungsgesetz ...	671
a) Grundsatz	671
b) Regeln für Interessenkonflikte	671
c) Regeln für Interessenkonflikte aus Rückvergütungen	671
d) Regeln für Mitarbeitergeschäfte	672
§ 30 Vergütung und Zuwendungen	672
I. Vergütung	673
1. Prinzip der Entgeltlichkeit in der professionellen Vermögensverwaltung	673

2. Vergütungsabrede	673
3. Bestandteile der Vergütung	674
a) Grundgebühr	674
b) Erfolgsabhängige Vergütung	674
II. Zuwendungen	674
1. Arten von Zuwendungen	674
2. Die Zulässigkeit der Annahme von Zuwendungen	675
a) Geltendes Recht	675
aa) Privatrechtliche Grundlagen	675
bb) Aufsichtsrechtliche Einflussnahme	676
b) Rechtssetzungsprojekte	677
3. Herausgabepflicht und (gültiger) Verzicht des Kunden	677
a) Pflicht zur Herausgabe von Vermögensvorteilen	677
b) Gültiger Verzicht auf Herausgabe durch den Kunden	678
4. Auswahl offener Fragen bezüglich Zuwendungen	679
a) Veijähmung von Herausgabeansprüchen	679
b) Anwendbarkeit des Herausgabepinzips auf die Anlageberatung	679
c) Spontane Informationspflichten der Bank betreffend Zuwendungsvereinbarungen mit externen Vermögensverwaltern?	680
§ 31 Dokumentationspflichten	680
I. Zweck der Dokumentation	681
II. Aufsichtsrechtliche Dokumentationspflichten	681
1. Dokumentationspflichten der Banken	681
2. Dokumentationspflichten der Effektenhändler	682
3. Dokumentationspflichten der unabhängigen Vermögensverwalter	683
4. Dokumentationspflichten nach dem GwG	684
III. Zivilrechtliche Dokumentationspflichten	684
1. Rechtsgrundlage	684
2. Art der Dokumentation und Anspruch auf Herausgabe	685
IV. Rechtsfolgen mangelnder Dokumentation	686
V. Die Dokumentationspflicht im geplanten FIDLEG	686
§ 32 Auskunfts- und Rechenschaftspflichten	688
I. Terminologie und Rechtsgrundlagen im Überblick	689
1. Terminologie	689
2. Aufsichtsrecht	689
3. Zivilrecht	690
4. Datenschutzrecht	690
II. Auskunfts- und Rechenschaftspflichten im Aufsichtsrecht	690
1. Banken	690
2. Effektenhändler	691
3. Bewilligungsträger nach KAG	692
4. Unabhängige Vermögensverwalter	693
III. Auskunfts- und Rechenschaftspflicht im Zivilrecht	693
1. Terminologie	693
2. Ratio und Rechtsnatur der zivilrechtlichen Auskunfts- und Rechenschaftspflicht	694
3. Abgrenzung der zivilrechtlichen Auskunfts- und Rechenschaftspflicht	694
a) Abgrenzung von den Informations- und Beratungspflichten und der Sorgfaltspflicht	694
b) Abgrenzung von der Rechnungslegung	694

Inhaltsverzeichnis

c) Abgrenzung von der Rechnungsstellung	695
4. Umfang der zivilrechtlichen Auskunfts- und Rechenschaftspflichten	695
a) Rechenschaftspflicht iES	695
b) Auskunftsspflicht	695
c) Grenzen der zivilrechtlichen Auskunfts- und Rechenschaftspflicht	695
5. Inhalt der zivilrechtlichen Rechenschaftspflicht	696
a) Im Allgemeinen	696
aa) Rechenschaftspflicht iES	696
bb) Auskunftsspflicht	697
b) Drittvergütungen insbesondere	697
6. Zeitpunkt der Rechenschaftsablage	698
7. Verzicht auf Rechenschaftsablage	699
IV. Ausblick – FIDLEG	699

§ 33 Vermögensbewirtschaftung durch Schweizer Stiftungen	700
I. Einleitung	702
1. Stiftungsvermögen	702
2. Vermögensbewirtschaftung	702
a) Allgemeines	702
b) Ziele	703
c) Exkurs: Die Verbrauchsstiftung	703
d) Wirkungen	703
II. Rechte und Pflichten des Stiftungsrats	704
1. Kompetenz zur Vermögensbewirtschaftung	704
2. Allgemeine Pflichten	704
a) Sorgfalt	704
b) Ermessen	704
c) Objektive Kriterien	705
d) Unabhängigkeit	705
3. Spezifische Pflichten	705
a) ZGB	705
b) Stifter	705
c) Dritte	706
d) Eidgenössische Stiftungsaufsicht	706
e) Kantonale Aufsichtsbehörden	706
f) Regelungen für Personalvorsorgestiftungen	706
g) Bundesgericht	707
h) Foundation Governance Codes	708
i) SwissFoundations	709
j) Stiftungssteuerrecht	709
k) Zusammenfassung	709
III. Zweckbezogene und nachhaltige Investitionen	709
1. Überblick	709
2. Zweckbezogene Investitionen	711
a) Widerspruch der Investition zum Stiftungszweck	711
b) Zweckmdifferente Investition	711
c) Zweckbezogene Investition	711
aa) Definition	711
bb) Motivation	712
cc) Verbindung von Vermögensbewirtschaftung und Fördertätigkeit	712
dd) Rendite	712

