

Vortrag bei der Varias Roadshow

Vorsorge spielt in der heutigen Zeit eine große Rolle –
aber warum ist die Einhaltung der IDD-Vorgaben bei
der Beratung so wichtig?

Mag. Manuela Zimmermann
Schönherr Rechtsanwälte GmbH

schönherr

Mag. Manuela Zimmermann

Vortragende



T: +43 1 534 37 50732

F: +43 1 534 37 60248

E: m.zimmermann@schoenherr.eu

W: www.schoenherr.eu

Position

Rechtsanwältin / Partnerin,
Schönherr Rechtsanwälte seit 2010

Rechtsanwältin seit:

2004, Deutschland (auch zugelassen als
Fachanwältin für Versicherungsrecht seit 2015)

2007, Österreich

Fachgebiete:

Versicherungsvertragsrecht,
Prozesse im Versicherungsbereich,
Versicherungsaufsichtsrecht

Ausbildung:

Universität TU Dresden, Dresden/Germany
(Mag. iur. 2000).

schoenherr

2

IDD Wesentliche Rechtsgrundlagen

DelVO 2017/2359 Vertrieb von
Versicherungsanlageprodukten

RL 2016/97/EU
Versicherungsvertriebsrichtlinie

Standesregeln für
Versicherungsvermittlung

IDD Kernanliegen

Im Zuge der Kundenberatung:


- Wünsche- und Bedürfnistest
- Beratung inkl. Dokumentation
- Übergabe der Angebote und Informationsblätter
- Informationserteilung zum Vermittler
- Interessenskonflikte prüfen und offen legen

Daneben:

- Weiterbildungsverpflichtung
- (Vergütungspolitik, keine Anreize)

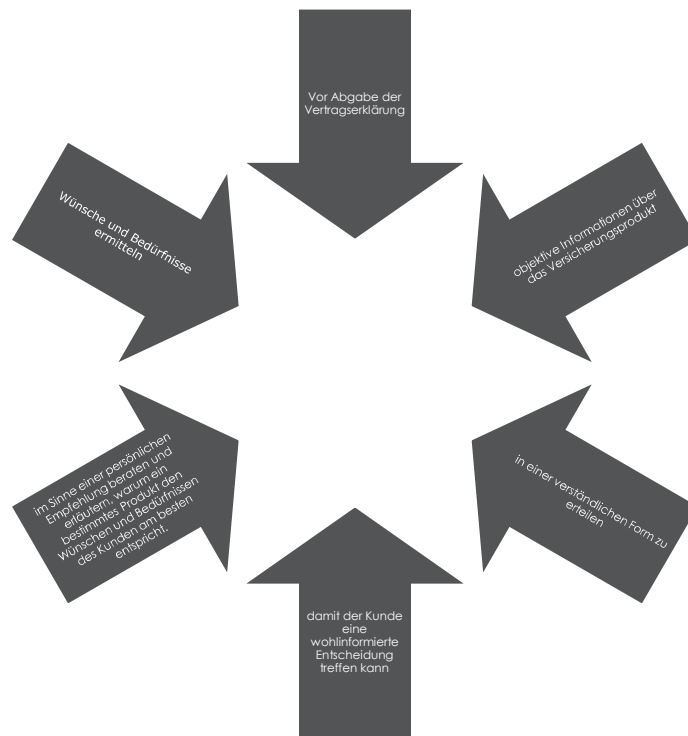
IDD Vorgaben im Detail

1. Status: Makler / Agent
2. Registereintragung
3. Genaue Kontaktdaten
4. Abhängigkeiten und Beteiligungen
5. Angaben zur Vergütung



*Offenlegungspflichten
des Vermittlers
(§ 1 Standesregeln)*

IDD Vorgaben zur Beratung allgemein



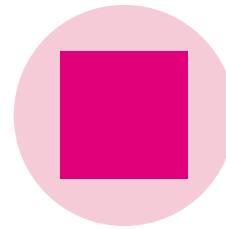
IDD Abfragen



KENNTNISSE UND
ERFAHRUNGEN



FINANZIELLE VERHÄLTNISSE
(ZWINGEND GEM. § 135A
ABS 6 VAG, SONST KEINE
BERATUNG MÖGLICH)



