

THE IMPLEMENTATION OF FATF RECOMMENDATIONS

STEP PRESENTATION

LEONARD VIJVERBERG

Lausanne, 2 June 2015

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière du 12 décembre 2014 («**FATF Act**»)

Background:

- **FATF Recommendations** revised and issued in February 2012
- **FATF 3rd round of mutual evaluation (2005)**
 - transparency of legal persons and arrangements (bearer shares)
 - beneficial ownership of operational companies
 - inclusion of non designated non financial businesses and professions
- **FATF 4th round of mutual evaluation (2016)**
 - taking into account the follow-up of previous mutual evaluations and implementation of revised FATF recommendations

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Fast track process for adoption/ implementation FATF Act:

- Message of the Federal Council: 13 December 2013
- Approval Parliament: 14 December 2014
- Enters into force: partially 1 July 2015;
partially 1 January 2016

Important impact: amendments to following laws:

Anti-Money Laundering Act («AMLA»)

Code of Obligations

Civil Code

Swiss Criminal Code

Various Ordinances, etc.

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Main topics:

- i. Transparency of legal persons
- ii. Beneficial ownership
- iii. Politically Exposed Persons («PEP's»)
- iv. Tax Offence and Money Laundering
- v. Reporting to MROS
- vi. Transactions in Cash

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Transparency of Legal Persons

FATF R.24 Transparency and beneficial ownership of legal persons:

- Countries should ensure that there is adequate, accurate and timely information on the beneficial ownership and control of legal persons that can be obtained and accessed in a timely fashion by competent authorities.
- In particular, countries that have legal persons that are able to issue bearer shares or bearer share warrants, or which allow nominee shareholders or nominee directors, should take effective measures to ensure that they are not misused for money laundering or terrorist financing.
- Countries should consider measures to facilitate access to beneficial ownership and control information by financial institutions and DNFBPs undertaking the requirements set out in recommendations 10 and 22.

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Transparency of Legal Persons

Switzerland does not comply with R. 24.

New Rules in Code of Obligations (art. 697i ff)

(i) Reporting regarding acquirer or bearer shares (art. 697i CO):

- Any natural person acquiring bearer shares of a non listed company must report to the company within one month by:
 - Giving name and address
 - Providing copy of identity documents
 - Establishing possession of the shares
 - If the acquirer is a legal entity; (i) company name; (ii) company address; (iii) extract register of companies (if Swiss) or certified extract of a foreign register of companies (if foreign)

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Transparency of Legal Persons

(ii) Reporting regarding the «beneficial owner» of shares (art. 697j CO)

- Any shareholder holding 25% or more of the capital or voting rights of a non-listed company for the account of a third party must report to the company within one month
 - Giving information such as name and address of ultimate beneficial owner (natural person)

(iii) Obligation for the Company to maintain a «list» of the holders of bearer shares and the ultimate beneficial owners as reported to the Company (art. 697l CO)

- List mentions name, address as well as nationality and date of birth of the holders of the bearer shares

(iv) The Shareholders Meeting can resolve that the reporting should be done, not to the Company but to a financial intermediary (delegation) (art. 697k CO).

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Transparency of Legal Persons

Sanctions

If a shareholder does not comply with the reporting obligations:

- It cannot (i) assist shareholders meetings; (ii) exercise its voting rights («droits sociaux»);
- It is not entitled to receive dividends / liquidation proceeds («droits patrimoniaux»);
- It's preferential subscription right is suspended
- Fine pursuant to art. 327 CP (not informing company); fine pursuant to art. 327a CP (company not keeping registers)

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Beneficial Ownership

FATF R. 10

- Systematic identification of beneficial owners for all types of business relationships (art. 4 (1) AMLA)

«L'intermédiaire financier doit identifier l'ayant droit économique avec diligence requise par les circonstances. Si le cocontractant est une société cotée en bourse ou une filiale détenue majoritairement par telle société, l'intermédiaire financier peut renoncer à ladite identification.»

- Identification of beneficial owners of non-listed operational companies (art. 4(2)(b) AMLA

«L'intermédiaire financier doit requérir du cocontractant une déclaration écrite indiquant la personne physique qui est l'ayant droit économique, si: (...) le cocontractant est (...) une personne morale exerçant une activité opérationnelle».

