

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Literaturverzeichnis	19
Vorwort	55
1. Offenlegung früherer themenverwandter Schriften	59
2. Einführung: Globalisierung und <i>Compliance</i>, ein Widerspruch?	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
3. Gang der Arbeit	71
3.1 Wissenschaftlicher Schwerpunkt	71
3.2 Forschungsfragen	73
3.3 Methoden	75
3.4 Erwarteter Beitrag für Wissenschaft und Praxis	76
4. Corporate Compliance 2015: Historie, Zwecksetzung und Versuch einer Begriffsdefinition	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-Booms</i> “ (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

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.	Das inhärente Notwendigkeitsparadoxon von <i>Compliance</i>	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

Inhaltsverzeichnis

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 „ <i>Blacklisting</i> “	146
5.3.2.5.1	Allgemeine Integritätsverpflichtung	146
5.3.2.5.2	Einzelsanktionen aus vertraglicher Sondervereinbarung	147
5.3.2.6	„ <i>Blacklisting</i> “ 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	Unternehmensexistisch 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.	Verpflichtung zu institutionalisierter <i>Corporate Compliance</i>?	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

Inhaltsverzeichnis

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	<i>Selbstverpflichtung auf 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

7.	Internationale Gesetzes- und Pflichtenlage	241
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 Compliance-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 „Compliance-Gesetz“.....	264
7.5	Zwischenergebnis	266
8.	Best-Practice-Umfang eines global ausgerichteten Compliance-Regelwerks	267
8.1	Übergeordneter Regelungszweck eines modernen Compliance-Programms	268
8.2	Bestimmung der eigenen Risikoexposition als Ausgangsgrundlage	269
8.3	Standardinhalte und spezifische Ausprägungen eines modernen Compliance-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

Inhaltsverzeichnis

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. Ausgewählte Fragestellungen für die CMS-Umsetzung im internationalen Kontext	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 Besteckung 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

Inhaltsverzeichnis

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.	<i>Benchmarking-Analyse des Harmonisierungsgrades globaler Compliance-Regelwerke</i>	359
10.1	Objektive Auswahlkriterien für das Unternehmensvergleichsfeld.....	361
10.2	Vergleich der <i>Compliance-Regelwerke</i>	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 Ressources 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