

Monika Roth
Compliance

Monika Roth

Prof. Dr. iur., Advokatin

Compliance

IN A NUTSHELL

4. Auflage

DIKE 

Inhaltsübersicht

Vorwort und Begriffe in Kürze	V
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Teil 1: Einführung	1
§ 1 Grundlagen	1
§ 2 Verantwortung für Compliance und internes Kontrollsystem	18
§ 3 Das Kontrollumfeld	25
§ 4 Internes Kontrollsystem (IKS)	32
§ 5 Strafrechtliche Verantwortlichkeit des Unternehmens und des Compliance Officer	43
§ 6 Die Compliance-Themen	53
Teil 2: Berichterstattung an den Verwaltungsrat	61
§ 7 Grundsätzliches	61
§ 8 Analyse und Bewertung des Compliance-Risikos	62
§ 9 Verfahren/Reklamationen	78
§ 10 Compliance Tools	79
§ 11 Mitarbeitende	81
§ 12 Code of Conduct	86
§ 13 Whistleblowing	88
§ 14 Interessenkonflikte	92
§ 15 Bekämpfung von Korruption und Geldwäscherei	101
§ 16 Exportkontrolle	115
§ 17 Datenschutz	116
§ 18 Kartellrecht	119
§ 19 Lauterkeitsrecht (Gesetz über den unlauteren Wettbewerb, UWG)	126
§ 20 Submissionsrecht	129

Inhaltsverzeichnis

Vorwort und Begriffe in Kürze	V
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XVII

Teil 1: Einführung **1**

§ 1 Grundlagen **1**

1. Der Begriff «Compliance»	1
2. Dimensionen des Begriffs «Compliance»	3
3. Enforcement durch den Regulator, Beispiel FINMA	5
4. Drei Anforderungen an den ganzheitlichen Compliance-Ansatz	8
a) Recht	9
b) Integrität	10
c) Respekt für den Kontext	12
5. Die Zielsetzungen von Compliance	14
6. Unternehmenskultur	15
a) Begriff	15
b) Konkretisierung der Unternehmenskultur durch Entscheidungen	16
7. Das Compliance-Carré	16

§ 2 Verantwortung für Compliance und internes Kontrollsystem **18**

1. Verantwortung	18
2. Organisatorische Eingliederung der Compliance-Funktionen	22
3. Voraussetzungen und Bedingungen	23
4. Unabhängigkeit von Compliance	24

Inhaltsverzeichnis

§ 3	Das Kontrollumfeld	25
	1. Allgemeines	25
	2. Die Kontrollkultur	27
	3. Anforderungen an Oberleitung und Risikomanagement	31
§ 4	Internes Kontrollsystem (IKS)	32
	1. Allgemeines	32
	2. Kontrollaktivitäten	33
	a) Grobeinteilung	33
	b) Anzuwendende Kontrollaktivitäten	34
	3. Konkrete Ausgestaltung des IKS	35
	4. Compliance und IKS	35
	5. Schlüsselemente und -ziele eines IKS	36
	6. Eignung und Zweckmässigkeit der Organisation	37
	a) Ablauf der internen Kontrolle	37
	b) Vorgeschriebene Zweckmässigkeit der Organisation	38
	c) Sorgfalt in der Organisation – die vier «curae»	38
	d) Entwicklung der strafrechtlichen Geschäftsherrenhaftung und massgebliche frühere Bundesgerichtsentscheide	39
	7. Zertifizierungen und Prüfungsstandards	40
	8. Compliance und interne Revision	42
§ 5	Strafrechtliche Verantwortlichkeit des Unternehmens und des Compliance Officer	43
	1. Warum ist die Organisation strafrechtlich von Relevanz?	43
	2. Unternehmensbegriff	44
	3. Subsidiäre Strafbarkeit (Art. 102 Abs. 1 StGB)	45
	4. Konkurrierende Strafbarkeit (Art. 102 Abs. 2 StGB)	45
	5. Territoriale Anknüpfungspunkte	46

