



Universität
Zürich^{UZH}

UFSP Finanzmarktregulierung

46. Forum Finanzmarktregulierung

Zürich, 4. Oktober 2018





Universität
Zürich^{UZH}

UFSP Finanzmarktregulierung

Kollektiver Rechtsschutz im Finanzmarktrecht

Prof. Dr. Samuel Baumgartner/ Prof. Dr. Tanja Domej



Sammelklagen in den USA: Vor- und Nachteile

Prof. Dr. Samuel Baumgartner
Universität Zürich

Prozessordnungen in den USA

- Bundeszivilprozess (Federal Rules of Civil Procedure)
- Gliedstaatlicher Zivilprozess

Was ist eine Sammelklage?

Repräsentative Klage eines oder mehrerer Kläger (named plaintiff(s)) für sich selbst und alle anderen mit gleichem oder ähnlichem Anspruch (absent plaintiffs)

Alle Kläger, die nicht einen **opt-out** erklärt haben, **nehmen am Prozessergebnis teil**

Alle Kläger, die nicht einen opt-out erklärt haben **werden durch das Urteil/den Vergleich gebunden**

Requirements for Maintaining a Class Action

Constitutional (Due Process):

- Adequate representation
- Proper notice to class members

Rule 23(a):

- Numerosity
- Commonality
- Typicality
- Adequacy

--> class certification

Rule 23(b): Must meet the requirements of one of these categories:

- (1)(a): risk of inconsistent adjudication against opposing party (usually no opt out)
- (1)(b): common fund (no opt out possible!)
- (2): injunction/declaration for/against all
- (3): common questions of law/fact predominate; class action superior

