



# Aufgaben von Compliance

ein Überblick

Vortrag vor der Deutsch-Nordischen Juristenvereinigung e.V.  
am 01.10.2010 in Augsburg

Ekkehard zur Megede  
Rechtsanwalt



# Aufgaben von Compliance

1. Einleitung
2. Definition und Grundlagen
3. Instrumente
4. Einzelne policies
5. Aufbau
6. Bedeutung
7. Schlußbemerkung



# Aufgaben von Compliance

Einleitung - einige Sachverhalte:

- Der bei einer im Pharmabereich tätigen börsennotierten Aktiengesellschaft beschäftigte Entwickler E erwartet aufgrund seiner Forschungen in absehbarer Zeit, obwohl noch wichtige Tests durchzuführen sind, einen Durchbruch bei Medikamenten zur Krebsbekämpfung. Er erzählt davon seiner Freundin, die daraufhin Aktien der Gesellschaft kauft. Ein Kollege erfährt davon und meldet es dem Vorstand.
- Der mittelständische Unternehmer A lädt wichtige Führungskräfte eines Großkunden zu einem Essen in einem Ein-Sterne-Restaurant ein.
- Lieferant B schenkt seinem Ansprechpartner in einer mittelgroßen GmbH einen iPad zu Weihnachten.



# Aufgaben von Compliance

## Einleitung - einige Sachverhalte:

- Im Rahmen von Exportverhandlungen erklärt sich das Unternehmen U bereit, den Gesprächspartnern und Regierungsvertretern in dem (fiktiven) Land Atlantis „Beschleunigungsgebühren“ zu zahlen.
- Das mit Computern handelnde Unternehmen C erhält an seinem Sitz für eine Lieferung eine Barzahlung von EUR 15.000.-
- In einem Anwaltsbüro wird die Entscheidung getroffen, bei einem Bietungsverfahren zum Erwerb eines Shopping-Centers mehrere Bieter zu vertreten.
- Die Kanzlei ABC lädt Mandanten zu einem Seminar zu aktuellen Fragen des GmbH-Rechts ein.



# Aufgaben von Compliance

## Definition und Grundlagen

- to comply = Regeln einhalten bzw. befolgen
- bedeutende Rolle in den USA, Großbritannien, Japan und anderen asiatischen Staaten
- Compliance Officer/Compliance-Beauftragter Ansprechpartner der Behörden
- wichtige nicht weisungsgebundene Rolle im/für das Unternehmen
- Überwachungsfunktion
- kein einheitliches Verständnis



# Aufgaben von Compliance

## Definition und Grundlagen

- in Deutschland gibt es eine Entwicklung zu Compliance seit ca. 20 Jahren
- zuerst bei Banken und Versicherungen (GwG, Mitarbeitergeschäfte, Wertpapierdienstleistungen), allerdings in jüngerer Zeit Bedeutung auch für andere Branchen, vor allem in Großunternehmen
- Definition: *Überwachung der Einhaltung von Gesetzen, Richtlinien, Kodizes sowie unternehmensinterner Regelungen*



# Aufgaben von Compliance

## Definition und Grundlagen

- Identifizierung und Bewertung
- Erkennen und Vermeiden von compliance-relevanten Risiken, insbesondere Interessenkonflikten
- Überwachung und Beratung
- proaktive Einbindung in Entwicklungen, insb. Ausland
- Recht auf Auskünfte und Einsicht in Unterlagen im gesamten Unternehmen
- Regelmäßige Berichtspflicht an Unternehmensleitung und Aufsichtsgremium ggfs. Gesellschafterversammlung
- unabhängige Weisungsbefugnis
- Begleitung externer Prüfungen (im Ausland)



# Aufgaben von Compliance

## Definition und Grundlagen

### Verhältnis zu anderen Abteilungen

- interne Revision
- eigene Ermittlungen
- Recht
- unabhängig von den überwachten Bereichen



