



FCPA と日本企業

過激な隣人と上手につきあう

This presentation does not constitute legal advice. If you have questions regarding any transaction, please consult with inside counsel, who may confer with outside counsel depending on the facts.

Foreign Corrupt Practices Act (海外腐敗行為防止法)



FCPA＝ロッキード事件(1976年)をきっかけに1977年制定 制定当初は、米国企業のみが海外で贈賄を禁じられ、他国企業との競争上不利になるとの批判・不満

→FCPAを世界に輸出する方針

→1998年に34カ国がOECD条約を締結(1999年2月発効)

→2007年には南アフリカ共和国が37番目の加盟国

「国際商取引における外国公務員に対する贈賄の防止に関する条約」
(OECD Convention on Combating Bribery of Foreign Public Officials in International Business Transactions)

FCPA – 関係ないとはもう言えない

- 談合+FCPA違反で日本人部長有罪
- 懲役2年+罰金8万ドル+司法省に全面協力

【容疑】

- 日本の本社および米国ほか各国の子会社で、ラテンアメリカに製品を販売する担当者を指揮監督する地位
- 現地販売代理店を起用し、公営企業の従業員(=外国公務員)との関係を構築
- 日本の本社と米国子会社の利益確保のため、アルゼンチン、ブラジル、エクアドル、メキシコ、ベネズエラ等の「外国公務員」に、現地販売代理店を通じて賄賂
- 現地販売店に対する手数料に紛れさせ、米国子会社の米国内のオフィスを通じて賄賂を支払う



Department of Justice

FOR IMMEDIATE RELEASE
Wednesday, December 10, 2008
WWW.USDOJ.GOV

AT
(202) 514-2007
TDD (202) 514-1888

Japanese Executive Pleads Guilty, Sentenced to Two Years in Jail for Participating in Conspiracies to Rig Bids and Bribe Foreign Officials to Purchase Marine Hose and Related Products

WASHINGTON — A Tokyo executive of a rubber products manufacturing company pleaded guilty and was sentenced to serve two years in jail and to pay an \$80,000 criminal fine for participating in two conspiracies to rig bids and bribe foreign government officials affecting the sale of marine hose and other industrial rubber products manufactured by the company and sold throughout the world, the Department of Justice announced today.

Misao Hioki, the former general manager of his company's International Engineered Products (IEP) Department, pleaded guilty today to charges contained in a two-count felony charge that was filed on Dec. 8, 2008, in U.S. District Court in Houston. Hioki was charged for his role in a conspiracy to rig bids, fix prices and allocate market shares of marine hose in the United States and elsewhere and also for his role in a conspiracy to violate the Foreign Corrupt Practices Act (FCPA) by making corrupt payments to government officials in Latin America and elsewhere to obtain and retain business.

Hioki is the ninth individual to plead guilty in the marine hose bid-rigging investigation. He is the first individual to plead guilty in the FCPA conspiracy. Hioki agreed to cooperate fully in the Department's ongoing antitrust and FCPA investigations.

"The Antitrust Division is committed to rooting out corruption that harms American consumers and the competitive process, whether the criminal conduct takes place here in the United States or overseas," said Deborah A. Garza, Acting Assistant Attorney General in charge of the Department's Antitrust Division. "Prosecuting international cartels that harm United States consumers remains the number one priority of the Antitrust Division."

Marine hose is a flexible rubber hose used to transfer oil between tankers and storage facilities. During the conspiracy, the cartel affected prices for hundreds of millions of dollars worth of marine hose and related products worldwide.

In both counts, Hioki was charged with participating in the conspiracies from at least in or around January 2004 through in or around May 2007. The Department charged that during the conspiracy Hioki and his co-conspirators:

- Attended meetings or otherwise engaged in discussions in the United States and elsewhere by telephone, facsimile and electronic mail regarding the sale of marine hose;
- Agreed during those meetings and discussions to allocate shares of the marine hose market among the conspirators;
- Agreed during those meetings and discussions to a price list for marine hose in order to implement and monitor the conspiracy;



米国司法省(DOJ)はFCPAの摘発を強化 — 5大陸/120件

“At least 120 companies are under investigation, up from 100 at the end of last year.”

Mark Mendelsohn, a deputy chief in the Justice Department division overseeing the prosecutions

米国司法省は、120社以上のFCPA違反について調査中。前年末の100件から増加。

“Mr. Mendelsohn currently has a team of eight Federal Bureau of Investigation agents working on overseas bribery cases, up from five last year.”

