

Erklärung zur Anerkennung des Aufschubs der Beendigung von Verträgen

vom _____

zwischen

und

("Partei A")

("Partei B")

1. Anwendungsbereich und Interpretation

- 1.1 Partei A bzw. Partei B hat sicherzustellen,¹ dass die andere Partei (die "**Zustimmende Partei**" und Partei A gemeinsam mit Partei B die "**Parteien**") für Verträge, die in den Anwendungsbereich der Pflicht gemäss Art. 12 Abs. 2^{bis} BankV fallen, die Kompetenz der FINMA, gemäss Art. 30a BankG einen Aufschub der Beendigung von Verträgen anzuordnen, anerkennt.
- 1.2 Diese Erklärung ist im Sinne der Anforderungen von Art. 12 Abs. 2^{bis} BankV in Verb. mit Art. 56 und 61a BIV-FINMA auszulegen.

2. Anerkennung der FINMA Kompetenzen

- 2.1 Die Zustimmung Partei anerkennt hiermit die Kompetenzen der FINMA, einen Aufschub der Beendigung von Verträgen gemäss Art. 30a BankG bezüglich der Betroffenen Verträge anzuordnen. Diese Anerkennung gilt für Betroffene Verträge, die vor dem Datum dieser Erklärung oder dem Inkrafttretensdatum abgeschlossen wurden bzw. werden, wobei das spätere Datum massgeblich ist.
- 2.2 Die Anerkennung der Zustimmung Partei gemäss dieser Ziff. 2 gilt als abgegeben, wenn die Zustimmung Partei diese Erklärung unterzeichnet oder anderweitig akzeptiert.²

3. Anwendbares Recht

¹ Sofern es sich um eine ausländische Gruppengesellschaft handelt, deren Verpflichtungen im Sinne von Art. 56 Abs. 1 lit. h BIV-FINMA von einer Bank oder einem Effektenhändler mit Sitz in der Schweiz sichergestellt werden, könnte folgende Formulierung gewählt werden: "[Partei A] ist eine Gruppengesellschaft einer Bank bzw. eines Effektenhändlers mit Sitz in der Schweiz, die bzw. der sicherzustellen hat[.]".

² Sofern ein Abschluss mittels "negative affirmation" gewünscht wird, könnte folgender Zusatz beigefügt werden am Ende: "[bzw. nicht innerhalb von 30 Tagen seit Empfang dieser Erklärung widerspricht oder weitere Betroffene Verträge ohne Widerspruch abschliesst]".

Diese Erklärung untersteht Schweizer Recht, ausser dass die Anerkennung der FINMA Kompetenzen gemäss Ziff. 2 dieser Erklärung der Rechtsordnung untersteht, die für den Betroffenen Vertrag als anwendbares Recht gewählt wurde.

4. Definitionen

Die folgenden Begriffe haben in dieser Erklärung die nachstehende Bedeutung:

- i. "**Ausgenommene Verträge**" sind:
- a) Verträge, welche die Beendigung oder die Ausübung von Rechten nach Art. 30a Abs. 1 BankG weder direkt noch indirekt durch eine Massnahme der FINMA nach dem elften Abschnitt des BankG begründen;
 - b) Verträge, welche direkt oder indirekt über eine Finanzmarktinfrastruktur oder ein organisiertes Handelssystem abgeschlossen oder abgerechnet werden;
 - c) Verträge betreffend die Platzierung von Finanzinstrumenten im Markt; und
 - d) Bestehende Verträge, die aufgrund der Vertragsbedingungen ohne weiteres Zutun der Parteien geändert werden.
- ii. "**BankG**" bedeutet das Bundesgesetz über die Banken und Sparkassen vom 8. November 1934 (SR 952.0).
- iii. "**BankV**" bedeutet die Verordnung über die Banken und Sparkassen vom 30. April 2014 (SR 952.02).
- iv. "**Betroffene Verträge**" sind die nachfolgend erwähnten Verträge, soweit sie (i) ausländischem Recht unterstehen oder einen ausländischen Gerichtsstand vorsehen und (ii) nicht als Ausgenommene Verträge zu beurteilen sind:
- a) Verträge über den Kauf, den Verkauf, die Leihe oder Pensionsgeschäfte in Bezug auf Wertpapiere, Wertrechte oder Bucheffekten und entsprechende Geschäfte bezüglich diese beinhaltenden Indizes sowie Optionen in Bezug auf solche Basiswerte;
 - b) Verträge über den Kauf und Verkauf mit künftiger Lieferung, die Leihe oder Pensionsgeschäfte in Bezug auf Waren und entsprechende Geschäfte bezüglich diese beinhaltenden Indizes, sowie Optionen in Bezug auf solche Basiswerte;