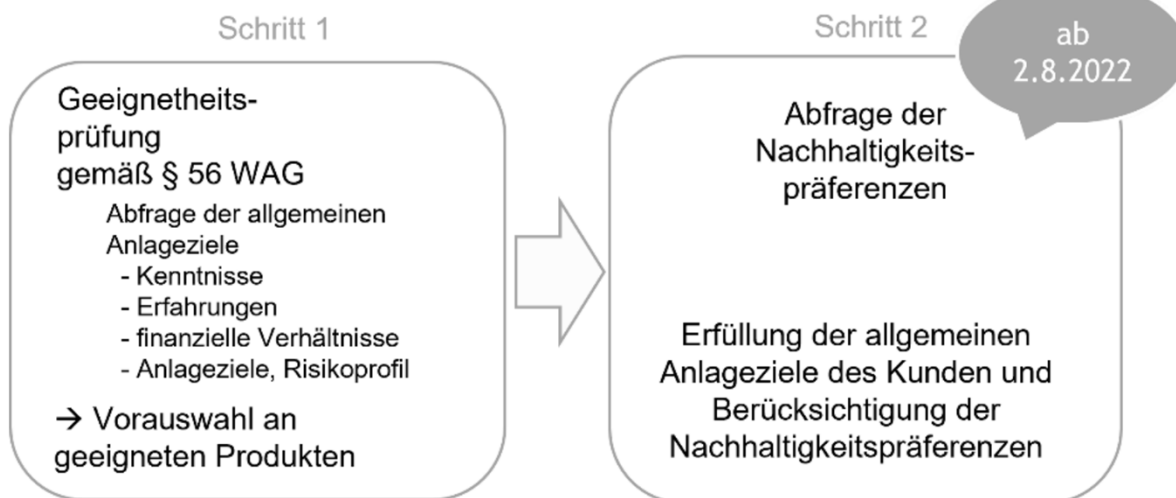
VERANLAGUNGSDAUER

IDD Abfragen

Risikobereitschaft:

- Anlageziel
- Selbsteinschätzung
- Verlusttragungsfähigkeit

IDD und ESG



Quelle: WKÖ Leitfaden zur Abfrage der Nachhaltigkeitspräferenzen

ESG – im Beratungsprozess

1. Ab 2022 Abfrage der ESG Präferenzen des Kunden verpflichtend
2. Nach Erhebungen der FMA Ende 2023 dürften nur ca 9% der VN Nachhaltigkeitspräferenzen angeben
3. FMA erwartet sich hier eine genaue Dokumentation, die beim Vertrag abgelegt und jederzeit reproduzierbar ist (sowohl die Kundenentscheidung als auch die Begründung, Art. 9 Abs 6 UAbs 3 DelVO 2017/2359)

ESG – im Beratungsprozess

- Inhalt der Dokumentation:
 - was der VN angegeben hat
 - was er geändert hat
 - Warum er seine Präferenzen geändert hat
 - Empfehlung gemäß der Präferenzen
- - Erwartungshaltung der FMA (aus Vortrag Korinek, 22.11.2023):
 - Kunden dürfen **nicht** zur Anpassung ihrer Nachhaltigkeitspräferenzen **gedrängt** werden, wenn kein Produkt den ursprünglichen Nachhaltigkeitspräferenzen entspricht
 - **Nachvollziehbare Dokumentation** bei Anpassung der Nachhaltigkeitspräferenzen

ESG – Relevanz im Beratungsprozess

- Empfehlung und Aufzeichnungspflicht Art. 9 Abs 6 DelVO 2017/2359:

