

LkSG

Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz

Kommentar

von

Dr. Martin Rothermel

München

Alle im Buch verwendeten Begriffe verstehen sich geschlechterneutral. Aus Gründen der besseren Lesbarkeit wird auf eine geschlechtsspezifische Differenzierung verzichtet – entsprechende Begriffe gelten im Sinne der Gleichbehandlung grundsätzlich für alle Geschlechter. Die verkürzte Sprachform hat lediglich redaktionelle Gründe und beinhaltet keine Wertung.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.de> abrufbar.

I S B N 9 7 8 - 3 - 8 0 0 5 - 1 8 0 4 - 3

dfv Mediengruppe

© 2022 Deutscher Fachverlag GmbH, Fachmedien Recht und Wirtschaft, Frankfurt am Main
www.ruw.de

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Satzkonvertierung: Lichtsatz Michael Glaese GmbH, 69502 Hemsbach

Druck und Verarbeitung: Druckerei Hachenburg · PMS GmbH, 57627 Hachenburg

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXIII

Teil A.

Ziele, Historische Entwicklung und vergleichbare Initiativen in der EU und anderen Ländern

I. Gesteigerte Verantwortung	2
II. Compliance und Paradigmenwechsel	5
III. Historische Entwicklung, Kritik, Befürwortung	8
IV. Hinweise, Handreichungen, Verordnungen	11
V. Andere Länder	39
1. Pro Menschenrechte und contra umweltbezogene Risiken.	39
2. Contra fremde Eingriffe	51
VI. EU	51
1. Richtlinie zu Sorgfaltspflichten	51
2. Holzhandel und Konfliktmineralien.	69
a) Holzhandel	69
b) Konfliktmineralien.	70
c) Entwaldung	70
3. Nichtfinanzielle Berichterstattung.	71
VII. UN.	72

Teil B.

Aus dem Gesetzentwurf und dessen Begründung

I. Gesetzentwurf der Bundesregierung	75
II. Begründung zum Gesetzentwurf der Bundesregierung	78

Teil C.

Kommentierung des Gesetzes über die unternehmerischen Sorgfaltspflichten in Lieferketten (vom 16. Juli 2021)

I. Amtliche Begründung – Entwurf	95
II. Amtliche Begründung – Änderungen.	96

Abschnitt 1
Allgemeine Bestimmungen

§ 1 Anwendungsbereich	96
I. Amtliche Begründung – Entwurf	97
II. Amtliche Begründung – Änderungen	99
III. Kommentierung	100
1. Zu § 1 Abs. 1.	100
a) Unternehmen in Deutschland	100
b) Zweigniederlassung in Deutschland	104
c) Arbeitnehmer in Deutschland (im Inland)	106
d) Entsandte Arbeitnehmer (ins Ausland)	109
e) Anzahl Arbeitnehmer in der Regel über Schwellenwerten von 3.000 bzw. 1.000	109
2. Zu § 1 Abs. 2.	110
3. Zu § 1 Abs. 3.	111
a) Verbundene Unternehmen und konzernangehörige Gesellschaften	111
b) Berücksichtigung bei Obergesellschaft	112
c) Entsandte Arbeitnehmer	117
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	117
§ 2 Begriffsbestimmungen	118
I. Amtliche Begründung – Entwurf	124
II. Amtliche Begründung – Änderung	136
III. Kommentierung	141
1. Zu § 2 Abs. 1.	141
a) Abkommen in der Anlage (Ziff. 1 bis 14)	141
b) Geschützte Rechtsposition	146
2. Zu § 2 Abs. 2.	148
a) Geschützte Rechtsposition	148
b) Risiko	148
c) Hinreichende Wahrscheinlichkeit	149
d) Struktur der Verbotstatbestände	149
(1) Kinderarbeit	149
(2) Schlimmste Formen der Kinderarbeit	151
(3) Zwangsarbeit	152
(4) Sklaverei	154
(5) Missachtung lokaler Arbeitsschutz	156
(6) Koalitionsfreiheit	158

