

Handbuch der Korruptionsprävention

für Wirtschaftsunternehmen und öffentliche Verwaltung

VON

Jochen Benz, Dr. Peter Dieners, Prof. Dr. Dieter Dölling, Stefan Heißner, Prof. Dr. rer. pol. Klaus Dieter John, Dr. Matthias Korte, Ulrich Lembeck, Prof. Dr. Frank Maschmann, Dr. Manfred Möhrenschräger, Dr. Jürgen Möllering, Manfred Nötzel, Prof. Dr. Mark Pieth, Norbert Portz, Dr. Jürgen Taschke

1. Auflage

[Handbuch der Korruptionsprävention – Benz / Dieners / Dölling / et al.](#)

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](#) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Strafgesetzbuch](#)



Verlag C.H. Beck München 2007

Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 406 52296 3

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Bearbeiterverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXIX

1. Kapitel. Grundlagen der Korruptionsprävention

von Dieter Dölling

I. Begriff der Korruption	2
II. Umfang und Strukturen der Korruption	4
1. Umfang	4
2. Strukturen	16
III. Schäden durch Korruption	26
IV. Die Täter von Korruptionsdelikten	28
V. Die Ursachen von Korruption	31
VI. Die strafrechtliche Verfolgung von Korruptionsdelikten	34
VII. Die Prävention von Korruption	37

2. Kapitel. Korruptionsprävention in Wirtschaftsunternehmen und durch Verbände

von Jochen Benz, Stefan Heißner, Dieter John und Jürgen Möllering

A. Korruptionsprävention als Aufgabe von Wirtschaftsunternehmen	44
I. Einleitung	44
II. Ökonomische Theorie der Korruption	44
III. Erfahrungen im Wirtschaftsleben	47
IV. Die richtige Organisation – organisatorische Grundprinzipien	49
1. Vier-Augen-Prinzip	49
2. Prinzip der Funktionstrennung	50
3. Das Need-to-know-Prinzip	50
4. Job-Rotation	51
V. Vorgelagerte Kontrollen – Personal- und Lieferantenauswahl	51
1. Personal	52
2. Lieferanten	53
VI. Permanente und nachgelagerte Kontrollen – Das unternehmerische Überwachungs- und Steuerungssystem	55
1. Geschäftsleitung	56
2. Controlling	56
3. Aufsichtsrat	59
4. Interne Revision	61
5. Externe Revision	64

Inhaltsverzeichnis

VII. Korruption als Aspekt des Risikomanagements – Korruptionsindikatoren	67
VIII. Die Vereinfachung von Meldewegen	71
1. Audit Committee	72
2. Ombudsmann	72
IX. Unternehmenskultur, Unternehmensethik und Wertemanagement	73
X. Restrisiko	77
XI. Resümee	78
B. Prävention von Korruption durch Verbände	79
I. Verantwortung für die Prävention von Korruption	79
II. Die Rolle von Verbänden	80
1. Verbände, deren Verbandszweck die Korruptionsbekämpfung ist	81
a) Der Verein gegen das Bestechungsunwesen	81
b) Transparency International (TI)	81
c) Das Schwedische Institut zur Bekämpfung der Korruption	82
2. Industrie- und Handelskammern (IHK/ICC)	82
a) Deutsche Industrie- und Handelskammern	82
b) Auslandshandelskammern	83
c) Der Deutsche Industrie- und Handelskammertag (DIHK)	83
d) Die Internationale Handelskammer (ICC)	83
e) ICC Deutschland	84
3. Wirtschafts- und Branchenverbände	84
a) Der Bundesverband der Deutschen Industrie (BDI)	84
b) Der EthikManagementSystem e.V.	85
4. Weitere Organisationen	85
a) Der Verein PRO HONORE e.V.	85
b) Die Arbeitsgemeinschaft für Sicherheit in der Wirtschaft e.V. (ASW)	85
c) Das Deutsche Forum für Kriminalprävention (DFK)	85
d) Das European Business Ethics Network (EBEN) und das Deutsche Netzwerk Wirtschaftsethik (DNWE)	86

**3. Kapitel. Vermeidung von Korruptionsrisiken aus Unternehmenssicht
– Arbeits- und Zivilrecht, Corporate Governance –**

von Frank Maschmann

A. Arbeitsrecht	93
I. Überblick und Grundsätze	93
1. Überblick	93
2. Befugnis zur Korruptionsbekämpfung	94
3. Grenzen	95
a) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	95
b) BundesdatenschutzG (BDSG)	96
aa) Grundsatz	96
bb) Weitere Konsequenzen	97
4. Arbeitnehmerrechte bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen	97
a) Primärrechte	97
aa) Erfüllung	97
bb) Beseitigung, Unterlassung	98
b) Sekundärrechte	98

