

# Federal Regulations of the Brazilian Anti-Corruption Statute

Decree No. 8,420 of March 18, 2015



ブラジル日本商工会議所 日伯法律委員会  
Mattos Filho法律事務所 共催

# ブラジル腐敗防止法連邦規則の施行を受けて ～連邦規則の内容と今後の対応策を探る～



2015年5月6日

## Today's topics

- ❑ An Overview of the Brazilian Anti-Corruption Statute (Wrap up)
- ❑ An Overview of the Federal Regulations of the Brazilian Anti-Corruption Statute
- ❑ What Companies should do in response to the Federal Regulations
- ❑ Practical Considerations for the Brazilian Anti-Corruption Statute
  - FAQ and case studies

## 本日のトピック

- ブラジル腐敗防止法の概要（ラップアップ）
- 連邦規則の概要とポイント
- ブラジル腐敗防止法連邦規則への対応策として何をすべきか
- ブラジル腐敗防止法に関する実務上のポイント
  - F A Qとケーススタディ

# **AN OVERVIEW OF THE BRAZILIAN ANTI-CORRUPTION STATUTE (WRAP UP)**



# ブラジル腐敗防止法の概要 (ラップアップ)



## An Overview of the level of Bribery/Corruption in Brazil

- ▶ Brazil is perceived as a moderately high bribery/corruption risk country (69th out of 175 countries -Transparency International 2014; 72th out of 177 countries in 2013).
- ▶ There has been increasing awareness of compliance among large corporations, but there still remains a high corruption risk due to complex regulatory system, bureaucratic government and weak law enforcement.
- ▶ In particular, corruption risk is high in regulated industries, labor and environmental spheres, and undeveloped regions. In addition, it is common in Brazil to use specialized agents and consultants in various stages of business, which increases the risk of bribery/corruption.

## ブラジルにおける汚職・腐敗のレベルの概観

- ▶ ブラジルの汚職・腐敗リスク指数は比較的高いと認識されている（トランスペアレンシー・インターナショナル「腐敗認識指数2014」で175カ国中69位。2013年は177カ国中72位）。
- ▶ 大企業を中心にコンプライアンスの意識は向上しているが、複雑な規制システム、官僚主義的な行政システムおよび脆弱な法執行体制により、汚職・腐敗関連のリスクは高い。
- ▶ 特に規制業種、労務・環境規制関係、開発途上の地方については汚職・腐敗関連のリスクが高まる。また、ブラジルにおいては、ビジネスの様々な場面において、専門のエージェント・コンサルタントが起用されることが多く、これらの第三者を通じた汚職・腐敗行為が懸念される。

## Background and History of the Brazilian Anti-Corruption Statute

- ▶ Before the Statute was enacted, sanctions against companies were less stringent and civil enforcement against companies were rarer (criminal sanctions for corruption in Brazil are imposed only against individuals).
- ▶ In 2002, Brazil ratified OECD Anti-Bribery Convention
- ▶ In 2007, OECD recommended that Brazil implement effective and well-balanced sanctions for legal entities
- ▶ Brazilian Anti-Corruption Statute was enacted to punish legal entities
  - Published in August 2, 2013 (Law No 12,846/2013)
  - Became effective on January 29, 2014

## ブラジル腐敗防止法の制定経緯

- ▶ 従前は、法人に対する処分は厳しいものではなく、民事責任が追求されることも稀であった（汚職・腐敗による刑事罰は個人のみが対象であった）
- ▶ 2002年にOECD外国公務員贈賄防止条約批准
- ▶ 2007年のOECD審査での指摘  
「ブラジルは、法人の責任を問うため、効果的で、均衡のとれた抑止力のある制裁をもうけるべきである」
- ▶ 法人を処罰するものとして、ブラジル腐敗防止法が新たに制定
  - 2013年8月2日公布（2013年法12,846号）
  - 2014年1月29日施行

## **Punishable Acts (Article 5)**

- ▶ To promise, offer or give, directly or indirectly, undue advantage to a public official (including foreign public official) or his/her related third person
- ▶ To finance, fund, sponsor, or in any other way subsidize the practice of harmful acts punishable under the Statute
- ▶ To use third parties, natural persons or legal entities, to hide or disguise real interests or the identity of the beneficiaries for the harmful act punishable under the Statute
- ▶ Wrongful acts in regard to biddings and governmental contracts
- ▶ To hinder investigations or oversight by agencies, entities or regulatory bodies

## 処罰対象行為（第5条）

- ▶ 公務員（外国公務員を含む） またはその関係者に対し、直接または間接に、不適切な利益を約束し、申し込み、または供与すること。
- ▶ 処罰対象となる不正行為に関して、資金の提供、費用負担またはその他の資金援助を行なうこと。
- ▶ 本法違反の行為またはそれにより便益を受ける者の特定を妨げまたは隠蔽するため、他の個人・法人を介在させること。
- ▶ 入札手続・政府との契約に関する不正行為
- ▶ 本法違反の行為の調査を妨害すること

## Who can be punished?

- ▶ Foreign entities that have (even temporarily) offices, branches, or representatives in Brazil can be punished (Art.1)
- ▶ While only legal entities are punishable under the Statute, directors, officers, employees of the entity violating the Statute and others involved in the harmful acts can be punished under other laws (Art.3)
- ▶ Liabilities under the Statute survive the amendment of articles of association/by-law, merger or spin off of the entity violating the Statute (Art.4.1)
  - Liabilities of the surviving company is limited to the fines and compensation of damages, the amount of which shall not exceed the value of asset transferred
  - In principle, other sanctions will not be applied to the harmful act that was conducted before the closing of merger/acquisition
- ▶ Parent companies, subsidiaries, affiliates, and consortium members of the company that has conducted harmful act can be held liable for fines and compensation of damages (Art.4.2)

## 処罰対象者

- ▶ ブラジル国内に事業所・支店・代表者を（一時的にでも）有する外国企業も処罰対象となる（第1条）。
- ▶ 本法は法人のみを処罰対象とするが、違反行為を行なった企業の役員・従業員その他違反行為に  
関与した個人も他の法律に基づき処罰対象となり得る（第3条）。
- ▶ 本法違反の責任は、違反企業の定款変更、合併、会社分割があった場合も存続する（第4条第1  
項）。
  - 存続企業の責任は、移転された財産の価値を上限とする制裁金および損害賠償金の支払義務に限定される。
  - その他の罰則については、合併・買収の実行日より以前に行われた違反行為には原則として適用されない。
- ▶ 違反企業の親会社、子会社、関係会社、違反企業とコンソーシアムを構成する企業も制裁金および損害賠償責任について連帯責任を問われる可能性あり（第4条第2項）。

