

Droit de la Compliance

École d'Affaires publiques et École de Management et de l'Innovation

Cours magistral du semestre d'automne 2019

Marie-Anne Frison-Roche

Professeur des Universités, Sciences Po (Paris)

mafr@mafr.fr

www.mafr.fr

Leçon 1

**Compliance,
conformité, etc.**

Enjeux pratiques de la définition

Introduction :

Les 2 Enjeux pratiques généraux d'une définition du « Droit de la Compliance »

- Lien circulaire entre la définition et le régime (qualification)
- Enjeu externe de l'insertion ou non de la Compliance dans le Droit
 - Management
 - Éthique
 - Algorithmes
 - Droit
- Insertion ou non de la Compliance dans une branche du Droit préexistante
 - Droit des sociétés
 - Droit pénal
 - Droit financier
 - Droit public

- Alain Supiot, *La gouvernance par les nombres*, 2015
- Emergence avec les normes sous forme de ratios
- Les normes prudentielles, source de Compliance
 - Structure interne (« matelas »)
 - Technique de supervision
 - Fluidité entre l'Ex Ante et l'Ex Post (exemple des 3 piliers de l'Union bancaire)

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

A. La définition réduite de la Compliance comme « conformité mécanique » aux normes prescrites

1. La prévalence de cette définition dans tout secteur « chiffrable »: la banque et la finance, comme parangon

- « Buts monuments négatifs »
- Corruption
- Blanchiment d'argent
- Trafic de drogue
- Cas plus difficile : les biens « à double usage »
- Difficulté centrale : les « buts monumentaux positifs »

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

A. La définition réduite de la Compliance comme « conformité mécanique » aux normes prescrites

2. La prévalence de cette définition pour tout système d'interdiction : les prohibitions, objets naturels de la « conformité », car aisément contrôlables

- Respecter une interdiction est encore une liberté
- Respecter une obligation de faire est une atteinte à la liberté qui pose problème
 - Sauver la planète
 - Sauver les femmes et les enfants
 - Assurer le bonheur des stakeholders
 - Concrétiser la raison d'être de l'entreprise

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

B. L'inadéquation du terme « conformité »

1. L'inadéquation du terme « conformité » dès l'instant que l'on vise un comportement positif

- La conformité dans la pyramide kelsénienne
- L'identité entre la conformité et l'assujettissement au Droit
- Sauf à démultiplier la contrainte : internalisation + multiplication des sources

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

B. L'inadéquation du terme « conformité »

2. « Qui trop embrasse mal étreint »

- La Compliance, un Droit de la Régulation libéré du préalable des secteurs
- Les deux « buts monumentaux »
 - Buts monumentaux systémiques
 - Buts monumentaux humanistes

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

C. La Compliance, au-delà la conformité, voire contre la conformité

1. La Compliance, dirigée par les buts

- La Compliance, nécessairement outil d'effectivité d'un but, nécessité d'une culture
- Opposition entre « Compliance » et « Conformité »
- Opposition et complémentarité entre la machine et l'humain : enjeux pratiques

I. LA COMPLIANCE, COMME CONFORMITÉ

C. La Compliance, au-delà la conformité, voire contre la conformité

1. La Compliance, antinomique de la conformité mécanique

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

- L'affaire BNPP, 2014
- Les sanctions: les opiacés, 2019
- La procédure pénale :
la convention judiciaire
d'intérêt public

A. LES BRANCHES DU DROIT IMPLIQUÉES DANS LA COMPLIANCE

1. Le droit pénal et la procédure pénale

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

- La coïncidence entre l'action des entreprises, l'action des gouvernements et l'action des régulateurs
- Quid en cas de divergence ?

A. LES BRANCHES DU DROIT IMPLIQUÉES DANS LA COMPLIANCE

2. Le droit des sociétés

- La « finance verte »

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

A. LES BRANCHES DU DROIT IMPLIQUÉES DANS LA COMPLIANCE

3. Le droit de l'environnement

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

- Compliance et « données »

A. LES BRANCHES DU DROIT IMPLIQUÉES DANS LA COMPLIANCE

4. Le droit du numérique

- La spécificité méthodologique du « Droit de la Compliance »
- La Compliance, méthode « d'effectivité » et « d'efficacité » des règles
- Superposition avec les buts de l'entreprise
- Contrôle de la correspondance par le superviseur

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

B. L'HYPOTHÈSE D'UNE BRANCHE DU DROIT AUTONOME

1. L'autonomie procédurale par l'internalisation dans l'entreprise

- Un but autonome
- Un but « monumental » autonome
- Le « cas Amazonie »

II. LA COMPLIANCE, DANS LE DROIT

B. L'HYPOTHÈSE D'UNE BRANCHE DU DROIT AUTONOME

2. L'autonomie substantielle d'un Droit autonome de la Compliance

Conclusion

- Droit en devenir
- Enjeu : qu'il ne recouvre pas (par exemple : droit international public)