



CENTRE DE DROIT
BANCAIRE ET FINANCIER

www.unige.ch/cdbf

Journée 2013 de droit bancaire et financier

Chronique de la pratique administrative et des développements réglementaires

Prof. Christian Bovet



UNIVERSITÉ
DE GENÈVE

1. Développements internationaux: fiscalité/concurrence

- **Convention concernant l'assistance administrative mutuelle en matière fiscale:**
 - Bref rappel du contenu (=> [JDBF 2012](#))
 - Prise de position du Conseil fédéral, du 9.10.2013
- **Accord sur la fiscalité de l'épargne entre la Suisse et l'UE:**
 - Situation actuelle (=> [JDBF 2012](#))
 - Révision du droit européen
 - Renégociation de l'Accord CH-UE
- **Accord entre la Suisse et l'UE concernant la coopération en matière d'application de leurs droits de la concurrence:**
 - Objet et impact pour les entreprises en Suisse
 - Etat de la procédure



2

2. Procédures internationales et droit interne

■ Echec de la Lex USA:

- Loi interne vs. Joint Statement
- Appréciation
- Pas de recours de l'employé du gérant de fortune?
(Arrêt TAF B-5053/2010, du 29.9.2010)

■ Révision de la LAAF:

- Entrée en vigueur le 1^{er} février 2013
- ... proposition de révision mise en consultation en août 2013
- ... et le 16 octobre 2013: projet de loi et message du Conseil fédéral



3

3. Fiscalité et accès au marché

■ Convention(s) avec l'Allemagne:

- Fiscalité: remplacer l'accord du 21.9.2011
- Accès: mise en œuvre par la FINMA (*cross-border* et fonds)

■ Coopération entre la Suisse et l'UE concernant la surveillance des gestionnaires de fonds d'investissement alternatifs (MoU):

- 28 accords bilatéraux
- «...condition nécessaire et importante mais non suffisante» de la Directive AIFM



4

4. Loi sur la restitution des avoirs illicites (LRAI)

- **Blocage** ([arrêt TAF Duvalier C-1371/2010](#), du 23.9.2013):
 - La LRAI en tant que «solution subsidiaire à l'EIMP»
 - Application à des situations existantes et rétroactivité (en particulier, art. 14 LRAI)
- **Confiscation** ([arrêt TAF Duvalier C-2528/2011](#), du 24.9.2013):
 - La condition de l'accroissement exorbitant du patrimoine: l'apport du TPF au TAF
 - Conformité avec l'art. 7 CEDH?



5

5. Entraide et communication de la requête

- Rappel sur l'incompatibilité entre l'**art. 11 lit. a du MMoU IOSCO** et le droit d'être entendu (accès au dossier):
 - [Arrêt TAF B-5469/2010](#), du 7.12.2010 (en italien)
 - [Arrêt TAF B-6062/2011](#), du 22.3.2012 (en allemand)
 - [Arrêt TAF B-6980/2011](#), du 3.7.2012 ([ATAF 2012/19](#); en français)
- Application des **art. 27 et 28 PA**: [arrêt TAF B-1258/2013](#), du 24.7.2013



6

6. Abus de marché: nouvelles règles/nouveaux défis

- **LBVM:**
 - Définition d'opération d'initié: art. 2 lit. f
 - Volet **pénal** relatif aux opérations d'initiés et à la manipulation de cours: art. 40 et 40a
 - Volet **administratif**: art. 33e, 33f et 34
- **OBVM**: art. 55a-55g
- **Circulaire FINMA 13/8:**
 - Entrée en vigueur des modifications de la **LBVM** et de l'**OBVM**: 1.5.2013
 - Entrée en vigueur de la **Circulaire 13/8**:
 - En général: 1.10.2013
 - Devoirs d'organisation: 1.1.2015 (cep. Circulaire FINMA 8/38)



7

7. Actes matériels (art. 25a PA)

- **Droit de la surveillance:**
 - [Arrêt TAF B-19/2012](#), du 11.1.2012
 - Arrêt TAF B-0645/2012, du 13.2.2012 (non public)
- **Conditions d'application** de l'art. 25a PA ([arrêt TAF A-5762/2012](#), du 7.2.2013):
 - Acte matériel
 - Conclusions conformes à l'art. 25a PA
 - Requête adressée à l'autorité compétente
 - Actes fondés sur le droit public fédéral
 - Intérêt digne de protection
 - Droits ou obligations affectés
 - Subsidiarité



8



8. Circulaire FINMA 13/9: distribution LPCC

- **Contexte:** révision de la LPCC et de l'OPCC (trois entrées en vigueur: 1.3.2013; 1.6.2013; 1.1.2014)
- **Clé de la circulaire:** la notion de distribution (Cm 4)
 - *«Est considérée comme distribution de placements collectifs toute proposition ou publicité pour des placements collectifs (i) qui ne s'adresse pas exclusivement à des investisseurs au sens de l'art. 10 al. 3 let. a et b LPCC et (ii) qui ne tombe pas sous l'une des exceptions de l'art. 3 al. 2 LPCC.»*
- **Clé des gérants de fortune indépendants:** art. 3 al. 2 lit.c LPCC (not. Cm 20)
 - [Circulaire FINMA 09/1](#) révisée (modifications entrées en vigueur au 1.7.2013)

