

Christian Bredtoft Guldmann

# Bestikkelse og korrupsion

Jura og compliance

Christian Bredtoft Guldmann

*Bestikkelse og korruption – Jura og compliance*

▪. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2017

ISBN ■ ■ ■

Omslag:

Sats og tryk: AKAPRINT a/s, Aarhus

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret. Alle rettigheder forbeholdes.

# Indhold

<b>Forord</b> .....	11
<b>1. Bestikkelsens natur</b> .....	13
<b>2. Plan for fremstillingen</b> .....	16
<b>3. Internationale konventioner</b> .....	17
3.1. OECD's Bestikkelseskonvention .....	17
3.1.1. OECD .....	17
3.1.2. Baggrunden for OECD's Bestikkelseskonvention .....	18
3.1.3. Indholdet af OECD's Bestikkelseskonvention .....	19
3.1.4. OECD's rolle fremadrettet .....	22
3.2. Europarådets strafferetskonvention om korruption .....	23
3.3. Forenede Nationers konvention af 31. oktober 2003 mod korruption .....	26
3.4. Andre konventioner .....	27
<b>4. Dansk ret</b> .....	28
4.1. Offentlig bestikkelse .....	28
4.1.1. Aktiv bestikkelse .....	28
4.1.2. Forsæt .....	40
4.1.3. Forsøg .....	45
4.1.4. Objektive ansvarsfrihedsgrunde .....	47
4.1.5. Medvirken .....	50
4.1.6. Passiv bestikkelse .....	52
4.1.6.1. Uberettiget .....	56
4.1.6.1.1. Art og omfang .....	57
4.1.6.1.2. Beslutningskompetence .....	57
4.1.6.1.3. Personlig økonomisk vinding .....	58
4.1.6.1.4. Initiativ .....	58
4.1.6.1.5. Transparens .....	58
4.1.6.1.6. Egnethed til at skabe tvivl .....	59
4.1.6.2. Offentlig tjeneste eller hverv .....	60
4.1.6.3. Forsæt .....	60
4.1.6.4. Fuldbyrkelse .....	62

## Indholdsfortegnelse

4.1.6.5.	Forsøg .....	63
4.1.6.6.	Medvirken .....	64
4.1.7.	Strafferammen .....	64
4.2.	Privat bestikkelse .....	67
4.2.1.	Passiv privat bestikkelse .....	67
4.2.2.	Forsæt .....	68
4.3.	Facilitation payments .....	71
4.4.	Virksomheders strafansvar .....	73
4.4.1.	Hvornår retsforfølges medarbejderen henholdsvis selskabet? .....	75
4.4.2.	Virksomheders ansvar for andre selskaber .....	76
4.4.3.	Virksomhedens mulighed for at opnå straffrihed .....	80
4.4.4.	Strafudmåling i forhold til virksomheden .....	80
4.4.5.	Konfiskation .....	82
4.5.	Forældelse .....	87
4.6.	Retsforfølgelse i Danmark .....	89
4.7.	Udbudsretlige konsekvenser .....	92
4.7.1.	EU-udbudsdirektiver og den danske implementering .....	92
4.7.2.	Pligtmæssig udelukkelse .....	93
4.7.2.	Mulighed for udelukkelse .....	100
4.7.3.	Udelukkelse uden for udbudsretten .....	101
4.8.	Civilretlige retsvirkninger .....	102
4.8.1.	Ophævelse .....	103
4.8.2.	Erstatning .....	104
4.9.	Skat .....	105
4.10.	Revisors rolle .....	108
4.11.	Anbefalinger for god selskabsledelse .....	110
<b>5.</b>	<b>Engelsk ret .....</b>	<b>111</b>
5.1.	Engelsk ret forud for UK Bribery Act .....	111
5.2.	UK Bribery Act .....	114
5.2.1.	Aktiv bestikkelse .....	114
5.2.1.1.	Section 1 – case 1 .....	114
5.2.1.2.	Section 1 – case 2 .....	115
5.2.1.3.	Nærmere om aktiv bestikkelse .....	115
5.2.1.4.	Anvendelsesområdet for Section 1 (aktiv bestikkelse) .....	115
5.2.1.5.	Uberettiget udførsel af funktioner eller aktiviteter .....	117
5.2.1.6.	Aktiv bestikkelse i Danmark og i Storbritannien ..	120

