

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
 - Algorithme
 - 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

A. LES BRANCHES DU DROIT IMPLIQUÉES DANS LA COMPLIANCE

1. Le droit pénal et la procédure pénale

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

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)