

INTERNATIONAAL ONDERNEMEN: ONTWIKKELINGEN INZAKE MENSENRECHTEN EN MILIEU

Mr. Dr. T.E. (Tineke) Lambooy

Associate professor

- Universiteit Utrecht: Water en Duurzaamheid/Ondernemingsrecht
- Nyenrode Business University: Center for Sustainability



EU DEFINITIE – MVO (CSR)



Proces, waarin bedrijven hun aandacht voor mensenrechten, consumentenbelangen en sociale, ethische en milieukwesties **integreren** in hun **bedrijfsactiviteiten** en **kernstrategie** - in nauwe samenwerking met hun **stakeholders**

Doelstellingen:

- Het creëren van gedeelde waarde voor eigenaren, andere stakeholders en de samenleving als geheel
- Mogelijke negatieve effecten opsporen, voorkomen en verminderen

COM(2011)681 definitief



RECENTE ONTWIKKELINGEN: 3 OBSERVATIES

- I. Toename van internationale gedragscodes en *soft law* op gebied MVO (mensenrechten, arbeid, milieu, corruptie, ethische kwesties)
- II. Toename *hard law* op gebied van MVO
- III. Zowel bij *hard law* als *soft law* gaat het vaak om ‘*process norms*’ (itt content norms): transparantie en *due diligence*

I. TOENAME SOFT LAW INZAKE MVO

- UN Global Compact (2000): 10 Principes (mensenrechten, werknemers, milieu, corruption)
- OECD CSR Guidelines (2000/3^e ed. 2011) – hfd inz. mensenrechten – in lijn met Ruggie Framework
- UN Ruggie Framework (2008) & Guiding Principles (2011) (mensenrechten & bedrijven)
- OECD Due Diligence Guidance for Responsible Supply Chains of Minerals from Conflict-Affected and High-Risk Areas, 2011 (tin tantalum tungsten gold – upstream & downstream)
- UN Principles of Responsible Investing (UN PRI; 2006) (2013: 1200 ondertekenaars, \$35 trillion) (ESG)
- Voluntary Principles on Security and Human Rights (VPSHR; 2000)
- Industry Codes (Equator, PRI, Farma, Touristen, Chemie)



RUGGIE FRAMEWORK

- 2005-2011 – Speciale VN Vertegenwoordiger op het thema ‘mensenrechten en transnationaal opererende bedrijven’: Professor John Ruggie
- **Drie pijlers:**
 1. **Staat** is verplicht burgers te *beschermen* tegen mensenrechtenschendingen door derden, waaronder multinationals
 2. **Bedrijven** dragen verantwoordelijkheid om mensenrechten te *respecteren*
 3. Beiden moeten effectievere toegang tot **remedies** realiseren



Complementair: elke pijler moet de anderen ondersteunen

BEDRIJVEN DRAGEN VERANTWOORDELIJKHEID MENSENRECHTEN TE RESPECTEREN

- Voorkomen dat bedrijfsactiviteiten bijdragen aan mensenrechten-
schendingen (door 3-en en henzelf)
- Het voorkomen en beperken van schendingen binnen het bedrijf (bijv.
dmv actief anti-discriminatiebeleid)

Instrumenten:



- Specifiek beleid en processen introduceren
- **Mensenrechten *due diligence***

MENSENRECHTEN ‘DUE DILIGENCE’