Inhaltsverzeichnis

(7) Ungleichbehandlung	160
(8) Angemessener Lohn	161
(9) Boden-, Gewässer-, Luftverunreinigung und Lärmemission sowie Wasserverbrauch	162
(10) Zwangsräumung	164
(11) Sicherheitskräfte	165
(12) Auffangklausel	167
3. Zu § 2 Abs. 3	169
a) Quecksilber	170
b) Chemikalien, POPs	171
c) Abfälle	173
4. Zu § 2 Abs. 4	175
5. Zu § 2 Abs. 5	175
a) Begrifflichkeiten	175
b) Lieferkette	177
c) Herstellung, Dienstleistung, Handel	181
d) Endkunde	182
e) Erforderlich	184
6. Zu § 2 Abs. 6	185
a) Unternehmen	185
b) Tätigkeit	185
c) Unternehmensziel	185
d) Herstellung und Verwertung von Produkten, Erbringung von Dienstleistungen	186
e) In- und Ausland	186
f) Obergesellschaft und konzernangehörige Gesellschaft	186
g) Bestimmender Einfluss – Bestimmung	187
h) Lieferketten der Tochterunternehmen	191
7. Zu § 2 Abs. 7	192
8. Zu § 2 Abs. 8	194
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	195

Abschnitt 2 Sorgfaltspflichten

§ 3 Sorgfaltspflichten	196
I. Amtliche Begründung – Entwurf	197
II. Amtliche Begründung – Änderung	200
III. Kommentierung	202
1. Zu § 3 Abs. 1	203

Inhaltsverzeichnis

a) Aufzählung Ziff. 1–9, Lieferketten, Angemessenheit, Bemühenspflicht, Erfolgspflicht, Handlungspflicht, risikobasierter Ansatz	203
b) Sorgfaltspflichten, Due Diligence	207
c) In Bezug genommene Dokumente	212
(1) VN-Leitprinzipien von 2011 für Wirtschaft und Menschenrechte	213
(2) Nationaler Aktionsplan für Wirtschaft und Menschenrechte von 2016	221
(3) OECD Leitsätze für multinationale Unternehmen 2011	225
(4) UN OHCHR (2012): The Corporate Responsibility to Respect Human Rights. An Interpretive Guide	225
(5) UN OHCHR (2018): Corporate human rights due diligence – Getting started, emerging practices, tools and resources	225
(6) OECD (2012 bzw. 2018): OECD Due Diligence Guidance for Responsible Business Conduct.	226
(7) OECD (2012): OECD-Guidance for Responsible supply Chains of Minerals from Conflict- Affected and High-Risk Areas	226
(8) OECD/FAO (2016), OECD-FAO Guidance for Responsible Agricultural Supply Chains	229
(9) OECD (2017): OECD-Due Diligence Guidance for Meaningful Stakeholder Engagement in the Extractive Sector.	229
(10) OECD (2018): OECD Due Diligence Guidance for Responsible Supply Chains in the Garment and Footwear Sector.	230
(11) OECD (2018): Responsible business conduct for institutional investors: Key considerations for due diligence	230
(12) OECD (2019): Due Diligence for Responsible Corporate Lending and Securities Underwriting: Key considerations for banks implementing the OECD Guidelines for Multinational Enterprises.	230
2. Zu § 3 Abs. 2.	231
a) Angemessene Weise eines Handelns	231
b) Kriterien	235
(1) Art und Umfang der Geschäftstätigkeit	236
(2) Einflussvermögen auf den unmittelbaren Verursacher.	236

