

Schweizer Schriften zum Bankrecht

Herausgegeben von

Prof. Dr. Dieter Zobl, Prof. Dr. Mario Giovanoli, Prof. Dr. Gerard Hertig

Band 56

Dr. Kurt Moosmann

Der angelsächsische Trust und die liechtensteinische Treuhanderschaft unter besonderer Berücksichtigung des wirtschaftlich Begünstigten

**Eine rechtsvergleichende Studie
mit Erkenntnissen für das Schweizer
Treuhandrecht**

Schulthess Polygraphischer Verlag

ÜBERSICHT

I. Kapitel: Der Trust.....	1
A. Allgemeine Grundlagen.....	1
B. Historischer Rückblick.....	3
C. Verwendungszweck.....	24
D. Das Trust-Konzept.....	30
E. Rules and Powers.....	74
F. Begründung, Änderung und Beendigung des Private Express Trust.....	93
G. Rechtszuständigkeit am Treugut - Vergleich zum Schweizer Anwartschaftsrecht.....	120
H. Die Parteien.....	123
II. Kapitel: Die Liechtensteinische Treuhänderschaft.....	160
A. Allgemeines.....	160
B. Materielles Liechtensteinisches Treuhandrecht.....	166
C. Begründung, Änderung und Beendigung der Treuhänderschaft.....	213
D. Die Parteien.....	233
E. Auswirkungen der resolutiv-bedingten Eigentumsübertragung.....	276
F. Ansprüche bei Zwangsvollstreckung und Konkurs.....	288
III. Kapitel: Erkenntnisse für das Schweizerische Treuhandrecht.....	292
A. Vorbemerkungen.....	292
B. Materielles schweizerisches Treuhandrecht.....	295
C. Einfluss des Trustrechtes auf ausgewählte Fragestellungen.....	300
IV. Kapitel: Zusammenfassung und Schlussfolgerung.....	318

INHALTSVERZEICHNIS

I. Kapitel: Der Trust.....	1
A. Allgemeine Grundlagen.....	1
B. Historischer Rückblick.....	3
1. Common law.....	3
2. Use.....	5
3. Law of Equity.....	10
a) Vorbemerkung.....	10
b) Rechtsnatur der equitable rights.....	12
c) Der "Estate"-Begriff.....	16
(1) Allgemeines.....	16
(2) Verschiedene Arten von Estates.....	17
(3) Konnexität zwischen estate in reversion und Resulting Trust.....	19
(4) Duality of Ownership (Aufspaltung des Eigentumsrechtes) 20	
C. Verwendungszweck.....	24
1. Übertragungsfunktion.....	24
2. Intermediärfunktion.....	25
3. Sicherungsfunktion.....	25
4. Verschleierungsfunktion.....	27
D. Das Trust-Konzept.....	30
1. Die Definition des Trust.....	30
2. Abgrenzung des Trust von ähnlich konzipierten Rechtsinstituten des angelsächsischen Rechts.....	31
a) Trust und Agency.....	31
b) Trust und Contract.....	35
c) Trust und Bailment.....	35
3. Die Klassifikation der verschiedenen Trustarten.....	36
a) Express Trusts.....	36
(1) Fixed Trust.....	38
(2) Discretionary Trust.....	40
(a) Abgrenzung zum Fixed Trust.....	40
(b) Exhaustive- und Non-Exhaustive Discretionary Trusts....	41