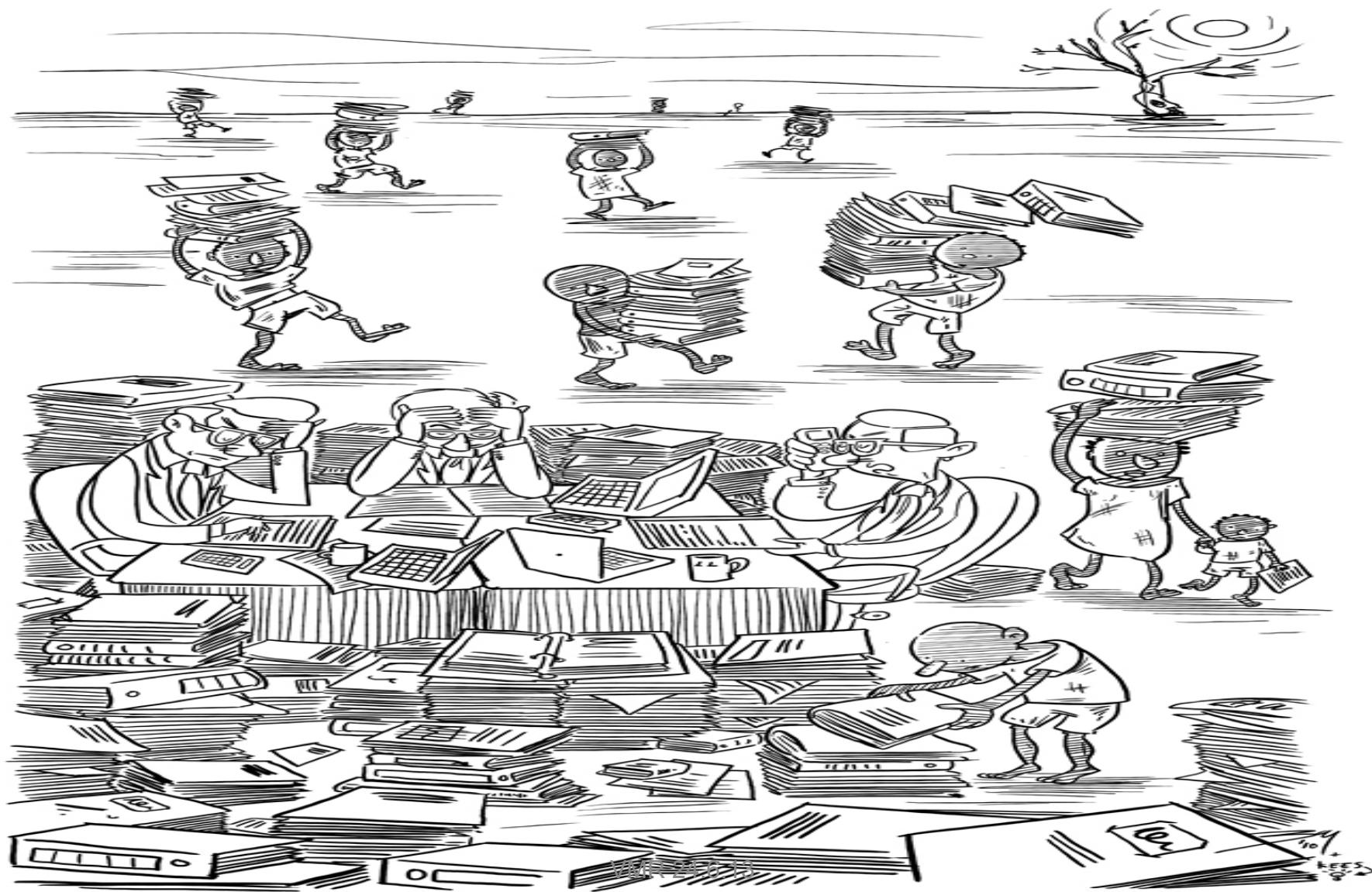
Ruggie: “Yet how do companies know that they respect human rights? Do they have systems in place enabling them to support the claim with any degree of confidence? Most do not.

What is required is due diligence – i.e. a process whereby companies not only ensure compliance with national laws but also manage the risk of human rights harm with a view to avoiding it.”



Goddard Cartoon ©PharmaVentures; all rights reserved

WAT BETEKENT 'DUE DILIGENCE' OP HET GEBIED VAN MENSENRECHTEN?



REIKWIJDTE VAN 'DUE DILIGENCE'

- **Locale context** waarin de activiteiten plaatsvinden
- **Mensenrechten impact** van de bedrijfsactiviteiten
- Of de bedrijven **bijdragen** aan misbruik (door 3-en)



WANNEER 'DUE DILIGENCE'?