ee) Inkaufnahme eines Minderertrags	713
ff) Für zweckbezogene Investitionen unter Inkaufnahme eines Minderertrags zur Verfügung stehendes Vermögen	713
gg) Stiftungssteuerrecht	714
3. Nachhaltige Investitionen	714
a) Einleitung	714
b) Definition	715
c) Rechtlicher Rahmen	715
d) Höhere Wirkung	716
e) Motivation	716
f) Ethische Forderungen an das Vermögen von Stiftungen	716
g) Strategien	717
aa) Ausschlusskriterien	717
bb) Positivlisten	717
cc) Aktive Wahrnehmung von Gesellschafterrechten	717
dd) Strategien nachhaltigen Investierens	718
h) Rendite	718
IV. Anlageprozess und Einschaltung eines Vermögensverwalters	718
§ 34 Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrags	719
I. Einleitung	720
II. Vertragsbeendigung durch Widerruf oder Kündigung	720
1. Auftragsrechtliche Vorschriften	720
a) Ausübung des Widerrufs- oder Kündigungsrechts	720
b) Widerrufsrecht des Kunden	720
c) Kündigungsrecht des Vermögensverwalters	721
d) Zwingender Charakter von Widerrufs- und Kündigungsrecht	721
2. Grenzen des Widerrufs- und Kündigungsrechts	721
a) Widerruf oder Kündigung zur Unzeit	721
b) Widerruf durch den Kunden	721
c) Kündigung durch den Vermögensverwalter	722
3. AGB-Kontrolle von vertraglichen Widerrufs- und Kündigungsklauseln	722
III. Vertragsbeendigung durch Tod, Handlungsunfähigkeit oder Konkurs	723
1. Erlöschen des Vermögensverwaltungsvertrags als Grundsatz	723
a) Die gesetzliche Vermutung nach Art. 405 OR	723
b) Tod	723
c) Handlungsunfähigkeit	723
d) Konkurs	724
2. Fortbestand gestützt auf Vereinbarung oder Geschäftsnatur	724
a) Grundsatz	724
b) Vereinbarung der Weitergeltung des Vermögensverwaltungsvertrags	725
c) Annahme des Fortbestands gestützt auf die Natur des Geschäfts	725
3. Treuepflicht des Vermögensverwalters	725
IV. Weitere Beendigungsgründe	726
1. Grundsatz	726
2. Beendigung durch Zeitablauf	726
3. Beendigung durch Ubereinkunft	726
4. Sonstige Gründe	726
V. Vertragsbeendigung und Vertretungsvollmacht	726
VI. Vertragsbeendigung und Vertragsabwicklung	727

Inhaltsverzeichnis

§ 35 Compliance, Insiderrecht, Management-Transaktionen und Stimmrechtsmitteilungen	727
I. Compliance	728
1. Begriff, Notwendigkeit und Rechtsgrundlagen von Compliance	728
a) Begriff und Notwendigkeit der Regelung	728
b) Rechtsgrundlagen im Aktien- und Rechnungslegungsrecht	729
c) Rechtsgrundlagen im Strafrecht	730
d) Rechtsgrundlagen im Aufsichtsrecht	730
e) Rechtsgrundlagen in der Selbstregulierung	731
2. Funktionen, Aufgaben und Themen von Compliance	731
3. Organisation und Eingliederung der Compliance-Abteilung	732
II. Insiderrecht	733
1. Überblick	733
a) Strafrechtliches Verbot des Insiderhandels	733
b) Aufsichtsrechtliches Verbot des Insiderhandels	734
c) Organisationspflichten	735
2. Insiderhandel im Rahmen der Vermögensverwaltung	735
a) Front- und Parallelrunning	735
b) Weisungen betreffend Insidergeschäfte	737
III. Management-Transaktionen	737
1. Überblick	737
2. Management-Transaktionen im Rahmen der Vermögensverwaltung	737
IV. Stimmrechtsmitteilungen	738
1. Überblick	738
2. Stimmrechtsmitteilungen im Rahmen der Vermögensverwaltung	739
§ 36 Geldwäscherei	739
I. Entwicklung und Zielsetzung der Geldwäschereigesetzgebung	740
1. Überblick über die Gesetzgebungsgeschichte	740
2. Schutzzwecke	743
II. Anwendungsbereich	743
1. Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich	743
2. Räumlicher Anwendungsbereich	745
3. Zeitlicher Anwendungsbereich	745
III. Sorgfaltspflichten nn Kundenkontakt	746
1. Pflicht zur Identifizierung des Vertragspartners	746
2. Pflicht zur Identifizierung des wirtschaftlich Berechtigten	746
3. Feststellung von Art und Zweck der Geschäftsbeziehung (Besondere Sorgfaltspflichten)	748
4. Dokumentationspflicht	749
5. Vereinfachte Sorgfaltspflichten	750
IV. Organisatorische Massnahmen	750
V. Pflichten bei Geldwäschereiverdacht	751
1. Meldepflicht und Verbot des Abbruchs der Geschäftsbeziehung	751
2. Vermögenssperre	755
3. Informationsverbot	756
4. Zivil- und strafrechtliche Verantwortlichkeit	756
VI. Aufsicht	756
1. Zuständigkeit	756
2. Aufsichtsrechtliches Instrumentarium und Sanktionen	758

