

VISCHER

Interne Untersuchungen.

Teil 1: Wie es dazu kommt und wo die Fallen sind

David Rosenthal, Marc Ph. Prinz und Jonas D. Gassmann
29. Juni 2021

UNTERSUCHUNG

Maskendebakel bei der Armee: Viola Amherd will Klarheit schaffen

Abo Skandal um Herzchirurg Maisano

Affäre Universitätsspital Zürich weitet sich nach Bern und Luzern aus

Interne Untersuchungen gegen Lehrpersonen in der Musikschule

s VBS ein:

Die Vorwürfe von Fehlverhalten werden extern untersucht

BESTRAFUNG VON ERSTKLÄSSLERN

Publiziert 4. Juni 2021, 17:52

Untersuchung zu IV-Renten-Praxis

MEDIENMITTEILUNG 16.11.2020

Die Genfer Anwältinnenkanzlei «Troille Fehrlinger» hat die drei kürzlich beauftragten Untersuchungen (RTS). Im Weiteren untersuchen die un- ob die vorgesetzten Personen und Stellen wahr genommen haben. Zudem überprüfen die unternehmensweitige Integrität der Mitarbeitenden.

Primarschule leitet wegen Windel-Bestrafung externe Untersuchung ein

Erstklässler und -klässlerinnen, die in der Primarschule Herrliberg ZH gegen die Regeln verstossen, mussten eine Windel tragen – das sorgt für Kritik. Nun wurde eine externe Untersuchung initiiert.



Zürcherer Alain Berset nimmt die Praxis des Bundesamtes für Sozialversicherungen bei der Bewährung von IV-Renten genauer unter die Lupe. | KEYSTONE/PETER SCHNEIDER

IV-VERSICHERUNGEN - Bundesrat Alain Berset will Klarheit über die Praxis bei der Erteilung der IV-Renten. Er hat eine interne Untersuchung gegen die Aufsichtstätigkeit des Bundesamtes für Sozialversicherungen (BSV) veranlasst. Im Fokus sind die Sparvorgaben an die kantonalen IV-Stellen.

Quellen: NZZ, Berner Zeitung, Musikzeitung.ch, Bote der Urschweiz, SRG SSR, 20min.ch

Interne Untersuchung – ein Modetrend?

- Eine Form der Aufarbeitung von Hinweisen oder Vorwürfen betreffend **Fehlverhalten im eigenen Betrieb**
- Systematische, **vertiefte Ermittlung** und Beurteilung der Fakten bezüglich eines Fehlverhaltens
 - Verstoss gegen Recht und interne Regeln
 - Keine behördliche (d.h. externe) Untersuchung
 - Abgrenzen: Operative Kontrollen, Audits, Prozessvorbereitung
- Rechtliche Beurteilung, Massnahmen nicht im Vordergrund
- Sie wird durch **interne oder externe Stellen** durchgeführt
 - Typisch: Compliance-Manager; HR; Anwälte; Forensik-Experten
 - Warum extern: Ressourcen; Unabhängigkeit; Erfahrung; Taktik

Typische Fälle in Schweizer Unternehmen

- **Wirtschaftsstrafrecht**
 - Missbrauch von Geschäftsgeheimnissen oder geistigem Eigentum
 - Abrechnungsbetrug gegenüber der Firma oder dem Staat
 - Ungetreue Geschäftsführung; Veruntreuung
 - Korruption
 - Verstoss gegen Sanktionsrecht, Kartellrecht und Regulierung
- **Arbeitsrecht**
 - Treuepflichtverletzungen
 - Mobbing und sexuelle Belästigung
 - Konflikte unter Mitarbeitern
- **Verletzungen der Datensicherheit**

Müssen wir das untersuchen?

EU führt Ende Jahr eine Pflicht zur Untersuchung von Hinweisen über Whistleblowing-Hotlines ein

- **Ja!**
 - Reagieren kann nur, wer weiss, was schiefgelaufen ist
- **Gesellschaftsrecht:** Pflicht der Unternehmensleitung, die Interessen des Unternehmens zu wahren (BGer 4C.358/2005)
- **Arbeitsrecht:** Schutzpflichten des Arbeitgebers
- **Aufsichtsrecht:** Aufklärung; Verhinderung weiterer Verstösse
- **Zivilrecht:** Grundlage für zivilrechtliches Vorgehen gegen Arbeitnehmer und Dritte; Verhinderung weiterer Verstösse
- **Strafrecht:** Kein pflichtwidriges Untätigbleiben; Verhinderung weiterer Verstösse; Zuweisen der internen Verantwortlichkeit
- **Andere Gründe:** Öffentlicher Druck; Signalwirkung

Wie läuft eine interne Untersuchung ab?