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Beneficial Ownership

New definition of beneficial owner (art. 2a (3) AMLA):

«Sont réputées proches ayants droit économiques d'une personne morale exerçant une activité opérationnelle les personnes physiques qui, en dernier lieu, contrôlent la personne morale, du fait qu'elles détiennent directement ou indirectement, seules ou de concert avec un tiers, une participation d'au moins 25% du capital ou des voix ou qu'elles la contrôlent d'une autre manière.

Si ces personnes ne peuvent pas être identifiées, il y lieu d'identifier le membre le plus haut placé de l'organe de direction.»

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Politically Exposed Persons

FATF R.12

Three categories of PEPs (art. 2a(1) (2) and (4) AMLA)

(i) Foreign PEPs

(ii) International PEPs

(iii) Swiss PEPs

International PEPs

«(C) Les personnes qui sont ou ont été chargées de fonctions dirigeantes dans des organisations intergouvernementales ou au sein de fédérations sportives internationales.

International sport federations concern the IOC and any federation recognised by the IOC

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Politically Exposed Persons

Swiss PEPs

«(a) Les personnes qui sont ou ont été chargées de fonctions publiques dirigeantes au niveau national en Suisse dans la politique, l'administration, l'armée ou la justice, ainsi que les membres du conseil d'administration ou de la direction d'entreprises étatiques d'importance nationale».

«(4) Les personnes politiquement exposées en Suisse ne sont plus considérées comme politiquement exposées 18 mois après qu'elles ont cessé d'exercer leur fonction.»

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Tax offence and money laundering

FATF R. 3

Main amendments:

- New qualified tax offence regarding direct taxes as predicate offence to money laundering (art. 305bis (1bis)). It requires:

- (i) Forgery

- (ii) Evaded tax for one fiscal period of more than CHF 300'000

- The scope of tax fraud regarding indirect taxes was extended to *all indirect taxes*

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Tax offence and money laundering

- Art. 305bis

1. Any person who carries out an act that is aimed at frustrating the identification of the origin, the tracing or the forfeiture of assets which he knows or must assume originate from a felony or a **qualified tax offence**, is liable to a custodial sentence not exceeding three years or to a monetary penalty.

1.Bis. Sont considérées comme un délit fiscal qualifié, les infractions mentionnées à l'art. 186 de la loi fédérale du 14 décembre 1990 sur l'impôt fédéral direct et à l'art. 59, al. 1, 1er état de fait de la loi fédérale du 14 décembre 1990 sur l'harmonisation des impôts directs des cantons et des communes, lorsque les impôts soustraits par période fiscale se montent à plus de 300'000 francs.

- Art. 305ter (2)

The persons included in paragraph 1 above are entitled to report to the internal criminal justice authorities or the federal authorities designated by law any observations that indicate that assets originate from a felony **or a qualified tax offence as referred to in art. 305bis (1bis).**

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Reporting to MROS

FATF R. 29 / 40

Change of reporting mechanism

- When reporting to MROS no more freezing of assets required. Only required – for a period of 5 days - as soon as MROS informs the financial intermediary that it has transferred the information to the prosecution authorities (art. 10(1)/ (2) AMLA).
- Only assets which are suspected to be held for a criminal organisation as referred to in art. 9(1)(c) («terrorist lists») are blocked immediately (art.10(1bis) AMLA).
- Otherwise, **all instructions of the client should be followed** (art. 9a AMLA) until confirmation by MROS that it has forwarded the file to the prosecution authorities.

Loi fédérale sur la mise en œuvre des recommandations du Groupe d' Action Financière

Transactions in cash

FATF R.22

- Scope AMLA partially extended to Designated Non-Financial Business or Profession («DNFBPs»)
- Introduction of definition of «*commerçant/ Händler*» (art. 2(1)(b) AMLA)
«personnes physiques ou morales qui, à titre professionnel, négocient des biens et reçoivent des espèces en paiement (négociants)»
- For any payment of over CHF 100k in cash the «commerçant» must fulfill the due diligence requirements set in the AMLA, unless payment is made through a financial intermediary (art. 8a AMLA)
- Duties include reporting to MROS in the event of a suspicion.

Thank you

