



BETTER POLICIES FOR BETTER LIVES

*Il monitoraggio della
Convenzione OCSE e
l'attitudine delle parti
contraenti sui diversi
modelli organizzativi*

Nicola Bonucci, Direttore Ufficio Legale
OCSE

Le opinioni espresse sono personali

PARTE I

*Il
monitoraggio
della
Convenzione
OCSE*



La Convenzione in 1 diapo

- Firmata 1997 ed entrata in vigore nel 1999
- 39 Parti contraenti (Paesi OCSE + Af Sud, Argentina, Bulgaria, Brasile e Russia)
- Focalizzata sul supply side
- Criminalizza l'individuo e richiede la responsabilità dell'ente morale
- Principi ripresi da UNCAC (art. 16)
- Postula un monitoraggio rigoroso

L'articolo 2 della Convenzione sulla responsabilità degli enti

3 semplici idee

- responsabilità e non criminalizzazione
- « functional equivalence »
- sanzioni efficaci, proporzionate e dissuasive

La novità del monitoraggio

- Articolo 12 Convenzione

« le Parti coopereranno nell'attuazione di un programma di seguiti sistematici per sorvegliare e promuovere la piena applicazione della presente Convenzione »

Come funziona ? Un, due, tre....

Una metodologia accettata da tutti e basata su....

- **Due** principi (Peer Review e Peer Pressure)
- **Tre** fasi
 - 1/ l'esistenza dell'inquadramento giuridico
 - 2/ l'effettività di tale inquadramento
 - 3/ l'attuazione delle norme

Con le sue varianti

- Le fasi bis
- Il « name and shame »

Il monitoraggio Italia

- Fase 1 Aprile 2001
- Fase 2 Novembre 2004
- Fase 3 Dicembre 2011

E le sue conseguenze

Post fase 2 (Sole 24 Ore):

2004-12-02 **GIOVEDI' 2 DICEMBRE 2004 Ocse: l'Italia cambi la legge sul falso in bilancio**

Allungare prescrizione. Critiche a norme anti-corrruzione (Il Sole 24 Ore Radiocor) - [Parigi](#), 02 dic - L'Ocse critica l'Italia sulle normative contro la corruzione. In un rapporto gli ispettori dell'Organizzazione raccomandano in particolare di emendare la legge sul falso in bilancio, allungare i termini per la prescrizione nei casi di corruzione e fare attenzione che lo [scudo fiscale](#) non agevoli il rimpatrio di 'denaro sporco' o tangenti. Dal rapporto trapela poi lo scontento degli ispettori perche' il [Governo italia](#) non ha accolto la richiesta di incontri con magistrati, imprenditori e pubbliche autorità anche a [Milano](#) oltre che a [Roma](#).

..in Italia

E post fase 3 sull'eliminazione delle
concessione

<http://www.ilsole24ore.com/art/notizie/2012-03-21/chiesto-eliminare-concessione-064246.shtml?uuid=AbCD4dBF>

- Parte II

***Le parti
contraenti e i
modelli
organizzativi***

l'Italia all'avanguardia

Il Decreto Legislativo 231/2001, che ha come rubrica: “Disciplina della responsabilità amministrativa delle persone giuridiche, delle società e delle associazioni anche prive di personalità giuridica, a norma dell’articolo 11 della Legge 300/2000”, costituisce l’esercizio della delega contenuta in quest’ultima Legge, che aveva disposto la ratifica della Convenzione Ocse sulla lotta alla corruzione dei pubblici ufficiali stranieri.

.. E per molto tempo quasi sola

1/ Le FSG adottate nel 1991 negli USA

- According to the Guidelines, any organization is liable to sentencing, fines, and to periods of probation for federal offenses connected with antitrust, securities, bribery, fraud, money laundering, criminal business activities, extortion and embezzlement, conspiracy, and others. The innovation of the Guidelines lies in the fact that the sentences imposed on the organization and its agents are designed to achieve the following objectives: (a) just punishment; (b) sufficient deterrence; and (c) **encourage the development of internal mechanisms to prevent, identify and report on criminal behavior in organizations (i.e., through a 'carrot and stick' approach.**
- To assist corporations in knowing exactly what constitutes an appropriate internal mechanism, the Guidelines list seven elements indicating what is considered an 'effective compliance program.' These elements include but are not limited to the following: (1) compliance standards and procedures (e.g., a code of conduct or ethics); (2) oversight by high-level personnel (e.g., a compliance or ethics officer); (3) due care when delegating authority; (4) effective communication of standards and procedures (e.g., training); (5) auditing/monitoring systems and reporting mechanisms (e.g., a 'hotline'); (6) enforcement of disciplinary mechanisms; and (7) appropriate response after detection

... con la Svizzera !