# Aufgaben von Compliance

## Definition und Grundlagen

### Rechtsquellen:

- primär für Kreditinstitute  
MiFiD EU-Richtlinie 2004/39 AmtsBl EU 2004 L 145,1  
mit EU-Verordnung 1287/2006 AmtsBl EU 2006 L 241,1  
und EU-Richtlinie 2006/73 AmtsBl EU L 241,26  
Wertpapierhandelsgesetz (WpHG)  
Geldwäschebekämpfungsgesetz (GwG)  
Rundschreiben 4/2010 der BaFin vom 07.06.2010 (MaComp)
- börsennotierte Aktiengesellschaften  
Deutscher Corporate Governance Kodex  
Vorstand ist für Compliance verantwortlich (Ziff. 4.1.3)  
er hat regelmäßig, zeitnahe und umfassend den Aufsichtsrat zu informieren (Ziff. 3.4)  
Prüfungsausschuß des Aufsichtsrats hat sich mit Compliance zu befassen („soll“) (Ziff. 5.3.2)
- im übrigen  
generelle Pflicht zur Einhaltung von Regelungen  
Strafrecht  
Kartellgesetze  
FCPA



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Gefährdungsanalyse
  - Definition/Feststellung von compliance-relevanten Sachverhalten
    - Interessenkonflikte (Kunden/Unternehmen, Kunde/Kunde, Kunde/Mitarbeiter)
    - Insidersituationen/Betriebsgeheimnisse
    - „gefährdete“ Bereiche  
(Vermeidung von Geldwäsche/Terrorfinanzierung/Verstoß gegen Finanzsanktionen/Bestechung)
    - wer ist im Unternehmen betroffen
    - wie sieht die Organisation aus
    - Welche internen Kommunikationswege gibt es
  - Bewertung der festgestellten Risiken
  - jährliche Fortschreibung



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Gefährdungsanalyse
  - Maßnahmenkatalog
    - Vorrang des Kundeninteresses
    - need-to-know-principle
    - Vertraulichkeitsbereiche (chinese walls)
    - Insiderlisten
    - Ad-hoc-Komitee
    - Mitarbeitergeschäfte in Wertpapieren des Unternehmens
    - Konflikt-checks
    - Vertriebscompliance



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Prüfungen  
nicht nur anlaßbezogen, sondern auch auf  
Eigeninitiative
- Schulung  
(flächendeckend)  
Konzept  
Formen wie Präsenzsulung oder webbasiert  
kontinuierlich
- Umsetzung in unternehmensinterne Richtlinien (policies)
- Einbindung in Produktentwicklung und Prozesse
- Berichte an Unternehmensleitung und Aufsichtsgremium
- Einbindung in die Beschwerden von Kunden



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Beratung
  - unabhängiger bzw. neutraler Ansprechpartner für Mitarbeiter
  - Einzelempfehlungen
  - Abstimmen von Verhaltensweisen
  - Berater der Geschäftsleitung
  - NPP
  - Hinweispflicht



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Urteil des 5. Strafsenats des Bundesgerichtshof vom 17.07.2009  
- Az.: 5 StR 394/08
  - Sachverhalt
  - rechtliche Bewertung
  - Garantenstellung

*„Der konkrete Dienstposten des Angeklagten umfasste die Aufgabe, die Straßenanlieger vor betrügerisch überhöhten Gebühren zu schützen, und begründete so auch eine entsprechende Garantenpflicht. Der Zuschnitt der vom Angeklagten zu übernehmenden Aufgabe ist dabei .... vor dem Hintergrund seiner bisherigen Funktionen ... zu sehen. Dort galt er insbesondere als Tarifrechtsexperte und als das „juristische Gewissen“ der .... Die zusätzliche Übertragung der Leitung der Innenrevision ... war ersichtlich mit dieser Fähigkeit verbunden. Der dem Vorstandsvorsitzenden unmittelbar unterstellte Angeklagte sollte gerade als Leiter der Innenrevision verpflichtet sein, von ihm erkannte Rechtsverstöße bei der Tarifikalkulation zu beanstanden., wobei die Beachtung der gesetzlichen Regelungen auch dem Schutz der Entgeltschuldner dienen sollte“.*



# Aufgaben von Compliance

## Instrumente

- Urteil des 5. Strafsenats des Bundesgerichtshof vom 17.07.2009  
- Az.: 5 StR 394/08
  - obiter dictum

