

Bundesverband der Wertpapierfirmen e.V.  
Am Sandtorkai 44, 20457 Hamburg

**Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht  
Referat BA 51**

per Mail:  
Konsultation-06-20@bafin.de

Ihr Zeichen  
BA 51-FR 1903-2019/0001

Ihre Nachricht vom  
3. Juni 2020

Ort\_Datum  
**Hamburg, 16.07.2020**

Konsultation 06/2020 (BA): Geschäftsleiter und Aufsichtsorgane

**Sehr geehrte Damen und Herren,  
sehr geehrter Herr Dr. Sporenberg,**

in dieser Sache möchten wir die Möglichkeit zur Stellungnahme zum Entwurf der überarbeiteten Merkblätter für Geschäftsleiter und Mitglieder von Verwaltungs- oder Aufsichtsorganen nutzen und Folgendes anmerken:

Wir sehen die Notwendigkeit zur Übernahme der Leitlinien der europäischen Aufsichtsbehörden (EBA/GL/2017/12: „Leitlinien zur Bewertung der Eignung von Mitgliedern des Leitungsorgans und Inhabern von Schlüsselfunktionen“ sowie EBA/GL/2017/11: „Leitlinien zur internen Governance“) unter Berücksichtigung der hierzu seitens der Bundesanstalt abgegebenen Compliance-Erklärungen. Andererseits halten wir es angesichts des höchst heterogen zusammengesetzten Kreises beaufsichtigter Institute für unabdingbar, gewissermaßen „vor die Klammer gezogen“ einen Hinweis auf ein streng am Proportionalitätsgrundsatz orientiertes Aufsichtsregime in diesem Bereich zu normieren.

Vor diesem Hintergrund regen wir an, eingangs der Merkblätter jeweils den folgenden Hinweis aufzunehmen:

„Das Merkblatt trägt der heterogenen Unternehmensstruktur und der Vielfalt der Geschäftsaktivitäten der Wertpapierdienstleistungsunternehmen Rechnung. Den Vorschriften sind daher materiell-rechtlich Öffnungsklauseln immanent, die insbesondere abhängig von der Größe der Unternehmen, den Geschäftsschwerpunkten und der Risikosituation eine vereinfachte Umsetzung ermöglichen. Insoweit können die Anforderungen vor allem auch von kleineren Unternehmen flexibel umgesetzt werden. Bei der Ermittlung der

**Bundesverband der Wertpapierfirmen e.V.**

**Sitz des Verbandes**  
Kurfürstendamm 151  
10709 Berlin

**Postanschrift & Geschäftsstelle**  
Friedrichstraße 52  
60323 Frankfurt/Main

Tel.: +49 (0) 69 92 10 16 91  
Fax: +49 (0) 69 92 10 16 92  
mail@bwf-verband.de  
www.bwf-verband.de

**Vorstand**  
Dr. Annette Kliffmüller-Frank  
(Vorsitzende)  
Stefan Bolle  
Dirk Freitag  
Holger Gröber  
Kai Jordan  
Thorsten Klanten  
Annick Kleine  
Dirk Schneider

**Geschäftsführer**  
Michael H. Sterzenbach  
m.sterzenbach@bwf-verband.de

**Justiziar**  
Dr. Hans Mewes  
Am Sandtorkai 44, 20457 Hamburg  
Tel.: +49 (0) 40 36 80 5 - 132  
Fax: +49 (0) 40 36 80 5 - 333  
h.mewes@bwf-verband.de

**Bankverbindung**  
Deutsche Bank PGK Frankfurt  
**BLZ** 500 700 24, **Kto.** 0 18 32 10 00

jeweils angemessenen Vorkehrungen sind Art, Umfang, Komplexität und Risikogehalt der jeweiligen Geschäftsmodelle und das Spektrum der angebotenen Wertpapierdienstleistungen zu berücksichtigen. Diese Grundsätze sind im Rahmen der Beaufsichtigung der betreffenden Institute entsprechend zu berücksichtigen.“

Weiterhin erscheint es zweckmäßig, die Entwürfe der Merkblätter auf die Verwendung von Formulierungen zu überprüfen, die einen derart „generalklauselartigen“ Anwendungsbereich aufweisen, wie er mit dem Gebot der Rechtssicherheit und Rechtsklarheit nicht ohne weiteres zu vereinbaren ist. Beispielhaft sei hier im „Merkblatt zu den Geschäftsleitern“ auf die Kriterien der persönlichen Zuverlässigkeit hinzuweisen, die als Unterfall einer fehlenden „Unvoreingenommenheit“ der betreffenden Personen als zu berücksichtigende Verhaltensmuster „das Fehlen von Mut, Überzeugung und Stärke“ sowie eine „fehlende Fähigkeit, sich nicht dem Gruppendenken zu unterwerfen“ ausweisen. Formulierungen der genannten Art dürften kaum messbar sein und in der praktischen Handhabung sowie der aufsichtsrechtlichen Beurteilung zu einem erheblichen Maß an Rechtsunsicherheit führen.

Gegen eine Veröffentlichung unserer Stellungnahme auf der Internetseite der Bundesanstalt bestehen keine Bedenken.

Mit freundlichen Grüßen

Dr. Hans Mewes  
Justiziar