

# Inhaltsverzeichnis

<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	15
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	19
<b>Vorwort</b> .....	55
<b>1. Offenlegung früherer themenverwandter Schriften</b> .....	59
<b>2. Einführung: Globalisierung und <i>Compliance</i>, ein Widerspruch?</b> .....	61
2.1 Notwendigkeit neuer Expansionsstrategien .....	61
2.1.1 Attraktivität ferner Marktpotenziale .....	61
2.1.2 Akzeptanz landesspezifischer Risiken .....	63
2.1.3 Expansionsmöglichkeiten aus rechtstatsächlicher Sicht .....	65
2.2 Rolle der <i>Compliance</i> im Spannungsfeld zwischen unternehmerischer Flexibilität und Pflicht zur Regeltreue .....	66
2.2.1 Popularität von <i>Compliance</i> als moderner Risikomanagementansatz .....	66
2.2.2 Neufokussierung auf globale Risikoberatung .....	67
2.2.3 Kernrisikobereiche ausländischer <i>Compliance</i> -Beratung .....	68
<b>3. Gang der Arbeit</b> .....	71
3.1 Wissenschaftlicher Schwerpunkt .....	71
3.2 Forschungsfragen .....	73
3.3 Methoden .....	75
3.4 Erwarteter Beitrag für Wissenschaft und Praxis .....	76
<b>4. <i>Corporate Compliance</i> 2015: Historie, Zwecksetzung und Versuch einer Begriffsdefinition</b> .....	79
4.1 Historischer Ursprung des CMS-Gedankens (Jahre ab 1960) .....	80
4.2 <i>Compliance</i> als konsequenter Reflex zur betriebswirtschaftlichen Risikotheorie und <i>Legal Transplant</i> (Jahre ab 1990) .....	83
4.2.1 Exkurs: Herleitung der Notwendigkeit von CMS-Maßnahmen im Finanzsektor .....	83
4.3 Betrugsskandale in den USA und der Fall „Siemens“ als Auslöser des anhaltenden weltweiten „ <i>Compliance</i> -Booms“ (Jahre seit 2002) .....	89
4.3.1 „ <i>Sarbanes Oxley</i> “ als Wegbereiter der heutigen <i>Corporate Compliance</i> Landschaft .....	89
4.3.2 Die Ära „Post-Siemens“ und ihre Auswirkungen auf die kontemporäre <i>Compliance</i> -Landschaft .....	92

## Inhaltsverzeichnis

4.4	Internationales Verständnis von <i>Compliance</i> .....	97
4.4.1	Perspektivische Zäsur.....	97
4.4.2	Brasilien.....	102
4.4.3	Indien .....	105
4.4.4	Italien .....	108
4.4.5	Indonesien .....	109
4.4.6	Zwischenergebnis .....	113
4.5	Der <i>Compliance</i> -Begriff: Diskussion und Definition.....	113
4.5.1	Rechtswissenschaftliche Definitionsweisen .....	114
4.5.2	Globalwirtschaftliche Definition .....	118
4.5.3	Historisch-orientierte Begriffsfindung .....	119
4.5.4	Abschließende <i>Compliance</i> -Definition i.R.d. Arbeit.....	120
4.6	Terminologische Abgrenzung .....	120
4.6.1	Artfremde <i>Compliance</i> -Begriffe.....	120
4.6.2	<i>Corporate Governance</i> .....	121
4.6.3	Risikomanagement .....	122
4.6.4	Internes Kontrollsystem.....	124
4.6.5	<i>Corporate Social Responsibility</i> .....	125
4.6.6	Zwischenergebnis .....	126
5.	<b>Das inhärente Notwendigkeitsparadoxon von <i>Compliance</i></b> .....	127
5.1	Definition des „ <i>Compliance</i> -Paradoxons“ .....	127
5.2	Abstrakte Gegenüberstellung von <i>Compliance</i> -Kosten .....	129
5.3	Mögliche Schäden aufgrund von <i>Compliance</i> -Verstößen bzw. Kosten von <i>Non-Compliance</i> .....	131
5.3.1	Legal .....	132
5.3.1.1	Abstrakte Rechtsrisiken .....	132
5.3.1.2	Praxisbeispiel Ferrostaal .....	134
5.3.1.3	<i>Compliance</i> als adäquate Gegenmaßnahme .....	136
5.3.2	Monetär .....	138
5.3.2.1	Volkswirtschaftlicher Schaden .....	138
5.3.2.2	Finanzielle Konsequenzen rechtlicher Sanktionen .....	140

