

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
A. Einleitung	23
I. Einführung	23
II. Gang der Untersuchung	25
B. Grundlagen zur verbandsinternen Untersuchung	27
I. Begriffsbestimmung	28
II. Anlässe	30
III. Ziele	31
IV. Ablauf einer verbandsinternen Untersuchung	32
1. Verdacht auf eine Verbandstat	32
a) Hinweis	32
b) Verdachtsschwelle	34
2. Vorbereitung	36
3. Untersuchungsmethoden	37
a) Auswertung physischer Dokumente	37
b) Auswertung elektronischer Dokumente, insb. E-Mails	39
c) Befragung von/Gespräche mit Mitarbeitern	42
4. Rechtliche Bewertung des ermittelten Sachverhalts	44
C. Regierungsentwurf zum VerSanG-E	45
I. Entstehungsgeschichte des VerSanG-E	45
1. Regelungsnotwendigkeit	46
2. „Vor-Entwürfe“	46
a) NRW-Entwurf eines Verbandsstrafgesetzes (VerbStrG-E)	47
b) BUJ-Vorschlag der Fachgruppe Compliance	49
c) Kölner Entwurf eines Verbandssanktionengesetzes	50
d) Koalitionsvertrag der 19. Legislaturperiode (2018)	54
e) Münchener Entwurf eines Verbandssanktionengesetzes	54
f) Referentenentwurf des BMJV	56

II. Regelungsgegenstand des VerSanG-E	58
1. Begriffsbestimmung und Verbandsverantwortlichkeit, §§ 2 f. VerSanG-E	58
a) Verband, § 2 Abs. 1 Nr. 1 VerSanG-E	59
b) Leitungsperson, § 2 Abs. 1 Nr. 2 VerSanG-E	60
c) Verbandstat, § 2 Abs. 1 Nr. 3 VerSanG-E	61
d) Verbandsverantwortlichkeit, § 3 VerSanG-E	62
2. Sanktionen, §§ 8 ff. VerSanG-E	65
a) Sanktionsarten, § 8 VerSanG-E	65
b) Sanktionshöhe, § 9 VerSanG-E	67
c) Sanktionsbemessung, § 15 VerSanG-E	68
3. Berücksichtigung von Compliance-Systemen	70
4. Verbandsinterne Untersuchungen, §§ 16 ff. VerSanG-E	71
a) Ziel der gesetzlichen Regelungen	71
b) Inhalt der gesetzlichen Regelungen	72
aa) Voraussetzungen des § 17 Abs. 1, Abs. 2 VerSanG-E	72
(1) Qualifiziertes Kausalitätsprinzip, § 17 Abs. 1 Nr. 1 VerSanG-E	72
(2) Trennungsprinzip, § 17 Abs. 1 Nr. 2 VerSanG-E	73
(3) Kooperationsprinzip, § 17 Abs. 1 Nr. 3 VerSanG-E	74
(4) Herausgabeprinzip, § 17 Abs. 1 Nr. 4 VerSanG-E:	75
(5) Fairnessprinzip, § 17 Abs. 1 Nr. 5 VerSanG- E	76
(6) Dokumentationsprinzip, § 17 Abs. 2 VerSanG-E	77
bb) Rechtsfolge, § 17 Abs. 3 VerSanG-E	78
cc) Umfang der Sanktionsmilderung, § 18 VerSanG-E	78
c) Relevanz im Regelungskomplex des VerSanG-E	78
5. Zwischenergebnis	80
 D. Vorstandspflichten bei verbandsinternen Untersuchungen <i>de lege lata</i>	 82
I. Allgemeine Compliance-Pflichten	82
1. Legalitätspflicht und Legalitätskontrollpflicht	83
a) Pflichteninhalt	84