- **Bestaande activiteiten** (permanent)
- Nieuwe **operationele contacten** met overheden; begin van contractuele relaties met derde partijen (agentschappen of joint venture met locale partner)
- **Aankoop lokaal bedrijf** (newco of bij opzetten branch)
- **Aankoop van operationele activiteiten of grond** (mijnbouw/olie- en gaswinning/plantages/hout)

DUE DILIGENCE IN ANDERE *SOFT LAW* MVO REGIMES

- OECD Due Diligence Guidance for Responsible Supply Chains of Minerals from Conflict-Affected and High-Risk Areas, 2011
(tin tantalum tungsten gold – upstream & downstream)
- **OECD CSR Guidelines** (2000/3^e ed. 2011) – hfd inz. mensenrechten – in lijn met Ruggie Framework

II. HARD LAW NORMEN - MVO

1. EU Hout Verordening (Vo. 995/2010 dd 20-10-2010) – **DD** systeem opzetten (iwtr 3-3-2013)
2. UK Bribery Act – **DD** implementeren (iwtr 1-7-2011)
3. EU Voorstel voor Richtlijn inzake ‘non-financial reporting’ (Strasbourg, 16-4-2013; COM(2013) 207 final; 2013/0110 (COD)) – **transparantie creëren** (non-financial and diversity information; by certain large companies and groups)
4. Dodd-Frank Act – **transparantie creëren inz. DD systemen** om conflictgrondstoffen te vermijden
5. Indonesian Company Act 2007 – **DD** – natural resource companies

1. EU HOUTVERORDENING: DUE DILIGENCE

- Doel: terugdringen illegale houtkap
- Verplichtingen voor marktdeelnemers
- Extraterritoriale reikwijdte

Drie hoofdelementen:

1. verbod (inz. op de markt brengen illegaal hout/houtproducten)
2. 'due diligence' (handelaren moeten (i) gegevens verzamelen over legale herkomst, (ii) risico inschatten en (iii) maatregelen nemen ter voorkoming)
3. traceerbaarheid (marktdeelnemers moeten keten in beeld brengen voor detaillisten)



STELSEL VAN ZORGVULDIGHEIDSEISEN

- NVWA is bevoegde autoriteit in NL
- Marktdeelnemers kunnen zelf handelswijze aanpassen aan eisen v/d Vo of zich aansluiten bij '**monitoringorganisatie**' (**MO**) + volgens standaard v/d MO gaan werken
- Momenteel nog geen MO's goedgekeurd door EU COM
- Guidance document: <http://ec.europa.eu/environment/forests/pdf/Final%20Guidance%20document.pdf>

2. UK BRIBERY ACT

- Doel: tegengaan corruptie (heeft betrekking van **alle vormen van omkoping**)
- Innovatie: commerciële organisatie moet **actief maatregelen treffen om corruptie te voorkomen**



SECTION 7: FAILURE TO PREVENT

33. A commercial organisation will be **liable to prosecution if a person associated with it, bribes another person** intending to obtain or retain business or an advantage in the conduct of business for that organisation.

The commercial organisation will have a **full defence if it can show that - despite a particular case of bribery - it nevertheless had adequate procedures in place to prevent** persons associated with it from bribing.

In accordance with established case law, the standard of proof which the commercial organisation would need to discharge in order to prove the defence, in the event it was prosecuted, is the balance of probabilities.

PRINCIPLE 4: DUE DILIGENCE

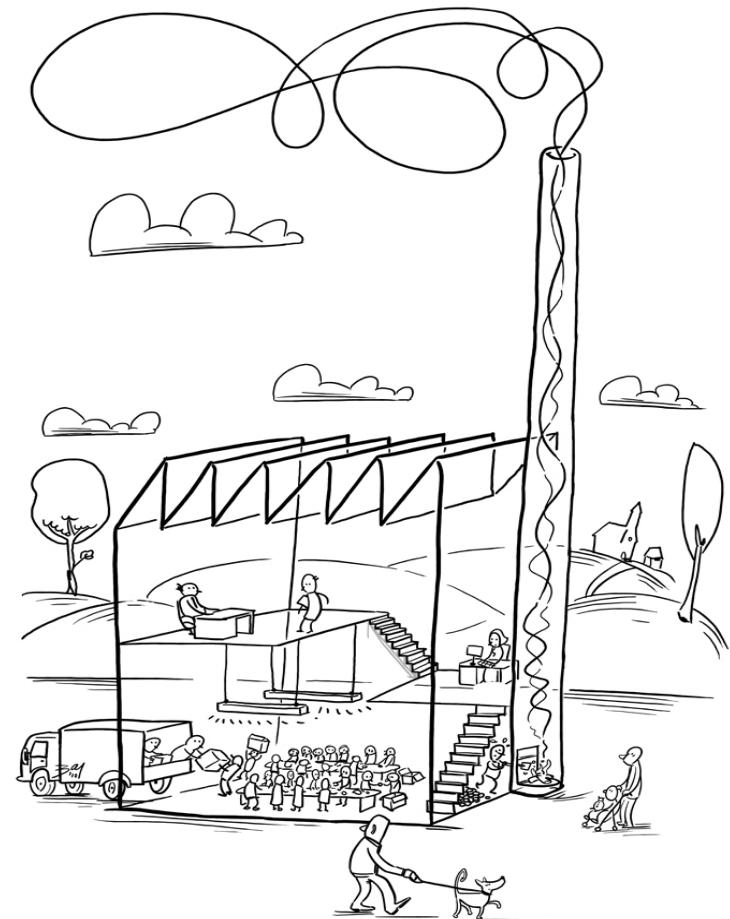
The commercial organisation applies **due diligence procedures, taking a proportionate and risk based approach**, in respect of persons who perform or will perform services for or on behalf of the organisation, in order to mitigate identified bribery risks.