Legge Federale 21 marzo 2003 – CP Titolo sesto (artt 100 quater e 100 quinquies), rubricato "Della responsabilità dell'impresa".

- *Se si tratta di un reato ai sensi dell'articolo 322septies (Corruzione di pubblici ufficiali stranieri), l'impresa è punita a prescindere dalla punibilità delle persone fisiche, qualora le si possa rimproverare di non avere preso tutte le misure organizzative ragionevoli e indispensabili per impedire un simile reato.*
- *Il giudice determina la multa in particolare in funzione della gravità del reato, della gravità delle lacune organizzative e del danno provocato, nonché della capacità economica dell'impresa.*
- *Sono considerate imprese ai sensi del presente articolo:*
 - a. le persone giuridiche di diritto privato;*
 - b. le persone giuridiche di diritto pubblico, eccettuati gli enti territoriali;*
 - c. le società;**le ditte individuali."*

La Raccomandazione OCSE del 2009 e l'allegato II

- Riconoscimento indiretto della validità dello schema proposto dalle FSG e dalla 231
- **Allegato II Linee guida dell'OCSE volte alla creazione di programmi e misure nei settori etica, conformità e sistemi di controllo interni** solo standard intergovernativo in vigore.

La situazione post 2009...

- **La legge cilena:** The Legal Entities Criminal Liability Law imposes criminal liability on legal entities for conduct where the legal entity's owners, representatives, executives or others in charge of carrying out its business, directly or indirectly engage in bribing local or foreign public officials, which result from an entity's failure to comply with certain supervision and control obligations. However, if a corporation can demonstrate it has an effective compliance program and that the occurrence of a crime is an exception to such program, that corporation may be exempt from prosecution. This corporate criminal liability can be passed from one legal entity to another (e.g. through a merger or acquisition) and is independent from the individual's liability. Sanctions for entities include prohibitions from entering into government contracts, loss of governmental benefits, fines, etc.

II UK bribery act

- The Bribery Act 2010 creates a new offence under section 7 which can be committed by commercial organisations which fail to prevent persons associated with them from bribing another person on their behalf.
- An organisation that can prove it has adequate procedures in place to prevent persons associated with it from bribing will have a defence to the section 7 offence.

Il progetto di legge brasiliano

- In 2010, Bill 6826/2010, establishing administrative liability for companies engaging, inter alia, in foreign bribery, was introduced before Congress
- The bill is still under discussion inter alia in light of the necessity or not to put an adequate procedure defence in place

E qualche recente sviluppo

- **25 Aprile 2012** BBC : Morgan Stanley, which has not been charged in the case, said it was satisfied with the outcome. "Mr Peterson's intentional circumvention of Morgan Stanley's internal controls was a deliberate and egregious violation of our values and policies," said Matt Burkhard, spokesman for Morgan Stanley.
- **Novembre 2011**, Comunicato stampa, Ch, su Alstom: »le MPC a constaté que le groupe avait certes adopté des normes en matière de compliance en principe efficaces, mais qu'il ne les avait pas imposées avec la ténacité voulue ; de ce fait, il n'avait pas évité des actes de corruption en Lettonie, Tunisie et Malaisie. » et « le groupe a reconnu certains déficits dans l'organisation de la compliance ; on a pu constater qu'Alstom a entrepris des efforts considérables, au fil de la procédure pénale désormais close, afin de pallier les insuffisances reconnues dans la lutte contre la corruption ».

<http://www.news.admin.ch/message/index.html?lang=fr&msg-id=42300>

Per concludere

- L'approccio 231 è visto con crescente interesse dall'OCSE e dalle altre parti contraenti
- I modelli si somigliano ma non sono identici
- Attenzione al level playing field...
- Necessità di un monitoraggio specifico in futuro?

Qualche utile link

Il monitoring Italia e le linee guida OCSE

- http://www.oecd.org/document/28/0,3746,en_2649_34859_44583035_1_1_1_1,00.html
- <http://pcnitalia.sviluppoeconomico.gov.it/linee-guida/linee-guida-ocse-versione-italiana-2011>

Nicola.Bonucci@oecd.org

