

Grundlagen der Wirtschaftspolitik Nr. 20

Günter Heine, Robert Roth

**Kartellrechtsrevision 2010:
Rechtsgutachten zu Fragen
der Sanktionierung von
natürlichen Personen
und Unternehmen**

**Revision du droit
des cartels 2010: expertise
juridique sur les questions des
sanctions applicables aux
personnes physiques et
aux entreprises**

Übersicht

I.	Introduction generale; la Situation actuelle.....	1
1.	Histoire et enjeux principaux.....	3
2.	Systematique.....	4
3.	Statut des sanctions administratives.....	4
II.	Neuregelungen.....	5
1.	Sanktionierung von Unternehmen.....	7
a.	Vorbemerkung.....	7
aa.	Strukturelle Besonderheiten des Kartellrechts.....	7
bb.	Möglichkeit von AbSchichtungen in strafrechtlichen Regelkreisen....	8
b.	Firmierung: Ungereimtheiten.....	10
c.	Strukturen der Verantwortlichkeit.....	11
aa.	BVGer, WEKO und grosse Teile der Lehre: strikt objektive Verantwortlichkeit.....	11
bb.	Analogie zu Art. 102 StGB?.....	13
cc.	Perspektiven: tendenzielle Individualisierung.....	14
dd.	Sanktionsreduzierung bei Vorliegen eines Compliance-Programms.....	17
aaa.	Internationale Aspekte der Compliance-Diskussion.....	17
a	USA: Sentencing Guidelines.....	17
ß	Grossbritannien: Competition Act Guidelines Enforcement (OFT 407).....	20
Y	Australien: Standard on Compliance Programs (AS 3806 - 1998).....	20
bbb.	Voraussetzungen und Konsequenzen.....	22
ccc.	Gesetzesvorschlag und weitere Bedingungen.....	25
a	Gesetzesvorschlag.....	25
ß	Pflicht zur Meldung?.....	25
ddd.	Hinweise für eine bereichs- und aufgabenspezifische Unternehmensorganisation.....	28
a	Muster für ein Compliance-System gegen Wirtschaftskriminalität.....	28
ß	Compliance-Risiko-Audit im Management-Kreislauf.....	30
2.	Sanktionierung natürlicher Personen.....	32
a.	Allgemein.....	32
b.	Beschränkung auf horizontale Hard-Core-Kartelle.....	33
c.	Täterschaft - Beteiligte - Unterlassen: Geschäftsherrenhaftung.....	36

d.	ne bis in idem.....	38
aa.	Allgemein.....	38
bb.	Grundsätze von EuGH und EGMR.....	39
aaa.	EuGH.....	39
bbb.	EGMR.....	39
ccc.	Schlussfolgerungen.....	40
e.	Vorsatz/Fahrlässigkeit.....	42
f.	Strafen.....	43
aa.	Allgemein.....	43
bb.	Variante: individuelle finanzielle Verwaltungssanktionen?.....	43
cc.	Geldstrafen oder Freiheitsstrafen?.....	44
g.	Umsetzung Motion Schweiger in concreto.....	44
3.	Alternative Sanktionen.....	49
a.	Allgemein: Verwaltungsrecht oder Strafrecht?.....	49
b.	Neue Verwaltungssanktion: Einschränkung der Tätigkeit.....	50
c.	Vorteilsentzug - speziell Pflicht zur Rückzahlung von Boni.....	52
aa.	Allgemein.....	52
bb.	Strafrechtliche Variante: Art. 70 StGB.....	53
cc.	Verwaltungsrechtliche Variante: Neu Einziehung.....	53
4.	Organisation de la poursuite.....	54
a.	Présentation generale du modele.....	54
b.	La poursuite.....	55
c.	Le jugement.....	57
aa.	Sanctions contre les entreprises.....	57
bb.	Les sanctions contre les personnes physiques.....	58
aaa.	Exclusion du TC.....	58
bbb.	Quelle autorite penale ?.....	60
d.	Coordination avec une infraction ordinaire et determination de l'autorite competente.....	63
e.	Sanctions visant les entreprises et poursuite des personnes physiques: quelle sequence ?.....	63
aa.	Le monopole de denonciation.....	64
bb.	Principe d'opportunité et protection judiciaire.....	65
5.	Les garanties procedurales.....	65
a.	L'entreprise et l'individu. Des droits differencies - des interets potentiellement divergents.....	65

aa.	Des droits differences.....	65
bb.	Droit au silence et conflits d'interets.....	66
aaa.	Titularite du droit au silence.....	66
bbb.	Conflit d'interets.....	67
b.	L'entraide entre autorites.....	68
aa.	Extension de l'obligation d'entraide ?.....	69
bb.	Restrictions à une Obligation d'entraide « exterieure » ?.....	69
c.	Les regles sur l'inutilisabilite des declarations auto-incriminantes.....	70
aa.	Dans le cadre de l'imposition de sanctions administratives.....	70
bb.	En cas de poursuite dirigee contre une personne physique.....	71
6.	Bonus-/Kronzeugenregelung.....	72
a.	Unternehmen.....	72
b.	Natürliche Personen.....	73
c.	Grundprobleme und Lösungsansatz: pro Bonusregelung.....	73
d.	Einzelfragen.....	75
e.	Vorschläge für gesetzliche Änderungen.....	77
7.	Spezielle Fragen.....	78
a.	Sanktionierung der Einzelfirma.....	78
b.	Compliance-Programme und Strafmilderung.....	78
c.	Parallelverantwortung von Unternehmen und natürlichen Personen.....	78
d.	Verfahrensrechte-Grundlinien.....	78
III.	Recommandations des experts.....	81