## Supervising and Enforcement Bodies

- ▶ CGU
  - Within the federal jurisdiction branch of the government, CGU has the authority to commence administrative sanctions proceedings and act with correctional authority for other administrative proceedings under the Statute (Art.8.2)
  - Has the authority to enter into a leniency agreement at the federal government level (Art.16.10)
  
- ▶ The highest authority of administrative, legislative, and judiciary body (Art.8.1)
  - At the state and municipality level, pursuant to each regulation thereof, the highest body of administrative, legislative, and judiciary body, respectively, has the authority to commence administrative proceedings, which authority can be delegated
  
- ▶ Courts
  - Certain sanctions require court procedures initiated by government counsel (Art.18)
  
- ▶ Prosecutors Office
  - Federal and state prosecutors also have the authority to file a lawsuit seeking judicial and administrative proceedings sanctions (Art. 19)

## 監督・執行機関

- ▶ 連邦監査事務局（CGU : Controladoria Geral da União）
  - 連邦政府の管轄内において、本法違反の行為に対する行政処分を開始する権限と、本法に基づき提起された訴訟に対して異議を申し立てる権限を有する（第8条第2項）。
  - 連邦行政府におけるリーニエンシー契約の締結に関する責任官庁（第16条第10項）
- ▶ 各統治レベルにおける行政・立法・司法の最上位機関（第8条第1項）
  - 州や市においては、それぞれの制定する規則に従い、各部門の最上位機関が行政処分を開始する権限を有する（委任可）。
- ▶ 裁判所
  - 一定の罰則については、政府側の代理人により申し立てられた裁判上の手続を必要とする（第18条）。
- ▶ 検察庁
  - 裁判上・行政上の手続を必要とする処分を求める起訴権限は、連邦・州の検察庁も有する（第19条）。

## Sanctions

- ▶ Administrative Sanctions (Art.6)
  - Fines (0.1% to 20% of the gross revenues of the prior fiscal year)
  - Publication of the administrative decision (through mass-media, and the website and offices of the company sanctioned)
- ▶ Civil Sanctions (Art.19) (in addition to the compensation for damage)
  - Confiscation of assets, rights, or value gained from the illegal act
  - Partial suspension or prohibition of activities
  - Compulsory dissolution
  - Prohibition from receiving donation, grants, subsidies, funding or loans from public bodies or entities and public financial institutions (1-5 years)
- ▶ These sanctions can be imposed concurrently (Art.6.1, 18, 19.3)

## 罰則

- ▶ 行政処分（第6条）
  - 制裁金（前会計年度における違反行為者の総売上高の0.1%から20%の範囲）
  - 違反行為の公表（メディアを通じた公表及び自社のウェブサイト・事業所における掲載・掲示）
- ▶ 司法処分（第19条）（発生した損害の賠償に加えて）
  - 違反行為から得られた資産等の没収
  - 当該法人の活動の一部停止又は禁止
  - 当該法人の強制解散
  - 公的機関・公共団体及び公的な金融機関からのインセンティブ、寄付金、助成金、出資又は貸付金の停止（1～5年間）
- ▶ これらの処分はいずれも併科可能（第6条第1項、第18条、第19条第3項）

## Sanctions (cont)

- ▶ Civil and administrative liabilities are strict liabilities (Art.1)
- ▶ Compliance program will be considered in determining administrative sanctions; reduction of sanction is possible) (Art.7)
- ▶ Piercing the corporate veil (Art.14)
  - In case of an abuse of the legal entity status for purposes of facilitating or concealing the acts violating the Statute, in the context of administrative sanctions, the legal entity status can be denied, and the effect of the sanction can be reached to managing partners, directors and officers)
- ▶ Leniency agreement (Art.16)

## 罰則（続き）

- ▶ ブラジル腐敗防止法に基づく法人に対する裁判上又は行政上の責任は、「厳格責任」（故意・過失がなかったことを立証しても免責されない。）（第1条）
- ▶ ただし、行政処分の適用に当たっては、コンプライアンスプログラムが考慮される（処分の軽減が認められる可能性あり。）（第7条）。
- ▶ 法人格否認の法理（第14条）
  - － 本法違反行為を促進し、あるいは隠匿又は隠蔽するために、法人格が濫用される場合、行政処分の場面においても、法人格が否認される可能性あり（その場合、制裁の効果がマネージングパートナー、取締役や役員に及ぶ可能性がある。）。
- ▶ リーニエンシー制度（第16条）

## Other Information

- ▶ List of the Companies Sanctioned (Art.22)
  - Public data base of the sanctioned companies
  - Company name, CNPJ, content of sanctions imposed and leniency agreement (in case a leniency agreement is not fulfilled, the content of such breach) are recorded and accessible by the general public
- ▶ Statute of Limitation (Art.25)
  - 5 years (from the date of recognition of the harmful act or the date it ceased in the case of permanent or continuous violation)
- ▶ Relationship with other laws (Art.29 and 30)
  - Conducts that are subject to the Statute can be subject to other statutes as well (e.g., antitrust, public bidding, and government contract laws, etc.)

## その他

- ▶ 違反企業のリストを公表（第22条）
  - 違反企業を登録する公開のデータベース
  - 企業名、CNPJ番号、適用された罰則の内容やリーニエンシーに関する合意の内容等（リーニエンシー契約の違反があった場合はその違反内容）が記録され、一般公衆によるアクセスが可能
- ▶ 時効（第25条）
  - 5年（違反行為が認識された日又は恒久的・継続的な違反行為の場合は違反行為が終了した日から起算）
- ▶ 他の法律との適用関係（第29条及び第30条）
  - 本法の適用対象となる場合であっても、別途他の法律（独占禁止法、公共入札に関する法律、行政手続に関する不正行為に関する法律、政府調達に関する法律等）の処罰対象となり得る。
  - 制裁も併科され得る。