(3) Schwere der Verletzung, Umkehrbarkeit, Wahrscheinlichkeit	236
(4) Art des Verursachungsbeitrages	237
c) Anwendung der Kriterien	237
3. Zu § 3 Abs. 3	239
a) Keine zivilrechtliche Haftung aus dem Gesetz	240
b) Zivilrechtliche Haftung nach anderen Regeln	242
c) Internationales Privatrecht	245
d) Kasuistik	251
(1) Menschenrechte, Umwelt, Haftung	251
(2) Compliance und Bußgeld	256
e) Durchsetzung im Übrigen	257
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	258
§ 4 Risikomanagement	259
I. Amtliche Begründung – Entwurf	259
II. Amtliche Begründung – Änderung	262
III. Kommentierung	263
1. Zu § 4 Abs. 1	263
a) Unternehmen	264
b) Angemessenes und wirksames Risikomanagement	266
c) Verankerung in alle maßgeblichen Geschäftsabläufe durch angemessene Maßnahmen	266
2. Zu § 4 Abs. 2	271
a) Maßnahmen wirksam, wenn sie ermöglichen zu erkennen, zu minimieren, zu verhindern, zu beenden	271
b) Am eigenen Standort in allen maßgeblichen unternehmens- internen Geschäftsabläufen	271
c) Verursachen oder dazu beitragen innerhalb der Lieferkette	271
3. Zu § 4 Abs. 3	275
a) Interne Zuständigkeit	275
b) Empfehlung Einrichtung Menschenrechtsbeauftragter	276
d) Verantwortlichkeit und Haftung des Menschenrechts- beauftragten	279
4. Zu § 4 Abs. 4	280
a) Interessen der Beschäftigten	282
b) Interessen unmittelbar Betroffener	283
c) Angemessene Berücksichtigung	284
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	284

Inhaltsverzeichnis

§ 5 Risikoanalyse	285
I. Amtliche Begründung – Entwurf	285
II. Amtliche Begründung – Änderung	288
III. Kommentierung	288
1. Zu § 5 Abs. 1.	289
a) Unternehmen bzw. Unternehmensleitung	289
b) Quellen und Vorgehensweise	290
(1) Quellen	290
(2) Einzelne Indices	292
(3) Vorgehensweise	294
c) Zeitpunkt	318
d) Eigener Geschäftsbereich	318
e) Unmittelbarer Zulieferer	320
f) Umgehung durch missbräuchliche Gestaltung	320
2. Zu § 5 Abs. 2.	320
a) Angemessene Gewichtung und Priorisierung	321
b) Vertiefung und Informationsbeschaffung bei Priorisierung	321
3. Zu § 5 Abs. 3.	322
a) Unternehmen bzw. Unternehmensleitung	322
b) Interne Kommunikation	322
c) Entscheidungsträger, Vorstand, Einkauf	322
4. Zu § 5 Abs. 4.	323
a) Unternehmen	323
b) Wiederholung und anlassbezogene Durchführung	323
c) Erkenntnisse aus Beschwerdeverfahren	325
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	325
§ 6 Präventionsmaßnahmen	327
I. Amtliche Begründung – Entwurf	328
II. Amtliche Begründung – Änderung	333
III. Kommentierung	334
1. Zur Überschrift	347
2. Zu § 6 Abs. 1.	347
a) Unternehmen	347
b) Feststellung eines Risikos in Risikoanalyse	348
c) Unverzögliche angemessene Präventionsmaßnahmen	348
3. Zu § 6 Abs. 2.	349
a) Unternehmen bzw. Unternehmensleitung, Adressaten	349
b) Grundsatzklärung	349