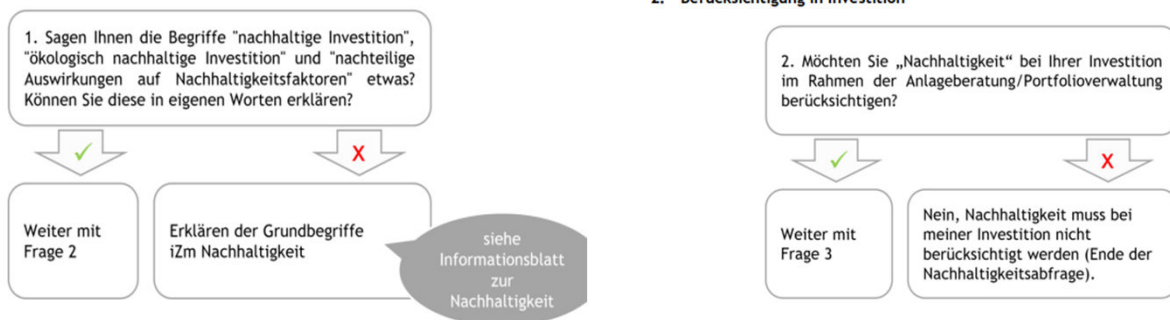
▼ M2

(6) Ist keines der Produkte für den Kunden bzw. potenziellen Kunden geeignet, gibt der Versicherungsvermittler bzw. das Versicherungsunternehmen bei der Erbringung von Beratung über ein Versicherungsanlageprodukt gemäß Artikel 30 Absatz 1 der Richtlinie (EU) 2016/97 keine Empfehlung ab.

Ein Versicherungsvermittler oder Versicherungsunternehmen empfiehlt Versicherungsanlageprodukte nicht als den Nachhaltigkeitspräferenzen eines Kunden oder potenziellen Kunden entsprechend, wenn diese Versicherungsanlageprodukte diesen Präferenzen nicht entsprechen. Der Versicherungsvermittler oder das Versicherungsunternehmen erklären ihren Kunden oder potenziellen Kunden, aus welchen Gründen sie dies nicht tun, und zeichnen die Begründung auf.

Entspricht kein Versicherungsanlageprodukt den Nachhaltigkeitspräferenzen des Kunden oder potenziellen Kunden und entscheidet sich der Kunde, seine Nachhaltigkeitspräferenzen anzupassen, so wird diese Kundenentscheidung einschließlich ihrer Begründung vom Versicherungsvermittler oder vom Versicherungsunternehmen aufgezeichnet.

Nachhaltigkeitsabfragen



Quelle: WKÖ Leitfaden zur Abfrage der Nachhaltigkeitspräferenzen

Nachhaltigkeitsabfragen

3. Bitte wählen Sie aus den drei folgenden Kategorien an Investitionen jene Option(en) aus, die Ihren Nachhaltigkeitspräferenzen entsprechen. Bei einer Mehrfachauswahl werden Produkte einbezogen und empfohlen, die zumindest einer der ausgewählten Kategorien entsprechen.



Kategorie a)
Ich möchte in **ökologisch nachhaltige**
Finanzinstrumente investieren
(EU-Taxonomieverordnung).



Kategorie b)
Ich möchte in **nachhaltige**
Finanzinstrumente investieren
(EU-Offenlegungsverordnung).



Kategorie c)
Ich möchte in Finanzinstrumente
investieren, die die wichtigsten
nachteiligen Auswirkungen auf
Nachhaltigkeitsfaktoren berücksichtigen.

Quelle: WKÖ Leitfaden zur Abfrage der Nachhaltigkeitspräferenzen

Dokumentation

1. Bei Versicherungsanlageprodukten

- ✓ Eignungstest → erstellen → übergeben
- ✓ Angemessenheitstest → erstellen → übergeben
- ✓ Geeignetheitserklärung → erstellen → übergeben
- ✓ bei Umschichtungen: Kosten-Nutzenanalyse → übergeben

2. Information, ob eine regelmäßige Eignungsüberprüfung erfolgt

3. Beratungsdokumentation Art 19 DelVO 2017/2359

Warum ist die Einhaltung so wichtig?



schönherr

16

Warum ist die Einhaltung so wichtig?