Inhaltsverzeichnis

aa) Schadensersatz und Schmerzensgeld	98
bb) Außerordentliche Kündigung	98
c) Prozessrechtliche Folgen	99
d) Strafrechtliche Folgen	100
5. Mitbestimmung des Betriebsrats	101
a) Einschlägige Mitbestimmungstatbestände	101
aa) § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	101
bb) § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	102
b) Sanktionen bei Nichtbeteiligung	102
aa) Unterlassungsanspruch	102
bb) Beweisverwertungsverbot	102
II. Korruptionsbekämpfung bei der Einstellung	103
1. Überblick	103
a) Notwendigkeit und in Betracht kommende Maßnahmen	103
b) Bewerberauswahl: Befugnis und Grenzen	104
2. Datenerhebung beim Bewerber	104
a) Fragerecht des Arbeitgebers	104
b) Zulässigkeit einzelner Fragen	105
aa) Verurteilung wegen Korruptionsstraftaten	105
bb) Nach einem laufenden Ermittlungsverfahren wegen einer Korruptionsstraftat	105
cc) Vermögensverhältnisse	105
c) Mitbestimmung	106
d) Sanktionen des Arbeitgebers	106
aa) Anfechtung	106
bb) Außerordentliche Kündigung	107
e) Offenbarungspflichten	107
3. Datenerhebung bei Dritten	108
a) Bedeutung	108
b) Grundsätze	108
c) Auskünfte bei früheren Arbeitgebern	109
aa) Ohne Einverständnis des Bewerbers	109
bb) Mit Einverständnis des Bewerbers	109
d) Registerauskünfte	110
aa) Mit Einverständnis des Bewerbers	110
bb) Ohne Einverständnis des Bewerbers	110
4. Garantieerklärungen	110
III. Korruptionsbekämpfung im bestehenden Arbeitsverhältnis	111
1. Verhaltenskodex	111
a) Grundsätze	111
aa) Begriff und Funktion	111
bb) Recht und Pflicht zur Schaffung eines Verhaltenskodex	111
b) Aufbau des Verhaltenskodex	112
c) Inhalt des Pflichtenkatalogs	112
aa) Allgemeines	112
bb) Anbieten und Gewähren von Vorteilen	112
cc) Fordern und Annehmen von Vorteilen	113
dd) Spenden	113
ee) Vermeiden von Interessenkonflikten	114
ff) Sanktionen	114
d) Implementierung	115
aa) Schriftliche Bestätigung	115
bb) Muster	115
cc) Weitere Maßnahmen	115

Inhaltsverzeichnis

dd) Mitbestimmung	116
2. Fragerechte und Auskunftspflichten im bestehenden Arbeitsverhältnis	116
a) Bedeutung	116
b) Allgemeine Grundsätze	116
aa) § 241 Abs. 2 BGB	116
bb) Vertragliche Regelung	117
c) Fragen im Einzelnen	117
aa) Annahme von Geschenken und sonstigen Vorteilen	117
bb) Interessenkonflikt	117
cc) Nebentätigkeit	117
d) Mitbestimmung	118
e) Sanktionen	118
3. Verbot von Nebentätigkeiten	119
a) Bedeutung	119
b) Grundsätze	119
aa) Gesetzliche Verbote	119
bb) Vertragliche Nebentätigkeitsverbote	121
cc) Genehmigungsvorbehalt	121
c) Mitbestimmung	122
d) Sanktionen	122
4. Ämtertausch	122
a) Bedeutung	122
b) Zulässigkeit	123
aa) Direktionsrecht	123
bb) Mitbestimmung	124
IV. Kontrollrechte des Arbeitgebers	125
1. Allgemeines	125
a) Bedeutung	125
b) Grundsätze	125
2. Einzelne Kontrollmaßnahmen	126
a) Spontanes Aufsuchen am Arbeitsplatz	126
b) Videoüberwachung	127
c) Abhören und Mithören von Telefongesprächen	129
d) Kontrolle der Mitarbeiterpost	130
e) Kontrolle der Internet- und E-Mail-Nutzung am Arbeitsplatz	131
aa) Grundsätze	131
bb) Verbot privater, Gestattung dienstlicher Nutzung	131
cc) Gestattung der privaten Nutzung	132
f) Zuverlässigkeitstests	133
g) Einsatz von Detektiven	136
aa) Grundsätze	136
bb) Mitbestimmung	136
V. Whistleblowing	138
1. Bedeutung und Interessenlage	138
a) Mitarbeiter als „Whistleblower“	138
b) Interessenlage	139
aa) Öffentlichkeit	139
bb) Arbeitgeber	139
cc) Arbeitnehmer	140
2. Verschwiegenheitspflicht des Mitarbeiters	140
a) Bedeutung und dogmatische Grundlage	140
b) Gesetzliche Anzeigerechte als Durchbrechung der Verschwiegenheitspflicht	141

Inhaltsverzeichnis

c) Vertragliche Anzeigepflicht als Durchbrechung der Verschwiegenheitspflicht	142
3. Grenzen der Verschwiegenheitspflicht	142
a) Unmittelbare Beschränkung durch höherrangiges Recht?	142
aa) Grundrechtsgeltung im Privatrecht	142
bb) Anzeigerecht aus Art. 5 GG?	142
cc) Anzeigerecht aus Art. 17 GG?	143
b) Immanente Grenzen der Verschwiegenheitspflicht	144
aa) Dogmatischer Ansatzpunkt	144
bb) Rechtsprechung	145
c) Voraussetzungen des Anzeigerechts	146
aa) Grundsatz	146
bb) Gesetzwidriges Verhalten	146
cc) Vorheriger Versuch innerbetrieblicher Abhilfe	147
dd) Keine missbräuchliche Anzeige	148
4. Konsequenzen	149
a) Rechtmäßige Arbeitnehmeranzeige	149
b) Rechtswidrige Arbeitnehmeranzeige	149
VI. Arbeitsrechtliche Konsequenzen	150
1. Abmahnung	150
2. Außerordentliche Kündigung	151
a) Grundsätze	151
aa) Allgemeines	151
bb) Prüfungsschema	151
b) Korruption als „an sich“ wichtiger Grund	152
aa) Grundsatz	152
bb) Korruption im öffentlichen Dienst	153
cc) Kasuistik	153
dd) Korruption in der Privatwirtschaft	154
ee) Kasuistik	154
c) Umfassende Interessenabwägung	154
aa) Ultima-ratio-Grundsatz	155
bb) Prognoseprinzip	155
cc) Übermaßverbot	155
d) Kündigungserklärungsfrist	156
aa) Inhalt und Zweck	156
bb) Fristbeginn	157
cc) Fristende	157
e) Betriebsratsanhörung	158
3. Verdachtskündigung	159
a) Grundsätze	159
aa) Zulässigkeit	159
bb) Abgrenzung zur Tatkündigung	159
b) Voraussetzungen	160
aa) Verdacht	160
bb) Anhörung	161
cc) Ultima ratio	162
dd) Interessenabwägung	162
ee) Ausschlussfrist	162
4. Aufhebungsvertrag	163
a) Grundsätze	163
b) Nachträgliche Beseitigung des Aufhebungsvertrags	164
aa) Gerichtliche Inhaltkontrolle	164
bb) Widerruf	164