(1) Verfahrensbeschreibung	351
(2) Prioritäre Risiken	352
(3) Erwartungen an Beschäftigte und Zulieferer	352
4. Zu § 6 Abs. 3	352
a) Unternehmen	352
b) Angemessene Präventionsmaßnahmen im eigenen Geschäftsbereich	353
(1) Umsetzung der Grundsatzerklärung	353
(2) Entwicklung und Implementierung geeigneter Beschaffungsstrategien und Einkaufspraktiken	354
(3) Schulungen	354
(4) Risikobasierte Kontrollmaßnahmen	355
5. Zu § 6 Abs. 4	355
a) Unternehmen	355
b) Angemessene Präventionsmaßnahmen gegenüber unmittelbarem Zulieferer	356
(1) Berücksichtigung der Erwartung bei Auswahl	356
(2) Vertragliche Zusicherung zur Einhaltung der Erwartung und Adressierung entlang der Lieferkette	357
(3) Schulungen und Weiterbildungen	361
(4) Angemessene vertragliche Kontrollmechanismen	362
6. Zu § 6 Abs. 5	363
a) Unternehmen	364
b) Jährliche Überprüfung	364
c) Anlassbezogene Überprüfung	364
d) Erkenntnisse aus Beschwerdeverfahren	364
e) Bußgeld	364
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	365
§ 7 Abhilfemaßnahmen	366
I. Amtliche Begründung – Entwurf	367
II. Amtliche Begründung – Änderung	369
III. Kommentierung	370
1. Zu § 7 Abs. 1	371
a) Unternehmen	371
b) Feststellung eingetretener oder unmittelbar bevorstehender Verletzung im eigenen Geschäftsbereich oder bei unmittelbarem Zulieferer	372
c) Unverzögliche Angemessene Abhilfemaßnahmen um zu verhindern, beenden oder minimieren	374

Inhaltsverzeichnis

d) Missbräuchliche Umgehung	374
e) Eigener Geschäftsbereich im Inland: Beendigung	374
f) Eigener Geschäftsbereich im Ausland oder bei Konzern- gesellschaft: in der Regel Beendigung	374
2. Zu § 7 Abs. 2.	375
a) Unternehmen	375
b) Bei unmittelbarem Zulieferer nicht in absehbarer Zeit beendbar: Unverzögliches Konzept zur Beendigung oder Minimierung mit konkretem Zeitplan	375
3. Zu § 7 Abs. 3.	377
a) Befähigung vor Rückzug	377
b) Nicht ratifizierte Abkommen, Einschränkungen Außenwirtschaftsverkehr	379
4. Zu § 7 Abs. 4.	379
a) Unternehmen	380
b) Jährliche Überprüfung	380
c) Anlassbezogene Überprüfung	380
d) Erkenntnisse aus Beschwerdeverfahren.	381
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	381
§ 8 Beschwerdeverfahren.	382
I. Amtliche Begründung – Entwurf.	383
II. Amtliche Begründung – Änderung	384
III. Kommentierung	385
1. Zu § 8 Abs. 1.	386
a) Unternehmen	387
b) Angemessenes unternehmensinternes Beschwerdeverfahren	387
c) Personen, die auf menschenrechtliche oder umweltbezogene Risiken hinweisen	388
d) Wirtschaftliches Handeln im eigenen Geschäftsbereich oder unmittelbarer Zulieferer	389
e) Hinweise auf wirtschaftliches Handeln eines mittelbaren Zulieferers	389
f) Bestätigung Hinweis	389
g) Erörterung mit Hinweisgebern, Verfahren einvernehmlicher Beilegung.	389
h) Beteiligung an externem Beschwerdeverfahren	389
i) Bußgeld	390
2. Zu § 8 Abs. 2.	390
a) Unternehmen	390