- c) Verträge in Bezug auf den Kauf, Verkauf oder Transfer von Waren, Dienstleistungen, Rechten oder Zinsen zu einem im Voraus bestimmten Preis und einem künftigen Datum (Terminkontrakte);
 - d) Verträge über Swap-Geschäfte bezüglich Zinsen, Devisen, Währungen, Waren sowie Wertpapieren, Wertrechten, Bucheffekten, Wetter, Emissionen oder Inflation und entsprechende Geschäfte bezüglich diese beinhaltender Indizes, einschliesslich Kreditderivate und Zinsoptionen;
 - e) Kreditvereinbarungen im Interbankenverhältnis;
 - f) alle anderen Verträge mit gleicher Wirkung wie diejenigen nach Buchstaben a-e; sowie
 - g) Verträge nach Buchstaben a-f in Form von Rahmenvereinbarungen (*Master Agreements*).
- v. "**BIV-FINMA**" bedeutet die Verordnung der Eidgenössischen Finanzmarktaufsicht über die Insolvenz von Banken und Effektenhändlern vom 30. August 2012 (SR 952.05).
 - vi. "**Inkrafttretensdatum**" ist:
 - a) der 1. April 2018, sofern die Zustimmungende Partei eine Bank oder ein Effektenhändler nach Schweizer Recht ist oder als solche bzw. als solcher gelten würde, wenn sie ihren Sitz in der Schweiz hätte; und
 - b) der 1. Oktober 2018 in allen anderen Fällen.
 - vii. "**Parteien**" hat die **Bedeutung** gemäss Ziff. 1.1
 - viii. "**Zustimmende Partei**" hat die Bedeutung gemäss Ziff. 1.1.

Partei A

Ort, Datum: _____

Unterschrift: _____

Ort, Datum: _____

Unterschrift: _____

Partei B

Ort, Datum: _____

Unterschrift: _____

Ort, Datum: _____

Unterschrift: _____

Switzerland: Resolution Stay Regulation

Frequently Asked Questions

These Frequently Asked Questions ("FAQ's") are for information purposes only and are not intended to constitute legal advice and must not be relied upon. If you require legal advice in connection with these FAQs, you should consult your own legal advisors.

Background:

1. What are resolution stay clauses?

The global financial crisis illustrated that a key element of any resolution and recovery planning is the ability of regulators to protect financial institutions from an acceleration of events and the termination of existing contracts upon the commencement of protective or reorganisation measures. Resolution stay clauses aim at allowing regulators to prevent the termination of derivatives transactions and certain other financial markets transactions (see question 5) for a short time period (e.g. of up to two business days) to allow for the orderly use of resolution powers. The inclusion of such resolution stay clauses is important for the exercise of resolution stay powers by regulators, where the relevant agreement is subject to the jurisdiction of courts other than Swiss courts or provides for the application of law other than Swiss law.

2. What are the Swiss Financial Market Supervisory Authority's (FINMA) resolution stay powers?

According to Art. 30a of the Federal Act on Banks and Savings Banks (BA), FINMA has the power to temporarily prevent the termination of contracts for up to two business days only in connection with protective measures or reorganisation proceedings established. To the extent ordered by FINMA, there would be a temporary stay for such time period of (i) any contractual termination right of counterparty, (ii) the exercise of any rights of set-off; (iii) the enforcement of collateral, or (iv) porting rights, in particular the porting of derivatives transactions to another clearing member, provided that such termination or other right would otherwise be triggered by the protective measures or reorganisation proceedings that have been initiated. Any termination rights or other contractual rights for example with regards to a failure to pay remain valid, i.e. the counterparty can still exercise those rights.

3. What are the obligations of FINMA regulated banks?

In line with international commitments, Switzerland introduced a new Art. 12 para. 2bis to the Ordinance on Bank and Savings (BO, in force since January 1, 2016) specifying that a bank licensed and supervised by FINMA (incl. its group companies under certain conditions) must, when entering into new agreements or amending existing agreements, include a resolution stay clause into the contract acknowledging the application of FINMA resolution stay powers (see question 2), provided that the agreement is subject to (i) a law other than Swiss law or (ii) provides for the jurisdiction of courts other than Swiss courts. The requirements of this new article are further specified in the FINMA Banking Insolvency Ordinance (BIO-FINMA).