Inhaltsverzeichnis

cc) Anfechtung	164
5. Freistellung von der Arbeit	165
B. Zivilrecht	166
I. Vorbemerkung	166
II. Folgen für durch Korruption zustande gekommene Verträge	166
1. Schmiergeldabrede	166
a) Nichtigkeit bei Tatbestandserfüllung des § 299 StGB	166
b) Nichtigkeit wegen Sittenwidrigkeit	166
c) Beispiele für sittenwidrige Schmiergeldvereinbarungen aus der Rechtsprechung	167
2. Folgevertrag	168
3. Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	169
C. Corporate Governance (CG)	170
I. Überblick und Rechtsquellen	170
1. Bedeutung und Entwicklung von Corporate Governance	170
a) Begriff	170
b) Kodex-Bewegung	171
aa) Internationale Entwicklung	171
bb) Entwicklung in Deutschland	171
2. Deutscher Corporate Governance Kodex (CGC)	172
a) Funktion und Bedeutung	172
b) Haftungsrechtliche Folgen der Entsprechenserklärung	173
3. Sarbanes-Oxley-Act (SOX Act)	174
a) Funktion und Bedeutung	174
b) Code of Ethics	175
II. Einzelne Pflichten zur Korruptionsbekämpfung	175
1. Vorstand	176
a) Allgemeines	176
b) Vermeidung von Korruption	176
c) Verpflichtung auf das Unternehmensinteresse	176
d) Offenlegung von Interessenkonflikten	176
e) Nebentätigkeiten	177
f) Pflicht zur Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen	177
g) Risikomanagement und Risikocontrolling	178
2. Aufsichtsrat	179
a) Beratungs- und Überwachungsfunktion	179
b) Einrichtung eines Prüfungsausschusses	180
c) Verpflichtung zu eigener Integrität	180
 4. Kapitel. Vermeidung von Korruptionsrisiken aus Unternehmenssicht – Rechtliche Gestaltung von Geschäftsbeziehungen, Behördenkontakten und Lobbying –	
<i>von Peter Dieners</i>	
A. Ausgangssituation	185
I. Perspektiven des Staates	185
II. Unternehmensperspektiven	186
1. Notwendigkeit von Korruptionsprävention	186
2. Umsetzung einer effektiven Prävention im Unternehmen	191

Inhaltsverzeichnis

a) Externe Rechtsbeziehungen	193
aa) Unterbindung unzulässiger Einflussnahmen auf Dritte	193
bb) Abwehr unzulässiger Einflussnahmen durch Dritte	195
b) Interne Rechtsbeziehungen	195
aa) Rechtsbeziehungen des Unternehmens zu seinen Mitarbeitern	195
bb) Organisatorische Aspekte	196
cc) Compliance-Programm	196
B. Innerbetriebliche Verhaltensregeln und Vertragsgestaltung	198
I. Rechtsbeziehungen und Vertragspartner	198
II. Prinzipien	201
1. Trennungsprinzip	201
2. Transparenz-/Genehmigungsprinzip	202
3. Äquivalenzprinzip	202
4. Dokumentationsprinzip	203
5. Weitere Prinzipien	204
III. Ausgestaltung der Rechtsbeziehungen mit Dritten	204
1. Einseitige Leistungen	204
a) Grundsätzliche Überlegungen	204
b) Typische Formen	206
aa) Geschenke	206
bb) Spenden	208
cc) Bewirtungen	210
dd) Betriebsbesichtigungen und Teilnahme an Fortbildungsveranstaltungen	211
2. Leistungsaustauschbeziehungen	213
a) Keine unlautere Beeinflussung von Beschaffungsentscheidungen	213
b) Sachliche Rechtfertigung der Vertragsbeziehung	213
c) Wahl des Vertragspartners	214
d) Einbeziehung der Dienstherren/Arbeitgeber	215
e) Angemessenheit von Leistung und Gegenleistung	216
f) Zahlungsbedingungen	217
C. Compliance Governance	217
I. Unternehmensrichtlinien und Dienstanweisungen	218
II. Mitarbeiterschulungen	219
III. Zentrale Stelle und „Compliance Officer“	219
IV. Abschluss von Verträgen	220
V. Follow-up von Projekten und Dokumentation	220
VI. „Compliance Hotlines“	221
VII. „Compliance Audits“	221
VIII. Unternehmensbroschüren	221
IX. Durchsetzung der Unternehmensleitlinien gegenüber Dritten	222
X. Förderung von Branchenkodices	222
XI. Verhalten bei Durchsuchungen und Beschlagnahmen	223
D. Lobbying	223
I. Lobbyarbeit als „politische Kommunikation“	223
II. Aufgaben	224

Inhaltsverzeichnis

III. Mögliche Konfliktlagen	225
IV. Beziehungen zu Dritten	227
1. Regierungs- und Verwaltungsvertreter	227
2. Abgeordnete	230
V. Präventive Maßnahmen	232
1. Verhaltensrichtlinien	233
2. Organisatorische Ausgestaltung und Überwachung	234
E. Zusammenfassung und Ausblick	234