§ 37 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	759
I. Vertragliche Beziehungen zwischen den Parteien	760
1. Kunde und Vermögensverwalter	760
2. Kunde und Kreditinstitut	760
3. Vermögensverwalter und Kreditinstitut	761
II. Privatrechtliche Rechtslage	761
1. Auftragsrechtliche Treuepflicht des Kreditinstituts	761
a) Grundsatz	761
b) Besonderes Vertrauensverhältnis	762
c) Offensichtliche Unkenntnis	762
d) Weitere Fälle der Interessenwahrungspflicht	762
2. Vollmachtloses Handeln des Vermögensverwalters	763
a) Grundsatz	763
b) Vertretungswirkung bei vollmachtlosem Handeln	764
III. Aufsichtsrechtliche Rechtslage	764
1. Geltendes Recht	764
a) Grundsatz	764
b) Best Execution-Vorschriften	765
c) Pflichten des Kreditinstituts bei der Auswahl des Vermögensverwalters	765
2. Neues Finanzdienstleistungs- und Finanzinstitutsgesetz	765
§ 38 Haftung des Vermögensverwalters	766
I. Vertraglicher Schadenersatzanspruch	768
1. Vertrag als primäre Haftungsgrundlage	768
2. Tatbestandsvoraussetzungen	769
a) Pflichtverletzung	769
aa) Pflichtbestand und Pflichtinhalt	769
bb) Verletzungstatbestände und Verletzungskonstellationen	771
cc) Genehmigung und Einwilligung	773
b) Schaden	776
aa) Begriff im Allgemeinen	776
bb) Konkretisierung der Vergleichsgrundlage (massgebliche Vermögensmasse)	777
cc) Konkretisierung der Vergleichshypothese (massgebliches Interesse)	777
dd) Konkretisierung des Vergleichszeitpunkts	780
c) Kausalität	782
d) Verschulden	784
3. Rechtsfolge: Schadenersatzanspruch	785
a) Inhalt und Umfang	785
aa) Allgemeines	785
bb) Schadensberechnung und Schadensschätzung	786
cc) Totalreparation und Vorteilsanrechnung	790
dd) Schadenersatzbemessung	791
b) Vertragliche Haftungsreduktion und Freizeichnung	792
c) Verjährung	793
II. Weitere Anspruchsgrundlagen/Sonderfragen	794
1. Rechtslage bei unautorisierten Transaktionen	794
2. Honorarkürzung	795
3. Schadenersatzansprüche im Zusammenhang mit der Annahme von Retrozessionen	795

Inhaltsverzeichnis

III. Prozessuale Aspekte der Schadenersatzklage	797
1. Beweis, Behauptung und Substanziierung	797
a) Allgemeines	797
b) Behauptungs- und Beweisföhrungslast bei Schadenersatzklagen gegen Vermögensverwalter	799
c) Hinweise zur Behauptungs- und Beweislast betreffend einzelner Tatbestandselemente	800
2. Hinweise zu weiteren prozessualen Aspekten	803
a) Zuständigkeit	803
aa) Zuständigkeit bei Binnenstreitigkeiten	803
bb) Zuständigkeit im internationalen Verhältnis	803
b) Rechtsbegehren	806
§ 39 Pflichten zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten	807
I. Einleitung	808
II. Umsatzabgabe	808
1. Überblick	808
2. Effektenhändler als Steuersubjekt	809
3. Entgeltliche Übertragung von steuerbaren Urkunden als Steuerobjekt	809
a) Eigentumsübertragung	809
b) Entgeltlichkeit	810
c) Steuerbare Urkunden	810
4. Mitwirkung des Effektenhändlers	810
5. Abgabesatz und Abgabepflicht	811
a) Abgabesatz	811
b) Abgabepflicht	811
aa) Grundsätzliches	811
bb) Beginn und Ende der Abgabepflicht	811
cc) Führung des Umsatzregisters und Abrechnung	811
dd) Delegation	812
ee) Erhebungsverfahren	812
ff) Der Effektenhändler als Vermittler iSv Art. 17 Abs. 3 StG	812
6. Ausnahmen, Befreiungen und besondere Geschäfte	813
a) Befreiung von ausländischen Banken und Börsenagenten gemäss Art. 19 StG	813
b) Von der Abgabe befreite Anleger gemäss Art. 17a StG	814
c) Ausgenommene Transaktionen gemäss Art. 14 StG	814
aa) Überblick	814
bb) Emissionsgeschäfte	814
cc) Fusionen/Spaltungen/Umwandlungen/Ersatzbeschaffung	814
dd) Handelsbestand von Banken und Händlern	815
d) Besondere Geschäfte	815
aa) Securities Lending and Borrowing	815
bb) REPO-Geschäfte (Repurchase-Agreement)	815
cc) Tauschgeschäfte	815
dd) Aktienplatzierung	816
ee) Wandlungen	816
ff) Gratisaktien, Stockdividenden und Naturaldividenden	816
gg) Re-Investment der Ausschüttungen von kollektiven Kapitalanlagen	816
hh) Treuhandgeschäfte	816
ii) Lieferung gegen Zahlung	816

