

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	v
Abkürzungsverzeichnis	xv
Literaturverzeichnis	xxiii

1. Kapitel Einleitung 1

2. Kapitel Rechtsgrundlagen

I. Gesellschaftsrecht und Unternehmenshaftung	11
1. Deutschland	11
a) Transaktionsarten und (Gesamt-)Rechtsnachfolge	11
aa) Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern (Asset Deal)	11
bb) Übertragung von Anteilen (Share Deal)	12
cc) Verschmelzung (Merger)	12
dd) Bildung von oder Beitritt zu Gemeinschaftsunternehmen (Joint Ventures)	13
b) Verantwortung des Erwerbers eines Unternehmens nach § 30 und § 130 OWiG	13
aa) Bußgeldbescheid vor Transaktion noch nicht erlassen (Festsetzung)	15
(1) Gesamtrechtsnachfolge nach § 30 Abs. 2a OWiG	15
(2) Festsetzung eines Bußgelds gegen den Erwerber beim Asset Deal?	18
(3) Exkurs: Nachfolgerverantwortung nach VerSanG-E	18
bb) Bußgeldbescheid bereits vor Transaktion erlassen (Vollstreckung)	20
(1) Vollstreckung gegen Erwerber bei Verschmelzung	20
(2) Vollstreckung gegen Erwerber bei Vollerwerb durch Asset Deal	20
(3) Vollstreckung gegen Erwerber aus § 25 HGB bei Vollerwerb eines Handelsgeschäfts	21
c) Gewährleistungsansprüche gegen den Veräußerer des Unternehmens	23
d) Regress gegen Organe, Vertreter und Leitungspersonen des Zielunternehmens	24
2. Ausland/Common Law-Systeme am Beispiel USA	24
a) Gesellschaftsformen	25

b) Formen des Unternehmenserwerbs und grundsätzliche Folgen	26
aa) <i>Merger, Absorption, Consolidation</i> und <i>Conversion</i>	27
bb) <i>Stock/share Deal, asset deal, de facto merger</i>	27
cc) Bildung von oder Beitritt zu Gemeinschaftsunternehmen (Joint Ventures)	29
dd) Haftungsrechtliche Folgen eines <i>mergers/de facto mergers</i>	29
ee) Zeitpunkt des Haftungsübergangs	30
c) Strafrechtliche Verantwortung von Unternehmen in den USA	31
aa) Allgemeine Grundsätze	31
bb) Strafrechtliche Verantwortung für Tochterunternehmen: <i>parent-subsidiary liability</i>	34
cc) Strafrechtliche Teilnahme durch Unternehmen	35
d) Prozessuale Folgen strafrechtlicher Unternehmensverantwortung	37
e) Strafrechtliche Nachfolgerverantwortung (<i>successor liability</i>)	39
f) Speziell: Nachfolgerverantwortung nach FCPA und Vermeidung	43
aa) Grundsätze der Verantwortung nach FCPA	43
bb) Nachfolgerverantwortung nach FCPA	44
cc) Vermeidung der Nachfolgerhaftung nach FCPA	46
g) Regress gegen die Zielgesellschaft bzw. ihre Anteilseigner	50
II. Leitungs- und Organverantwortung bei M&A	52
1. Deutschland	52
2. Auslandsbeispiel: USA	53
III. Compliance und (M&A) Due Diligence-Standards	54
1. Deutschland	54
a) Gesetzliche Vorgaben für Compliance Management?	54
aa) Als Verantwortung des Betriebsinhabers, § 130 OWiG	54
bb) Als Leitungs- bzw. Organverantwortung, § 93 AktG, § 34 GmbHG	55
b) Prüfungsstandards – IDW PS 980 und weitere	56
c) M&A Compliance-Vorgaben?	57
2. Ausland (Beispiele)	58
a) USA	58
b) Großbritannien	60
c) Russische Föderation	62
d) Frankreich	65
3. Internationale Vereinbarungen	67
4. Internationale Standards	67
a) Standards multinationaler Organisationen und NGOs	67
b) ISO Standards 19600:2014, 37001:2016 und 37301:2021	72
IV. Interne (Unternehmens-) Richtlinien zu M&A, Rolle der Compliance-Funktion	74
1. Unternehmensrichtlinie M&A	74
a) Anwendungsbereich	75
b) Definitionen/Begriffe	75
c) Prozessbeschreibung	75

d) Verantwortlichkeiten	76
e) Interessenkonflikt/„Drehtür-Regelung“	77
2. Rolle der Compliance-Funktion	80