5. Kapitel. Steuerrecht und Korruptionseindämmung
– Inhalt, Grenzen, Spannungsfelder –

von Ulrich Lembeck

A. Die Rolle des Steuerrechts bei der Eindämmung der Korruption	240
I. Die Entwicklung des Korruptionssteuerrechts in Deutschland	240
II. Die Entwicklung des Korruptionssteuerrechts in anderen Ländern	245
III. Maßnahmen der Unternehmen gegen Korruption und steuerliche Mehrbelastungen	246
IV. Der Beitrag des Steuerstrafrechts und des Handelsbilanzrechts zur Bekämpfung der Korruption	246
B. Die steuerrechtlichen Folgen korruptiver Handlungen	248
I. Ertragsteuerliche Folgen der Gewährung von Vorteilen bei dem Zuwendenden	249
1. Leistungsaustauschbeziehungen	249
a) Abzugsverbot des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 10 EStG (Korruptionsdelikte etc.)	251
aa) Zusammenhang der Aufwendungen mit der rechtswidrigen Zuwendung	252
bb) Vorteilzuwendung durch den Steuerpflichtigen	253
cc) Die rechtswidrige Handlung	254
dd) Mitteilungspflicht im Verdachtsfall	256
ee) Mitteilungspflicht ohne Erklärung von Betriebsausgaben	257
ff) Mitteilungspflicht bei Vorliegen anderer Abzugsverbote	258
gg) Mitteilungspflicht bei Entgegennahme von Vorteilen	259
hh) Mitteilungspflicht bei Verzicht auf Einnahmen	259
ii) Mitteilungspflicht bei eingetretener Strafverfolgungsverjährung	259
jj) Belehrungspflichten	260
kk) Korrespondenzprinzip, Kontrollmitteilungen	262
b) Abzugsverbot des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 1 EStG (Geschenke)	262
c) Abzugsverbote des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 8 EStG (Geldbußen, Ordnungsgelder, Verwarnungsgelder) und des § 12 Nr. 4 EStG (Geldstrafen, sonstige Rechtsfolgen vermögensrechtlicher Art)	265
d) Abzugsverbot des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 7 EStG (Private Lebensführung, Unangemessenheit)	266
e) Vermittlungs- und Provisionsverträge	267
f) Berater- und Referentenverträge	267
g) Verträge mit Politikern	268
h) Sponsoringverträge	269

Inhaltsverzeichnis

2. Einseitige Leistungen	271
a) Spenden	271
aa) Spendenbegriff	271
bb) Sachspenden	272
cc) Aufwandsspenden	273
b) Geschenke	273
c) Bewirtungsaufwendungen	274
aa) Unbeschränkt abziehbare Bewirtungsaufwendungen	275
bb) Beschränkt abziehbare Bewirtungsaufwendungen	276
cc) Nicht abziehbare Bewirtungsaufwendungen	277
II. Ertragsteuerliche Folgen der Gewährung von Vorteilen bei dem Vorteilsempfänger	278
1. Steuerpflicht von Vorteilen bei nicht-selbständig tätigen Angestellten und Amtsträgern	278
2. Steuerpflicht von Vorteilen bei selbständig Tätigen und Unternehmen	280
3. Steuerpflicht von Vorteilen bei Drittvorfallsfällen	280
4. Auswirkungen der Rückforderung von Vorteilen, Schadenersatzansprüchen und Verfallsanordnungen	281
5. Steuererklärungspflicht	281
III. Umsatzsteuerliche Aspekte	282
1. Umsatzsteuerpflicht des Vorteilsempfängers	282
a) Unternehmereigenschaft des Vorteilsempfängers	282
b) Umsatzsteuerpflicht der Bevorzugungsleistung	283
c) Steuerschuldnerschaft bei unzutreffendem Leistungsausweis	284
d) Reduzierung der Umsatzsteuer bei Rückforderung von Vorteilen, bei Schadenersatzansprüchen und Verfallsanordnungen	284
2. Vorsteuerabzug beim Vorteilsgewährenden	285
a) Vorsteuerschädliche Abzugsverbote	285
b) Vorsteuerabzug bei unzutreffendem Leistungsausweis	286
IV. Schenkungsteuerliche Aspekte	286
C. Ausblick	287

6. Kapitel. Korruptionsprävention im öffentlichen Bereich

von Matthias Korte

A. Überblick	292
B. Präventive Maßnahmen zur Korruptionsbekämpfung	292
I. Präventionskonzepte	292
II. Maßnahmen zur Korruptionsprävention	295
1. Besonders korruptionsgefährdete Arbeitsgebiete	295
2. Risikoanalysen	296
3. Mehr-Augen-Prinzip	296
4. Personalauswahl und -rotation	297
5. Sensibilisierung und Belehrung, Aus- und Fortbildung	299
6. Dienst- und Fachaufsicht	300
7. Ansprechperson für Korruptionsprävention	301
8. Ombudsleute/Vertrauensanwälte	302
9. Zentrale Stelle zur Korruptionsbekämpfung	303

Inhaltsverzeichnis

10. Innenrevision	305
11. Verpflichtung von Verwaltungshelfern	306
12. Einwerbung von Mitteln	307
a) Drittmittelinwerbung	308
b) Sponsoring und Spenden	309
13. Informationsfreiheit	312
14. Vergabe öffentlicher Aufträge, Korruptionsregister	313
C. Dienstrecht	314
I. Annahme von Belohnungen und Geschenken	314
1. Annahmeverbot	314
a) Belohnungen und Geschenke	315
b) Annahme	317
c) In Bezug auf das Amt	317
d) Zeitliche Geltung	318
2. Genehmigung	318
a) Allgemeine Genehmigung, Verwaltungsvorschriften	318
aa) Geringwertige Aufmerksamkeiten	320
bb) Geschenke aus dem Mitarbeiterkreis	320
cc) Bewirtung bei allgemeinen Veranstaltungen	320
dd) Arbeitsessen	321
ee) Sonstige Arbeitserleichterungen	321
ff) Nicht erfasste Belohnungen und Geschenke	321
b) Einzelfall-Genehmigung	322
c) Ablehnung der Genehmigung	323
II. Mitteilungs- und Anzeigepflicht	323
III. Nebentätigkeiten	325
1. Beamte und Arbeitnehmer	325
a) Genehmigungsbedürftige Nebentätigkeiten	326
b) Nicht genehmigungsbedürftige Nebentätigkeiten	326
2. Kommunale Hauptverwaltungsbeamte	327
3. Regierungsmitglieder	328
IV. Wechsel in die Privatwirtschaft	328
D. Rechtsfolgen bei Verstößen	329
I. Disziplinarrecht	330
1. Verfahren	330
2. Maßnahmen	331
3. Kronzeugenregelung	333
II. Arbeitsrecht	333
1. Kündigungsgrund	334
2. Interessenabwägung	335
3. Kündigungsfrist	335
4. Vorläufige Regelung	336
III. Sonderfrage: Hinweisgeber	337
1. Beamte	337
2. Arbeitnehmer	338
3. „Mobbing“ durch Kollegen	338
IV. Schadensersatz	339
V. Herausgabe von Bestechungsgeldern, Belohnungen und Geschenken	341