*„Eine solche, neuerdings in Großunternehmen als „Compliance“ bezeichnete Ausrichtung, wird im Wirtschaftsleben mittlerweile dadurch umgesetzt, dass so genannte „Compliance Officers“ geschaffen werden ... Deren Aufgabengebiet ist die Verhinderung von Rechtsverstößen, insbesondere auch von Straftaten, die aus dem Unternehmen heraus begangen werden und diesem erhebliche Nachteile durch Haftungsrisiken oder Ansehensverlust bringen können. Derartige Beauftragte wird regelmäßig strafrechtlich eine Garantenpflicht im Sinne des § 13 Abs. 1 StGB treffen, solche im Zusammenhang mit der Tätigkeit des Unternehmens stehende Straftaten von Unternehmensangehörigen zu verhindern. Dies ist die notwendige Kehrseite ihrer gegenüber der Unternehmensleitung übernommenen Pflicht, Rechtsverstöße und insbesondere Straftaten zu unterbinden.“*

## Folgen des Urteils



# Aufgaben von Compliance

Beispiele für policies

## Gift policy

- Verhalten im Umgang mit Geschäfts- oder Verhandlungspartnern
- Grenzen für Gefälligkeiten
- Meldepflichten
- Vorgehen bei Nichteinhaltung
- Eskalation



# Aufgaben von Compliance

Beispiele für policies

## Whistleblower protection policy

- Ermutigung für Mitarbeiter, Bedenken zu äußern oder zu melden, insbesondere bei
  - Erkennen von Fehlern oder Fehlverhalten
  - Verstoß gegen Regeln zur Vertraulichkeit
  - Verstoß gegen interne Regelungen
  - Betrug
  - Versuchen, das zu verbergen



# Aufgaben von Compliance

Beispiele für policies

Whistleblower protection policy

- Schutz für diejenigen, die solche Meldungen berechtigterweise erstatten
- Behandlung falscher Anschuldigungen
- Zusicherung von Vertraulichkeit
- Anonymität
- Meldung an Compliance/extern
- Vorgehensweise



# Aufgaben von Compliance

## Aufbau der Compliance-Organisation

- eigene Abteilung
- zentral/dezentral
- Chief Compliance Officer
- Auslagerung
  - im Konzern
  - Extern
- Compliance im Anwaltsbüro



# Aufgaben von Compliance

Bedeutung – Nutzen

- Risikomanagement
- Schadensbekämpfung
- Vermeidung von Strafbarkeit und Geldbußen
- Reputation
- internationale Probleme
- Bewußtsein
- Markterwartung
- Teil von corporate governance



# Aufgaben von Compliance

## Schlußbemerkungen zu den eingangs genannten Sachverhalten

- Der bei einer im Pharmabereich tätigen börsennotierten Aktiengesellschaft beschäftigte Entwickler E erwartet aufgrund seiner Forschungen in absehbarer Zeit, obwohl noch wichtige Tests durchzuführen sind, einen Durchbruch bei Medikamenten zur Krebsbekämpfung. Er erzählt davon seiner Freundin, die daraufhin Aktien der Gesellschaft kauft. Ein Kollege erfährt davon und meldet es dem Vorstand.  
*(Insiderproblematik, interne Regelungen, Whistleblower)*
- Der mittelständische Unternehmer A lädt wichtige Führungskräfte eines Großkunden zu einem Essen in einem Ein-Sterne-Restaurant ein.
- Lieferant B schenkt seinem Ansprechpartner in einer mittelgroßen GmbH einen iPad zu Weihnachten.  
*(beides Fragen für eine Gift policy, sollte durch Grenzen unterbunden werden, Frage der Strafbarkeit)*



# Aufgaben von Compliance

## Schlußbemerkungen zu den eingangs genannten Sachverhalten

- Im Rahmen von Exportverhandlungen erklärt sich das Unternehmen U bereit, den Gesprächspartnern und Regierungsvertretern in dem (fiktiven) Land Atlantis „Beschleunigungsgebühren“ zu zahlen.  
*(Strafbarkeit, steuerliche Behandlung, Gesetzestreue)*
- Das mit Computern handelnde Unternehmen C erhält an seinem Sitz für eine Lieferung eine Barzahlung von EUR 15.000.-  
*(Prüfung nach Vorschriften des GwG)*
- In einem Anwaltsbüro wird die Entscheidung getroffen, bei einem Bietungsverfahren zum Erwerb eines Shopping-Centers mehrere Bieter zu vertreten.  
*(Interessenkonflikte, chinese walls, Transparenz)*
- Die Kanzlei ABC lädt Mandanten zu einem Seminar zu aktuellen Fragen des GmbH-Rechts ein.  
*(unzulässiges Incentive, Strafbarkeit)*