8名のFBI捜査員がFCPA事件専従に。昨年の5名から増員。

(出典:ウォールストリートジャーナル(電子版)2009年5月26日)

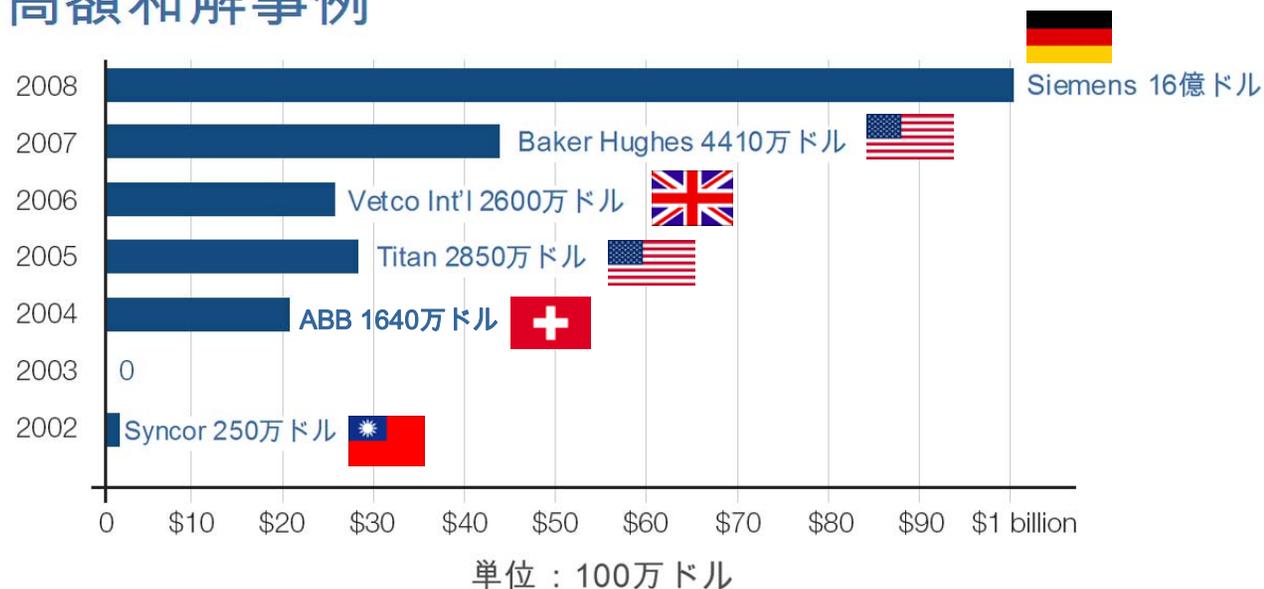


FCPA 最近のトレンド

- 高額化
- 国際化

高額化

高額和解事例



SIEMENS シーメンス事件

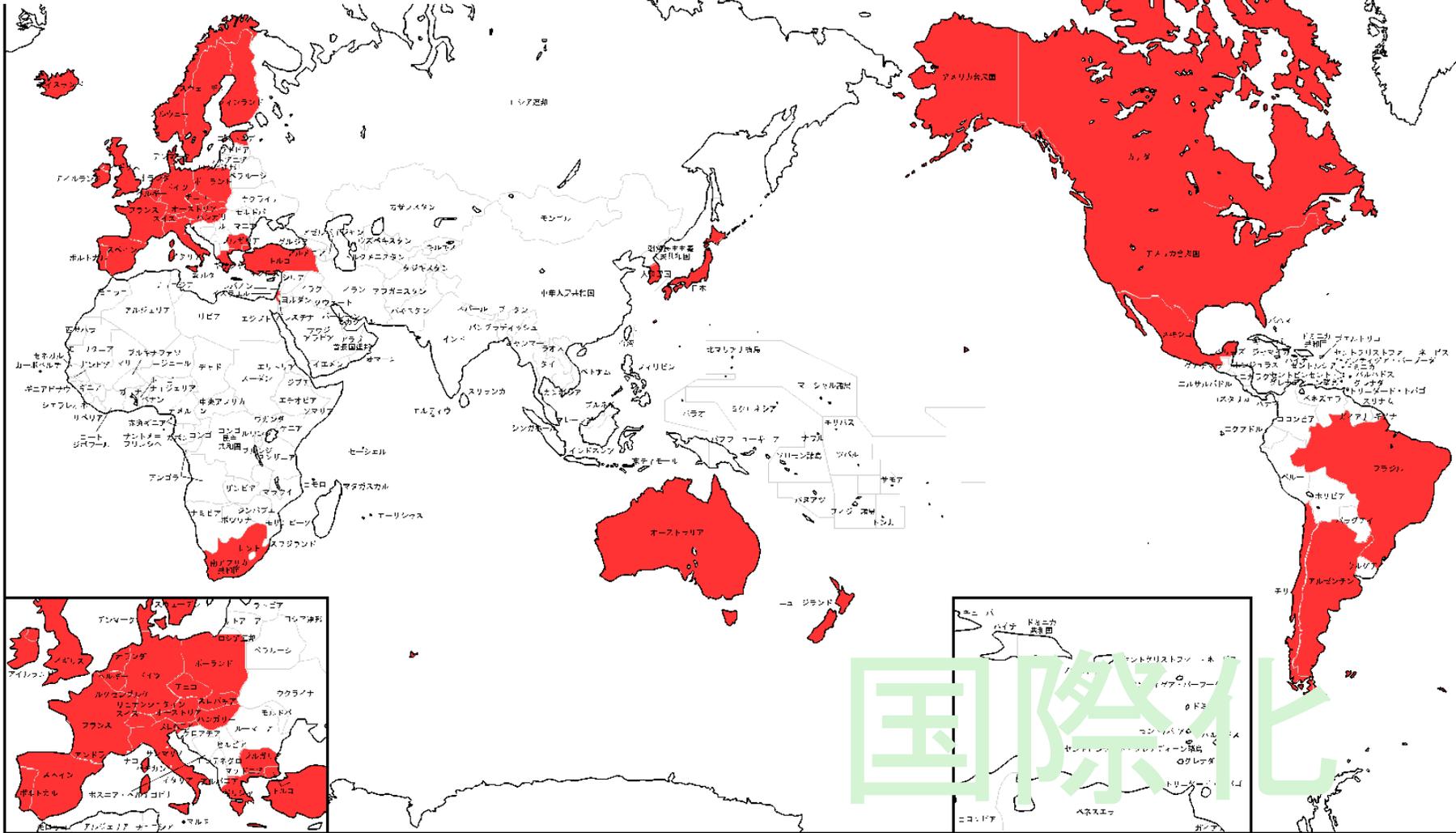
- U.S. DOJ and SEC 8億ドル(罰金4.5億ドル+不正利益没収3.5億ドル)
- ミュンヘン検察庁 3億9500万ユーロ
- ミュンヘン検察庁 2億100万ユーロ(Siemens Telecommunications)
- 合計約**1600億円**
- 4年間の監視期間

それだけでなく・・・

- ドイツと米国の当局が緊密に協力して捜査
- 当局に協力することにより、(これでも)罰金減額