Inhaltsverzeichnis

E. Verhaltenspflichten der Abgeordneten	343
I. Verhaltensregeln	344
1. Annahme von Zuwendungen	344
a) Grundregel	344
b) Interessentenzahlungen	344
c) Leistungen ohne angemessene Gegenleistung	345
d) Ausnahmen	346
e) Abgeordnete der Landtage	346
2. Spenden	346
3. Gastgeschenke	347
4. Vor- und Nebentätigkeiten	347
a) Anzeige	347
b) Veröffentlichung	348
II. Rechtsfolgen bei Verletzung der Verhaltensregeln	349
1. Verletzung von Anzeigepflichten	349
a) Veröffentlichung als Drucksache	349
b) Ordnungsgeld	349
2. Annahme unzulässiger Zuwendungen und Spenden	350
a) Veröffentlichung als Drucksache	350
b) Herausgabeanspruch	350

7. Kapitel. Korruptionsprävention bei der öffentlichen Auftragsvergabe

von Norbert Portz

A. Ausgangslage	352
I. Korruptionsprävention offensiv betreiben	352
II. Strafrechtliche Grundlagen	353
III. Korruptionsindikatoren	354
IV. Die öffentliche Auftragsvergabe als Gefährdungsbereich	355
V. Vergaberecht entbürokratisieren	355
B. Allgemeine Präventionsmaßnahmen	355
I. Wettbewerb und Transparenz	356
II. Sensibilisierung und Schulung	356
III. Kontrolle des Vergabeverfahrens („Mehr-Augen-Prinzip“)	356
IV. Rotationsprinzip	357
V. Regelungen zur Geschenkannahme	357
VI. Regelungen zum Sponsoring	358
VII. Genehmigungspflicht für Nebentätigkeiten	358
VIII. Anti-Korruptions-Beauftragte	359
IX. Zentrale Vergabestelle/Zentrale Submissionsstelle	359
X. Eigenerklärungen zur Zuverlässigkeit und „Korruptionsklauseln“	360
XI. Elektronische Vergabe/EDV-gestütztes Kontrollwesen	360
XII. Aufgabentrennung	361
XIII. Führung einer Firmen- und Bieterdatei	361
XIV. Ausschluss vom Vergabeverfahren/„Korruptionsregister“	361
XV. Dokumentation des Vergabeverfahrens/Vergabevermerk	362

Inhaltsverzeichnis

C. Präventionsmaßnahmen während der einzelnen Vergabephasen	363
I. Präventive Maßnahmen in der Planungs- und Ausschreibungsphase	363
1. Interessenkollision verhindern	363
2. Vorrang der Öffentlichen Ausschreibung beachten	364
3. Vergabe nach Losen	364
II. Präventive Maßnahmen beim Erstellen des Leistungsverzeichnisses	365
1. Ordnungsgemäße Vergabeunterlagen und Leistungsbeschreibung	365
2. Exakte Mengenermittlung	365
3. Bedarfs- und Alternativpositionen vermeiden	366
4. Spekulationsangebote vermeiden	366
5. Produktneutrale Ausschreibung	367
III. Präventive Maßnahmen in der Angebotsphase bis zum Eröffnungstermin	368
1. Bemessung und Einhaltung der Fristen	368
2. Geheimhaltung der Bieterlisten sowie der eingegangenen Angebotsunterlagen	368
IV. Präventive Maßnahmen bei der Submission und Wertung	368
1. Ordnungsgemäße Durchführung des Eröffnungstermins gewährleisten	368
2. Nachgeschobene Angebote zurückweisen	369
3. Nachträgliches Verändern der Angebotsunterlagen verhindern	369
4. Ausschluss von Angeboten bei Preisabsprachen	370
V. Präventive Maßnahmen bei der Auftragsausführung und Abrechnung	371
1. Häufung von Nachtragsaufträgen vermeiden	371
2. Weitere Maßnahmen bei der Ausführung	372
3. Präventive Maßnahmen bei der Abrechnung	372
D. Zusammenfassung: 10-Punkte-Katalog des Deutschen Städte- und Gemeindebundes zur Korruptionsprävention bei Auftragsvergaben	373

8. Kapitel. Der strafrechtliche Schutz gegen Korruption

von Manfred Möhrenschrager

A. Materielles Strafrecht	387
I. Einleitung	387
II. Bestechlichkeit und Bestechung (§§ 332, 334 und 335 StGB)	389
1. Entwicklung der Gesetzgebung	389
2. Tatbestandsfassung und Rechtsgut	390
3. Täter	391
4. Vorteil	397
5. Unrechtsvereinbarung	400
6. Diensthandlung	401
7. Pflichtverletzung	404
8. Tathandlung des Amtsträgers	406
9. Tathandlung des Gebers	409
10. Fehlende Genehmigungsfähigkeit	410
11. Subjektive Tatseite	410
12. Bestechlichkeit und Bestechung von Richtern	411
13. Besonders schwere Fälle	411