(c) Bestimmtheit des Begünstigtenkreises.....	42
(d) Der suspensiv-bedingte Rechtsanspruch des Begünstigten.....	45
(3) Bare Trust.....	46
(4) Charitable Trust.....	48
b) Trusts by Operation of Law.....	49
(1) Vorbemerkung.....	49
(2) Implied Trust.....	50
(3) Resulting Trust.....	51
(4) Constructive Trust.....	53
c) Statutory Trusts.....	57
d) Andere Trustarten.....	57
(1) Business Trust.....	58
(2) Investment Trust.....	59
(3) Voting Trust.....	60
(4) Pension Fund Trust.....	61
(5) Protective Trust.....	61
4. Die Rolle des Gerichts.....	64
a) Vorbemerkung.....	64
b) Das punktuelle Einschreiten des Gerichts.....	65
(1) Allgemeines.....	65
(2) Die nachträgliche Abänderung und Ergänzung von Bestimmungen in der Treurkunde.....	66
(a) Allgemeines.....	66
(b) Auswirkungen auf die Begünstigteninteressen.....	68
(3) Der Einfluss der "Saunders v Vautier"-Regel auf die Abweichung von Bestimmungen in der Treurkunde....	71
c) Zeitweilige Übernahme der Geschäftsführung durch das Gericht.....	72
E. Rules and Powers.....	74
1. Rules.....	74
a) Vorbemerkung.....	74
b) Unterschied zwischen Contingent und Vested Interests.....	74
c) Rule against Perpetuities.....	76
(1) Rule against Remoteness of Vesting.....	76
(2) Rule against Inalienability.....	77
(3) Der Unterschied zwischen der Rule against Remoteness of Vesting und der Rule against Inalienability.	79
d) Rule against Accumulation.....	80

2. Powers	81
a) Terminologie	81
b) Administrative Powers	84
c) Dispositive Powers	85
(1) Allgemeines	85
(2) Verschiedene Arten von Dispositive Powers	86
(3) Diepower of appointment im besonderen	87
(4) Das Verhältnis zwischen Special power of appointment und Discretionary Trust	89
 F. Begründung, Änderung und Beendigung des Private Express Trust.	93
1. Die Begründung des Private Express Trust	93
a) Vorbemerkung	93
b) Die Fähigkeit zur rechtsgültigen Begründung eines Trust	94
c) Widmung	95
(1) Certainty of Intention	95
(2) Certainty of Subject	96
(3) Certainty of Objects	97
(4) Folgen der Nichtigkeit wegen fehlender Bestimmtheit	98
(5) "Executed" und "Executory" Trusts	98
d) Das Verfügungsgeschäft	99
(1) Allgemeines	99
(2) Übertragung des Treuvermögens auf den Trustee	100
(a) "Completely Constituted" Trust	100
(b) "Incompletely Constituted" Trust	103
(3) Declaration of Trust	105
e) Akzept durch den Trustee	107
f) Geltungsbereich des Equity-Grundsatzes "A Trust Shall not Fail for Want of a Trustee"	107
2. Die Änderung des Trust	110
3. Die Beendigung des Trust	110
a) Vorbemerkung	110
b) Beendigung des Trust gemäss den Bestimmungen im Trust Deed	111
(1) Widerruf des Trust durch den Settlor (Revocation)	111
(2) Beendigung durch Zeitablauf	113
c) Die "Saunders v Vautier" - Regel	114
d) Durch gerichtlichen Entscheid	118

G. Rechtszuständigkeit am Treugut - Vergleich zum Schweizer Anwartschaftsrecht.....	120
H. Die Parteien.....	123
1. Der Settlor.....	123
a) Allgemeines.....	123
b) Die Einflussmöglichkeiten des Settlor.....	124
2. Der Trustee.....	125
a) Fähigkeit als Trustee zu wirken.....	125
b) Bestellung.....	127
(1) Im Zeitpunkt der Trusterrichtung.....	127
(2) Nachfolge- und Zusatztreuhänder.....	128
(3) Trusts of Land and Appointment of Trustees Act 1996....	132
(4) Übertragung des Rechtstitels am Treugut auf den Nachfolge-/ Zusatztreuhänder.....	133
c) Die Pflichten und Befugnisse des Trustee.....	134
(1) Vorbemerkung.....	134
(2) Pflichten.....	136
(a) Sorgfaltspflicht.....	136
(b) Gemeinsame Geschäftsführungspflicht.....	138
(c) Persönliche Leistungspflicht.....	139
(d) Buchführungs-, Rechnungslegungs- und Mitteilungspflicht.....	140
(3) Befugnisse.....	141
3. Der Beneficiary.....	142
a) Allgemeines (The beneficiary principle).....	142
b) Die Rechte des Begünstigten beim Private Express Trust....	143
(1) Das Einsichtsrecht des Begünstigten.....	143
(a) Rechtsnatur des Einsichtsrechts.....	143
(b) Die vom Einsichtsrecht erfassten Trustdokumente.....	145
(c) Vertrauliche Dokumente.....	147
(2) Recht auf ordnungsgemässe Geschäftsführung.....	149
(3) Weisungsrecht des Begünstigten.....	150
(4) Verfügungsrecht über die Begünstigung.....	150
c) Treubruch - "Breach of Trust".....	151
(1) Schadenersatzanspruch.....	151
(2) Spurfolgerecht - "The Right to follow the Trust Property".....	152
(3) Gänzliche oder partielle Haftungsbefreiung des Trustee....	153
(a) Haftungsklausel in der Treuurkunde.....	153
(b) Durch gerichtlichen Ermessensentscheid.....	154