Commentary

4.1 **Due diligence is firmly established as an element of corporate good governance** and it is envisaged that due diligence related to bribery prevention will often form **part of a wider due diligence framework**. Due diligence procedures are both a form of bribery risk assessment (see Principle 3) and a means of mitigating a risk.

3. EU VOORSTEL VOOR RICHTLIJN INZAKE 'NON-FINANCIAL REPORTING'

- Voorstel obv Art. 50(1) Verdrag = jur. basis voor nwe EU regels gericht op bereiken 'Internal Market in company law'
- Voorstel: large companies should disclose non-financial information
- Doel: strengthening a company's **transparency + accountability**



ARTICLE 1 (A) VOORSTEL

- **Statement** in jaarverslag (amendment Art. 46 (1)(b))
- 'Material information relating to at least environmental, social, and employee-related matters, respect of human rights, anti-corruption and bribery aspects'
- Per onderwerp, beschrijf: (i) **policies**, (ii) **results** and (iii) **risk-related aspects**
- Indien geen beleid op een gebied: uitleggen waarom niet
- Meer ambitieuze eisen in nationaal recht prevaleren
- Alleen grote ondernemingen (>500 wns; balanstotaal > € 20 mio of netto omzet > € 40 mio)
- Rapportage mbv nationale/EU-based/internationale (**(semi-) juridische kaders** + aangeven welk kader is gebruikt) (UN Global Compact, Ruggie Guiding Principles, OECD Guidelines, ISO 26000, ILO Tripartite Declaration of principles concerning multinational enterprises and social policy, and the Global Reporting Initiative = GRI)

ARTICLE 1 (G): DIVERSITY

- Informatie opnemen in **corporate governance statement** in jaarverslag
- Grote beursgenoteerde ondernemingen: informatie over diversiteitsbeleid
- Incl. aspecten mbt '**age, gender, geographical diversity, and educational and professional background**'
- 'Objectives of such a **policy, its implementation + results** obtained'
- Geen diversiteitsbeleid: uitleggen waarom niet

4. DODD-FRANK ACT: ‘DUE DILIGENCE’

VS: Section 1502 - ‘Conflict minerals’ requires:

- to **disclose annually whether** any conflict minerals that are necessary to the functionality or production of a product ... **originated in the DRC** or an adjoining country and,
- if so, to **provide a report** describing, among other matters, the **measures taken to exercise due diligence** on the **source and chain of custody** of those minerals, which must include an independent private sector audit of the report that is certified by the person filing the report.



5. INDONESIË

- Indonesian Company Law no. 40/2007
- Art. 1 definitie MVO:

“The company's commitment to participate in **sustainable economic development** in order to improve the **quality of life** and **beneficial environment**, both for the company itself, the local community, and society in general”.