Inhaltsverzeichnis

III. Vorteilsannahme und Vorteilsgewährung (§§ 331, 333 StGB)	413
1. Entwicklung der Gesetzgebung	413
2. Tatbestandsfassung	414
3. Dienstausbübung	415
4. Unrechtsvereinbarung	415
5. Genehmigung	419
IV. Teilnahme und Konnivenz (§ 357 StGB)	421
1. Täterschaft	421
2. Mittäterschaft	421
3. Teilnahme	422
4. Verleitung eines Untergebenen	423
V. Bestechung von und gegenüber Abgeordneten	424
1. Entwicklung der Gesetzgebung und Rechtsgut	424
2. Volksvertretung	425
3. Unrechtsvereinbarung	425
4. Unternehmensdelikt	427
VI. Wählerbestechung (§ 108b i.V. mit § 108d StGB)	428
1. Tatbestandsfassung und Rechtsgut	428
2. Angriffsziel und Vorteilsbegriff	428
3. Unrechtsvereinbarung	429
VII. Bestechung im Geschäftsverkehr	429
1. Entwicklung der Gesetzgebung und Rechtsgüter	429
2. Bestechlichkeit im Geschäftsverkehr (§ 299 Abs. 1 StGB)	431
a) Geschäftlicher Verkehr	431
b) Täter	432
c) Vorteil	434
d) Unrechtsvereinbarung	434
e) Tathandlungen und subjektive Tatseite	438
f) Handlungen im ausländischen Wettbewerb	438
g) Strafverfolgung	438
3. Bestechung im Geschäftsverkehr (§ 299 Abs. 2 StGB)	439
a) Täter	439
b) Unrechtsvereinbarung	439
4. Besonders schwere Fälle	440
VIII. Untreue (§ 266 StGB)	441
1. Grundlagen	441
2. Missbrauchstatbestand	442
3. Treubruchstatbestand	444
4. Pflichtverletzung	446
5. Vermögensschaden	449
6. Subjektive Tatseite	452
7. Verfolgungsvoraussetzungen	453
8. Besonders schwere Fälle	453
IX. Betrug (§ 263 StGB)	453
1. Grundlagen	453
2. Tatbestandsmerkmale	454
3. Besonders schwere Fälle und Qualifikation	455
4. Beispiel aus dem Korruptionsbereich	456
X. Wettbewerbsbeschränkende Absprachen bei Ausschreibungen (§ 298 StGB)	460
1. Entstehungsgeschichte und Rechtsgut	460
2. Ausschreibung	461

Inhaltsverzeichnis

3. Rechtswidrige Absprache	463
4. Angebotsabgabe	464
5. Subjektive Tatseite und tätige Reue	465
XI. Verletzung von Strafvorschriften zum Schutz von Geheimnissen	465
1. Bedeutung von Geheimnisverletzungen	465
2. Verletzung von Dienstgeheimnissen (§ 353b Abs. 1 StGB)	465
3. Verletzung von Privatgeheimnissen (§ 203 Abs. 2, § 204 StGB)	467
4. Verletzung von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen (§ 17 UWG)	469
XII. Gebühren- und Abgabenüberhebung (§§ 352, 353 StGB)	473
1. Grundlagen	473
2. Gebührenüberhebung (§ 352 StGB)	473
3. Abgabenüberhebung; Leistungskürzung (§ 353 StGB)	475
XIII. Geldwäsche und Verschleierungshandlungen bei Korruptionsstraftaten (§ 261 StGB)	476
1. Grundlagen	476
2. Die Straftatbestände des § 261 StGB	477
3. Exkurs: Geldwäsche- und Zollverwaltungsgesetz	480
XIV. Sanktionen und Maßnahmen	482
1. Hauptstrafen	482
2. Amtsverlust, Verlust des passiven Wahlrechts und Berufsverbot	483
3. Verfall (§§ 73 bis 73e, 76 und 76a StGB)	484
a) Grundlagen	484
b) Der Verfall des unmittelbar Erlangten	485
c) Der Wertersatzverfall	489
d) Mittelbare Vorteile	490
e) Verfall gegen Drittbegünstigte	490
f) Erweiterter Verfall	492
g) Wirkung des Verfalls und selbständige und nachträgliche Anordnung	493
4. Einziehung (§§ 74 bis 76a StGB)	493
a) Grundlagen	493
b) Einziehung mit Strafcharakter	494
c) Einziehung mit Sicherungscharakter	496
d) Einziehung gegenüber Vereinigungen	496
e) Einziehung des Wertersatzes	497
f) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	497
g) Wirkung der Einziehung und selbständige und nachträgliche Anordnung	498
5. Geldbuße und andere Sanktionen gegen juristische Personen und Personenvereinigungen	498
a) Grundlagen	498
b) Voraussetzungen des § 30 OWiG	500
c) Selbständige Festsetzung einer Geldbuße	505
d) Höhe der Geldbuße	506
B. Die strafrechtliche Bekämpfung internationaler Korruption auf internationaler und nationaler Ebene	507
I. Einführung	507
II. Korruptionsbekämpfung in internationalen Rechtsinstrumenten – ein materiellstrafrechtlicher Rechtsvergleich	508
1. Überblick	508
2. Strafvorschriften	511
a) Bestechung und Bestechlichkeit von Amtsträgern	511