- 弁護士・会計士報酬、文書検索・保存費用は5億ユーロ以上と推定
- インタビュー1,750回、打ち合わせ800回、1億通の文書を検討

高額化

OECD条約加盟国



汚職の撲滅は世界の潮流

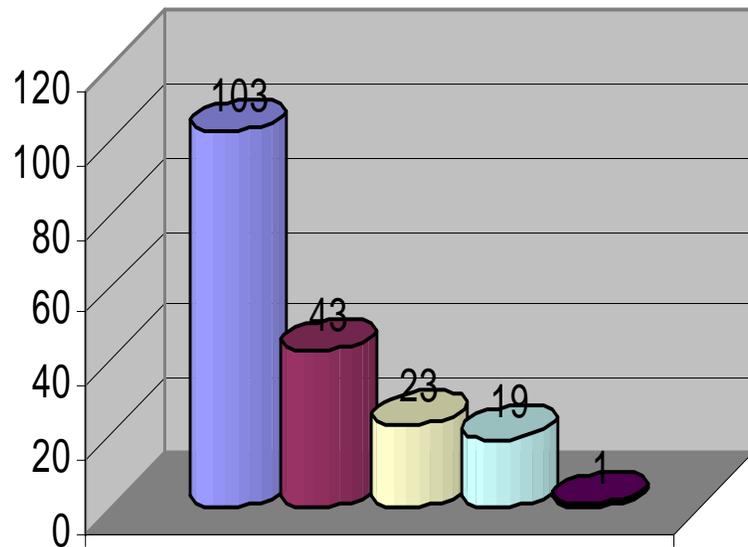
“The Department of Justice has engaged in a strategic and deliberate plan to intensify our efforts in this area in the last 2-3 years. We have stepped up our efforts to encourage anti-corruption enforcement in foreign countries; and we have increased our specialized resources”