5.3.2.3	Haftung natürlicher Personen.....	143
5.3.2.4	Begleitkosten für Rechtsberatung, externe Wirtschaftsprüfung und sonstige Berater .....	144
5.3.2.5	Vertragsstrafen und Verluste aus „Blacklisting“ .....	146
5.3.2.5.1	Allgemeine Integritätsverpflichtung .....	146
5.3.2.5.2	Einzelsanktionen aus vertraglicher Sondervereinbarung .....	147
5.3.2.6	„Blacklisting“ durch die Öffentliche Hand .....	148
5.3.2.7	Weitere interne Aufarbeitungs- und Störkosten .....	149
5.3.2.8	Vernichtung von Unternehmenswerten durch Beeinträchtigung des Börsenkurses bzw. des <i>Asset Value</i> .....	152
5.3.2.8.1	Siemens .....	152
5.3.2.8.2	Ferrostaal .....	153
5.3.2.8.3	Deutsche Bank .....	154
5.3.2.8.4	Weitere Kurzbeispiele .....	156
5.3.2.9	Exkurs in die kartellrechtliche <i>Compliance</i> .....	158
5.3.2.10	<i>Compliance</i> als adäquate Gegenmaßnahme .....	158
5.3.2.11	Zwischenergebnis .....	160
5.3.3	Unternehmensethisch und reputatorisch .....	161
5.3.3.1	Faktische Innenwirkung .....	162
5.3.3.2	Reputatorische Außenwirkung .....	164
5.3.3.2.1	Abwanderung von Kunden, Lieferanten und Serviceanbietern aufgrund von Vertrauensverlusten .....	165
5.3.3.2.2	Verlust von öffentlichem Ansehen aufgrund medialer konträrer Berichterstattung .....	165
5.3.3.2.3	Einbußen bei der eigenen Marken- und Produktgeltung .....	166
5.3.3.3	<i>Compliance</i> als adäquate Gegenmaßnahme .....	167
5.4	Auflösung des Paradoxons als logische Konsequenz einer generellen unternehmerischen Risikoaversion .....	169
6.	<b>Verpflichtung zu institutionalisierter <i>Corporate Compliance</i>?</b> .....	171
6.1	Einführung.....	171
6.2	Legale <i>Compliance</i> -Pflichten in regulierten Branchen.....	171
6.2.1	Banken- und Wertpapierdienstleistungsunternehmen .....	171
6.2.2	Versicherer .....	174

6.2.3	Pharma- und Medizintechnikindustrie .....	176
6.3	Branchenunabhängige Pflichtenlage im Gesellschaftsrecht.....	178
6.3.1	Allgemeine „ <i>Compliance</i> -Pflicht“ aufgrund der Pflichten- und Haftungslage von Vorstand und Geschäftsführung .....	179
6.3.2	Verpflichtung zur Implementierung spezieller <i>Compliance</i> -Vorgaben.....	182
6.3.3	„ <i>Compliance</i> -Pflicht“ bei konkreter Risikoexposition des Unternehmens .....	184
6.3.3.1	Herleitungsansatz für eine implizite, unternehmensspezifische <i>Compliance</i> -Verpflichtung.....	184
6.3.3.2	Einschätzung der „entsprechenden Gefährdungslage“ anhand individueller Unternehmensrisiken .....	187
6.3.4	Zwischenergebnis .....	190
6.3.5	Implikationen aufgrund kapitalgesellschaftsrechtlicher Pflicht zur Implementierung eines Aufsichtsorgans .....	191
6.3.6	<i>Compliance</i> als Teil des Früherkennungssystems für unternehmensbedrohliche Risiken gem. § 91 Abs. 2 AktG? .....	193
6.3.7	Implikationen aus der strafrechtlichen Verantwortlichkeit des für <i>Compliance</i> zuständigen Organs oder <i>Compliance Officers</i> .....	196
6.3.8	Unternehmerische Organisationspflichten des Betriebsinhabers nach § 130 und § 30 bzw. § 9 OWiG.....	201
6.3.9	<i>De lege ferenda</i> : Verpflichtung zur „ <i>Compliance</i> “ bei Einführung eines Unternehmensstrafrechts in Deutschland? .....	205
6.3.10	Zwischenfazit .....	208
6.4	Implikationen durch <i>Softlaw</i> -Vorgaben? .....	209
6.4.1.1	Deutscher Corporate Governance Kodex .....	210
6.4.1.2	IDW PS 980 und freiwillige Auditierung.....	213
6.4.1.3	<i>ISO 19600:2014 Compliance management systems – Guidelines</i> .....	218
6.4.1.4	<i>OECD Good Practice Guidance on Internal Controls, Ethics, and Compliance</i> .....	220
6.4.1.5	Selbstverpflichtung auf <i>UN Global Compact, OECD Guidelines for multinational enterprises</i> und ähnliche Integritätsstandards .....	221
6.4.1.6	„10-Punkte-Programm zur Stärkung der Unternehmensintegrität und des Anlegerschutzes“ und vergleichbare Programme .....	225
6.4.1.7	Unternehmensübergreifende Integritätsvereinbarungen („ <i>collective action</i> “).....	227
6.4.1.8	Zwischenfazit .....	238