Inhaltsverzeichnis

aa) Allgemeines	511
bb) Täter und Bezugspersonen	512
cc) Tathandlungen	515
dd) Vorteilsbegriff	515
ee) Indirektes Handeln und Drittzwendungen	515
ff) Unrechtsvereinbarung	515
b) Strafvorschriften betreffend die Bestechung von Personen, die auf Amtsträger Einfluss nehmen („trading in influence“)	516
c) Bestechung im Geschäftsverkehr	517
d) Sonstige in Bereicherungsabsicht begangene Amtsträgerdelikte und weitere ergänzende Tatbestände	518
e) Geldwäsche und Hehlerei	519
aa) Geldwäsche	519
bb) Hehlerei	523
3. Sonstige straftatenbezogene Regelungen	524
a) Verantwortlichkeit juristischer Personen	524
aa) Gemeinschaftsrecht	524
bb) Rechtsakte der Zusammenarbeit im Bereich Justiz und Inneres nach dem Vertrag über die Europäische Union	525
cc) Sonstige internationale Rechtsinstrumente	526
b) Sanktionen und Maßnahmen	527
c) Gerichtsbarkeits(Jurisdiktions)regelungen	529
aa) Territorialitätsprinzip	529
bb) Prinzip des „aut dedere aut iudicare“	530
cc) Aktives Nationalitätsprinzip	531
dd) Weitere (regelmäßig) nicht bindende Jurisdiktionsprinzipien bei Auslandstaaten	531
III. Schutz ausländischer und internationaler Rechtsgüter im deutschen Korruptionsstrafrecht	532
1. Bestechung betreffend Abgeordnete, Amtsträger, Richter, Soldaten und für den öffentlichen Dienst besonders Verpflichtete	532
a) Abgeordnetenbestechung	532
b) Bestechungshandlungen betreffend Amtsträger, Richter, Soldaten und für den öffentlichen Dienst besonders Verpflichtete	532
c) Sonstige Sonderregelungen	544
2. Andere Korruptionsstrafataten	547
a) Straftaten betreffend Amtsträger und für den öffentlichen Dienst besonders Verpflichtete	547
b) Sonstige Straftaten	547
IV. Die Strafbarkeit von Auslandstaaten	549
1. Einleitende Bemerkungen	549
2. Auslandsbezogene Ausdehnung des Territorialitätsprinzips	549
3. Das Flaggenrechtsprinzip	553
4. Aktives Personalitäts-/Nationalitäts-/Staatsangehörigkeitsprinzip	554
a) Grundlagen	554
b) Auslieferungsverbot	555
c) Neubürgervariante	558
d) Beiderseitige Strafbarkeit	558
e) Uneingeschränktes Nationalitätsprinzip	558
5. Schutzprinzip/Passives Personalitätsprinzip	559
6. Prinzip der stellvertretenden Strafrechtspflege („aut dedere aut iudicare“)	560

**9. Kapitel. Das OECD-Übereinkommen über die Bekämpfung
der Bestechung ausländischer Amtsträger im internationalen Geschäftsverkehr**

von Mark Pieth

A. Einleitung: Ein altes Thema wird neu entdeckt	566
I. Weshalb der Einstellungswandel in den 1990er Jahren?	566
II. Die neuen Initiativen	566
III. Die Bestechung im internationalen Geschäftsverkehr	568
IV. Die Methode der OECD-Instrumente	569
1. Funktionale Äquivalenz	569
2. Die Instrumente	570
3. Monitoring (Evaluation)	571
a) „Tour de Table“	571
b) Phase 1 – Monitoring	571
c) Phase 1 ^{bis} – Monitoring	571
d) Phase 2 – Monitoring	571
B. Der Straftatbestand (Art. 1 Ü)	572
I. Der objektive Tatbestand	572
1. Der Täter	572
2. Das Gegenüber: der fremde Amtsträger	572
a) Institutioneller Amtsträger	573
b) Funktionaler Amtsträger	573
c) Staatlich beherrschte oder kontrollierte Unternehmen	573
d) Funktionäre internationaler Organisationen	574
3. Die Tathandlung	574
a) Die Leistung	574
aa) Das Tatmittel: Der nicht gebührende Vorteil	574
bb) Indirekte Bestechung	574
b) Die Tathandlung i.e.S.	575
4. Die Gegenleistung	575
a) Die Beeinflussung des Amtsträgers	575
b) Drittbegünstigung	575
c) „Um im internationalen Geschäftsverkehr ...“	576
d) „... einen Auftrag oder einen sonstigen unbilligen Vorteil zu erlangen oder zu behalten“	576
II. Der subjektive Tatbestand	576
III. Ausnahmen: Rechtfertigungs- und Entschuldigungsgründe	577
IV. Versuch und Beteiligung	577
C. Die Verantwortlichkeit juristischer Personen (Art. 2 Ü)	578
I. Zur Bedeutung der Haftung der juristischen Person	578
II. Die Vorgaben der Konvention	578
III. Strafrechtliche versus nicht-strafrechtliche Haftung?	579
IV. Anforderungen an die Haftungsvoraussetzungen	579
1. Die erfassten Körperschaften	579
2. Bezugstaten	580
3. Bezug zwischen Tat und Unternehmenszweck	580
4. Haftungsbegründende Täterperson	580
5. Haftungsmodalitäten	581

Inhaltsverzeichnis

V. Sanktionsmodelle	581
1. Geldsanktionen	581
2. Weitere Sanktionen	581
3. Strafzumessungsfaktoren	582
VI. Rechtsanwendung	582
D. Sanktionen gegen Individuen (Art. 3 Ü)	582
I. Freiheitsstrafe	582
1. Die Anforderungen der Konvention	582
2. Das Bild der Umsetzungsgesetze	583
II. Geldstrafen	583
III. Einziehung (respektive Verfall oder Konfiskation)	583
1. Einziehung	584
2. Konfiskatorische Vermögensstrafe	585
E. Anwendbares Recht (Art. 4 Ü)	585
I. Territorialität (Art. 4 I Ü)	586
II. Aktive Personalität (Art. 4 II und IV Ü)	586
III. Konsultationspflicht	586
F. Durchsetzung (Art. 5 Ü)	587
I. Respektierung der nationalen Lösungen	587
II. Einstellung nur nach professionellen Grundsätzen	587
III. Adäquate Ressourcen	588
G. Verjährung (Art. 6 Ü)	588
H. Geldwäsche (Art. 7 Ü)	589
I. Buchführungsdelikte (Art. 8 Ü)	590
J. Rechtshilfe (Art. 9-11 Ü)	591
I. Generelles	591
II. Kleine Rechtshilfe (Art. 9 Ü)	591
III. Auslieferung (Art. 10 Ü)	592
K. Revisionsbestrebungen	593