3. Kapitel Praxisleitfaden

I. Vorprüfung: Transaktionshindernisse, Notwendigkeit Compliance DD	83
1. Absolute Transaktionshindernisse	83
a) Rechtliche Transaktionshindernisse	84
b) Faktische Transaktionshindernisse	89
2. Compliance Due Diligence – ja oder nein?	90
a) Risikofaktoren	91
aa) Länderrisiko	91
bb) Transaktionsstruktur	92
cc) Zielunternehmen	93
dd) Investitionssumme?	96
ee) Quellen für die Recherche	96
b) Gewichtung und Bewertung	97
3. Mindestinformationen	98
4. Informationsaufbereitung und Risikoanalyse	99
a) Darstellung der Informationen: Transaktionsstruktur	100
b) Darstellung der Informationen: Zielunternehmen/ Transaktionsbeteiligte/r	101
aa) Fokus: Namen	103
bb) Fokus: Gründungsdatum/Registrierung	105
cc) Fokus: Adresse	106
dd) Fokus: Anteilseigner	108
ee) Fokus: Management	108
ff) Fokus: Aufsichtsgremium	109
gg) Fokus: Geschäftsmodell	110
hh) Fokus: Länder	110
ii) Fokus: Finanzinformationen	111
jj) Fokus: Verbundene Gesellschaften	112
kk) Anmerkungen/Sonstige Informationen	115
c) Risikoanalyse als Ergebnis der Vorprüfung	115
d) Unmittelbare, „aktive“ Transaktionsrisiken	116
aa) Risikopotential: Geldwäsche/Terrorismusfinanzierung, Sanktionsverstöße	116
bb) Risikopotential: Bestechung	117
e) Unmittelbare „passive“ Transaktionsrisiken	118
aa) Risikopotential: Betrug	118
bb) Risikopotential: Untreue	120
cc) Risikopotential: Interessenkonflikte	121

II. Compliance Due Diligence	121
1. Prüfungsmethoden	122
a) Schriftliche Datenabfrage und -lieferung	122
b) Prüfungszeitraum	123
c) Sample Testing (Stichprobenprüfung)	123
d) Interviews und deren Protokollierung	125
aa) Formelle An- und Herausforderungen, Rahmenbedingungen ...	126
(1) Allgemeine Gesprächssituation: Freiwilligkeit, laufende Verhandlungen	126
(2) Formate: Vor Ort, per Video, oder per Telefon?	127
(3) Rollenverteilung: Gesprächsführung und Protokollierung ...	128
(4) Zeitrahmen und Einteilung/Reihenfolge der Termine	129
(5) Dolmetscher	129
(6) Besondere Gesprächssituationen, insbesondere Anwesenheit von Dritten	129
(7) Fragetechniken, insbesondere unter Beobachtung	131
(8) Vermeidungstaktiken und Bewältigung	132
bb) Protokoll: Führung und Inhalt	133
(1) formelle Anforderungen	133
(2) materielle/inhaltliche Anforderungen	133
cc) Bestätigung des Protokolls – Vor- und Nachteile	134
e) Vor-Ort-Besuch	135
2. Kooperationsverweigerung des Zielunternehmens	137
3. (Nachgelagerte) <i>Post-Transaction</i> Due Diligence	140
4. Prüfungsablauf und Inhalte	142
a) Schriftliche Datenabfrage und -lieferung	142
aa) Datenabfrage: Art der Zielgesellschaft als variabler Faktor	143
bb) Unternehmensinformationen	145
(1) Unternehmensstruktur	145
(2) Satzung/Gesellschaftsvertrag, Registerauszüge	150
(3) Corporate Governance, Aufsicht	150
(4) Management, Organisations-Chart mit Berichtslinien	151
cc) Finanzinformationen	154
(1) Bücher/Bilanzen (Buchprüfung)	154
(2) Internes Kontrollsysteem (IKS), Revisionsberichte	161
(3) Finanzierung/Investitionen, Bankverbindungen und Finanzdienstleistungen	162
(4) Umgang mit Bargeld/Geldwäsche, Sanktionen und/oder Exportkontrolle	164
dd) Compliance Management	166
(1) Funktion, Aufbau	168
(2) Risikoanalyse	168
(3) Richtlinien, Prozesse	168
(4) Trainings, Kommunikation	169
(5) Hinweisgeber-Management, interne Ermittlungen, Sanktionen	169