jj) Storno	817
e) Überblick über die Steuerbarkeit von Transaktionen	817
III. Internationales Steuerrecht	817
1. Zinsbesteuerungsabkommen mit der EU	817
2. Quellensteuerabkommen mit dem Vereinigten Königreich von Grossbritannien und Nordirland sowie mit Österreich	817
3. Automatischer Informationsaustausch	819
IV. Informationspflichten des Vermögensverwalters gegenüber dem Kunden	819
§ 40 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	820
I. Einleitung	821
II. Die Bescheinigungspflicht Dritter	821
1. Grundsätzliches	821
2. Bedeutung des gesetzlich geschützten Berufsgeheimnisses	821
3. Steuerbescheinigung	822
III. Steuerstrafrechtliche Folgen bei der Verletzung von Verfahrenspflichten wie der Bescheinigungspflicht	823
1. Grundsätzliches	823
2. Steuerhinterziehung	823
a) Vertretung	824
b) Anstiftung	824
c) Helferschaft	824
d) Solidarhaftung	825
3. Steuerbetrug	825
4. Steueramnestie für Teilnahmehandlungen	825
IV. Pflichten des Vermögensverwalters im Rahmen von Amts- und Rechtshilfesuchen in Steuersachen	826
§ 41 Einkommens- und gewinnsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	826
I. Besteuerung der privaten Vermögensverwaltung	827
1. Gesetzliche Grundlagen und allgemeine Grundsätze	827
2. Exkurs: Besteuerung von Kapitalgewinnen	829
a) Rechtsprechung	829
b) Praxis EStV zu Kapitalgewinnen	829
aa) Kriterien für private Vermögensverwaltung	829
bb) Selbständige Erwerbstätigkeit	830
cc) Besonderheiten bei Wertschriftenportefeuilles	830
dd) Bemessungsgrundlage	831
ee) Schuldzinsen	832
ff) Schlussfolgerung	832
II. Besteuerung der institutionellen Vermögensverwaltung	832
1. Grundsätzliches	832
2. Steuerbefreite institutionelle Investoren	832
3. Corporate Investors	833
III. Besteuerung von kollektiven Kapitalanlagen	833
IV. Schweizer Verrechnungssteuer und ausländische Quellensteuern	834
§ 42 Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung	834
I. Überblick	834
II. Einkommens- bzw. Gewinnbesteuerung	835
1. Einkommenssteuer bei selbständiger Erwerbstätigkeit	835
2. Gewinnbesteuerung der juristischen Person	835

Inhaltsverzeichnis

3. Spezialfragen	836
III. Mehrwertsteuer	836

Teil D Österreich

§ 43 Aufsichtsrecht	839
I. Finanzmarktaufsicht Österreich	840
1. Einleitung	840
2. Grundlagen	840
3. Rechtsaufsicht über die FMA	841
4. Ebenen der Aufsicht	842
a) Marktzulassungsverfahren	842
b) Laufende Aufsicht	844
c) Unerlaubter Betrieb	845
5. Aufsichtsziele	846
6. Aufsichtsmittel	847
7. Aktuelle Überschneidungen	848
a) Einheitlicher Aufsichtsmechanismus SSM	848
b) Abwicklung von Kreditinstituten	850
II. Einlagensicherung in Österreich	851
1. Einleitung	851
2. Konzessionsvoraussetzung	852
3. Das nationale Sicherungssystem	852
4. Einlagensicherungsfonds	854
5. Gesicherten Einlagen	855
6. Zeitpunkt der Sicherung durch Einlagensicherungsfonds (Sicherungsfall)	856
7. (Keine) Antragstellung und Auszahlungsfrist	856
8. Informationspflichten	857
9. Widerruf bei Pflichtverletzung	857
III. Anlegerentschädigung in Österreich	858
1. Einleitung	858
2. Sicherungspflichtige Wertpapierdienstleistungen	859
3. Sicherungsfall und Einstandspflicht	860
4. Beitragspflicht	860
a) Kreditinstitute	860
b) Wertpapierfirmen	861
5. Entschädigungshöhe und Antragstellung	861
6. Informationspflichten	862
7. Abgrenzung	862
§ 44 Vermögensverwaltungsvertrag	863
I. Rechtsnatur des Vermögensverwaltungsvertrags	863
1. Allgemeines	863
2. Abgrenzungen	864
a) Anlageberatung	864
b) Kollektive Vermögensverwaltung	864
c) Diskretionäre und treuhänderische Vermögensverwaltung	865
d) Depotgeschäft	865
II. Zustandekommen des Vermögensverwaltungsvertrags	865
1. Form	865
2. Vertragspartner und Abschluss durch Bevollmächtigte	865