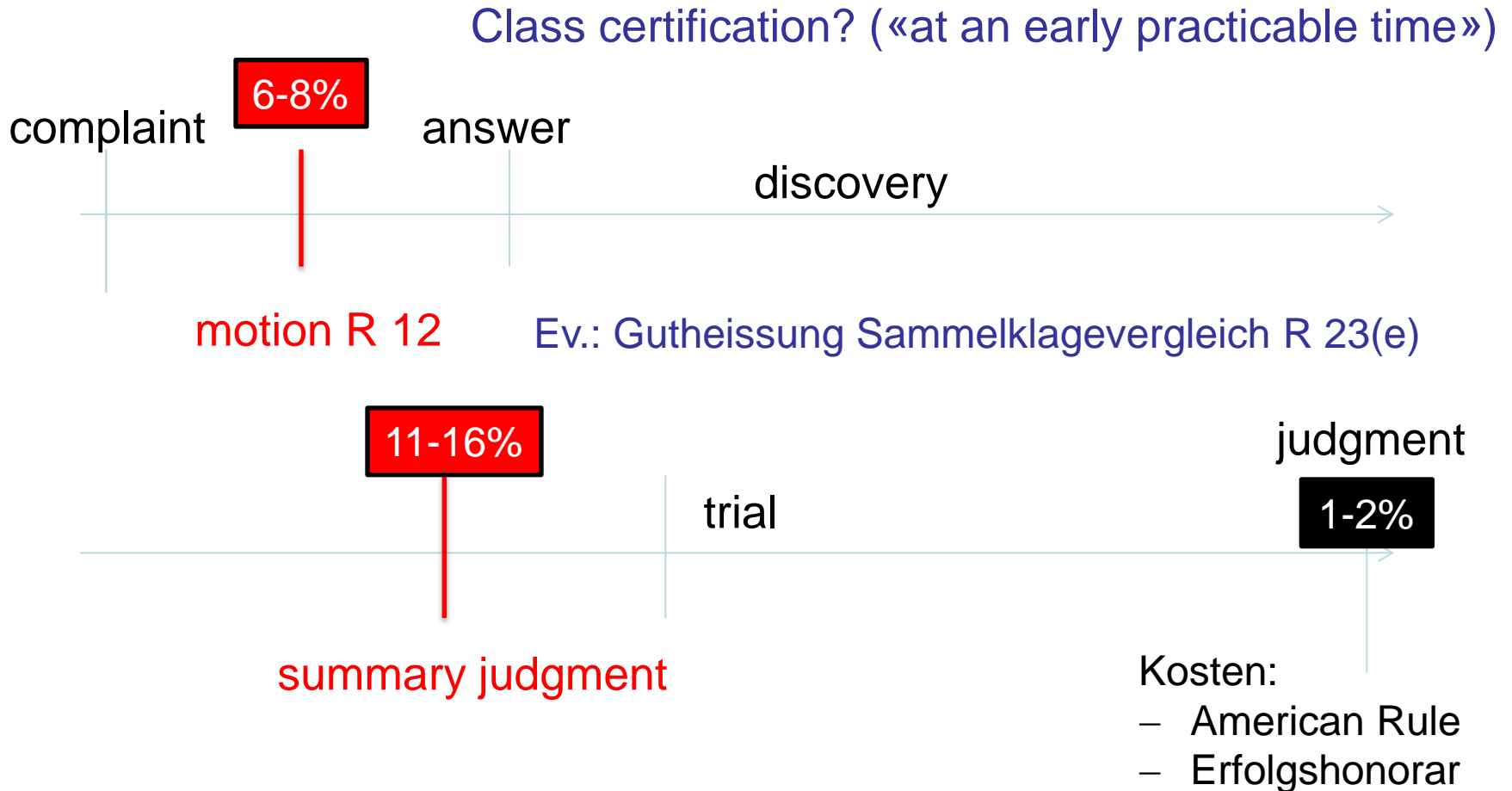
Gründe für Sammelklagen in den USA

- **Systemeffizienz** (Bsp. über 700'000 Asbestklagen)



- Flächendeckende Durchsetzung des Rechts in **systematischen Diskriminierungsfällen**
- **Durchsetzung subjektiver Rechte** und **objektiven Rechts** in Fällen, in denen Rechtsdurchsetzung für den Einzelnen wirtschaftlich sinnlos oder wenig attraktiv (Anreize schaffen für private attorneys general) (z.B. Kartellrecht, Konsumentenrecht, Finanzmarktrecht)

Ablauf eines US-Zivilprozesses



Beispiel: Securities Fraud Class Actions

§ 10(b) Securities Exchange Act 1934

Plaintiff must prove:

- **Material** misrepresentation or omission by the defendant
- Scienter
- Reliance of plaintiff on misrepresentation when buying a security
- Economic loss
- Loss causation

Problem: common questions of law or fact predominate

Antwort: fraud on the market presumption

Übliche Beklagte: Gesellschaft, underwriters (Banken), accountants, CEO und einzelne Verwaltungsräte der Gesellschaft

Beispiel: Securities Fraud Class Actions

§ 10(b) Securities Exchange Act 1934

Vorteil: Rechtsdurchsetzung

Problem: unberechtigte Klagen

- American Rule
- Erfolgshonorar

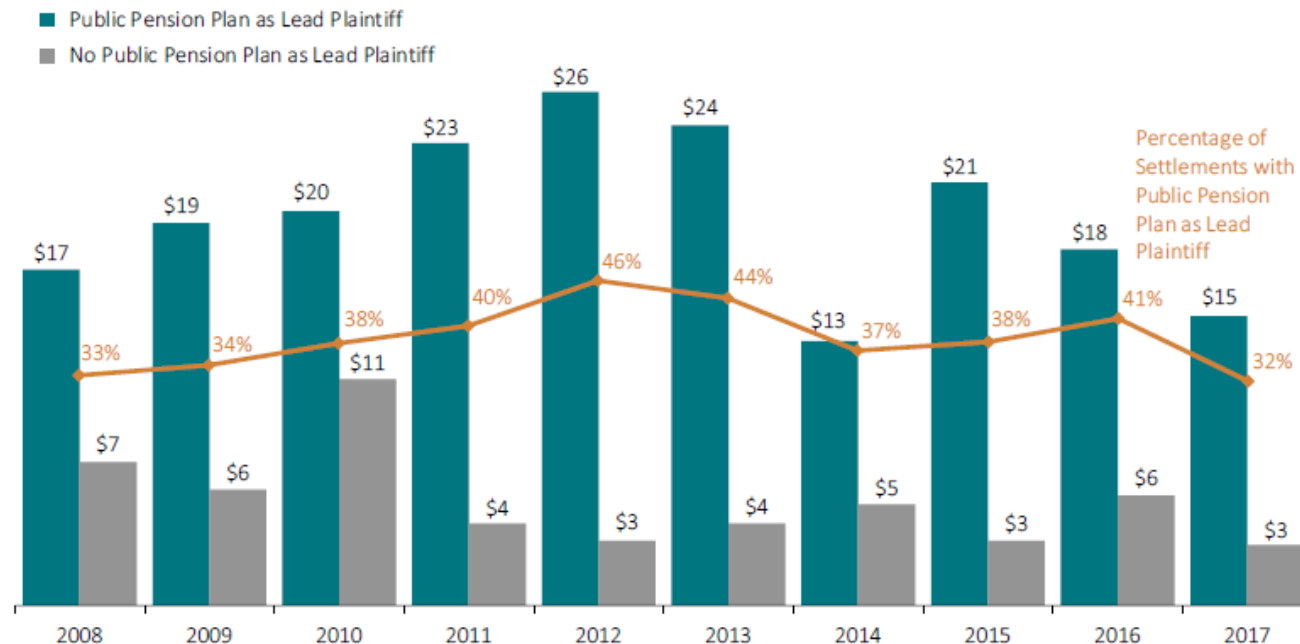
Antwort PSLRA 1995: Must plead with particularity (Substantiierung)