b) Dogmatische Herleitung	85
2. Ausgestaltung der Legalitätskontrollpflicht	88
a) Pflicht zum Ob und Wie der Compliance-Organisation	89
b) Mindestanforderungen einer Compliance-Organisation	90
3. Zwischenergebnis	92
II. Pflicht zur Durchführung einer verbandsinternen Untersuchung <i>de lege lata</i>	93
1. Branchenunabhängige Untersuchungspflicht	93
a) Aktienrechtliche Untersuchungspflicht	93
aa) Pflicht zur Aufklärung	94
bb) Ermessen bei der Art und Weise der Aufklärung	96
(1) Alternative Aufklärungsmethoden	98
(a) Staatliches Ermittlungsverfahren als Alternative	99
(b) Keine gleichwertige Aufklärung	99
(2) Berücksichtigung des Unternehmensinteresses	103
(a) Inhaltliche Konkretisierung	103
(b) Absehen von einer Untersuchung aufgrund des Unternehmensinteresses	104
cc) Ermessen bei der Art und Weise der Untersuchung	107
dd) Zwischenergebnis	109
b) §§ 130, 9 OWiG	109
2. Branchenabhängige Untersuchungspflicht - Spezialgesetzliche Regelungen	112
a) Untersuchungspflicht nach § 15 Abs. 6 Nr. 1 GwG	113
b) Untersuchungspflicht nach § 25h Abs. 3 KWG	114
c) Zwischenergebnis	116
3. Obliegenheit zur Durchführung einer verbandsinternen Untersuchung	117
4. Horizontale und vertikale Delegation	119
a) Horizontale Delegation	119
b) Vertikale Delegation	120
5. Zwischenergebnis	121
III. Pflicht zur Mitteilung der Verbandstat <i>de lege lata</i>	121
1. Keine Meldepflicht im Aktiengesetz	122

2. Meldepflicht nach § 43 Abs. 1 GwG	123
3. Meldepflicht nach § 23 Abs. 1 WpHG	124
4. Meldepflicht nach Art. 17 Abs. 1 MAR, § 26 Abs. 1 WpHG	125
a) Vorliegen einer Insiderinformation iSd Art. 7 Abs. 1 MAR	125
b) Aufschub der Offenlegung nach Art. 17 Abs. 4 MAR	127
5. Meldepflicht nach § 153 AO	129
6. Zwischenergebnis	130
IV. Kooperationspflicht	130
1. Kartellrecht	130
2. Aktiengesetz	132
V. Zwischenergebnis	133
E. Auswirkungen des VerSanG-E auf das Ob und Wie der Durchführung einer verbandsinternen Untersuchung <i>de lege ferenda</i>	134
I. Auswirkung auf das Ob der Durchführungspflicht	134
II. Unmittelbare Auswirkungen auf das Ausgestaltungsermessen	136
1. Rechtsnatur der Vorschrift	136
a) Keine Rechtspflicht	136
b) Quasi-Obliegenheit	136
2. Unmittelbare Auswirkung auf das Ermessen des Vorstands durch § 17 VerSanG-E	139
III. Mittelbare Auswirkungen auf das Ermessen aufgrund der Innenhaftung des Vorstands	139
1. Innenhaftung des Vorstands nach dem AktG	140
a) Allgemeine Pflichten	140
b) Haftung in Abhängigkeit der Rechtsnatur der Entscheidung	141
aa) Ermessensentscheidung	142
bb) Gebundene Entscheidungen	144
cc) Zwischenergebnis	144
2. Rechtsnatur der Entscheidung über die Erfüllung des § 17 Abs. 1, Abs. 2 VerSanG-E	145
a) Begriffsbestimmung	145
b) Im Ausgangspunkt: Unternehmerische Entscheidung	148

