

Briefing

Eversheds Compliance Team

Marts 2011

1 Indførelsen samt betydningen af UK Bribery Act 2010 for danske virksomheder

Indførelsen samt betydningen af UK Bribery Act 2010 for danske virksomheder

Contacts

For further information, please contact your usual Eversheds contact or

Anders Lykke Pedersen
Attorney / Head of Competition, Compliance & Regulatory
+45 35 75 05 87
anderslykkepedersen@eversheds.com

For a full list of our offices and contact details please visit

www.eversheds.dk

Med vedtagelsen af UK Bribery Act 2010 er der sket en udvidelse af det internationale antikorrupsionsregelsæt. Den engelske lov får ikke blot betydning for landets egne virksomheder, men også i nogen grad udenlandske og dermed danske virksomheder. Strafferammen for bøder er ubegrænset, og der er mulighed for fængselsstraffe for de implicerede personer på op til ti år. Loven forventes senest at træde i kraft i oktober 2011.

Ud over de engelske regler bør danske virksomheder endvidere være opmærksomme på det amerikanske antikorrupsionsregelsæt (FCPA), idet danske virksomheder efter omstændighederne også kan være underlagt denne lovgivning. Dette gælder særligt for danske virksomheder, der ejes af amerikanske moderselskaber, eller som har amerikanske datterselskaber og/eller væsentlige aktiviteter i USA.

Fraværet af tilstrækkelige interne forholdsregler til at identificere virksomheder og/eller ansatte, der er involveret i korrupsion eller tilsvarende handlinger, vil som konsekvens kunne have alvorlige økonomiske og image-mæssige konsekvenser.

Introduktion

England vedtog i 2010 landets - og måske verdens - hidtil mest restriktive og vidtgående lov om antikorrupsion ("UK Bribery Act 2010"), som tillige omfatter bestikkelse af udenlandske embedsmænd. Indførelsen af UK Bribery Act 2010 udgør, sammen med den amerikanske Foreign Corrupt Practices Act ("FCPA") og OECD's Convention on Combatting Bribery of Foreign Public Officials in International Business Transactions ("Konventionen"), essensen af den internationale regulering på området for bekæmpelse af kommerciel

korruption. Indførelsen af UK Bribery Act 2010 har medført, at danske virksomheder oplever en stigende fokus på antikorrupktion.

Korruption er en bred betegnelse for forhold, hvor personlige interesser blandes sammen med embedsinteresser, fx bestikkelse, mandatsvig, afpresning og favorisering.

Danmark er blandt de lande i verden, hvor korruption er mindst udbredt. Hvis en virksomheds produktion foregår i Danmark, skal virksomheden agere i overensstemmelse med forbuddet mod korruption, som er at finde i straffelovens § 122, § 144, og § 299, nr. 2.

Har en dansk virksomhed internationale aktiviteter, skal virksomheden tillige overholde lovgivningen om antikorrupktion i de lande, hvorfra virksomhedens forretning udøves.

Hvad skal danske virksomheder være opmærksomme på ?

Det kan være svært at finde rundt i de forskellige regelsæt. I det følgende gøres der derfor kort rede for de regler, som danske virksomheder skal være særligt opmærksomme på:

De danske regler

I overensstemmelse med Konventionen er den danske lovgivning baseret på et globalt forbud mod bestikkelse i forbindelse med internationale forretningstransaktioner.

Bestikkelse af embedsmænd

Ifølge straffelovens § 122 er det strafbart at love, tilbyde eller yde bestikkelse af embedsmænd. I år 2000 blev § 122 udvidet til også at omfatte bestikkelse af personer, der virker i udenlandsk eller international offentlig tjeneste eller hverv. Selve bestikkelsen sker i det øjeblik, et tilbud gives — uanset om det afslås af embedsmanden. Bestikkelse er strafbart, når det finder sted for at få en embedsmand til at gøre noget eller undlade noget i tjenesten. Den nedre grænse for bestikkelse er ikke fastsat. Straffesubjektet i straffelovens § 122 er såvel fysiske som juridiske personer, og strafferammen for fysiske og juridiske personer er henholdsvis fængsel indtil 3 år og bøde eller konfiskation.