b) Öffentlich zugängliche Verfahrensordnung in Textform	390
3. Zu § 8 Abs. 3	391
a) Unternehmen	391
b) Unparteilichkeit, Unabhängigkeit, Weisungsungebunden, Verschwiegen	391
4. Zu § 8 Abs. 4	392
a) Unternehmen	392
b) Öffentliche Informationen zu Erreichbarkeit, Zuständigkeit, Durchführung	392
c) Zugänglichkeit, Vertraulichkeit, Schutz vor Benachteiligung oder Bestrafung	393
5. Zu § 8 Abs. 5	394
a) Unternehmen	394
b) Jährliche Überprüfung, Aktualisierung, Bußgeld	394
c) Anlassbezogene Überprüfung	395
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	395
§ 9 Mittelbare Zulieferer; Verordnungsermächtigung	396
I. Amtliche Begründung – Entwurf	397
II. Amtliche Begründung – Änderung	399
III. Kommentierung	400
1. Zu § 9 Abs. 1	401
a) Unternehmen	401
b) Einrichten Beschwerdeverfahren auch für mittelbare Zulieferer und deren wirtschaftliches Handeln.	401
2. Zu § 9 Abs. 2	402
a) Unternehmen	402
b) Anpassen Risikomanagement	402
3. Zu § 9 Abs. 3	403
a) Unternehmen	404
b) Vorliegen tatsächlicher Anhaltspunkte, die Verletzung möglich erscheinen lassen (substantiierte Kenntnis)	404
(1) Aufgreifschwelle	405
(2) Quellen	407
(3) Adressat	408
c) Anlassbezogene und unverzügliche Maßnahmen.	411
(1) Risikoanalyse	411

Inhaltsverzeichnis

(2) Angemessene Präventionsmaßnahmen gegenüber dem Verursacher wie Kontrolle, Vorbeugungs- und Vermeidungsunterstützung, branchenspezifische oder branchenübergreifende Initiative	412
(3) Konzept zur Verhinderung, Beendigung oder Minimierung erstellen und umsetzen	413
(4) Grundsatzzerklärung aktualisieren	413
4. Zu § 9 Abs. 4.	413
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	414
§ 10 Dokumentations- und Berichtspflicht	415
I. Amtliche Begründung – Entwurf.	416
II. Amtliche Begründung – Änderung	417
III. Kommentierung	417
1. Zu § 10 Abs. 1.	418
a) Unternehmen	418
b) Fortlaufende unverzügliche Dokumentation	418
c) Aufbewahrung	418
2. Zu § 10 Abs. 2.	419
a) Unternehmen	423
b) Darlegung	424
c) Handlungspflicht, Bußgeld.	425
3. Zu § 10 Abs. 3.	426
4. Zu § 10 Abs. 4.	426
IV. Auswirkungen auf Lieferkette	426

Abschnitt 3 Zivilprozess

§ 11 Besondere Prozessstandschaft	427
I. Amtliche Begründung – Entwurf.	427
II. Amtliche Begründung – Änderung	428
III. Kommentierung	429
1. Zu § 11 Abs. 1.	429
a) Überragend wichtige geschützte Rechtsposition	430
b) Geltend machen, verletzt zu sein	431
c) Ermächtigung zur Prozessführung	432
d) Gerichtliche Geltendmachung der Rechts	432
2. Zu § 11 Abs. 2.	432

**Abschnitt 4
Behördliche Kontrolle und Durchsetzung**

**Unterabschnitt 1
Berichtsprüfung**

§ 12 Einreichung des Berichts	433
I. Amtliche Begründung – Entwurf	433
II. Amtliche Begründung – Änderung	434
III. Kommentierung	434
1. Zu § 12 Abs. 1	434
2. Zu § 12 Abs. 2	435
§ 13 Behördliche Berichtsprüfung; Verordnungsermächtigung	436
I. Amtliche Begründung – Entwurf	436
II. Amtliche Begründung – Änderung	437
III. Kommentierung	437
1. Zu § 13 Abs. 1	437
2. Zu § 13 Abs. 2	437
3. Zu § 13 Abs. 3	437