6.	Umsetzung	47
a)	Fragenkatalog	47
b)	Praxis zur strafrechtlichen Haftung des Unternehmens	48
aa)	Strafbefehle der Bundesanwaltschaft (BA)	48
bb)	Bundesgerichtsentscheide	50
7.	Strafrechtliche Haftung des Compliance Officer	52
§ 6	Die Compliance-Themen	53
1.	Compliance als Moment des Risk Managements	53
2.	Reputation und Unschuldsvermutung	54
a)	Rolle der öffentlichen Meinung	54
b)	Reputation der verantwortlichen Personen	54
c)	Reputation des Unternehmens	56
d)	Reputation als Erwartungsschutz	56
e)	Reputation und Vertrauen	57
3.	Prudenzielle Aufsicht	58
Teil 2:	Berichterstattung an den Verwaltungsrat	61
§ 7	Grundsätzliches	61
§ 8	Analyse und Bewertung des Compliance-Risikos	62
1.	Allgemeines	62
2.	Risikoorientierter Tätigkeitsplan	64
3.	Themenkreise	65
4.	Reporting und Dokumentation	68
5.	Compliance-Risiken	68
a)	Rechtsrisiken	69
aa)	Definition	69
bb)	Bestandesaufnahme	69
b)	Regulatorische Risiken	71
c)	Reputationsrisiko	73
aa)	Allgemeines	73
bb)	Warum ist Reputation generell wichtig?	74
d)	Strategische Risiken	75

Inhaltsverzeichnis

6. Internationale Gremien und Standards: Beispiele	76
a) Financial Action Task Force on Money Laundering (FATF)	76
b) Weitere Gremien	77
§ 9 Verfahren/Reklamationen	78
§ 10 Compliance Tools	79
§ 11 Mitarbeitende	81
1. Ausbildung	81
2. Wissen managen	82
3. Arbeitsrechtliche Aspekte	83
a) Allgemeines	83
b) Mandate und Nebenbeschäftigungen	84
§ 12 Code of Conduct	86
1. Umschreibung und Bedeutung eines Code of Conduct	86
2. Neue Produkte und Dienstleistungen	87
§ 13 Whistleblowing	88
1. Begriff	88
2. Dimensionen des Whistleblowing	89
a) Compliance und Whistleblowing	89
b) Whistleblowing in der Bundesverwaltung	91
§ 14 Interessenkonflikte	92
1. Interessenkonflikte und Treuepflichten	92
2. Streitpunkte	93
3. Eigenhandel und Eigengeschäfte von Mit- arbeitenden (Mitarbeitergeschäfte)	95
4. Insiderhandel und Marktmanipulation	96
a) Aufsichtsrechtliche Normen	96
b) Strafrechtliche Normen	98
5. Organisatorische Massnahmen	99
6. Chinese Walls	100

§ 15	Bekämpfung von Korruption und Geldwäscherei	101
1.	Was bedeutet Korruption?	101
2.	Deliktsstrukturen	102
	a) Klassische Opfer-Täter-Beziehung	102
	b) Bestechung	102
	c) Vom Gentlemen's Delikt zur Straftat	102
3.	Tatbestände	104
4.	Drei verschiedene Korruptionsebenen	105
5.	Beamte und Amtsträger	106
	a) Aus Sicht des Korruptionsstrafrechts meinen diese beiden Begriffe das Gleiche	106
	b) Der funktionale Beamte bzw. der funktionale Amtsträger	106
	aa) Ziel der Gesetzgebung	106
	bb) Institutionelle und funktionale Beamte	107
	cc) Zusammenfassung	108
	c) Bestechung in der Privatwirtschaft	108
6.	Risiken für Unternehmen	109
7.	Zivilrechtliche Folgen von Korruption	110
8.	Prävention der Korruption	111
	a) Integritätsvereinbarungen	111
	b) Exponierte Branchen	111
	c) Unternehmensinterne Regelwerke/Weisungen	111
9.	Bekämpfung der Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung	112
10.	Geldwäscher kann jeder sein	113
11.	Gewerbliche Händler	114
12.	Qualifizierte Steuervergehen als Vortat der Geldwäscherei	114
§ 16	Exportkontrolle	115

Inhaltsverzeichnis

§ 17	Datenschutz	116
	1. Einleitung	116
	2. Datenschutzgesetz und EU-DSGVO	117
	3. Der Datenschutzverantwortliche	118
§ 18	Kartellrecht	119
	1. Ziele des Kartellrechts	119
	2. Anwendungsbereich des KG	120
	3. Kartellrechtliche Auswirkungsdoktrin	121
	4. Anreize für Compliance	122
	5. Ziele der Bonusregelung	122
	6. Elemente der kartellrechtlichen Compliance	123
	7. Risikobereiche	124
	8. Sicherstellung der Einhaltung von Gesetzen, Richtlinien und freiwilligen Codizes im Unter- nehmen – proaktiv und präventiv	125
§ 19	Lauterkeitsrecht (Gesetz über den unlauteren Wettbewerb, UWG)	126
	1. Ziele des UWG	126
	2. Unlauteres Verhalten	127
	3. Praktisches Beispiel	128
	4. Verhältnis zwischen KG und UWG	129
§ 20	Submissionsrecht	129