Problem: **Kollusion** zwischen Klägeranwälten und Beklagten

Antwort PSLRA 1995: Most capable lead plaintiff provision; Vermutung: der Kläger mit dem grössten Anspruch ist der beste Vertreter

Most capable lead plaintiff provision: Wirkung

Figure 11: Median Settlement Amounts and Public Pension Plans
2008–2017
(Dollars in Millions)



Note: Settlement dollars are adjusted for inflation; 2017 dollar equivalent figures are used.

Quelle: Cornerstone Research



Universität
Zürich^{UZH}

Rechtswissenschaftliches Institut

Kollektiver Rechtsschutz im Finanzmarktrecht

Reformvorhaben in der Schweiz

Tanja Domej

Bestehende Instrumente

Verbandsklage

- Art. 89 ZPO? (Persönlichkeitsverletzung?)
- Art. 10 Abs. 2 UWG
 - missbräuchliche AGB in Konsumentenverträgen
 - sonstige Lauterkeitsverstöße
 - nicht: weitere gegenüber zahlreichen Personen begangene Rechtsverstöße
- nur Unterlassung, Beseitigung, Feststellung

Gebündelte Klagen

- (Streitgenossenschaft)
- Abtretung und gebündelte Geltendmachung (objektive Klagenhäufung) durch Zessionar

Rückblick: VE FIDLEG

- Variante A: Schiedsgericht
- Variante B:
 - Prozesskostenfonds für Individualklagen von Privatkunden
 - Verbandsklage (nur negatorisch) mit verjährungsunterbrechender Wirkung
 - Gruppenvergleichsverfahren mit Austrittsmöglichkeit

VE ZPO-Revision

- Punktuelle Anpassungen bei Streitgenossenschaft und objektiver Klagenhäufung
- Verbandsklage
 - Streichung der Beschränkung auf Persönlichkeitsverletzungen
 - Neuregelung der Anforderungen an klagebefugte Verbände
 - Schaffung einer reparatorischen Verbandsklage
 - auf opt-in-Basis
 - Prozesstandschaft
 - Anpassungen bezüglich Prozesskosten (aber kein Prozesskostenfonds)

VE ZPO-Revision

- Gruppenvergleich auf opt-out-Basis
 - Unterschiede ggü. VE FIDLEG
 - Anwendungsbereich – grundsätzlich gesamtes Privatrecht
 - automatische Sistierung hängiger Individualverfahren
 - Widerruf bei Erreichen einer Austrittsquote auf Vereinbarung
 - keine Anfechtung der Genehmigung

Würdigung der Reformvorschläge

- kein Import der class action
- Interesse an wirksamen Rechtsdurchsetzungsmechanismen
- Interesse an Möglichkeit der Globalerledigung von Streitigkeiten
- Bedeutung für den Justizstandort Schweiz
- Verhältnis zu aktuellen Entwicklungen in der EU

Würdigung der Reformvorschläge

- Attraktivität einer opt-in-Verbandsklage
 - eher für höhere Einzelansprüche geeignet
 - bei Streuschäden ungeeignet
 - Attraktivität im Vergleich zur Abtretungslösung?
- Schnittstelle zwischen opt-in-Verbandsklage und opt-out-Gruppenvergleich



Universität
Zürich ^{UZH}

UFSP Finanzmarktregulierung

47. Forum Finanzmarktregulierung

Thema: Neue Geldwäschereirisiken im Zeitalter der Kryptowährungen

Referent: Dr. Marc Mauerhofer (FINMA)

Datum: Mittwoch, 7. November 2018, 12:15 – 13:45 Uhr

Ort: Universität Zürich, Rämistrasse 74, 8006 Zürich

The background of the bottom half of the slide is a blurred image of a financial document. On the left, there is a table of data with columns of numbers in various colors (green, red, black). On the right, there is a line graph with a blue line showing fluctuations over time. The x-axis of the graph is labeled with months: 'Feb', 'Mär', 'Apr'.

www.finreg.uzh.ch/events