Modtagelse af bestikkelse

Straffelovens § 144 omhandler embedsmænds anmodning om eller modtagelse af bestikkelse. Bestemmelsen omfatter tillige udenlandske embedsmænd, og finder anvendelse, hvis en embedsmand uberettiget modtager, fordrer eller lader sig tilsige en gave eller anden fordel.

§ 144 omfatter ydelser, som skaber tvivl om, hvorvidt gaverne påvirker embedsmanden, når han udøver sine beføjelser. Mindre gaver i forbindelse med jubilæum, fratrædelse eller lignende er således ikke underlagt § 144.

Korruption i private retsforhold

Korruption i forbindelse med private retsforhold (returkommission) forbydes i straffelovens § 299, nr. 2. Der er udelukkende tale om strafbar returkommission, hvis den pågældende ved varetagelse af en andens formueanliggender for sig selv eller andre på pligtstridig måde modtager, fordrer eller lader sig tilsige gave eller anden fordel, lige såvel som den, der yder, lover eller tilbyder en sådan gave eller anden fordel kan straffes.

Eksempelvis ved at en indkøbschef på vegne en virksomhed køber ind og samtidig yder bestikkelse med henblik på at sikre virksomheden en ordre, den ellers ikke ville få.

Ifølge straffelovens § 306 kan såvel personer i selskaber som selskabet selv straffes for at deltage i korruption. Viden om andres korruption kan straffes ifølge straffelovens § 290 om hæleri.

Betydningen for danske virksomheder

UK Bribery Act 2010 finder anvendelse på såvel den private som offentlige sektor, og er relevant for enhver dansk virksomhed, der ejes af et engelsk moderselskab, og hvor moderselskabet udøver væsentlig indflydelse på selskabets drift og beslutninger. UK Bribery Act 2010 er også relevant for danske virksomheder med engelske datterselskaber og/eller væsentlige aktiviteter i England, samt for virksomhedens ledelse, ansatte, agenter, distributører med videre. Disse virksomheder kan efter omstændighederne være underlagt de engelske regler, og bør derfor være opmærksomme herpå.

UK Bribery Act 2010 fastslår, at de af loven omfattede personer og virksomheder, herunder ledelsen, ansatte, agenter etc., hverken må tilbyde, godkende eller give en formuefordel til udenlandske eller engelske embedsmænd, såfremt overdragelsen af formuefordelen er angivet med henblik på at opnå omsætning.

FCPA indeholder tilsvarende regler. FCPA kan efter omstændighederne gælde for danske virksomheder, der ejes af amerikanske moderselskaber, samt virksomheder der udøver forretning i USA.

Imidlertid kan alle danske virksomheder blive påvirket af reglerne, såfremt de har engelske eller amerikanske statsborgere ansat. Disse ansattes overtrædelser af reglerne er således sanktioneret i hjemlandene uanset hvor, overtrædelserne i øvrigt foretages.

Ansvarlighed over for tredjemænd

UK Bribery Act 2010 pålægger virksomheder forpligtelser, der ikke blot vedrører virksomheden selv og dennes ansatte, men også tredjemænd, der leverer ydelser til eller på anden vis kontraherer med virksomheden. Risikoen for tredjemands ansvarspådragende overtrædelse af UK Bribery Act 2010 er selvsagt størst i tilfælde, hvor virksomheden dels bliver repræsenteret af tredjemand, dels har en intensiv kontakt med offentlige myndigheder.

I relation til tredjemandsansvaret har det således afgørende betydning, hvorvidt de virksomheder, der deltager i transaktioner med tredjemænd, vidste eller burde vide, at hele eller dele af betalingen ville anvendes til ulovlige betalinger.

Virksomheder kan undgå at ifalde ansvar for tredjemands korrupte handlinger ved at dokumentere, at man har taget tilstrækkelige forholdsregler for at minimere risikoen for at indgå kontrakter med korrupte tredjemænd.