Former Assistant Attorney General; Alice Fisher at ACI FCPA Conference (November 13, 2007)

米国の司法省は、海外汚職防止のため関係各国の当局と連携して規制の強化を推進・・・

国際化

汚職の撲滅は世界の潮流



海外汚職事件の摘発件数

(2007年末時点。日本経済新聞2008年8月7日朝刊による)

- 米国
- ドイツ
- ハンガリー
- フランス
- 日本

「内政干渉じゃないかと思うほど経済協力開発機構(OECD)はうるさいんだ」。ベトナムODA事業を巡るPCIの贈賄疑惑を捜査中だった五月末、検察首脳はこう話した。(日本経済新聞2008年8月7日朝刊)

国際化

FCPAの基本構造－贈賄禁止条項と会計処理条項

贈賄禁止条項: **Anti-bribery Provisions**

外国公務員への贈賄を禁止

会計処理条項: **Accounting Provisions**

Books and Records Provisions

取引及び資産の処分を合理的な程度に、詳細、正確かつ公正に反映する帳簿、記録、勘定を作成、保存すること

Internal control Provisions

適切な内部会計統制システムを設置・維持すること

FCPAのペナルティ

	賄賂禁止条項		会計処理条項	
刑事罰	法人	罰金 200万ドル以下 OR 利得/損害の2倍	法人	罰金 2500万ドル以下 OR 利得/損害の2倍
	個人	罰金 25万ドル以下 OR 利得/損害の2倍 拘禁刑 5年以下	個人	罰金 500万ドル以下 OR 利得/損害の2倍 拘禁刑 20年以下
民事制裁金	法人	1万ドル以下	法人	50万ドル以下 OR 利得額
	個人	1万ドル以下	個人	10万ドル以下 OR 利得額

違法収益の没収
入札資格剥奪

違反行為ごとに科される＝どんどん加重される

FCPAの適用対象

— 日本法人／人でも適用可能性があるのは？

米国企業の日本人役員・従業員、
エージェント、株主

米国内で禁止行為を一部でも行
なった者やその役員、従業員、
エージェント、株主

米国親会社の日本子会社は？
米国子会社を有する日本親会社は？

米国で上場(ADR発行による上場を含む)するなどして証券を発行し、米国の1934年証券取引所法上の登録義務及び開示義務を負う者(“**Issuer**”)やその役員、従業員、エージェント、株主

贈賄禁止条項

会計処理条項

Issuerとは？

- ✓会計処理条項と贈賄禁止条項の双方が適用
- ✓「1934年証券取引所法の
登録義務又は開示義務を負うような証券を発行しているか」
- ✓ADR=American Depository Receipts(米国預託証券)
日本企業が米国で上場する場合に利用
ADR発行の日本企業は200社超
- ✓NYSE、NASDAQ上場は約20社
- ✓既にスウェーデンのAB Volvo, スイスのABB Ltd., ノルウェーのStatoil ASAなどが
IssuerとしてFCPAのターゲットに
- ✓会計処理条項は、子会社、関連会社もカバー

贈賄禁止条項の構成要件

- “an offer, payment, promise to pay or authorization of payment”
= (賄賂の)支払や支払の約束、申出、そして支払の承認
- “anything of value” = 現金や何らかの価値ある物やサービスの提供
- “directly or indirectly” = 直接手を下さなくても、資金を少々迂回させても、責任は免れない
- “to a foreign official” = 米国から見た「外国」公務員(公営企業のスタッフを含む)
- “corruptly” = 賄賂の意思
- “for the purpose of (i) influencing official action or decision, (ii) inducing an unlawful act, (iii) inducing official influence over government action, or (iv) securing any improper advantage” = 当該外国公務員の公権力の行使をゆがめさせる目的をもって
- “in order to obtain or retain or redirect business” = 営業上の利益を得る目的で 契約の締結や更新に限らず、税金・関税の有利な取扱いによって会社に競争上有利な立場を与えると
いったことも含まれる