III. Inhalt des Vermögensverwaltungsvertrags	866
1. Abgrenzung von depotvertraglichen Pflichten	866
2. Zivil- und Aufsichtsrecht	867
3. Typische Vertragsbestimmungen	867
IV. Ausgestaltung durch AGB	867
1. Regelung der Zeichnungsberechtigung in den österreichischen ABB	867
2. Geltungskontrolle	868
V. Vertragsschluss im Fernabsatz und als Flaustürgeschäft	868
1. Fernabsatz	868
2. Haustürgeschäfte	869
§ 45 Exploration	871
I. Allgemeine Regelungen	871
II. Vermögensverwaltung	872
III. Aufsichtsrechtliche Erkundigungspflichten	872
1. Dogmatische Einordnung	872
2. Inhalt	872
3. Eignungstest	873
a) Allgemeines	873
b) Kundenkategorien	875
§ 46 Informations- und Beratungspflichten	877
I. Allgemeine Informations- und Beratungspflichten	877
1. Zweck und ökonomische Fundierung	877
2. Zivilrecht	878
3. Aufsichtsrecht	878
4. Praktische Umsetzung	879
II. Best execution policy	880
1. Allgemeines	880
2. Zeitpunkt	881
3. Form	882
III. Conflict of Interest Policy	882
1. Allgemeines	882
2. Konzernprodukte	883
3. Konfliktregister	883
4. Form und Zeitpunkt	884
§ 47 Anlagerichtlinien und Kundenweisungen	884
I. Anlagenrichtlinien	885
1. Rechtsnatur	885
2. Auslegungskriterien	885
3. Fehlen von Anlagerichtlinien	885
II. Kundenweisungen	886
1. Rechtsnatur	886
2. Behandlung von strategieabweichenden Kundenweisungen	886
3. Begrenzung von Kundenweisungen	887
§ 48 Interessenwahrungspflicht und Vermeidung von Interessenkonflikten	887
I. Einführung	888
II. Erkennen von Interessenkonflikten	889
1. Vertikale Interessenkonflikte	890
2. Horizontale Interessenkonflikte	891
3. Angemessene Vorkehrungen und Konfliktregister	891

Inhaltsverzeichnis

III. Leitlinien für den Umgang mit Interessenkonflikten	892
1. Die Leitlinien allgemein	892
2. Inhalt der Leitlinien	892
a) Festlegung von Umständen für Interessenkonflikte	892
b) Verfahren und Maßnahmen zur Bewältigung von Interessenkonflikten	893
aa) Schaffung von Vertraulichkeitsbereichen	894
bb) Gesonderte Überwachung relevanter Personen	894
cc) Konfliktfreie Vergütungssysteme	896
dd) Verhinderung ungebührlicher Einflussnahme	896
ee) Organisatorische Trennung von Geschäftsbereichen	896
ff) Reihenfolge der Orderausführung	897
IV. Offenlegung von Interessenkonflikten	897
V. Aufzeichnungspflichten	898
§ 49 Vergütung und Zuwendungen	899
I. Vergütung	900
1. Vergütung des Vermögensverwalters	900
a) Festvergütung	900
b) Variable Vergütung	901
2. Mitarbeitervergütung	901
a) Grundsätzliches	901
b) Konfliktfreie Vergütung	902
3. Beispiele für problematische Vergütungsmodelle	904
a) Geschäftsfeldübergreifende Beeinflussung der Vergütung	904
b) Besondere Vergütungen für einzelne Produkte	904
c) Besondere Vergütungen für Produkte bestimmter Anbieter oder bestimmter Produktkategorien	905
d) Kriterien wie Unisatzvorgaben bzw. Depotvolumen	905
II. Zuwendungen	905
1. Zusammenhänge	905
2. Verbot des Gewährns oder Annehmens von Vorteilen	906
3. Ausnahmen	907
a) Vorteile vom/an den Kunden	907
b) Vorteile von/an Dritte/n	908
c) Notwendige Zuwendungen	910
4. Typische Anwendungsfälle	911
a) Innenprovisionen	911
b) Retrozessionen	911
c) Bestandsprovisionen	912
d) Sonstiges	912
5. Zivilrechtliche Folgen der Annahme verbotener Zuwendungen	913
6. Organisationspflichten	913
§ 50 Dokumentationspflichten	914
I. Einführung	914
II. Dokumentationspflicht nach § 22 WAG	914
1. Organisatorische Aufzeichnungspflichten	916
2. Aufzeichnungspflichten im Zusammenhang mit Marketingunterlagen/Finanzanalysen	916
3. Aufzeichnungspflichten im Zusammenhang mit dem Kundenkontakt	917
4. Aufzeichnungspflichten im Rahmen der Orderausführung	918

5. Aufzeichnungspflichten im Zusammenhang mit dem Halten von Kundengeldern/Kundenfinanzinstrumenten	919
6. Aufzeichnungspflichten im Zusammenhang mit periodischen Berichtspflichten	919
7. Aufzeichnungspflichten meldepflichtiger Institute	920
III. Zweigstellen	920
IV. Aufbewahrung der Dokumentation	920
1. Dauer der Aufbewahrung	920
2. Art der Aufbewahrung	921
V. Herausgabeanspruch des Kunden	921
VI. Rechtsfolgen bei Verletzung der Dokumentationspflicht gemäß § 22 WAG	922
1. Privatrecht	922
2. Verwaltungsstrafrecht	922
§ 51 Mitteilungspflichten und Rechenschaft	922
I. Dokumentation der Rechte und Pflichten der Parteien	923
1. Zivilrecht	923
2. Aufsichtsrecht	923
II. Allgemeine Regelung der Berichtspflichten	924
III. Ad hoc-Berichtspflichten	924
1. Zivilrecht	924
2. Aufsichtsrecht	925
IV. Periodische Berichtspflichten	925
1. Zivilrecht	925
2. Aufsichtsrecht	925
§ 52 Die Vermögensverwaltung von Stiftungen nach österreichischem Recht	926
I. Zweigeteiltes Stiftungsrecht	927
II. Die Regelungen des Privatstiftungsgesetzes	928
1. Stiftungsvorstand	928
2. Stammvermögen – Erträge	929
3. Sorgfaldmaßstab	929
4. Veranlagungstätigkeit	930
5. Verstoß gegen Anlagerichtlinien	932
III. Gemeinnützige Stiftungen nach dem BStFG	933
1. Vermögensanlage	933
2. Stiftungsaufsicht	933
3. Neues Stiftungsrecht	934
§ 53 Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrags	934
I. Widerruf durch den Auftraggeber	935
II. Kündigung	935
1. Vereinbarung einer Kündigungsmöglichkeit	935
2. Kündigungsrechte in AGB	935
3. Gesetzliche Kündigungsmöglichkeiten	936
a) Kündigung durch den Vermögensverwalter	936
b) Kündigung durch den Kunden	936
4. Ausübung und Grenzen des Kündigungsrechts	936
III. Sonstige Beendigungsgründe	937
1. Tod	937
2. Zeitablauf, Unmöglichkeit, Insolvenz	937