5.2.2.	Passiv bestikkelse . . . . .	120
5.2.2.1.	Section 2 – Case 3 . . . . .	120
5.2.2.2.	Section 2 – Case 4 . . . . .	121
5.2.2.3.	Section 2 – Case 5 . . . . .	122
5.2.2.4.	Section 2 – Case 6 . . . . .	123
5.2.3.	Bestikkelse af udenlandske embedsmænd . . . . .	123
5.2.4.	Virksomheders undladelse af at forhindre bestikkelse . . . . .	124
5.2.5.	Hvornår er en dansk virksomhed omfattet af Bribery Act Section 7? . . . . .	126
5.2.6.	Associerede personer . . . . .	129
5.2.7.	Eksempler på danske virksomheders aktiviteter omfattet af UK Bribery Act Section 7 . . . . .	131
5.2.8.	Passende procedurer . . . . .	132
5.2.9.	Proportionalitet . . . . .	133
5.2.10.	Engagement fra topledelsen . . . . .	134
5.2.11.	Risikoanalyse . . . . .	136
5.2.12.	Due diligence . . . . .	141
5.2.13.	Kommunikation (inklusive undervisning) . . . . .	143
5.2.13.1.	Monitorering og opfølgning . . . . .	145
5.2.12.	Facilitation Payments under engelsk ret . . . . .	146
5.2.13.	Corporate Hospitality . . . . .	148
5.2.14.	Jurisdiktion . . . . .	150
5.2.15.	Straffeprocess . . . . .	150
5.2.15.1.	Deferred Prosecution Agreements . . . . .	152
5.2.15.2.	Sager afgjort under UK Bribery Act . . . . .	153
5.2.15.3.	Standard Bank . . . . .	153
5.2.15.4.	Sweett Group . . . . .	154
5.2.15.5.	Den anden Deferred Prosecution Agreement-sag . . . . .	155
5.2.16.	Straf og andre retsfølger . . . . .	155
5.2.17.	Offentlige udbud . . . . .	156
5.2.18.	Andre retsfølger . . . . .	157
5.2.19.	Konfiskation . . . . .	158
<b>6.</b>	<b>Amerikansk ret . . . . .</b>	<b>159</b>
6.1.	Foreign Corrupt Practices Act . . . . .	159
6.2.	FCPA's eksterritoriale virkning . . . . .	161
6.3.	Tilvejebringe eller fastholde forretning . . . . .	167
6.4.	Forsæt . . . . .	168
6.5.	Bestikkelsen . . . . .	169