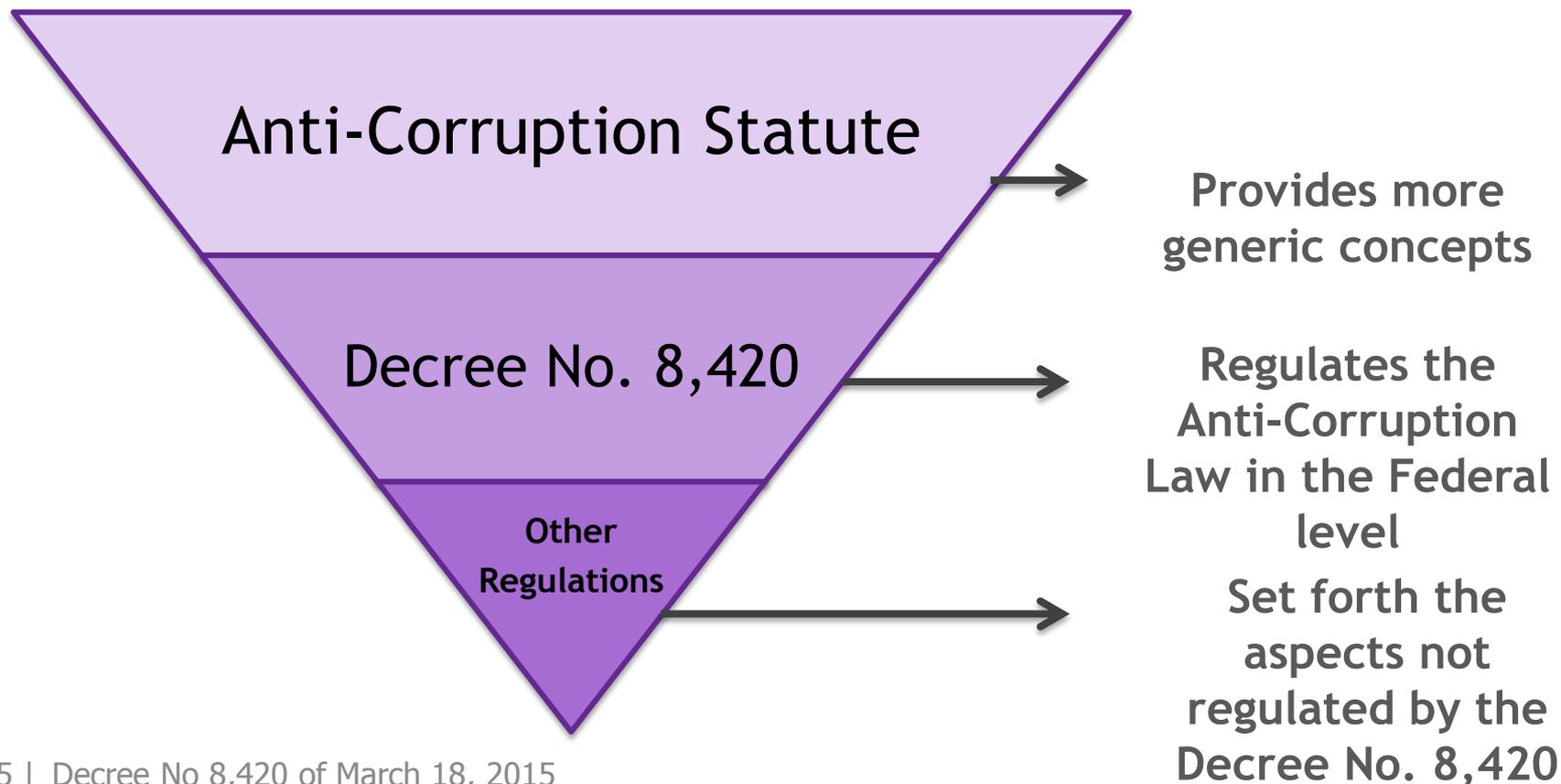
# FEDERAL REGULATIONS OF THE ANTI-CORRUPTION STATUTE



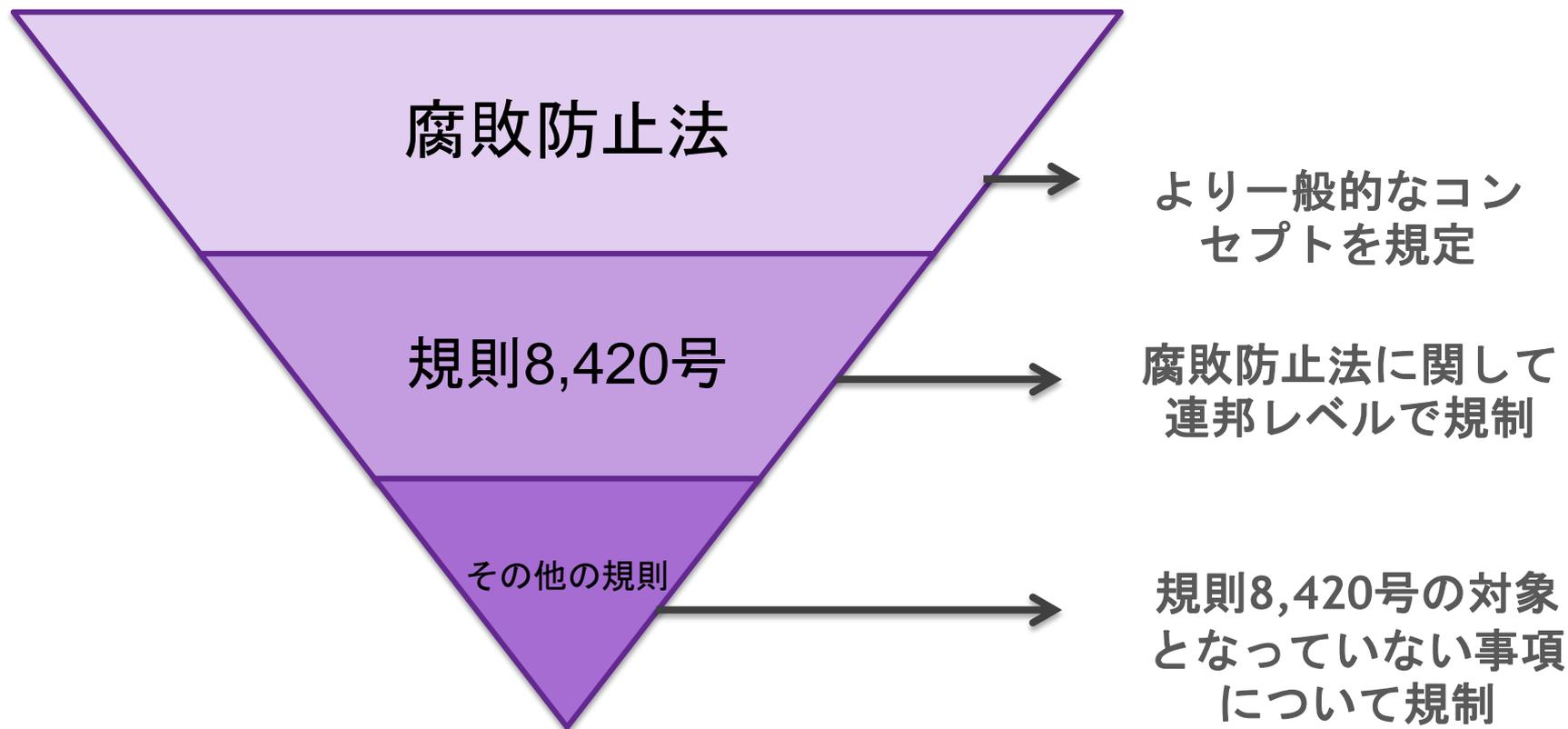
# 連邦規則の概要とポイント



## General Overview – Brazilian Anti-Corruption Framework



## 概観-ブラジル腐敗防止法の枠組み



## Federal Regulations: Main Aspects

- ▶ Establishes rules applicable to proceedings for assessing the administrative liability
- ▶ Provides a methodology for calculating fines under the Anti-Corruption Statute
- ▶ Sets forth the procedure to be followed when applying for a leniency agreement to the Office of the Comptroller General (CGU)
- ▶ Define the parameters that must be adopted by enforcement authorities while evaluating anti-corruption compliance programs
- ▶ Regulates the operation of national registries publicizing sanctioned persons under the Anti-Corruption Statute

## 連邦規則：主要なポイント

- ▶ 行政処分における責任の評価手続きを規定
- ▶ 腐敗防止法の下における罰金の計算方法を規定
- ▶ CGUに対しリーニエンシー契約を申請する際の手続きを規定
- ▶ 腐敗防止のためのコンプライアンス・プログラムの評価基準を規定
- ▶ 腐敗防止法の処罰対象者を登録するデータベースの運営について規制

## Proceeding for Assessing Administrative Liability

- ▶ Commencement and rendering of a decision are under the responsibility of the highest authority of the relevant body or entity of the Executive branch
- ▶ The CGU shall have concurrent jurisdiction over enforcement involving Brazilian federal officials and exclusive jurisdiction over enforcement involving foreign public officials
- ▶ The panel designated to conduct the administrative proceeding shall:
  - ▶ Act with independence and neutrality
  - ▶ Ensure confidentiality as may be required to elucidate the facts and preserve the image of the parties involved
- ▶ The administrative proceeding is to be concluded within 180 days from initiation, extendable upon reasonable grounding
- ▶ Searches and seizures may be authorized upon request to the courts

## 行政処分における責任の評価手続き

- ▶ 行政部門の最上位機関が行政処分の開始権限と行政処分の決定権限を有する
- ▶ CGUはブラジル連邦政府の公務員に対する執行について併存的管轄権を有し、外国公務員に対する執行については独占的管轄権を有する
- ▶ 行政処分手続きを担当する委員会は、
  - ▶ 独立かつ中立でなければならず、
  - ▶ 事実関係を明らかにし、手続きに関係する当事者のイメージを守るために、秘密保持を確保しなければならない
- ▶ 行政処分手続きは開始後180日以内に終了しなければならないが、合理的な理由があれば延長可能
- ▶ 搜索・差押えも裁判所に申請することで可能

## Calculation of Fines

- ▶ Fines shall be set based on a percentage of a company's gross revenues
- ▶ Specific percentages will apply upon the presence of aggravating and mitigating factors (e.g. participation of senior management in the alleged violation, cooperation with enforcement authorities, and existence of a robust compliance program)