(6) Berichtspflichten/-inhalte, Turnus an Management/Aufsichtsgremium	171
(7) Abgeschlossene/laufende Ermittlungsverfahren und/oder Anschuldigungen	172
(8) Compliance-Budget	172
ee) Vertriebsabläufe	173
(1) Vertriebsstruktur	174
(2) Vertriebspartnerauswahl und -management, Vergütung	175
(3) Kundenstruktur	180
(4) Teilnahme an öffentlichen Ausschreibungen	182
ff) Lieferanten, insbesondere Berater	183
(1) Lieferantenstruktur	186
(2) Lieferantenauswahl und -management	187
gg) Interessenkonflikte	188
hh) Spenden, Sponsoring, Vereinsmitgliedschaften, Lobbying	188
ii) Geschenke, Einladungen, Dienstreisekosten	191
jj) Vorgehen bei Verdacht auf Scheinfirma/Betrug	193
b) Sample Testing – Stichprobenprüfung	194
aa) Compliance, Schwerpunkt: Richtlinien	195
(1) Zielrichtung	195
(2) Art und Form der Samples	196
(3) Anzahl/Auswahl Samples	196
(4) Prüfungsinhalt	196
bb) Vertriebsabläufe	196
(1) Zielrichtung	197
(2) Art und Form der Samples	197
(3) Anzahl/Auswahl Samples	198
(4) Prüfungsinhalt	199
cc) Hochrisikolieferanten	200
(1) Zielrichtung	200
(2) Art und Form der Samples	201
(3) Anzahl/Auswahl Samples	201
(4) Prüfungsinhalt	201
dd) Spenden/Sponsoring/Vereinsmitgliedschaften	207
(1) Zielrichtung	207
(2) Art und Form der Samples	208
(3) Anzahl/Auswahl Samples	209
(4) Prüfungsinhalt	211
ee) Einladungen und Geschenke	215
(1) Zielrichtung	215
(2) Art und Form der Samples	216
(3) Anzahl/Auswahl Samples	216
(4) Prüfungsinhalt	217
c) Interviews mit Funktionsträgern des Zielunternehmens	218
aa) Auswahl und Reihenfolge der Interviewpartner	218
bb) Themenschwerpunkte	220
cc) Beispielsfragen/Inhaltliche Gestaltung der Fragestellungen	221

III. Ergebnisse der Compliance DD	222
1. Aufbau und Inhalt des Due Diligence Berichts	222
a) Form und Aufbau	222
b) Inhalt: Risiken	223
c) Inhalt: Maßnahmen	223
d) Zusammenfassung, Aufbereitung für Entscheider	224
2. Zeitpunkt, Umfang der Information an Management und Organe	224
IV. Strategien zum Umgang mit Ergebnissen der Compliance DD	225
1. Vertragsgestaltung	226
a) Erwerb einer (kontrollierenden) Mehrheitsbeteiligung oder Vollerwerb eines Zielunternehmens	226
aa) Korruptionsrisiken, vornehmlich systematische und gesamthafte Ursachen	227
bb) Korruptionsrisiken, vornehmlich Einzelfälle/eingrenzbare Geschäftsfelder	229
b) Erwerb einer (nicht kontrollierenden) Minderheitsbeteiligung	230
aa) Korruptionsrisiken, vornehmlich systematische und gesamthafte Ursachen	231
bb) Korruptionsrisiken, vornehmlich Einzelfälle/eingrenzbare Geschäftsfelder	233
c) Gründung eines Joint Ventures (JV)	233
aa) Korruptionsrisiken, vornehmlich systematische und gesamthafte Ursachen	235
bb) Korruptionsrisiken, vornehmlich Einzelfälle/eingrenzbare Geschäftsfelder	236
2. Sonstige Maßnahmen	237
a) M&A-Versicherungen	237
b) Aufsichtsratsmandate	237
c) Auditrechte und Durchführung von Audits	238
d) <i>Post-transaction</i> Compliance Due Diligence und Selbstanzeige	239
3. „Integration“ und Compliance-Verantwortung für/in nicht-kontrollierten Beteiligungen	240

Anhang 1 **Deutsch**

Beispiele für die Datenabfrage/Fragen-/Anforderungsliste	243
I. Unternehmensinformationen	245
II. Finanzinformationen	249
III. Compliance Management	253
IV. Vertriebsabläufe	256
V. Lieferanten	261
VI. Interessenkonflikte	265

VII. Spenden, Sponsoring, Vereinsmitgliedschaften, Lobbying	265
VIII. Geschenke, Einladungen	267
IX. Dienstreisen/Dienstreisekosten	268
X. Fragen bei Verdacht auf Scheinfirma/Betrug	269

Anhang 2 **Englisch**

Examples for the (Initial) Data Request List	271
I. Company Information	273
II. Financial Information	276
III. Compliance Management	279
IV. Sales Operations	282
V. Vendors	287
VI. Conflicts of Interest	290
VII. Sponsorship, Donations, Memberships, Lobbying	290
VIII. Gifts, Entertainment	292
IX. Business Travel (Expenses)	293
X. Questions in Cases where Fraud/Sham is Suspected	293

Anhang 3 **Beispiele für Interviews** 295

<i>Stichwortverzeichnis</i>	307
-----------------------------	-----