

各情景下的法律问题

Dr Alexander Ressos, TEP
Attorney-at-Law (Switzerland), Solicitor (Hong Kong),
Solicitor (England & Wales)

无论哪种情景成为现实，若干法律问题都需要得到解答。第一个问题涉及结算的终局性。在传统系统中，支付成为不可撤销且无条件的时点由法律和系统规则界定，在瑞士通过《金融市场基础设施法》（FinMIA），在欧盟（EU）则通过《结算终局性指令》。在分布式账本上，技术终局性（在某些公共区块链上可能是概率性的）必须与法律终局性相协调。共享账本上的跨境交易提出了由哪一法律决定终局性的问题，这一问题由 Jura 项目指出，并且在许多司法管辖区仍悬而未决。¹

第二个问题涉及破产隔离。通过托管人持有代币化证券或加密资产的客户需要确保在托管人倒闭时其资产受到保护。瑞士法律已通过《联邦债务执行与破产法》（SchKG）第 242a 条规定的破产程序中加密资产的分离来解决这一问题。然而，这种保护取决于资产在任何时候都可归属于客户，这就要求审慎起草托管协议并正确保存记录。2022 年包括 FTX 在内的多家加密公司破产，表明了这些条件未获满足时会发生什么。根据《GENIUS 法案》（GENIUS Act），稳定币持有人在发行人破产时享有优先权，其他司法管辖区也可能形成类似的规则。²

第三个问题涉及跨境交易中的账本证券。瑞士《DLT 法》（DLT Act）在瑞士法律下创设了账本证券，但由德国客户持有或在新加

各情景下的法律问题

坡平台上交易的瑞士账本证券会引发国际私法问题。哪一法律决定转让的有效性、质权人的权利或扣押的效力？瑞士已批准的《海牙证券公约》是为中介持有的证券而设计的，并不能为所有人直接持有的代币解答这些问题。国际统一私法协会（UNIDROIT）于 2023 年发布了《数字资产与私法原则》，就数字资产的准据法及其转让提供了指引，但这只是一项软法工具，有待各国立法者采纳。³

第四个问题涉及代币化世界中的反洗钱。自 2019 年起，金融行动特别工作组（FATF）已将“旅行规则”扩展至虚拟资产服务提供商，如上文所述，瑞士严格适用这一规则。如果代币化货币在公共账本和自托管钱包中广泛流通，旅行规则将需要适应新的转账形式。身份识别要求应在多大程度上延伸至点对点转账，这一问题将变得紧迫。可编程性带来了新的可能，例如将合规检查嵌入代币本身，但也给隐私带来新的风险。Aurora 项目表明，协作式分析可以改进侦测，但此类分析需要在机构之间和跨境共享数据的法律依据，而现行数据保护法往往并未提供。⁴

第五个问题涉及税务申报。经济合作与发展组织（OECD）的《加密资产报告框架》（CARF）将自动信息交换扩展至加密资产。该框架于 2022 年获 OECD 批准，并于 2023 年与《共同申报准则》（CRS）的修订一并发布，后者将电子货币产品和央行数字货币纳入其适用范围。瑞士已决定实施 CARF 和经修订的 CRS。根据联邦委员会和议会的决定，相关规则拟于 2026 年 1 月 1 日生效，首次数据交换于 2027 年进行，而伙伴国家名单仍须另行决定。现状有待核实。CARF 将终结银行之外持有的加密资产逃脱 E 部分第四章所述适用于传统账户的申报制度的时期。⁵

1 注释

1. 《金融市场基础设施法》第 89 条（FinMIA）（支付和证券结算系统中结算的终局性）；经修订的关于支付和证券结算系统结算终局性的第 98/26/EC 号指令；关于分布式账本上的法律终局性，参见支付与市场基础设施委员会（CPMI），Distributed Ledger Technology in Payment, Clearing and Settlement: An Analytical Framework, 2017 年 2 月。有待核实。
2. 《联邦债务执行与破产法》第 242a 条（SchKG）；《瑞士银行法》第 16 条第 1bis 项（BankA）（银行托管的加密资产的分离）；关于 FTX 破产（2022 年 11 月）及客户资产的处理，参见法院指定管理人的报告。有待核实。
3. 2006 年 7 月 5 日《关于经由中介机构持有的证券的某些权利的法律适用公约》（Hague Convention on the Law Applicable to Certain Rights in Respect of Securities held with an Intermediary），自 2017 年 4 月 1 日起对瑞士生效；《瑞士联邦国际私法》第 145a 条（PILA）（以有价证券方式转让权利的准据法）；UNIDROIT, Principles on Digital Assets and Private Law, 2023 年 5 月通过。有待核实。
4. FATF 第 15 项建议及其释义说明（2019 年 6 月修订）；FATF, Updated Guidance for a Risk-Based Approach to Virtual Assets and Virtual Asset Service Providers, 2021 年 10 月；FATF 关于旅行规则实施情况的定向更新（2022–2025 年）。有待核实。

各情景下的法律问题

5. OECD, International Standards for Automatic Exchange of Information in Tax Matters: Crypto-Asset Reporting Framework and 2023 update to the Common Reporting Standard, 2023 年 6 月；联邦委员会关于修订《联邦税务事项国际自动信息交换法》（实施 CARF 和经修订的 CRS）的咨文及随后的议会决定。日期和伙伴国家有待核实。参见 E 部分第四章。

仅供一般参考。本文不构成法律或税务意见，不能替代针对个案的专业意见，亦不建立律师与客户关系。本文反映截至 2026 年 9 月的法律状况。

在线版本: cn.helveticaregister.com/basel-legal-questions-across-the-scenarios