(c) Durch Zustimmung oder Teilnahme des Begünstigten...	155
(4) Ansprüche gegenüber Dritten.....	155
(a) Allgemeines.....	155
(b) Anspruch gegenüber dem bösgläubigen Erwerber.....	157
(c) Anspruch gegenüber den gutgläubigen Erwerber.....	158
II. Kapitel: Die Liechtensteinische Treuhänderschaft.....	160
A. Allgemeines.....	160
1. Grundsätzliche Vorbemerkungen.....	160
2. Historischer Hintergrund.....	161
3. Gesetzeslage.....	163
B. Materielles Liechtensteinisches Treuhandrecht.....	166
1. Die gesetzliche Regelung gemäss Art. 897ff. PGR.....	166
a) Gesetzeswortlaut.....	166
b) Rechtlicher Geltungsbereich von Art. 897ff. PGR.....	168
2. Die Rechtszuständigkeit am Treugut gemäss liechtensteinischem Recht.....	175
a) Vorbemerkungen.....	175
b) Die deutschrechtliche Treuhand.....	176
c) Andere Theorien.....	178
d) Einfluss der deutschrechtlichen Treuhand auf die liechtensteinische Treuhänderschaft.....	178
(1) Synthese zweier verschiedener Rechtskreise.....	178
(2) Die Lehre vom "dinglichen Verwaltungsrecht".....	180
(3) Eigener Lösungsansatz.....	183
(a) Zum Einfluss der deutschrechtlichen Treuhand.....	183
(b) Zur Bedeutung des "Vollrechts".....	185
(c) Theorie der resolutiv-bedingten Eigentumsübertragung	186
3. Das Verhältnis zwischen der fiduziarischen Treuhand und der liechtensteinischen Treuhänderschaft.....	188
a) Das fiduziarische Rechtsverhältnis.....	188
b) Rechtliche Abgrenzungskriterien.....	190
(1) Gemeinsamkeiten.....	190
(2) Differenzierung anhand der Gesetzesbestimmungen.....	192
(a) § 34 Abs. 3 Schi.Abt. PGR.....	192
(b) Art. 900 Abs. 1 PGR.....	195
(c) Art. 918 Abs. 1 und 2 PGR.....	197
4. Zur Rezeption des Constructive und Resulting Trust.....	201

a) Vorbemerkung.....	201
b) Constructive Trust.....	201
c) Resulting Trust.....	205
5. Das Verhältnis Treuhänderschaft - Treuunternehmen.....	206
a) Das Gesetz über das Treuunternehmen (TrUG).....	206
b) Die Verweisungsnorm des Art. 910 Abs. 5 PGR.....	207
6. Die Rolle der Aufsichtsbehörde.....	210
C. Begründung, Änderung und Beendigung der Treuhänderschaft. . .	213
1. Begründung der Treuhänderschaft.....	213
a) Das Verpflichtungsgeschäft.....	213
(1) Allgemeines.....	213
(2) Bestimmtheit der Absicht.....	217
(3) Bestimmtheit des Treugutes.....	217
(4) Bestimmtheit der Begünstigten bzw. des Zweckes.....	218
b) Das Verfügungsgeschäft.....	220
c) Das Treugut.....	222
(1) Allgemeines.....	222
(2) Treugut als Sondervermögen.....	223
2. Die Änderung der Treuhänderschaft.....	226
3. Die Beendigung der Treuhänderschaft.....	230
a) Gemäss den Bestimmungen in der Treuurkunde.....	230
b) Zur Geltung der " <i>Saunders v Vautier</i> "-Regel im liechtensteinischen Recht.....	231
D. Die Parteien.....	233
1. Der Treugeber.....	233
a) Allgemeines.....	233
b) Die Rechte des Treugebers.....	235
c) Die Pflichten des Treugebers.....	236
2. Der Treuhänder (Trustee oder Salmann).....	237
a) Allgemeines.....	237
b) Die Rechte des Treuhänders.....	239
(1)Erfüllungsanspruch.....	239
(2) Recht des Treuhänders auf Schadloshaltung.....	240
(3) Recht des Treuhänders auf Mithilfe des Gerichtes.....	241
c) Die Pflichten des Treuhänders.....	242
(1) Persönliche Leistungspflicht.....	242
(2) Treuepflicht.....	244
(3) Sorgfaltspflicht.....	249