- ▶ In case the implicated company has entered or intends to enter into agreements with the relevant governmental agency, the value of such contracts will be taken into consideration, as follows:

Percentages	Value of the Contract
1%	over R\$ 1,500,000
2%	over R\$ 10,000,000
3%	over R\$ 50,000,000
4%	over R\$ 250,000,000
5%	over R\$ 1,000,000,000

## 罰金の計算方法

- ▶ 違反對象企業の総売上に対する割合として計算される
- ▶ 加重事由・減額事由がある場合には、特別の割合が適用される（例：違反行為への上級経営陣の関与、執行機関への協力、強固なコンプライアンス・プログラムの存在）
- ▶ 違反對象企業が関連する政府機関との間で契約を締結していた場合、あるいは締結しようとしていた場合、かかる契約の対象金額が以下のとおり、考慮される

パーセンテージ	契約金額
1%	R\$ 1,500,000 超
2%	R\$ 10,000,000 超
3%	R\$ 50,000,000 超
4%	R\$ 250,000,000 超
5%	R\$ 1,000,000,000 超

## Leniency Agreement

- ▶ A proposal for leniency agreement may be submitted until conclusion of the report to be prepared by the designated panel
- ▶ Negotiation of the terms of the leniency agreement shall be completed **in 180 days** and the applicant may cancel negotiations at any time before its execution
- ▶ Applicant's identity shall not be disclosed until execution of the definitive agreement
- ▶ **Requirements:**
  - ▶ Be the first to approach the authorities and apply for leniency, when such circumstance is relevant
  - ▶ Have ceased involvement in the violation
  - ▶ Admit its participation in the violation
  - ▶ Full cooperation with the authorities
  - ▶ Provide proof of the violation

## リーニエンシー契約

- ▶ 委員会による調査報告の完了までリーニエンシー契約の申請は可能
- ▶ リーニエンシー契約の条件に関する交渉は**180日以内**に完了しなければならないが、契約締結までは申請人は自由にリーニエンシー契約の申請を撤回できる
- ▶ 申請人の名称等は最終リーニエンシー契約の締結まで公開されない
- ▶ 要件
  - ▶ 当局に対して最初にリーニエンシー契約の申請をすること（当該状況が関連性を有するとき）
  - ▶ 違反行為を止めていること
  - ▶ 違反行為への関与を認めていること
  - ▶ 当局に対して全面的に協力すること
  - ▶ 違反行為の証明を提出すること

## Leniency Agreement

▶ **Possible effects:**

- ▶ Exemption from publication of the decision sanctioning its conduct
- ▶ Exemption from the prohibition against receiving incentives, subsidies, subventions, donations, or loans from government bodies, public entities, or financial institutions owned or controlled by the government
- ▶ Reduction in the amount of the fines up to 2/3, and
- ▶ Exemption from, or mitigation of, administrative sanctions provided by Law No. 8,666/93 or other statutes governing public bidding and government contracts
- ▶ No exemption from compensating damages will be granted
- ▶ Leniency may extend to legal entities belonging to the same group