Inhaltsverzeichnis

§ 54 Compliance, Insiderrecht, Directors' Dealings und Beteiligungspublizität	938
I. Compliance in der Vermögensverwaltung	939
1. Begriff und Zweck von Compliance	939
2. Rechtliche Grundlagen von Compliance	940
3. Compliance-Policy	942
4. Compliance-Funktion	942
II. Insiderrecht	943
III. Directors' Dealings	946
IV. Beteiligungspublizität	947
§ 55 Geldwäsche	949
I. Allgemeines	949
II. Identitätsfeststellung	949
1. Der Vermögensverwaltungsvertrag als dauernde Geschäftsbeziehung	949
2. Identität des wirtschaftlichen Eigentümers	950
III. Vereinfachte und verstärkte Sorgfaltspflichten	951
1. Vereinfachte Sorgfaltspflichten	951
2. Verstärkte Sorgfaltspflichten	951
IV. Meldepflichten	952
§ 56 Zusammenarbeit von freien Vermögensverwaltern mit Kreditinstituten	952
I. „Dreieckskonstellationen“ als Rechtsproblem	953
II. Zur Bedeutung der Transparenz der „Arbeitsteilung“	953
III. Zivilrechtliche Judikatur und Aufsichtsrecht: Ein Spannungsverhältnis ...	953
1. Vermeidung von Interessenkonflikten	953
2. MiFID-Umsetzung und Konsequenzen für den Pflichtenkreis der Akteure	954
3. Depotführende Banken und ihr Kontrolldilemma	955
4. Der Aspekt der Erfüllungsgehilfenhaftung	955
§ 57 Haftung des Vermögensverwalters	957
I. Auftragsrechtliche Fundierung	957
1. Haftung des Verwalters	957
2. Haftung des Geschäftsherrn	959
II. Schadenersatzrechtliche Grundlagen	960
1. Vertrauensinteresse und Erfüllungsinteresse	960
2. Ablehnung der „Rosinentheorie“	960
3. Allgemeines Marktrisiko	961
4. Mitverschulden	961
5. Haftungsausschlüsse	962
III. Spezielle Haftungskonstellationen	963
1. Churning	963
2. „Abladen“ und „Auskaufen“	963
3. Risikostreuung	963
4. Gehilfenhaftung	964
IV. Veijährung	964
V. Leistungsklage vs. Feststellungsklage	965

§ 58 Pflicht zur Berücksichtigung steuerlicher Gegebenheiten durch den Vermögensverwalter bei der Vermögensanlage	965
I. Einleitung und mögliche Folgen bei Pflichtverletzung	966
1. Bevollmächtigungsvertrag	966
2. Aufklärungspflichten	966
3. Hinweis auf steuerliche Konsequenzen	967
4. Verstoß gegen Aufklärungs- oder Beratungspflichten	967
II. Die wesentlichen steuerlichen Haftungsnormen	967
1. Haftungsbestimmung nach § 9 BAO	967
a) Schuld – Haftung	967
b) Vermögensverwalter als Haftungsschuldner	968
aa) Adressat der Haftung gemäß § 9 BAO	968
bb) Bestehen einer Abgabenschuld	968
cc) Ausfallhaftung	968
dd) Verletzung abgabenrechtlicher Pflichten	969
ee) Verschulden	969
ff) Kausalzusammenhang zwischen Pflichtverletzung und Uneinbringlichkeit	969
gg) Umfang der Haftung	969
c) Rechtsschutz gegen die Haftungsinanspruchnahme	969
aa) Beschwerde gegen den Haftungsbescheid	970
bb) Beschwerde gegen den Abgabenbescheid	970
cc) Inhalt der Beschwerde	970
2. Haftungsbestimmung nach § 9a BAO	970
3. Haftungsbestimmung nach § 11 BAO	971
a) Haftung von rechtskräftig Verurteilten	971
b) Haftungsmöglichkeiten bei einem Vermögensverwalter	971
c) Beitragstäter	971
d) Rechtskräftige Verurteilung	971
4. Selbstanzeige	971
a) Strafbefreiende Selbstanzeige	971
b) Anzeiger – Vermögensverwalter	972
c) Voraussetzungen	972
d) Darlegung der Verfehlung	972
e) Offenlegung der bedeutsamen Umstände	972
f) Rechtzeitigkeit	972
g) Täternennung	973
h) Schadensgutmachung	973
§ 59 Steuerliche Handlungspflichten des Vermögensverwalters	973
I. Abgabenrechtliche Pflichten	973
II. Vermögensverwaltungsvertrag	974
§ 60 Ertragsteuerliche Aspekte der Vermögensverwaltung	974
I. Besteuerung von privaten Kapitalerträgen	977
1. Steuerpflicht in Österreich	977
a) Bedeutung des Steuerrechtes für Vermögensverwalter	977
b) Persönliche Steuerpflicht	977
c) Außerbetriebliche Einkunftsart	977
2. Einführung in das System der Abgeltungssteuer	978
a) Historische Entwicklung der Abgeltungswirkung	978
b) Umsetzung des Endbesteuerungsgesetzes	978
c) Systematik der Einkünfte aus Kapitalvermögen	978