Haftung des Vermittlers wegen Falsch- oder unvollständiger Beratung

Voraussetzung: Schaden

Nach OGH: bereits der Erwerb es so nicht gewollten Produktes, zB Produkt ohne statt zugesagter Garantie (OGH 7 Ob 196/17z)

Folge: OGH RS0108267

Rechtssatz

Ein Anlageberater haftet nicht für das positive Vertragsinteresse. Der Anleger kann nur verlangen, so gestellt zu werden, wie er stünde, wenn der Anlageberater pflichtgemäß gehandelt hätte, ihn also richtig aufgeklärt hätte. Der Anleger kann daher nicht die mit dem gekauften Wertpapier theoretisch zu erzielende Rendite fordern, sondern die Beträge, die er bei richtiger Beratung erzielt hätte.

Warum ist die Einhaltung so wichtig?

Makler



haftet selbst

Agent



Grundsatz: VR haftet (weil Erfüllungsgehilfe)

ABER: Regress, wenn Agent ein Verschulden trifft
(in der Praxis: voller Ersatz bei Vorsatz, um 1/3
ermäßigter Ersatz bei grober Fahrlässigkeit und
um 2/3 ermäßigter Ersatz bei leichter
Fahrlässigkeit)

AUSNAHME: bei Verstoß gg §§ 137ff GewO
können vom VN direkte Ansprüche gg den
Agenten gerichtet werden, weil dies die Pflichten
des Agenten selbst betrifft

Warum ist die Einhaltung so wichtig?

- Verwaltungsstrafen nach § 366c GewO

§ 366c. Eine Verwaltungsübertretung, die mit einer Geldstrafe gemäß Z 1 oder Z 2 zu bestrafen ist, begeht, wer beim Vertrieb von Versicherungsanlageprodukten die Bestimmungen der Standesregeln für Versicherungsvermittlung nicht einhält.

1. Die Geldstrafe beträgt im Fall einer juristischen Person

- a) bis zum Zweifachen der infolge des Verstoßes erzielten Gewinne oder verhinderten Verluste, sofern sich diese beziffern lassen, oder
- b) bis zu 5 000 000 Euro oder 5 vH des jährlichen Gesamtumsatzes des Unternehmens entsprechend dem letzten Jahresabschluss; handelt es sich bei der juristischen Person um eine Muttergesellschaft oder eine Tochtergesellschaft der Muttergesellschaft, die einen konsolidierten Abschluss nach der Richtlinie 2013/14/EU zur Änderung der Richtlinie 2003/41/EG über die Tätigkeiten und die Beaufsichtigung von Einrichtungen der betrieblichen Altersvorsorge, der Richtlinie 2009/65/EG zur Koordinierung der Rechts- und Verwaltungsvorschriften betreffend bestimmte Organismen für gemeinsame Anlagen in Wertpapieren (OGAW) und der Richtlinie 2011/61/EU über die Verwalter alternativer Investmentfonds im Hinblick auf übermäßigen Rückgriff auf Ratings, ABl. Nr. L 145 vom 21.05.2013 S. 1, zuletzt geändert durch die Richtlinie (EU) 2016/2341, ABl. Nr. L 354 vom 23.12.2016 S. 37, aufzustellen hat, ist der relevante Gesamtumsatz der jährliche Gesamtumsatz, der im letzten verfügbaren konsolidierten Abschluss ausgewiesen ist, der vom Leitungsorgan der Muttergesellschaft an der Spitze gebilligt wurde.

2. Die Geldstrafe beträgt im Fall einer natürlichen Person

- a) bis zum Zweifachen der infolge des Verstoßes erzielten Gewinne oder verhinderten Verluste, sofern sich diese beziffern lassen, oder
- b) bis zu 700 000 Euro.