Timing:

4. What is the timeframe for the application of these requirements?

According to Art. 61a BIO-FINMA the requirements set out in Article 12 para. 2bis BO must be met:

- as of April 1, 2018 for the conclusion or amendment of contracts with Swiss banks and securities dealers or with counterparties who would qualify as such if they were established in Switzerland;
- as of October 1, 2018 for the conclusion or amendment of contracts with all other counterparties.

Affected Contracts and Exemptions:

5. Which contracts are affected?

The BIO-FINMA sets out for which contracts the resolution stay powers by FINMA must be acknowledged. Article 56 BIO-FINMA is based on the list of the financial contracts specified in Art. 2(1) (100) of the EU Bank Recovery and Resolution Directive (BRRD) and includes:

- contracts for the purchase, sale, lending or repurchase agreements relating to securities, value rights or book-entry securities and corresponding

transactions involving indices containing these contracts, as well as options in relation to such underlying assets;

b. contracts for the purchase and sale with future delivery, lending or repurchase agreements relating to commodities and corresponding transactions involving indices containing these contracts, as well as options in relation to such underlying assets;

c. contracts for the purchase, sale or transfer of commodities, services, rights or interest at a future date and at a predetermined price (futures contracts);

d. contracts for swap transactions relating to interest, foreign exchange, currencies and commodities as well as to securities, value rights, book-entry securities, the weather, emissions or inflation, and corresponding transactions involving indices containing these contracts, including credit derivatives and interest rate options;

e. interbank borrowing agreements;

f. other contracts with the same effect as those listed under letters a–e;

g. contracts in accordance with letters a-f in the form of master agreements;

h. contracts in accordance with letters a-g entered into by foreign group entities guaranteed or otherwise secured by a bank or securities dealer domiciled in Switzerland.

Affected contracts are typically - but not limited to - agreements such as: Derivatives Master Agreements (ISDA, German Master Agreement etc.), Repo Agreements (GMRA, GMA, EMA etc.) and Securities Lending Agreements (GMSLA, GMA, EMA etc.).

6. Are there any contracts exempted?

According to article 56 para. 2 of the BIO-FINMA the following exemptions apply:

a. contracts which provide for the termination or exercise of rights pursuant to Article 30a para. 1 BA which are neither directly nor indirectly triggered by actions taken by FINMA in accordance with the eleventh section of the Banking Act;

b. contracts which are concluded or settled directly or indirectly through a financial market infrastructure or organized trading facility;

c. contracts with central banks;

d. contracts of group entities which are not active in the financial services sector;

e. contracts with counterparties that are not companies within the meaning of Article 77 of the Financial Market Infrastructure Ordinance of 25 November 2015 (e.g. natural persons);

f. contracts relating to the placement of financial instruments in the market;

g. amendments to existing contracts which become effective pursuant to their terms and conditions and without further action by the parties.

Implementation

7. What do I need to do?

Swiss banks are obliged to receive acknowledgments from relevant counterparties before the deadlines as described under question 4 above.

In general, there are three options to comply with the new obligations: (i) affected contracts can be amended individually (not covered in this FAQ's), or (ii) the parties to affected contracts can enter into a Swiss Bankers Association (SBA) acknowledgment of FINMA's Right to Stay Termination of Agreements (the "**SBA Acknowledgement**"), or (iii) both parties to affected contracts can adhere to the ISDA Swiss Jurisdictional Module to the ISDA Resolution Stay Jurisdictional Modular Protocol.

SBA Acknowledgment of FINMA's Right to Stay Termination of Agreements

In response to an industry request to follow a uniform approach when addressing resolution stay clauses, the SBA provided for the Acknowledgment of FINMA's Right to Stay Termination of Agreements. Please find the corresponding document on the website of SBA in section "Master Agreements & Forms".

Entering into the SBA Acknowledgement means that the consenting party acknowledges FINMA's powers pursuant to Art. 30a BA in respect of each affected contract entered into by the parties by or before a specific date. Affected contracts executed after such date need to include specific Swiss stay clauses encompassing such acknowledgement.

ISDA Modular Resolutions Stay Protocol

Compliance can also be established by way of the ISDA Resolution Jurisdictional Modular Protocol (JMP) together with the Swiss Module, in case both parties to an affected contract adhere to the Protocol/Module (please refer to the FAQ document of ISDA relating to ISDA Resolution Stay Jurisdictional Modular Protocol – Swiss Jurisdictional Module).