Inhaltsverzeichnis

d) Sondersteuerregime für Einkünfte aus Kapitalvermögen	979
3. Umfang der Einkünfte aus Kapitalvermögen	979
a) Einführung – Neuregelung	979
aa) Drei Arten von Kapitaleinkünften	979
bb) Altvermögen – Neuvermögen	980
b) Einkünfte aus der Überlassung von Kapital	980
c) Einkünfte aus realisierten Wertsteigerungen (§ 27 Abs. 3 EStG)	983
aa) Beispiele	983
bb) Ergänzungstatbestände	983
cc) Wegzug aus Österreich (§ 27 Abs. 6 Ziff. 1 EStG)	983
dd) Exkurs: Zuzug	984
ee) Depotübertragung (§ 27 Abs. 6 Ziff. 2 EStG)	984
d) Einkünfte aus Derivativen (§ 27 Abs. 4 EStG)	985
e) Zusammenfassung	985
4. Nicht der Endbesteuerung unterliegende Einkünfte aus Kapitalvermögen	989
5. Quellenabzug versus Einkommensteuerveranlagung	990
a) Kapitalertragsteuer	990
b) Abzugsverpflichteter	990
c) Auszahlende Stelle – depotführende Stelle	990
d) Haftung für den Abzug der KEST	991
e) Bedeutung für den Vermögensverwalter	991
t) Veranlagung	991
6. Verlustverrechnung	991
a) Neugestaltung	991
b) Beschränkte Verlustverwertungsmöglichkeit	992
c) Beispiele	992
d) Antragspflicht	992
e) Verlustverwertungsverfahren	992
f) Verlustverrechnung durch inländische depotführende Stelle	993
II. Besonderheiten bei der Besteuerung von Investmentfonds	993
1. Besteuerung nach dem Grundsatz der Transparenz	993
a) Grundsätze der Investmentfondsbesteuerung	993
b) Unterschiede zur Direktanlage	993
c) Ertragstypen eines Investmentfonds	994
2. Inländische Fonds	994
3. Ausländische Investmentfonds	995
a) Besteuerungsgrundsätze für ausländische Fonds	995
b) Ausländische Investmentfonds	995
4. Meldefonds vs. Nicht-Meldefonds	996
a) Meldefonds	996
b) Nicht-Meldefonds	996
III. Strategien zur Optimierung der Steuerbelastung bei privaten Kapitalanlagen	996
1. Einleitung	996
2. Optimierungsmöglichkeiten	996
IV. Grenzüberschreitende Sachverhalte	997
1. Einführung in die Problematik	997
a) Relevante Normen	997
b) Unbeschränkte/beschränkte Steuerpflicht	997
2. Maßnahmen zur Vermeidung der Doppelbesteuerung	997
a) Unilaterale und bilaterale Maßnahmen	997
b) Methoden zur Vermeidung der Doppelbesteuerung	998