Forebyggelse mod at ifalde ansvar kan eksempelvis ske ved, at virksomheden implementerer et complianceprogram for håndtering af korrupsion, et whistleblower system eller iværksætter procedurer til identifikation af uetisk adfærd.

Endvidere kan forebyggelsen ske ved at virksomheden indfører antikorrupsionsklausuler i kontrakter med internationale samhandelsparter, eller opfordrer samhandelsparter til at fremvise retningslinjer eller politikker for, hvordan den pågældende virksomhed håndterer korrupsion og aktivt forsøger at bekæmpe korrupsion.

Lovens udgangspunkt er, at virksomhederne ikke må forholde sig passivt, men skal aktivt tage tilstrækkelige forholdsregler for bedst muligt at sikre sig imod, eller i det mindste minimere risikoen for, at indgå kontrakter med korrupte tredjemænd. Har virksomheden det, vil risikoen for at virksomheden ifalder ansvar væsentligt minimeres.

Sanktionering

Overtrædelse af den danske antikorrupsionslovgivning kan medføre konfiskation, bødestraf og fængsel i indtil 3 eller 6 år for overtrædelse af henholdsvis straffelovens § 122 og § 144, samt fængsel indtil 1 år og 6 måneder for overtrædelse af straffelovens § 299, nr. 2.

Bødestraffen for overtrædelse af FCPA kan stige til det dobbelte af den påtænkte gevinst, og de ansvarlige personer kan risikere fængsel i indtil 5 år.

Overtrædelse af UK Bribery Act 2010 sanktioneres med fængsel indtil 10 år og bøde, der kan være af ubegrænset størrelse.

Foruden de juridiske sanktioner, følger tillige ofte omfattende kommercielle omkostninger og skade på virksomhedens omdømme og brand, ved at virksomheden bliver sat i forbindelse med korrupsionssager. Afhængig af størrelse, geografi og branche opfordres virksomheder derfor til at tænke antikorrupsion ind i deres forretningsstrategi.

Eversheds og anti-bribery

Eversheds rådgiver om, hvordan virksomhederne arbejder med antikorrupsion, bl.a. ved at:

- formidle antikorrupsionsreglerne og konsekvenserne af overtrædelse.
- tilvejebringe effektive og letforståelige metoder med henblik på integrering af antikorrupsionsregelsættet i virksomhedens kultur.
- tilbyde særlige online kurser om antikorrupsion.
- uddanne virksomhedens ansatte i hvorledes man bør forholde sig, såfremt man bliver involveret i korrupsion.

Har du spørgsmål eller ønsker yderligere information om UK Bribery Act 2010, herunder bistand til udarbejdelse af effektive og korrekte procedurer for håndtering af korrupsion, er du velkommen til at kontakte :

Anders Lykke Pedersen

Advokat / Head of Competition, Compliance & Regulatory

t: + 45 35 75 05 87

e: anderslykkepedersen@eversheds.com

Natasia Maria Lange

Advokatfuldmægtig

t: + 45 33 75 05 34

e: natasiamarialange@eversheds.com

This briefing is correct as at 10 marts 2011. It is intended as general guidance and is not a substitute for detailed advice in specific circumstances.

Your information will be held by Eversheds Advokataktieselskab ("Eversheds"), in accordance with the "Lov om behandling af personoplysninger" and added to our marketing databases. It may be used for internal statistic analysis, to fulfil any requests from you for further information and services and, unless you have asked us not to, to contact you about other services or events offered by Eversheds or our associated offices (some of which are outside the EEA), but we will only allow their use for the purposes mentioned above. We may also transfer your details to any successor to our business (or a relevant part of it). An up to date list of our associated offices and their locations can be found on our website at www.eversheds.com. This privacy statement applies to all information that we hold about you.

If you do not want your information to be used in this way or your information is incorrect, please contact Maiken Thorsson by writing to Eversheds, Østergade 27, DK- 1100 København K or send an e-mail to maikenthorsson@eversheds.com. Alternatively call +45 33 75 05 05 and we will assist you with your queries.

© Eversheds Advokataktieselskab 2011.