Umsätze, erzielte Gewinne, verhinderte Verluste sowie die sich daraus ergebenden Geldstrafen sind in Euro zu bemessen.

Warum ist die Einhaltung so wichtig?

- Veröffentlichung nach § 360a GewO
- bei Verstößen gegen §§ 137-138 GewO oder die Standesregeln unter Beachtung des Datenschutzes und der Verhältnismäßigkeit öffentliche Bekanntgabe
- max. für 5 Jahre nach der Entscheidung ("*Naming and Shaming*")
- § 360a GewO:

(5) Im Falle von Versicherungsvermittlern, die den Wohlverhaltensregeln gemäß den Standesregeln für Versicherungsvermittlung beim Vertrieb von Versicherungsanlageprodukten nicht genügen, hat die Behörde die folgenden Maßnahmen zu verhängen:

1. die öffentliche Bekanntgabe der verantwortlichen natürlichen oder juristischen Person und der Art des Verstoßes,
2. eine Anordnung, wonach die verantwortliche natürliche oder juristische Person die Verhaltensweise einzustellen und von einer Wiederholung abzu sehen hat.

- Gewerbebehörde hat gem. § 360a Abs 4 und 7 GewO die EIOPA über Verwaltungsstrafen und andere Maßnahmen zu informieren

Warum ist die Einhaltung so wichtig?

- Die Abfrage von Nachhaltigkeitspräferenzen hat den unionsrechtlichen Hintergrund der Sustainable-Finance-Strategie. Hierbei werden auch Versicherungsberater in die Pflicht genommen. Rechtsgrundlagen sind die DelVO EU 2017/565 zur MiFID 2 und die DelVO EU 2017/2359 zur IDD.
- häufigste Fehlerquellen: Verletzung von Aufklärungs- bzw. Beraterpflichten
- Zivilrechtlich kann ein Anspruch aus dem weiten Schadensbegriff des §1293 ABGB abgeleitet werden. Denn stRsp ist, dass der reale Schaden des Anlegers bereits im Erwerb des nicht gewünschten Finanzprodukts liegt.
- Erfolgt also zB keine Abfrage der Nachhaltigkeitspräferenz erwirkt das ein haftungsträchtiges Risiko. Der VN muss im Prozess nur nachweisen, dass er grundsätzlich auch Präferenzen für nachhaltige Finanzinstrumente hatte und könnte dadurch bereits eine Haftung des Beraters begründen.

Zusammenfassung

1. Wünsche des VN genau erfragen
 2. Risikobereitschaft genau erfragen
 3. Finanzielle Verhältnisse genau erfragen
 4. Nachhaltigkeitspräferenzen erfragen
- **Im Beratungsprotokoll dokumentieren**
1. Über Eigenschaften und Risiken des Produktes genau aufklären
 2. VN ggf Bedenkzeit geben
 3. Alle notwendigen Unterlagen übergeben (nachweislich)



Thank you!

schönherr

IMPORTANT NOTICE

This confidential presentation (the "**Presentation**") has been prepared by Schönherr Rechtsanwälte GmbH ("**Schoenherr**") for the recipient to which it was sent and/or presented, and certain of that recipient's affiliates, for information and discussion purposes only.

Recipients of this Presentation should not treat the contents of this Presentation as a substitute for obtaining specific advice relating to legal, regulatory, commercial, financial, audit and tax matters, and are to make their own independent assessments concerning such matters.

Neither this Presentation, nor any part of it nor anything contained in this Presentation or referred to in it nor the fact of its distribution, should form the basis of or be relied on or act as a recommendation to pursue (or not to pursue) a particular course of action.

The contents of this Presentation and any views expressed herein are confidential and may not, directly or indirectly, be copied, distributed, published or reproduced, in whole or in part, or disclosed to any other person.

Schoenherr retains the right to request the return or destruction of this Presentation at any time.