## リーニエンシー契約

- ▶ 期待される効果
  - ▶ 違反行為についての公表の免除
  - ▶ 政府機関、公共機関または政府系金融機関により提供されるインセンティブ、補助金、寄付等の受給資格停止の解除
  - ▶ 罰金の減額 (2/3を上限とする)
  - ▶ 1993年法律8,666号又はその他の公共入札及び政府との契約に関する法律の違反に対する行政処分の免除又は罰則の軽減
- ▶ 損害賠償義務は免除されない
- ▶ リーニエンシー契約の効果は申請人と同一グループに属する事業体にも適用される

## Compliance Program

- ▶ For purposes of the Decree, a compliance program mean a set of internal controls and procedures of integrity, audit and incentive to disclose misconducts, as well as the implementation of codes of ethics and conduct, policies and guidelines with the purpose to detecting and remedying frauds, wrongdoings and illegal acts against foreign and Brazilian governments
- ▶ According to the Decree, effective compliance programs shall be risk-based and appropriately tailored to the organization. Factors such as a company's size, structure, industry, place of business, and degree of interaction with the government should be taken into consideration

## コンプライアンス・プログラム

- ▶ 本規則との関係において、コンプライアンス・プログラムとは、企業の内部統制及び清廉さを維持し、非違行為の監査及びその開示を促すための一連の手続き、倫理規範・行動規範、ブラジル国内外の公務員に対する詐欺的行為、不正行為、違法行為を発見し、修復するためのポリシー・ガイドラインを包含する
- ▶ 本規則によれば、効果的なコンプライアンス・プログラムとは、リスク分析に基づき、対象組織に応じてテーラーメイドされたものでなければならず、会社の規模、組織構成、所属する業界、事業を行う場所、及び政府との接触の程度等が考慮されなければならない

## Parameters for Assessing the Effectiveness of a Compliance Program

- I. Commitment of senior management and board of directors
- II. Standards of conduct, code of ethics, integrity policies and procedures applicable to employees, managers, and, as appropriate, to third-party service providers, agents and intermediaries
- III. Periodic training
- IV. Periodic risk assessment
- V. Comprehensive and accurate accounting records
- VI. Internal controls allowing prompt release of trustworthy reports and financial statements
- VII. Specific procedures to prevent fraud and wrongdoing in the context of public bidding procedures, the performance of government contracts or in interactions with the public sector

## コンプライアンス・プログラムの有効性判断のための評価基準

- I. 上級経営陣及び取締役会のコミットメント
- II. 従業員、経営陣、また必要に応じて、第三者であるサービス提供者、代理人、仲介業者等に適用される行為規範、倫理規定、コンプライアンス規定等のレベル
- III. 定期的なトレーニング
- IV. 定期的なリスク評価
- V. 完全かつ正確な会計記録
- VI. 信頼性の高い報告と財務書類の迅速なリリースを確保するための内部統制
- VII. 公共入札、政府契約の履行又公的セクターとの接点を有する場面における詐欺的行為及び不正行為を防止するための特別の手続き

## Compliance Program – Parameters cont.

- VIII. Independence, structure and authority of the internal body responsible for applying and overseeing the program
- IX. Whistleblower reporting channel, which is accessible to employees and third parties and ensures protection of whistleblowers acting in good faith
- X. Disciplinary measures in case of violations of the program
- XI. Procedures that ensure immediate stop of violations and timely remediation
- XII. Appropriate diligence for hiring and, as appropriate, overseeing third-party service providers
- XIII. Due diligence in the context of mergers and acquisitions transactions to verify possible wrongdoings and illegal acts
- XIV. Continuous monitoring of the program with a view to improving it, and
- XV. Transparency as regards donations to candidates and political parties

## コンプライアンス・プログラムの有効性判断のための評価基準 (続)

- VIII. コンプライアンス・プログラムを適用し監督する内部機関の独立性、組織構成及び権限
- IX. 内部告発者の通報チャンネルについては、従業員及び部外者がアクセス可能であり、善意の内部告発者が守られること
- X. コンプライアンス・プログラム違反の場合の懲戒手続き
- XI. 違反行為の迅速な停止及び迅速な是正措置を確保するための手続き
- XII. 第三者のサービス業者を採用する際の、また必要な場合には監督する際の適切な注意
- XIII. M&A取引の場面における対象会社の不正行為・違法行為の有無についてのデュー・ディリジェンス
- XIV. コンプライアンス・プログラムの改善のためのプログラムの継続的なモニタリング
- XV. 議員候補者や政党への寄付に関する透明性

## **National Registries Publicizing Sanctioned Persons (CEIS and CNEP)**

- ▶ ***Cadastro Nacional de Empresas Inidôneas e Suspensas (CEIS)***
  - ▶ Information relating to administrative sanctions against individuals or legal entities resulting in the restriction of the right to participate in bidding procedures and government contracts
- ▶ ***Cadastro Nacional de Empresas Punidas (CNEP)***
  - ▶ Information relating to the sanctions imposed by the Anti-Corruption Statute and failure to perform leniency agreement

## 違反企業に関する公開データベース（CEIS及びCNEP）

### ▶ **CEIS**

- ▶ 個人又は法人に対する、公共入札及び政府契約への参加に関する制限に関する行政処分に関する情報を登録・公開

### ▶ **CNEP**

- ▶ 腐敗防止法に基づき課された罰則及びリーニエンシー契約の不履行に関する情報を登録・公開

## Removal from CEIS and CNEP

- ▶ Sanctions contemplated in the CEIS and the CNEP shall be removed:
  - ▶ when the sanction is **no longer effective**; or
  - ▶ at the **legal entity's request**, upon the compliance of the following requirements:
    - Publication of the decision of rehabilitation of the sanctioned legal entity
    - Full compliance with the leniency agreement
    - Compensation of damages, and
    - Payment of fines

## CEIS及びCNEPからの削除

- ▶ CEIS及びCNEPに登録されている罰則情報は以下の場合に削除される
  - ▶ 罰則が効果を失ったとき
  - ▶ 以下の条件が満たされている場合において、対象企業の申立があったとき
    - 罰則の対象となった企業の回復を認める判断が公表されたこと
    - リーニエンシー契約が完全に遵守されたこと
    - 損害が賠償されたこと
    - 罰金が支払われたこと