贈賄禁止条項の適用事例

化学

MONSANTO



コンサルティング会社がインドネシアの役人に5万ドル支払うのを承認
特に恩恵は受けず

offer, payment, promise to pay or authorization of payment

化学



1回ぶんの賄賂の多くは100ドル未満(賄賂の総額こそ20万ドル超)

anything of value

IT

Lucent Technologies
Bell Labs Innovations



(2006年にアルカテルと合併)

中国の国営企業スタッフを工場見学ツアーに招待
しかしその内実はディズニーランドやユニバーサルスタジオへの観光旅行

anything of value

贈賄禁止条項の適用事例



子会社を通じてコンサルティング会社にコンサルティング料数百万ドルを支払い
実はカザフスタンの国営石油会社の高官への賄賂
directly or indirectly



製薬

ポーランドの古城を保護する基金への寄付が、外国公務員への賄賂と認定される(基金の創立者がポーランド政府の厚生保健基金の幹部)
directly or indirectly
anything of value

贈賄禁止条項の例外と抗弁－狭き門

Facilitating “Grease” Payment

裁量の余地のない、機械的に行われる業務に対する支払い

(例)電話をつなぐ

業務円滑化のための潤滑油“Grease”

しかし非常に狭く解される傾向にある

条文によって除外されている分野だからといって安心できない

(例)税関職員への支払い、軍による警護

小額かつmid- or low-level の職員に対してのみ

支払った場合にはきちんと記録を

現地法により許容されている支払い

当該外国の法律で、明示的に許されている場合のみ

解釈ではダメ

慣習もダメ

行政通達、公正競争規約等もダメ

判例ではダメ(例:最高裁曰く、儀礼的な範囲内なら賄賂ではない)

贈賄禁止条項の抗弁－狭き門

プロモーション費用

例：取引をしたい国営企業の役員を工場の視察に招待する

判断も難しい

OKとされた事案を検討すると・・・

- ①対応する政府機関とのビジネスがない
- ②視察旅行に参加する外国公務員の選定について会社に決定権限がない
- ③参加した外国公務員は決定権限をもっていない
- ④支払は、会社から交通機関等に直接
外国公務員に対する払い戻しはレシート添付の少額経費のみ
- ⑤配偶者や家族の同行不可
- ⑥全体の費用が適当な額におさまっている

契約履行費用

例：契約に、年一度、国の監査を受けなければならない、費用は会社負担

契約の履行に「直接」関連する費用か

契約上要求される範囲にとどまっているか

会計処理条項の構成要件

1 Books and Records Provisions

資産の処分及び取引を合理的な程度に詳細、正確、かつ公正に反映する帳簿、記録、勘定を作成、保存すること

2 Internal Accounting Controls Provisions

適切な内部会計統制システムを設置、維持すること

- (1) 国内取引であっても、賄賂に関係なくとも、適用
- (2) 「ごまかし」の大小は無関係
- (3) いわゆる「会計帳簿」のみでなく旅程表、費用報告、経費請求のためのレシート等も含まれる
- (4) 誤解を招くような記載や重要な事実をあえて省略した記載は「不正確」
- (5) 子会社・関連会社もカバー
(「具体的状況に応じて合理的な範囲で影響力を誠実に行使」しなければならない)

FCPAの運用動向

1. 摘発は引き続き積極的に行われる傾向
2. 企業の幹部個人を摘発する動きがますます活発に
3. 米国は、内国法人と外国法人を対等に扱う意思を明確にしている
－外国法人の摘発も積極的に
4. 国際共助が活発化する傾向(例:シーメンス事件ではドイツと米国の当局が協力して捜査し、双方の国で立件)
5. 司法省(DOJ)もFBIもFCPAの摘発、立件に注力することを表明。FBIにはFCPAの専従幹部8名
6. 産業別の一斉に調査をかける傾向もある(石油関係、医療機器、運輸業等)
7. M&AのデューディリジェンスにFCPA関係の調査を加えるのが常識に
8. FCPAの調査に伴って、他の犯罪も発覚する傾向(例えば、マネーロンダリング、輸出規制関係、独禁法違反、粉飾決算等)

まとめー予防と対応

予防ーコンプライアンス・プログラムを！

対策ー発覚後の対応も極めて重要！

ー内部調査とDOJ・SEC対応

明文に定められたリーニエンシー制度はない

しかし、協力は評価される

シーメンス事件 刑事罰金 13.5億ドルから27億ドル→約4.5億ドル

どのような内容で合意するか