10. Kapitel. Strafverfolgung in Korruptionssachen

von Manfred Nötzel

A. Allgemeines	598
I. Das Bild in den Medien und die Lage	598
II. Maßnahmen der Justiz	599
III. Maßnahmen des Gesetzgebers	600
B. Verdachtschöpfung	601

Inhaltsverzeichnis

I. Legalitätsprinzip	601
II. Anfangsverdacht	602
III. Spezifische Probleme der Korruptionsverfahren	604
C. Das Vorgehen bei den Ermittlungen	605
I. Grundregel	605
II. Prüfung der Substanz	606
1. Allgemeine Überlegungen	606
2. Risiken	607
III. Verjährungsprobleme	607
IV. Aktenführung	608
1. Anlage der Akten	608
a) Ermittlungsakten	608
b) Sonstige Fall- und Beweismittelakten	609
2. Beispiel: Bauvorhabensdeckblatt	610
V. Zeugenvernehmungen, Zusage der Vertraulichkeit, verdeckte Ermittler	610
D. Einsatz von Zwangsmitteln	612
I. Abgrenzung	612
II. Telekommunikations-Überwachung und „Großer Lauschangriff“	612
1. § 100a StPO	612
2. Hinweise zur Anwendung	612
3. Forderungen	613
III. Die Durchsuchung	613
1. Allgemeines	613
2. Vorbereitung der Durchsuchung	614
a) Lageprüfung und Logistik	614
b) EDV-Problematik	614
c) Gewinnabschöpfung	614
d) Steuerfahndung, Wirtschaftsfachkräfte, Wirtschaftsprüfer	615
3. Fassung der Durchsuchungsbeschlüsse	615
4. Zusammenfassung	619
IV. Haft	619
1. Voraussetzungen	619
2. Muster eines Haftbefehls	620
3. Taktische Überlegungen	623
E. Vernehmungen	624
I. Allgemeines	624
1. Verjährungsunterbrechung	624
2. Bedeutung der Vernehmungen	624
II. Hindernisse	625
III. Kronzeugenproblematik, Zusagen	625
IV. Technisches	627
V. Methoden	627
VI. Geständnisse	628
1. Preisabsprachen	628
2. Mittäter	628

Inhaltsverzeichnis

3. Das Problem des „Verrats“	629
VII. Zusammenfassung und Fragenliste	629
F. Gewinnabschöpfung	631
I. Grundlagen und Probleme	631
II. Rückgewinnungshilfe	632
III. Zusammenfassung und Ausblick	632
G. Führung des Tatnachweises, Anklageerhebung, Hauptverhandlung	633
I. Allgemeines zum Tatnachweis	633
II. Verfahrensbeschleunigende oder -beendigende Absprachen	633
III. Anklageerhebung	634
1. Strafbefehl	634
2. Anklage zum Amtsgericht	634
3. Anklage zur Strafkammer	635
4. § 444 StPO	635
IV. Hauptverhandlung	635
1. Vorbereitende Absprachen	635
2. Die üblichen Streitpunkte	636
a) Schäden beim Betrugsvorwurf oder „Absprache“ bei § 299 StGB	636
b) „Nachteil“ beim Untreuevorwurf	637
H. Sanktionen	638
I. Strafrechtliche Sanktionen	638
II. Bußgelder, Unternehmens„strafrecht“	639
III. Weitere Konsequenzen für Amtsträger und Firmen	639
1. Konsequenzen für Amtsträger	639
2. Konsequenzen für Firmen	640
IV. Steuerliche Aspekte	640
V. Schadensersatzforderungen	640
J. Schlussbemerkungen	641
I. Kein Alleingang der Strafverfolger	641
II. Umfang des Phänomens	641
III. Bedeutung der Prävention durch Aufklärung	642

11. Kapitel. Verteidigung in Korruptionsstrafsachen

von Jürgen Taschke

A. Begleitung bei Durchsuchungen, Beschlagnahmen und sonstigen Zwangsmaßnahmen	644
I. Im Vorfeld von Durchsuchungen und Beschlagnahmen	644
II. Zum Verhalten bei Durchsuchungen und Beschlagnahmen	644
III. Haftbefehl	651
B. Maßnahmen nach der Einleitung eines Verfahrens	652
I. Beurteilung der aktuellen Geschäftspolitik	652

Inhaltsverzeichnis

II. Interne Sachverhaltsaufklärung	653
1. Steuerliche Aspekte	653
2. Vorbereitung der Verteidigung/interne „Standortbestimmung“	653
III. Akteneinsicht	653
1. Individualverteidigung	653
2. Akteneinsicht für Unternehmen	655
IV. Kontaktaufnahme mit der Staatsanwaltschaft	655
V. Schriftliche Stellungnahme im Ermittlungsverfahren?	656
1. Individualmandat	656
2. Die Unternehmensstellungnahme	656
VI. Koordinierung der Verteidigung durch einen Unternehmensanwalt	658
1. Allgemeine Überlegungen	658
2. „Sockelverteidigung“	658
3. Koordinierung der Verteidigung der Unternehmensmitarbeiter	659
4. Koordination der Zeugenbeistände	659
5. Verteidigung von Ärzten?	659
VII. Kommunikation	660
VIII. Übernahme von Verteidigerkosten, Verfahrenskosten, Geldstrafen o.ä.	660
C. Abschluss des Ermittlungsverfahrens durch die Staatsanwaltschaft	663
D. Zwischenverfahren	664
I. Ablauf	664
II. Verteidigungsstrategien	664
E. Hauptverhandlung	665
Sachverzeichnis	669