# WHAT COMPANIES SHOULD DO IN RESPONSE TO THE FEDERAL REGULATIONS



連邦規則への対応策として何をすべきか



## Implementing/updating the Compliance Program

- ▶ In general, before regulations were enacted, anti-corruption compliance programs were mainly adopted by multinational companies, large Brazilian companies and, as a result, by their strategic suppliers.
- ▶ Now that the Federal Regulations clarify the requirements for assessing the effective anti-corruption compliance program, implementing / updating it in line with the Federal Regulations is recommended.
- ▶ By virtue of Art. 7, VIII, sole paragraph of the Statute, the parameters for assessing the anti-corruption compliance programs are regulated exclusively by Federal Regulations

## コンプライアンスプログラムの制定・見直し

- ▶ 一般論として、連邦規則制定前は、腐敗防止のためのコンプライアンスプログラムは主に多国籍企業とブラジルの大企業により採用されており、また、その結果として、これらの戦略的パートナーにも採用されていた。
- ▶ 連邦規則によりコンプライアンス・プログラムの有効性に関する判断基準が明らかにされたため、今後は、早急にコンプライアンスプログラムの制定・見直しと実施が推奨される
- ▶ ブラジル腐敗防止法第7条8単項により、腐敗防止に関するコンプライアンスプログラムの有効性判断に関する基準は連邦規則のみにより規制される

## **Implementing/updating the Compliance Program (con't)**

- ▶ The requirements for the effective compliance program under the Brazilian Anti-Corruption Statute and the Federal Regulations are generally in line with the international standards/practice.
- ▶ If a compliance program of a international standard is already in place, such compliance program can be used as a baseline.
- ▶ However, the compliance program for a Brazilian company must be effective and functional vis-à-vis the Brazilian company, and certain adjustments would be necessary.

## コンプライアンスプログラムの制定・見直し（続き）

- ▶ ブラジル腐敗防止法において求められるコンプライアンスプログラムの評価基準は一般的には国際的なプラクティスに沿ったものといえる
- ▶ そのため、既に国際的なプラクティスの基準に沿ったコンプライアンスプログラムを有している場合には、基本的に当該プログラムをベースにできる
- ▶ ただし、コンプライアンスプログラムは、当該ブラジルの会社において、有効に機能していなければならない、ブラジル特有の対応が必要となる。

## Implementing/updating the Compliance Program (con't)

- ▶ Among the parameters of the Federal Regulations, the following items should be noted.
  - ▶ Standards of conduct, code of ethics, integrity policies and procedures applicable to third-party service providers, agents and intermediaries
  - ▶ Specific procedures to prevent fraud and wrongdoing in the context of public bidding procedures, the performance of government contracts or interactions with the public sector
  - ▶ Independence, structure and authority of the internal body responsible for applying and overseeing the program
  - ▶ Due diligence in the context of mergers and acquisitions transactions to verify possible wrongdoings and illegal acts
  - ▶ Transparency as regards donations to candidates and political parties

## コンプライアンスプログラムの制定・見直し（続き）

- ▶ 連邦規則の評価基準においては、特に以下の項目に留意すべき
  - －行為規範、倫理規定、第三者のサービス提供者、エージェントやコンサルタントに適用される清廉さに関するポリシー及び手続き
  - －公共入札、政府との契約の履行、又公的セクターとの接点が生じる場面における詐欺的行為や不正行為を防止するための特別な手続き
  - －コンプライアンスプログラムを適用し、監修する責任を有する内部機関の独立性、組織構成、権限
  - －M&A取引の場面における、対象会社において行われている可能性のある不正行為や違法行為についてのデューディリジェンス
  - －議員候補者や政党への寄付に関する透明性

# **PRACTICAL CONSIDERATIONS FOR THE BRAZILIAN ANTI-CORRUPTION STATUTE (FAQ AND CASE STUDIES)**



# ブラジル腐敗防止法に関する 実務上のポイント (Q&Aとケーススタディ)



## What are examples of sanctions/investigations under the Statute?

- ▶ In the context of the famous Car Wash probe involving Petrobras, there are nationwide, simultaneous: federal police, federal prosecutors, antitrust and court of accounts investigations. There are also administrative investigations and proceedings as well as criminal and public civil lawsuits against infrastructure and construction companies and their executives (Statute may only apply to acts after Jan 29, 2014).
- ▶ In a recent public civil action in the state of Goiás, federal public prosecutors obtained interim freezing of R\$7,559,219.98 against companies based on Statute, claiming the purported overpricing of railroad construction works.
- ▶ In the Municipality of São Paulo, the Municipal General Comptroller of the Municipality joined forces with the federal antitrust authority (Cade) to investigate purported cartel and Anti-Corruption Statute violations regarding cleaning and maintenance services to the city. Fifteen companies are under investigation.

## ブラジル腐敗防止法に基づく処分・調査事例は？

- ▶ ペトロブラスを巻き込んだ有名なCar Wash調査では、国家規模での同時並行の調査が行われている（連邦警察、連邦検察、独禁法関連）。インフラ及び建設会社とその役員達に対する行政処分調査手続き、刑事及び民事訴訟に関する調査も進行中である（ブラジル腐敗防止は2014年1月29日後の行為に適用される）。
- ▶ 最近のゴイアス州における公的民事訴訟では、連邦検察官が、違反企業に対する鉄道建設事業の超過請求を主張し、腐敗防止法に基づき7,559,219.98レアルの暫定的凍結手続きを行った。
- ▶ サンパウロ市では、市の検査官がCADEとともに、市に対するクリーニング及びメンテナンスサービスの提供に関連したカルテル及び腐敗防止法違反の調査を行っており、現在15の会社が調査対象となっている。

## **When and in what circumstances, risks associated with the Brazilian Anti-Corruption Statute arise?**

- ▶ In general, risks can be higher if you are engaged in the business that involves public bidding, government contract, license from the government, and otherwise interaction with the government occurs. Real estate, construction, technology development, oil and gas, medical, medicine, mining, and insurance are considered to be high risk sectors
- ▶ Regardless of the industry, labor, tax, and environment spheres traditionally entail bribery/corruption risks. Also, geographically speaking, undeveloped regions entail higher risk of bribery/corruption.
- ▶ In Brazil, it is common to use specialized agents in various areas of business. If such agents are used in connection with the business that involves interaction with the government, that should entail enhanced due diligence and monitoring of the intermediary