## Indholdsfortegnelse

6.6.	Udenlandske embedsmænd .....	170
6.7.	Politiske partier .....	174
6.8.	Indirekte betalinger .....	175
6.9.	Undtagelser .....	178
6.10.	Facilitation Payments .....	179
6.11.	Afpresning og trusler .....	180
6.12.	Ansvar for datterselskaber .....	181
6.13.	Køberansvar .....	182
6.14.	Regnskabsbestemmelser .....	185
6.15.	Når skaden er sket .....	187
6.17.	Sanktioner .....	189
<b>7.</b>	<b>Compliance .....</b>	<b>192</b>
7.1.	Indledning .....	192
7.2.	De initiale overvejelser .....	193
7.3.	Den ansvarlige for anti-korrupsionsprogrammet .....	195
7.4.	Ledelsens accept af compliance .....	197
7.4.1.	Bestikkelsens samfundsskadelige effekt .....	197
7.4.2.	Skadevirkninger for virksomheden .....	198
7.4.2.1.	Skadevirkninger for medarbejderne .....	198
7.4.2.2.	Compliance-programmets positive effekter .....	198
7.5.	Risikoanalysen .....	199
7.5.1.	Planlægningsfasen .....	200
7.5.2.	Personer, som bør inddrages i processen .....	200
7.5.3.	Informationsindsamling og interviews .....	202
7.5.4.	Analysen .....	205
7.5.5.	Oplisting og prioritering af risikoområder .....	206
7.5.6.	Dokumentation af analysearbejdet .....	208
7.6.	Etablering af anti-korrupsionsprogrammet .....	208
7.6.1.	Ledelsesmæssigt engagement .....	209
7.6.2.	Kommunikation og undervisning .....	210
7.6.2.1.	Skriftlig kommunikation .....	210
7.6.2.2.	Undervisning .....	211
7.6.2.3.	Dokumentation .....	214
7.6.3.	Due Diligence .....	215
7.6.4.	Whistleblower-ordning .....	217
7.6.5.	Procedure for bogføringskontrol .....	218
7.6.6.	Nødplan .....	218
7.6.7.	Konkrete procedure inden for særlige områder .....	219
7.6.7.1.	Repræsentation og gaver .....	219

7.6.7.2.	Salg	220
7.6.7.3.	Incitamentsaflønnig	221
7.6.7.4.	Andre procedurer	222
7.6.8.	Review af procedurerne	222
7.7.	Softwarebaseret monitorering	223
<b>8.</b>	<b>Whistleblower-ordninger</b>	227
8.1.	Dansk lovgivning	228
8.1.1.	Regnskabslovgivningen	232
8.1.2.	Anbefalingerne for god selskabsledelse	233
8.2.	Udenlandsk regulering	233
8.3.	Ikke-finansielle virksomheder	234
8.4.	Persondataloven	235
8.4.1.	Oplysningspligter	236
8.4.2.	Anmeldelse	236
8.5.	Ansættelsesretlige aspekter	237
8.6.	Behov for yderligere beskyttelse af whistleblowerne	239
<b>9.</b>	<b>Myndighedernes efterforskning</b>	240
9.1.	Efterforskningen i Danmark	241
9.2.	Efterforskningsmæssige værktøjer	242
9.3.	Efterforskningen i England	243
9.3.1.	Serious Fraud Office	244
9.4.	Efterforskningen i USA	245
9.5.	Selvanmeldelse og samarbejde	246
<b>10.</b>	<b>Virksomhedsoverdragelser</b>	248
10.1.	Bestikkelse og M&A-transaktioner	248
10.2.	Struktureringen af due diligence-undersøgelsen med fokus på bestikkelse	252
10.3.	Due diligence-teamet med fokus på bestikkelse	253
10.4.	Initial informationsindsamling	254
10.5.	Planlægningsfasen	257
10.6.	Detaljeret informationsindsamling	258
10.6.1.	Salg til offentlige kunder	259
10.6.2.	Forholdet til agenter, distributører og andre tredjeparter	259
10.6.3.	Relationer til offentlige myndigheder, der udsteder tilladelser og licenser	260
10.6.4.	Salgs- og markedsføringsomkostninger	261
10.6.5.	Anti-korruptionsprogrammer	261

Indholdsfortegnelse

10.6.6. Øvrige forhold .....	262
10.7. Interviews .....	264
10.8. Analysen .....	265
10.9. Overdragelsesaftalen .....	267
10.10. Post-closing due diligence .....	270
10.11. Aktie- eller substansoverdragelse .....	271
10.12. Forsikringsafdækning .....	272
10.13. Dokumentation .....	272
<b>11. Ansvarsforsikring .....</b>	<b>274</b>
<b>12. Bilag .....</b>	<b>275</b>
Bilag 1 – UK Bribery Act 2010 .....	275
Bilag 2 – Foreign Corrupt Practices Act .....	288
<b>13. Litteratur .....</b>	<b>310</b>
<b>14. Domsregister .....</b>	<b>311</b>
<b>15. Stikordsregister .....</b>	<b>312</b>