c) Einschränkung durch gesetzliche und vertragliche Pflichten	150
aa) Verschwiegenheitspflicht	150
(1) Anwendungsbereich	151
(2) Grenzen	156
bb) Pflicht aufgrund des Anstellungsvertrages	159
(1) Typische anstellungsvertragliche Pflichten	159
(2) Zulässigkeit der Normierung einer Pflicht zur Nutzung sanktionsrechtlicher Bonusregelungen im Anstellungsvertrag	161
(a) Pflicht zur Offenlegung unzulässig	161
(b) Pflicht zur Nutzung der Sanktionsmilderungsmöglichkeit zulässig	162
cc) Pflicht aufgrund der Satzung	165
dd) Pflicht aufgrund eines Beschlusses der Hauptversammlung	166
(1) Zwingende Vorgabe durch die Hauptversammlung	167
(2) Exkurs: Anreize durch die Hauptversammlung	169
ee) Zwischenergebnis	171
d) Einschränkung durch ungeschriebene Pflichten	172
aa) Legalitätspflicht	172
bb) Legalitätskontrollpflicht	172
cc) Rentabilitätspflicht	173
dd) Schadensabwendungspflicht	173
(1) Inhalt	173
(2) Schadensabwendung durch Erfüllung	174
(a) Zuständigkeit für die Entscheidung	175
(b) Exkurs: Auswirkungen der Beteiligung von Vorstandsmitgliedern an der Verbandstat	179
(c) Risiken der Erfüllung des § 17 Abs. 1, Abs. 2 VerSanG-E	186
(d) Chancen der Erfüllung des § 17 Abs. 1, Abs. 2 VerSanG-E	199
(e) Risiken der Nichterfüllung des § 17 Abs. 1, Abs. 2 VerSanG-E	203
(f) Fallgruppen	204

e) Zwischenergebnis	208
3. Ergebnis	208
F. Verbandsinterne Untersuchungen im US-amerikanischen Recht	210
I. Die <i>corporation</i> als Bezugsgegenstand	210
II. Regelungen in Bezug auf verbandsinterne Untersuchungen	211
1. Regelungen strafrechtlicher Art	211
a) U.S. Federal Sentencing Guidelines	212
b) Principles of Federal Prosecution of Business Organizations	213
c) Policy on Corporate Enforcement of the FCPA	216
2. Regelungen zivilrechtlicher Art (“Seaboard-Report”)	220
3. Zwischenergebnis	222
III. Pflichten des Board of Directors	222
1. Rechtsquellen für die Pflichten des Board of Directors	223
2. Rolle des Board of Directors	224
3. Allgemeine Sorgfaltspflicht (Duty of Care)	224
a) Gliedstaatliche Statutes	225
b) <i>Graham v. Allis-Chalmers Mfg. Co.</i>	226
c) <i>In re Caremark International Inc. Derivative Litigation</i>	227
d) <i>Stone v. Ritter</i>	228
4. Untersuchungspflicht	229
a) Court order/enforcement settlement	229
b) American Law Institute’s Principles of Corporate Governance und gliedstaatliche Statutes/Codes	230
IV. Zwischenergebnis	233
G. Würdigung und Eigenvorschlag	235
I. Würdigung des § 17 Abs. 1 VerSanG-E	235
1. Würdigung des § 17 Abs. 1 Nr. 1 VerSanG-E	235
2. Würdigung es § 17 Abs. 1 Nr. 2 VerSanG-E	238
3. Würdigung des § 17 Abs. 1 Nr. 3 und Nr. 4 VerSanG-E	238
4. Würdigung des § 17 Abs. 1 Nr. 5 VerSanG-E	239
5. Würdigung des § 18 VerSanG-E	241
6. Würdigung der Auswirkungen des VerSanG-E auf die Vorstandspflichten	241

II. Vorschlag eines § 17 Abs. 1 und § 41 <i>de lege ferenda</i>	242
1. Gesetzesformulierung	242
2. Begründung	243
a) Zu § 17 Absatz 1	243
(1) Zu Nummer 1	243
(2) Zu Nummer 2	244
(3) Zu Nummer 3	245
(4) Zu Nummer 4	245
b) Zu § 41	248
H. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	249
Literaturverzeichnis	255