(a) Allgemeines.....	249
(b) Sorgfaltspflichtgesetz vom 22. Mai 1996.....	250
d) Die Treumacht des Treuhänders.....	253
e) Haftung des Treuhänders gemäss Art. 916 Abs. 1 PGR.....	254
3. Die Begünstigten.....	256
a) Allgemeines.....	256
b) Die Rechtsnatur der Begünstigung.....	258
c) Die Rechte und Pflichten des Begünstigten.....	261
(1) Vorbemerkung.....	261
(2) Recht auf ordnungsgemässe Geschäftsführung.....	263
(3) Treubruch.....	264
(a) Ausgangslage.....	264
(b) Spurfolgerecht des Begünstigten.....	265
(c) Schadenersatzansprüche des Begünstigten.....	270
(d) Bereicherungsanspruch des Begünstigten.....	272
(4) Gänzliche oder partielle Haftungsbefreiung des Treuhänders.....	274
E. Auswirkungen der resolutiv-bedingten Eigentumsübertragung	276
1. Vorbemerkungen.....	276
2. Der gute Glaube des Erwerbers.....	277
3. Die Tragweite des sachenrechtlichen Publizitätsprinzips.....	279
a) Das bedingte Eigentum.....	279
b) Das Publizitätsprinzip (Grundsatz der Offenkundigkeit).....	283
(1) Allgemeines.....	283
(2) Bedeutung für die bedingte Verfügung beweglicher und unbeweglicher Sachen.....	285
F. Ansprüche bei Zwangsvollstreckung und Konkurs.....	288
1. Vorbemerkungen.....	288
2. Gläubiger des Treugebers und Begünstigten.....	288
a) Gläubiger des Treugebers.....	288
b) Gläubiger der Begünstigten.....	288
3. Gläubiger des Treugutes.....	289
4. Gläubiger des Treuhänders.....	289
III. Kapitel: Erkenntnisse für das Schweizerische Treuhandrecht	292
A. Vorbemerkungen.....	292

B. Materielles schweizerisches Treuhandrecht	295
1. Im Allgemeinen.....	295
2. Die Stellung des Begünstigten.....	298
C. Einfluss des Trustrechtes auf ausgewählte Fragestellungen.....	300
1. Aussonderungsrecht der Treugeber und Begünstigten.....	300
a) Gegenwärtige Rechtslage.....	300
b) Vereinbarung einer Resolutivbedingung.....	304
c) Das Haager Trust-Abkommen vom 1. Juli 1985.....	305
2. Trusts als Mittel zur Vermögensnachfolgeplanung?.....	306
a) Vorbemerkungen.....	306
b) Aspekte des schweizerischen Kollisionsrechtes.....	307
(1) Truststatut.....	307
(a) Gesellschaftsrechtliche Qualifikation.....	307
(b) Schuldrechtliche Qualifikation.....	309
(2) Trustvermögen.....	310
(3) Anpassung.....	311
c) Aussonderungsanspruch gemäss Art. 915 PGR.....	313
d) Pflichtteilsansprüche.....	313
(1) Allgemeines.....	313
(2) Rechtliche Grundlagen.....	315
IV. Kapitel: Zusammenfassung und Schlussfolgerung.....	318