- **Vorabklärung** – könnte etwas dran sein?
- **Auftrag zur Untersuchung** – wer gibt Auftrag und an wen?
- **Daten sichern** – damit E-Mails und andere Unterlagen nicht vernichtet werden
- **Sichtung der Daten** – Durchführung von sog. Reviews und Analyse von strukturierten Daten
- **Befragungen** – involvierte und beschuldigte Personen
- **Bericht** – dem Auftraggeber die Ergebnisse mitteilen, damit dieser über die weiteren Massnahmen entscheidet
- **Massnahmen** – reaktiver, korrektiver und präventiver Art

Häufige Fallstricke – I

- **Fehlende Unabhängigkeit**
 - Auch eine interne Untersuchung muss unabhängig erfolgen
 - Unternehmensführung involviert → externe Stelle
 - Medienträchtiger Fall → nicht die Hauskanzlei
 - Ist geregelt, wer zuständig ist und an wen berichtet wird?
 - Whistleblowing Hotline? In der EU bald Pflicht ab 50 Mitarbeitern
- **Beweismittel**
 - E-Mails sind wichtig, aber nicht die einzigen Beweismittel
 - Welche anderen Datenquellen haben Sie im Betrieb?
 - Analyse "strukturierter" Daten kann wichtige Hinweise liefern (z.B. Buchhaltung, ERP, Server-Logs)

Häufige Fallstricke – II

- **Datensicherung nicht im Griff**
 - In vielen Fällen ist die Auswertung elektronischer Daten essenziell, aber sie werden nicht rechtzeitig gesichert
 - Kommen Sie im Notfall rasch an die nötigen Daten heran? Auch bei Cloud-Diensten (z.B. Teams, Slack, Messenger)?
 - Datensicherung für Untersuchungen bereits frühzeitig klären
- **Datenschutzrechtliche Erfordernisse**
 - Interne Untersuchungen sind möglich, inklusive Zugriff auf Mailboxen
 - Transparenz (z.B. in Reglement, später auch Auskunftspflicht)
 - Nur bei konkretem Verdachten (z.B. Hinweis, automatischer Alarm)
 - Verhältnismässigkeit wahren (nur, was wirklich nötig ist)

Häufige Fallstricke – III

- **Arbeitsrechtliche Schranken**
 - Durchführung von Befragungen
 - Pflicht zur Mitwirkung
 - Recht zur Aussageverweigerung? Recht auf einen Anwalt?
 - Rechtliches Gehör
- **Strafrecht**
 - Wo und wie einsetzen?
 - Was braucht es für die Eröffnung einer Strafuntersuchung?
 - Aussageverweigerungsrecht vs. arbeitsrechtliche Mitwirkungspflicht
 - Verwertbarkeit und Beweiswert von Mitarbeiterbefragungen
 - Risiko der Herausgabe (auch gegenüber Aufsichtsbehörden)

Häufige Fallstricke – IV

- **Arbeitsrechtliche Massnahmen**
 - Frist für die fristlose Kündigung?
 - Alternativen zur fristlosen Kündigung
- **Kommunikation**
 - Interne Kommunikation planen – Mitarbeiter reden sowieso
 - Aktiv oder reaktiv an die Öffentlichkeit gehen?
- **Richtige Vorbereitung**
 - Interne Untersuchung (Zuständigkeiten, etc.) intern regeln
 - Meldestelle für Hinweise vorsehen und kommunizieren
 - Wissen, wer im Ernstfall weiterhilt (IT-Forensik, Anwälte etc.)



Kostenloser Download hier:
www.vischer.com/investigations

VISCHER

Fragen?

drosenthal@vischer.com
mprinz@vischer.com
jgassmann@vischer.com

Zürich

Schützengasse 1
Postfach
8021 Zürich, Schweiz
T +41 58 211 34 00

www.vischer.com

Basel

Aeschenvorstadt 4
Postfach
4010 Basel, Schweiz
T +41 58 211 33 00

Genf

Rue du Cloître 2-4
Postfach
1211 Genf 3, Schweiz
T +41 58 211 35 00

Webinar, Teil 2
7. Juli 2021, 11 Uhr:
eDiscovery-Tools
<https://bit.ly/3jeLox3>