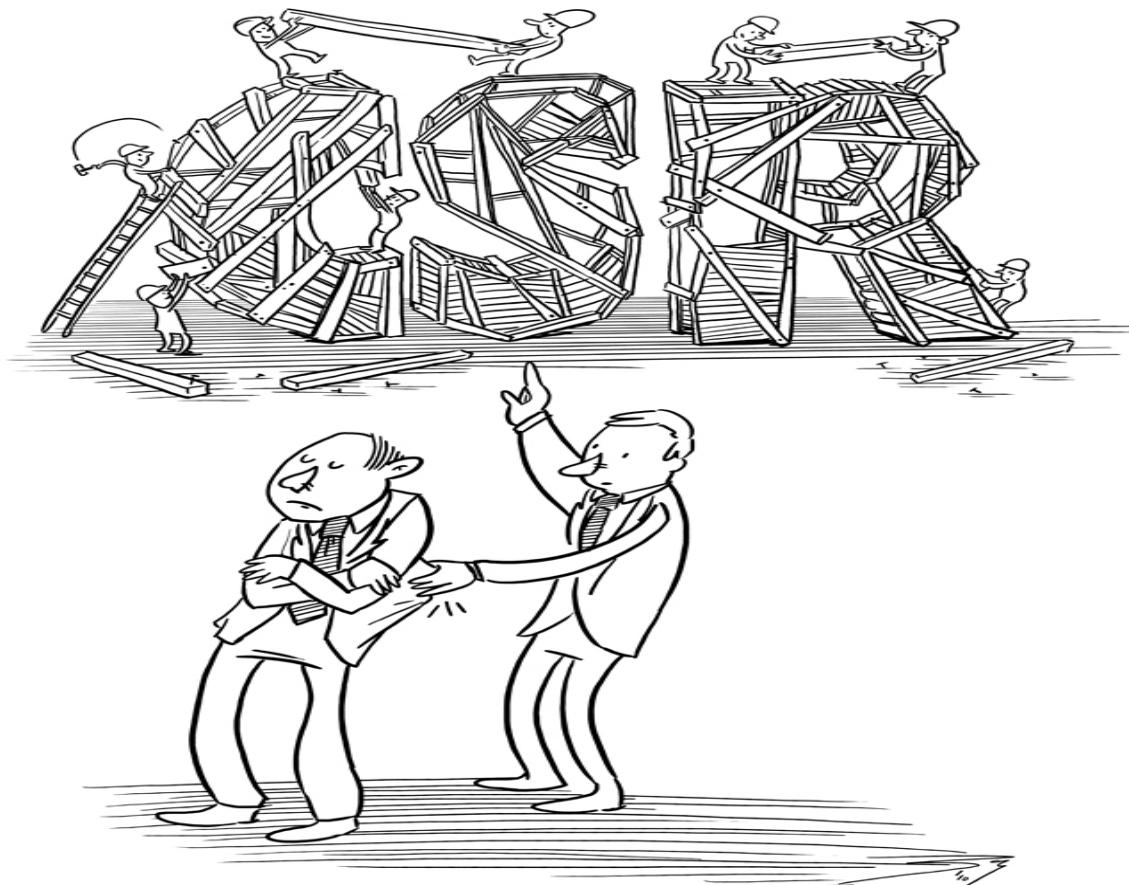
ART. 74 INDONESIAN COMPANY LAW

- (1) Companies conducting business activities in the field of and/or related to **natural resources** have the obligation to carry out **Social and Environmental Responsibility** (= vergelijkbaar met DD)
- (2) Social and Environmental Responsibility is the **company's obligation**, which is budgeted for and calculated as a cost of the company, and which is implemented with attention to appropriateness
- (3) Companies which do not carry out this obligation shall be subject to **sanctions** according to the provisions of laws and regulations

III. RESUMÉ - *HARD LAW* – MVO PROCESNORMEN: INSPANNING OF RESULTAAT?

1. EU Hout Verordening – **DD** systeem opzetten
2. UK Bribery Act – **DD** implementeren
3. EU Voorstel voor Richtlijn inzake ‘non-financial reporting’ –
transparantie creëren (non-financial and diversity information)
4. Dodd-Frank Act – **transparantie creëren inz. DD systemen** gericht op
vermijden aankoop conflictgrondstoffen
5. Indonesian Company Act 2007 – **DD** – natural resource companies

CONCLUSIE ONTWIKKELINGEN MVO/CSR



VRAGEN?



IV. Zelfreguleringsnormen inz. MVO bindend?