**Unterabschnitt 2
Risikobasierte Kontrolle**

§ 14 Behördliches Tätigwerden; Verordnungsermächtigung	439
I. Amtliche Begründung – Entwurf	439
II. Amtliche Begründung – Änderung	441
III. Kommentierung	442
1. Zu § 14 Abs. 1	442
a) Tätigwerden von Amts wegen und Ermessen	442
b) Kontrolle	443
c) Feststellung, Beseitigung, Verhinderung von Pflichtverstößen ..	443
d) Tätigwerden auf Antrag	444
2. Zu § 14 Abs. 2	447
a) Rechtsverordnung	448
b) Risikobasierter Ansatz	449
§ 15 Anordnungen und Maßnahmen	450
I. Amtliche Begründung – Entwurf	450
II. Amtliche Begründung – Änderung	451

Inhaltsverzeichnis

III. Kommentierung	451
1. Anordnungen und Maßnahmen	452
a) Laden	452
b) Aufgeben Plan vorzulegen	452
c) Handlungen aufgeben	453
2. Durchsetzung	453
§ 16 Betretensrechte	454
I. Amtliche Begründung – Entwurf	454
II. Amtliche Begründung – Änderung	454
III. Kommentierung	455
1. Befugnis	455
a) Betreten und Besichtigen	455
b) Unterlagen einsehen und prüfen	456
2. Durchsetzung	456
§ 17 Auskunfts- und Herausgabepflichten	457
I. Amtliche Begründung – Entwurf	457
II. Amtliche Begründung – Änderung	458
III. Kommentierung	459
1. Zu § 17 Abs. 1	459
2. Zu § 17 Abs. 2	459
3. Zu § 17 Abs. 3	460
§ 18 Duldungs- und Mitwirkungspflichten	461
I. Amtliche Begründung – Entwurf	461
II. Amtliche Begründung – Änderung	461
III. Kommentierung	461
1. Duldung	462
2. Mitwirkung Inhaber und Unternehmensvertreter	462
3. Durchsetzung	462
Unterabschnitt 3	
Zuständige Behörde, Handreichungen, Rechenschaftsbericht	
§ 19 Zuständige Behörde	463
I. Amtliche Begründung – Entwurf	463
II. Amtliche Begründung – Änderung	464

III. Kommentierung	464
1. Zu § 19 Abs. 1	464
2. Zu § 19 Abs. 2	465
§ 20 Handreichungen	467
I. Amtliche Begründung – Entwurf	467
II. Amtliche Begründung – Änderung	467
III. Kommentierung	467
§ 21 Rechenschaftsbericht	469
I. Amtliche Begründung – Entwurf	469
II. Amtliche Begründung – Änderung	469
III. Kommentierung	469
1. Zu § 21 Abs. 1	470
2. Zu § 21 Abs. 2	470

**Abschnitt 5
Öffentliche Beschaffung**

§ 22 Ausschluss von der Vergabe öffentlicher Aufträge	471
I. Amtliche Begründung – Entwurf	471
II. Amtliche Begründung – Änderung	472
III. Kommentierung	472

**Abschnitt 6
Zwangsgeld und Bußgeld**

§ 23 Zwangsgeld	473
I. Amtliche Begründung – Entwurf	473
II. Amtliche Begründung – Änderung	473
III. Kommentierung	473
§ 24 Bußgeldvorschriften	474
I. Amtliche Begründung – Entwurf	476
II. Amtliche Begründung – Änderung	478
III. Kommentierung	478
1. Zu § 24 Abs. 1	481
a) Vorsatz oder Fahrlässigkeit	481

Inhaltsverzeichnis

b) Verstöße	482
2. Zu § 24 Abs. 2.....	483
a) Ahndung	483
b) Anwendung § 30 Abs. 2 Satz 3 OwiG	484
3. Zu § 24 Abs. 3.....	484
4. Zu § 24 Abs. 4.....	486
5. Zu § 24 Abs. 5.....	486
Anlage (zu § 2 Absatz 1, § 7 Absatz 3 Satz 2) – Übereinkommen	487
I. Amtliche Begründung – Entwurf.....	488
II. Amtliche Begründung – Änderung	488
Literaturverzeichnis	489
Stichwortverzeichnis	497