## ブラジル腐敗防止法が問題となりやすい場面は？

- ▶ 一般的に、公共入札、政府契約、許認可の取得など、政府との接点の多い事業を行っている場合はリスクが高いと言える。産業分野としては、不動産・建設・技術開発、オイル・ガス、医療・製薬、鉱業、保険等がハイリスクセクターと言われる。
- ▶ 業種にかかわらず、労務・税務・通関に関する業務は、伝統的に汚職・腐敗行為が発生しやすい。また、地域的な特性として、開発途上の地方は汚職・腐敗関連のリスクが高まる。
- ▶ ブラジルにおいては、ビジネスの様々な場面において、専門のエージェント・コンサルタントが起用されることが多いが、政府との接点が多い業務をこれらの第三者に委託している場合は、これらの者に対するより詳細なデューディリジェンスとモニタリングが必要となる。

## What is the scope of “public official” under the Brazilian Anti-Corruption Statute?

- ▶ The Brazilian Anti-Corruption Statute does not define “public official”, but other laws (e.g., Criminal Code and Improbity Law) provide that the following are “public officials”
  - ▶ The person holding office, position or public function in parastatal entities (even temporarily, and even without compensation)
  - ▶ The person holding office, position or function in state owned companies or mixed capital companies having the majority of its equity owned by the government, or which receive more than 50% of income from the government on an annual basis
  - ▶ The person who works for any company that provides services or receives resources for the performance of typical governmental activities (e.g., an employee of a company that has a contract with a governmental agency)
- ▶ If it is not clear whether the counterparty is a public official or not (e.g., the employer of the counterparty is partially owned by the government), it is recommended to review the issue in advance and make a list of the entities whose employees could be deemed public officials.

## ブラジル腐敗防止法における公務員の範囲は？

- ▶ 連邦規則では特に定義されていないが、ブラジルの他の法律（ブラジル刑法等）では、以下の者が含まれる。
  - 公の地位、業務または役職を有する者（臨時・無報酬であってもかまわない）
  - 半官半民の団体において地位、業務または役職を有する者
  - 典型的な行政活動を行なうために契約した会社または雇用された会社の業務を行なう者（例）官庁と契約を結んだ民間会社で働く従業員
- ▶ 相手方の会社に政府が出資している場合など、直ちに判然としないケースもある場合には、公務員に該当するか否かについて事前に検討の上、リスト化しておくことも有益である。

## What should you do when a public officer demands a bribe?

- ▶ You should not pay any bribe. If you pay it once, the officer will demand bribes again and again.
- ▶ Bribery is a crime under Brazilian Criminal Code. You can report it to the police or other authority, but you are not obliged to do so. You can also show a code of conduct of the company and explain that you are not allowed to pay any bribe.
- ▶ Do not meet with a public official alone
- ▶ In case of requests of licenses, permits or other government approvals, the company may file a lawsuit in order to obtain such approval without having to pay a bribe.

## 賄賂を求められた場合どのように対応すべき？

- ▶ 会社は絶対に公務員に賄賂を支払ってはならない。一度でも支払えば、必ず繰り返し要求されるようになり慣習化する。
- ▶ 公務員の行為はブラジル刑法上の犯罪に該当する（収賄）。したがって、会社は警察その他の執行当局に通報することができるが、通報が義務付けられるものではない。まずは、会社の行為規範を手交して、賄賂を支払うことができないことを説明することが望ましい。
- ▶ 会社の担当者は決して1人で公務員に会いに行くべきではない。
- ▶ ライセンスや許認可の申請の場面では、各種申請や申込みの手続を進めるために裁判所における司法手続をとることも可能である。

## How should you deal with agents and consultants?

- ▶ Brazilian Anti-Corruption Statute punishes acts conducted in the company's interests or benefit, and the illegal act includes provision of funding to the illegal act, and thus there is a risk that in case an agent or consultant is involved in the illegal act, the principal will also be found liable.
- ▶ It is recommended to take following actions/procedures when hiring third parties such as agents and consultants
  - Risk assessment (country risk, possibility of contact with government officials in connection with delegated activities, the scope of responsibility – just a supplier or an agent/consultant)
  - Conduct due diligence on high risk providers (interview, questionnaires, require submission of a compliance program, obtain certificates for non-existence of lawsuits/administrative proceedings relating to corruption/bribery, on-sight investigation)
  - Contractual protection (covenants to comply with laws and regulations, clearly defined scope of work, appropriate level of fees in line with the market standard, monitoring, prohibition of sub-delegation, immediate termination upon violation of laws/regulations)
  - Compliance program should have a provision governing internal process for retaining third parties

## エージェントやコンサルタントについてどのような対応が必要？

- ▶ ブラジル腐敗防止法においては、「会社の利益・便益のため」に行われる違反行為が処罰対象とされており、また、違反行為には不正行為に関する資金提供も含まれるため、エージェントやコンサルタントといった第三者が違反行為に及んだ場合も責任を問われるおそれ。
- ▶ エージェントやコンサルタントといった第三者の起用に当たっては、例えば、以下のような手続きを推奨
  - リスクアセスメント（カントリーリスク、委託業務における政府との接触可能性、単なるサプライヤーかエージェント・コンサルタントか）
  - 高リスク業者に対しては、デューデリジェンスを行う（インタビュー・質問表への回答、コンプライアンスプログラムの提出、デスクトップ調査、推薦状の提出、汚職・腐敗関連の訴訟・手続の有無に関する証明書の取得、オンサイト調査）
  - 契約上の手当て（法令順守の誓約、明確な業務範囲、現地の相場に適った手数料、モニタリング、再委託禁止、違反時の即時解約）
  - 第三者の起用に係る手続を社内プロセス（コンプライアンスプログラム）に組み込むことを推奨

## Gifts, entertainment and invitation

- ▶ Restrictions vary and require a case by case analysis. For example, under the code of conduct for senior public officials of the federal government, gift, entertainment exceeding R\$100 (once in a year) is prohibited.
- ▶ Facilitation payment is not allowed
- ▶ Inviting a public official to a site visit must be carefully evaluated with legal advisors

## 贈答・接待・視察への招聘の取扱いは？

- ▶ 各統治レベル、部門ごとに異なるためケースバイケースの確認が必要。例えば、連邦政府の上級公務員行為規範によれば、R\$100（年一回まで）を超える贈答・接待を受けることは禁止されている。
- ▶ ファシリテーションペイメント（手続の円滑化のための少額の支払い）も不可
- ▶ 公務員を視察に招聘する場合については弁護士の助言を得て慎重に検討されるべき