<b>7.</b>	<b>Internationale Gesetzes- und Pflichtenlage .....</b>	<b>241</b>
7.1	Einführung.....	241
7.2	<i>United Kingdom Bribery Act 2010</i> .....	242
7.3	USA.....	245
7.3.1	<i>US Foreign Corrupt Practices Act</i> .....	245
7.3.1.1	Geschichte und Gesetz.....	245
7.3.1.2	<i>"FCPA-Guide"</i> .....	248
7.3.1.3	Zwischenfazit .....	251
7.3.2	<i>U. S. Federal Sentencing Guidelines</i> .....	252
7.3.3	<i>Sarbanes Oxley Act</i> .....	255
7.4	Italien .....	258
7.4.1	Historie und Vorüberlegung .....	259
7.4.2	Konkrete <i>Compliance</i> -Gesetzgebung in Form des Lgs. 231 .....	260
7.4.3	<i>Modello di Organizzazione e di Gestione</i> (Ordnungsmodell) .....	261
7.4.4	<i>Organismo di Vigilanza</i> .....	263
7.4.5	Bewertung des Lgs. 231 als „ <i>Compliance</i> -Gesetz“ .....	264
7.5	Zwischenergebnis .....	266
<b>8.</b>	<b><i>Best-Practice</i>-Umfang eines global ausgerichteten <i>Compliance</i>-Regelwerks .....</b>	<b>267</b>
8.1	Übergeordneter Regelungszweck eines modernen <i>Compliance</i> -Programms .....	268
8.2	Bestimmung der eigenen Risikoexposition als Ausgangsgrundlage .....	269
8.3	Standardinhalte und spezifische Ausprägungen eines modernen <i>Compliance</i> -Programms .....	271
8.3.1	Ethisches Verhalten von Unternehmen und Mitarbeitern .....	272
8.3.2	Allgemeine Rechtstreue.....	272
8.3.3	Antikorruption .....	273
8.3.4	Kartell- und Wettbewerbsrecht .....	275
8.3.5	Vermeidung von Interessenskonflikten .....	278
8.3.6	Betrug.....	282
8.3.7	Vertraulichkeit und Datenschutz .....	283
8.3.8	Verbot des Insiderhandels .....	286
8.3.9	Vermeidung von Geldwäsche .....	288

8.3.10	Exkurs: Weitere Regelungsbereiche mit <i>Compliance</i> -Bezug .....	290
8.3.10.1	<i>HR-Compliance</i> .....	290
8.3.10.2	<i>Export-Compliance</i> .....	292
8.3.10.3	<i>Financial-Compliance</i> .....	294
8.4	<i>Compliance</i> -Kultur .....	294
8.5	Zusammenfassung des <i>Best-Practice</i> -Regelungsumfangs .....	296
9.	<b>Ausgewählte Fragestellungen für die <i>CMS</i>-Umsetzung im internationalen Kontext</b> .....	297
9.1	Grundfrage: " <i>Beatus ille, qui procul negotiis</i> "? .....	298
9.2	Problemstellung 1: Notwendigkeit des <i>Monitorings</i> des relevanten regulatorischen Rahmenwerks innerhalb multinationaler Konzerne .....	299
9.2.1	Vergleich der Lage nach Rechtsfortbildung .....	301
9.2.1.1	Zuwendungsempfänger .....	303
9.2.1.2	Art der Zuwendung .....	304
9.2.1.3	Subjektive Komponente .....	306
9.2.2	Praxisbewertung für betroffene Unternehmen .....	306
9.2.3	Einschränkung hins. konkreter operativer Rechtsrisiken .....	308
9.2.4	Mögliche Gegenmaßnahmen .....	309
9.2.5	Fazit und Ausblick .....	311
9.3	Problemstellung 2: Eintritt in neue Absatzmärkte mit Hilfe von Vertriebsmittlern und vergleichbaren Intermediären .....	312
9.3.1	Typisierung von Vertriebsmittlern .....	314
9.3.2	Rechtsrisiken bei einem fiktiven Vertriebsmittlereinsatz in Brasilien .....	316
9.3.2.1	Ausgewählte Szenarien für eine Bestechung im geschäftlichen Verkehr (§ 299 StGB) .....	319
9.3.2.1.1	Ausgangsfall: Strafbarkeit des Vertriebsmittlers, § 299 Abs. 2 StGB .....	320
9.3.2.1.2	Abwandlung 1: Mittelbare Täterschaft des Geschäftsführers, § 25 Abs. 1 Alt. 2 StGB .....	321
9.3.2.1.3	Abwandlung 2: Mittäterschaft des Geschäftsführers, § 25 Abs. 2 StGB .....	323
9.3.2.1.4	Abwandlung 3: Anstiftung des V durch G, § 26 StGB .....	324
9.3.2.1.5	Abwandlung 4: Beihilfe des Geschäftsführers, § 27 StGB .....	325
9.3.2.2	Organisationsverschulden des Geschäftsführers, §§ 30, 130 OWiG .....	327