c)	Inländische Besteuerung bei Inbound-Fällen (ohne DBA)	998
aa)	Erhebung bei beschränkt Steuerpflichtigen	998
bb)	Kein Abzug der Kapitalertragsteuer	999
d)	Inländische Besteuerung bei Outbound-Fällen (ohne DBA)	999
e)	Bilaterale Maßnahmen zur Vermeidung von Doppelbesteuerung	999
aa)	Prüfungstechnik	999
bb)	Ansässigkeit	1000
cc)	Verteilungsnormen	1000
f)	Besteuerung von Dividendeneinkünften gemäß OECD-MA (Art. 10)	1000
aa)	Mutter-Tochter-Richtlinie	1000
bb)	Praxis	1000
g)	Besteuerung von Zinseinkünften gemäß OECD-MA (Art. 11) ...	1001
h)	Besteuerung von Veräußerungsgewinnen gemäß OECD-MA (Art. 13)	1001
3.	Auskunfts- und Mitwirkungspflichten bei Auslandssachverhalten	1002
a)	Offenlegungs- und Mitwirkungspflicht	1002
b)	Erhöhte Mitwirkungspflicht bei Auslandssachverhalten	1002
c)	Konflikte mit ausländischen Auskunftsverboten	1002
4.	Zwischenstaatliche Rechts- und Amtshilfe	1002
a)	Einleitung	1002
b)	Multilaterale Rechtsgrundlagen	1003
c)	Bilaterale Rechtsgrundlagen	1003
d)	Vorrang der EU-Amtshilfe-Richtlinie vor DBA	1003
e)	EU-Amtshilfegesetz	1004
f)	EU-Amtshilfegesetz – automatischer Informationsaustausch	1004
g)	Amtshilfe-Durchführungsgesetz	1004
h)	Vollstreckungsamtshilfe	1004
V.	Besondere Formen der Vermögensverwaltung	1005
1.	Vermögensverwaltende Personengesellschaft	1005
a)	Begriff und Vorteile der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	1005
b)	Kapitalvermögen: Vermögensverwaltung – Gewerbebetrieb	1005
c)	Immobilienvermögen: Vermögensverwaltung – Gewerbebetrieb	1006
2.	Vermögensverwaltende GmbH	1006
a)	Kapitalvermögen im Betriebsvermögen	1006
b)	Vorteile gegenüber Kapitalvermögen im Privatvermögen	1006
3.	Stiftungen	1006
a)	Privatstiftung	1006
b)	Veranlagungsentscheidungen in der Stiftung	1007
c)	Besteuerungsgrundsätze der österreichischen Privatstiftung	1007
d)	Eingangbesteuerung	1007
e)	Laufende Besteuerung	1007
f)	Ausgangbesteuerung	1008
g)	Steuerlicher Vorteil der Privatstiftung	1008
§ 61	Besteuerung der Vermögensverwaltungsvergütung	1008
I.	Umsatzsteuerliche Behandlung der Vermögensverwaltungsvergütung	1009
1.	Einleitung	1009
2.	Vermögensverwaltung	1010
a)	Steuerfreie Umsätze im Geschäft mit Wertpapieren	1010
b)	Anlage- und Vermögensberatung	1010
c)	Verwahrung und Verwaltung von Wertpapieren (Depotgeschäft)	1011

Inhaltsverzeichnis

d) Vermögensverwaltung im weiteren Sinn (Portfoliomanagement)	1011
e) Steuerbefreiung für Leistungen iZm Zusammenschlüssen	1012
f) Leistungsort	1012
3. Verwaltung von Sondervermögen	1013
a) Allgemeines	1013
b) Unionsrechtlicher Hintergrund	1013
c) Begriff des Sondervermögens	1013
d) Verwaltung von Sondervermögen	1014
e) Auslagerung von Leistungen an Dritte	1014
f) Leistungsort	1015
II. Einkommensteuerliche Behandlung der Vermögensverwaltungsvergütung	1015

Teil E Liechtenstein

§ 62 Liechtenstein	1017
I. Einleitung	1019
1. Allgemeines zum liechtensteinischen Recht	1019
2. Vermögensverwaltung in Liechtenstein	1019
II. Vermögensverwaltung durch Vermögensverwaltungsgesellschaften	1020
1. Überblick	1020
2. Anwendungsbereich des VVG	1020
3. Aufsicht	1021
a) Bewilligungspflicht	1021
b) "Widerruf, Erlöschen und Entzug der Bewilligung"	1024
c) Aufsicht durch FMA	1025
d) Rechnungslegung und Berichterstattung	1025
4. Anlegerschutz	1026
5. Vermögensverwaltungsvertrag	1028
6. Auslandstätigkeit	1029
a) IAVK ...'	1029
b) Drittstaaten	1029
7. Vertraglich gebundene Vermittler	1030
III. Vermögensverwaltung durch Banken und Wertpapierfirmen	1031
1. Überblick	1031
2. Aufsicht	1031
a) Bewilligungspflicht	1031
b) Bewilligungsumfang	1032
c) Voraussetzung der Erteilung einer Bewilligung	1032
3. Anlegerschutz	1034
4. Vermögensverwaltungsvertrag	1035
5. Auslandstätigkeit	1035
a) I \ VR	1035
b) Drittstaaten	1036
IV. Vermögensverwaltung durch Stiftungen und Trusts	1036
V. Vermögensverwaltung durch Stiftungen	1036
1. Allgemeines	1036
2. Errichtung	1037
3. Beendigung bzw. Auflösung	1038
4. Organisation	1038
5. Foundation Governance	1039
6. Änderungs- und Widerrufsrecht des Stifters	1039
7. Asset protection	1040

VI. Vermögensverwaltung durch Trusts	1041
1. Überblick	1041
a) Definition	1041
b) Vor- und Nachteile des Trusts	1041
c) Rechtsquellen	1042
d) Rolle des englischen Trustrechts für das liechtensteinische Trustrecht	1042
e) Trust und kontinentaleuropäische Treuhand	1042
2. Errichtung eines Trusts	1043
3. Veröffentlichungspflichten von Informationen über den Trust	1043
4. Parteien	1044
a) Treugeber	1044
aa) Definition:	1044
bb) Rechte des Treugebers:	1044
cc) Pflichten des Treugebers	1045
b) Treuhänder	1046
aa) Bewilligungspflicht bei geschäftsmäßiger Ausübung	1046
bb) Rechte des Treuhänders	1046
cc) Pflichten des Treuhänders	1046
dd) Haftung des Treuhänders	1047
c) Begünstigter	1047
5. Beendigung eines Trusts	1047
VII. Ausblick	1048
Sachregister	1049