## Personal liabilities of an individual involved in bribery

- ▶ Brazilian Criminal Code (Law No.2848/1940)
  - Bribery of a Brazilian public official (imprisonment-max.12 years; fines)
  - Bribery of a foreign public official (imprisonment-max.8 years; fines)
  - If action or non-action of the public official occurs resulting from offering a bribe, additional sanctions will be imposed
- ▶ Brazilian Antitrust Law (Law No.1259/2011)
  - Administrative fines (in the case of directors/officers, 1% to 20% of the amount of fine imposed on the company; in the case of other employees, R\$50,000 to R\$2 billion)
  - Criminal liability (imprisonment-max. 5 years; fines)
- ▶ Brazilian Civil Code
  - Civil obligation to compensate damage
- ▶ With respect to criminal liability and civil obligation, leniency agreement has no effect, and thus, if a Japanese expat is involved in corruption/bribery, it will be a serious problem from HR/labor perspectives

## 不正行為に関与した従業員個人の責任は？

- ▶ ブラジル刑法（1940年法第2848号）
  - 国内公務員への贈賄（12年以下の懲役及び罰金）
  - 外国公務員への贈賄（8年以下の懲役及び罰金）
  - いずれも賄賂の結果、作為・不作為・遅延等が発生すれば加重
- ▶ ブラジル独占禁止法（2011年法第12529号）
  - 行政処分としての制裁金（取締役や役員は違反企業に課される制裁金の1%から20%、その他の違反行為に関与した従業員はR\$50,000からR\$20億）
  - 刑事責任（5年以内の懲役及び罰金）
- ▶ ブラジル民法
  - 民事責任としての損害賠償責任
- ▶ 個人の刑事責任や損害賠償責任については、リーニエンシーによる減免が認められないため、日本人駐在員が汚職・腐敗行為に巻き込まれると人事労務的な観点からも深刻な問題となり得る。

## **If you suspect that there has been an illegal conduct, what should you do?**

- ▶ Do investigation, and if there is a doubt, conduct a follow up investigation to preserve evidence of the wrongdoing in a detailed and meticulous manner
- ▶ If the matter was brought through a whistleblower, he/she should be protected so that no retaliation occurs
- ▶ Before taking any actions such as suspension/firing, internal documents must be corrected and reviewed thoroughly
- ▶ If illegal conduct is confirmed, the company may apply for leniency agreement (but not an obligation), which is a very sensitive issue and advice from an experienced law firm is recommended

## 不正行為が疑われる場合、どのように対応すべき？

- ▶ 会社は事実調査を行い、疑念がある場合には、詳細かつ慎重に不正行為の証拠を保全するため追跡調査を行うべきである。
- ▶ 通報が内部報告による場合、内部者が報復にさらされることのないよう保護すべきである。
- ▶ 停職や解雇といった労務上の措置をとる前に、十分な内部資料の検証及び収集を行うべきである。
- ▶ 不正の事実が確認された場合、会社は政府に対してリーニエンシー契約を申し出ることができる（義務ではない。）。これは極めて繊細な問題であり、経験ある法律事務所の助言を受けることが推奨される。

## What should you care about in the context of M&A?

- ▶ Under the Brazilian Anti-Corruption Statute, liabilities arising from the violation of the Statute survive not just in the case of acquisition of the violating company, but also, the merger, spin off, etc of the violating company (Art.4.1)
- ▶ Legal Due Diligence (bribery/compliance) will be in general conducted as follows
  - Legal and accounting experts identify violation of the Statute cooperatively
  - When conducting legal due diligence, the business of the target needs to be understood well and possible fragility and risk areas for bribery/corruption should be identified
  - Compliance program, written guidelines, certificates, litigation files relating to bribery/corruption should be requested and examined
  - Independent desk-top investigation and interview of senior management and employees of the target will provide further investigation and may lead to the discovery of an important issue

## M&Aの場面における留意点は？

- ▶ ブラジル腐敗防止法違反の責任は、単なる買収の場合は勿論、違反企業の合併、会社分割等があった場合も存続する（第4条第1項）。
- ▶ 一般的な法務デューデリジェンス（DD）の行程は以下のとおり。
  - 法務及び会計のDD専門家がブラジル腐敗防止法違反の有無の特定を行う（協働することが望ましい。）。
  - 法務DDは対象会社のビジネスを理解し、想定される脆弱性や懸念分野を特定する必要がある。
  - 法務DDでは、コンプライアンスプログラムに関する明文化された指針や腐敗防止法に関する公的な証明書や訴訟記録の要求・検証を行うこととなる。
  - 経営陣や従業員に対する独立したデスクトップ調査やインタビューにより対象会社の評価に対する一層の検証が可能となり、重要な発見に結びつく問題点を特定することができる。

## Thank you!

▶ **For further information, please contact:**

▶ **Renato Tastardi Portella**

Partner

[portella@mattosfilho.com.br](mailto:portella@mattosfilho.com.br)

+ 55 (11) 3147 7614

▶ **Marcel Alberge Ribas**

Associate

[mribas@mattosfilho.com.br](mailto:mribas@mattosfilho.com.br)

+ 55 (11) 3147 7763

## ご清聴ありがとうございました。

▶ ご質問については以下の弁護士にお問い合わせください:

▶ **Renato Tastardi Portella**

Partner

[portella@mattosfilho.com.br](mailto:portella@mattosfilho.com.br)

+ 55 (11) 3147 7614

▶ **Marcel Alberge Ribas**

Associate

[mribas@mattosfilho.com.br](mailto:mribas@mattosfilho.com.br)

+ 55 (11) 3147 7763



**MATTOS FILHO** > Mattos Filho, Veiga Filho,  
Marrey Jr e Quiroga Advogados

**São Paulo - Paulista**

Al. Joaquim Eugênio de Lima, 447  
01403 001 São Paulo SP Brasil  
T +55 11 3147 7600

**São Paulo - Faria Lima**

Rua Campo Verde, 61 - 3º andar  
01456 010 São Paulo SP Brasil  
T +55 11 3035 4050

**Brasília**

SHS Q6 Bloco C CJ A Sala 1901 - 915  
70322 915 Brasília DF Brasil  
T +55 61 3218 6000

**Rio de Janeiro**

Praia do Flamengo, 200 - 11º andar  
22210 901 Rio de Janeiro RJ Brasil  
T +55 21 3231 8200

**New York**

712 Fifth Avenue - 26<sup>th</sup> Floor  
10019 New York NY EUA  
T +1 646 695 1100