9.3.2.3	Strafverfolgungsrisiko .....	327
9.3.2.4	Zwischenergebnis .....	329
9.3.3	Praktische Hilfestellung zur Präqualifikation, vertraglichen Verpflichtung und Steuerung von Vertriebsmittlern .....	330
9.3.3.1	Wahl des passenden Vertragsverhältnisses für die Vertriebsmittlung .....	330
9.3.3.1.1	Handelsvertreter (§§ 84 ff. HGB) .....	331
9.3.3.1.2	Handelsmakler (§§ 93 ff. HGB).....	336
9.3.3.1.3	Kommissionsgeschäft (§ 383 HGB) .....	339
9.3.3.1.4	Vertriebsberatung als Servicevertrag (§675 i.V.m. § 611 BGB).....	342
9.3.3.1.5	Zwischenergebnis .....	345
9.3.3.2	<i>Due Diligence</i> bei der Vertriebsmittlerwahl .....	346
9.3.3.2.1	Schritt 1: Vorherige Einbindung des Einkaufs zur Ermöglichung einer objektiven Auswahlentscheidung.....	347
9.3.3.2.2	Schritt 2: Integritätsprüfung und Verfahrens- <i>Workflow</i> .....	347
9.3.3.2.3	Schritt 3: Mehrstufige Prüfungsroutine bei negativer Risikobeurteilung.....	349
9.3.3.2.4	Schritt 4: Sicherstellung eines transparenten Freigabeprozederes.....	350
9.3.3.2.5	Schritt 5: Schlüssiges Vertragswerk .....	350
9.3.3.2.6	Schritt 6: Fortlaufende Überwachung als Teil des Vertragsmanagements .....	353
9.3.4	Praxisfall „Bykow“ – ein Negativbeispiel aus der Energiebranche .....	354
9.3.5	Ergebnis.....	358
10.	<b>Benchmarking-Analyse des Harmonisierungsgrades globaler Compliance-Regelwerke</b> .....	359
10.1	Objektive Auswahlkriterien für das Unternehmensvergleichsfeld.....	361
10.2	Vergleich der <i>Compliance</i> -Regelwerke .....	366
10.2.1	Auswahl der Vergleichskategorien .....	366
10.2.1.1	Auswahl der formalen Kategorien .....	366
10.2.1.2	Auswahl der organisatorischen Kategorien.....	367
10.2.1.3	Auswahl der materiellen Kategorien .....	368
10.2.2	Formaler Vergleich.....	369
10.2.3	Organisatorisch-struktureller Vergleich (Steuerungs- und Organisationsprinzipien) .....	376
10.2.4	Materieller Vergleich .....	385
10.2.4.1	Quantitativ-materielle Betrachtung (Regelungsbreite).....	386

## Inhaltsverzeichnis

10.2.4.1.1	Standardinhalte .....	386
10.2.4.1.2	Sonderregelungen .....	389
10.2.4.2	Qualitativ-materielle Betrachtung (Regelungstiefe).....	394
10.2.4.2.1	E.ON SE .....	395
10.2.4.2.2	Ergo AG .....	396
10.2.4.2.3	Siemens AG .....	398
10.2.4.2.4	ENEL S.p.a. ....	401
10.2.4.2.5	EADS N.V. ....	404
10.2.4.2.6	ABB AG .....	407
10.2.4.2.7	Apple Inc. ....	410
10.2.4.2.8	Honeywell Inc. ....	415
10.2.4.2.9	ExxonMobil Inc. ....	420
10.2.4.2.10	General Electric Corp. ....	425
10.2.4.2.11	Grupo EBX Ltda. ....	430
10.2.4.2.12	Tata Group Ltd. ....	437
10.2.4.2.13	PT Bumi Resources Tbk. ....	443
10.2.4.2.14	Samsung Corp. ....	449
10.2.4.2.15	TEPCO Inc. ....	455
10.3	Ergebnis der qualitativ-materiellen Betrachtung .....	461
11.	Fazit .....	465
11.1	Zusammenfassung der Ergebnisse .....	465
11.2	Conclusio .....	472
ANLAGE 1	.....	475