

Inhaltsübersicht

VORWORT	V
INHALTSVERZEICHNIS	IX
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	XIX
TEIL 1: EINFÜHRUNG IN DAS THEMA	1
Kapitel 1: Definitionen von Korruption.....	2
Kapitel 2: Die rechtliche Erfassung von Korruption in Deutschland	6
Kapitel 3: Gang der Untersuchung.....	10
TEIL 2: PHÄNOMEN KORRUPTION	13
Kapitel 1: Ökonomische Grundlagen.....	13
Kapitel 2: Erscheinungsformen.....	21
Kapitel 3: Ökonomische Effekte von Korruption im geschäftlichen Verkehr.....	42
Kapitel 4: Ursachen von Korruption und Probleme ihrer Bekämpfung	60
Kapitel 5: Zusammenfassung.....	71
TEIL 3: § 299 STGB IM ANGESICHT EINER REFORM	75
Kapitel 1: Pönalisierung von Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr.....	76
Kapitel 2: § 299 StGB — Regelungsmodell, Rechtsgut, Rechtsnatur.....	91
Kapitel 3: § 299 Abs. 1 StGB — Tatbestand.....	115
Kapitel 4: § 299 Abs. 2 StGB — Tatbestand.....	196
Kapitel 5: § 299 Abs. 3 StGB — Tatbestand.....	200
Kapitel 6: Rechtswidrigkeit, Schuld und Konkurrenzen.....	201
Kapitel 7: § 300 StGB — Besonders schwerer Fall.....	205
Kapitel 8: Eigene Reformvorschläge	210
TEIL 4: AUßERSTRAFRECHTLICHE KONZEPTE	235
Kapitel 1: Unternehmensbezogene Maßnahmen	236
Kapitel 2: Gesamtgesellschaftliche Maßnahmen	273
TEIL 5: ZUSAMMENFASSUNG	287
ANHANG	293

LITERATURVERZEICHNIS..... 297

ÜBER DEN VERFASSEN 319

Inhaltsverzeichnis

VORWORT	V
INHALTSÜBERSICHT	VII
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	XIX
TEIL 1: EINFÜHRUNG IN DAS THEMA	1
Kapitel 1: Definitionen von Korruption	2
I. Historisches	2
II. Annäherung an eine Definition	2
III. Stellungnahme	4
Kapitel 2: Die rechtliche Erfassung von Korruption in Deutschland	6
I. Abgeordnetenbestechung § 108e StGB.....	6
II. Angestelltenbestechung § 299 StGB.....	6
III. Amtsträgerkorruption §§ 331–335 StGB.....	7
IV. Weitere Antikorruptionsgesetze	7
V. Nationale und internationale Entwicklung der Antikorruptionsgesetze	8
Kapitel 3: Gang der Untersuchung	10
TEIL 2: PHÄNOMEN KORRUPTION	13
Kapitel 1: Ökonomische Grundlagen	13
I. Wirtschaftlicher Wettbewerb.....	14
1. Meinungsstand.....	14
2. Stellungnahme	15
II. Wettbewerbsfunktionen	16
1. Ökonomische Funktionen des Wettbewerbs	17
2. Gesellschaftspolitische Funktionen	18
3. Zusammenfassung	19
III. Prinzipal-Agent-Beziehung	19
IV. Zusammenfassung	20
Kapitel 2: Erscheinungsformen	21
I. Adressat der Begünstigung.....	21
II. Erkenntnisse zur Verbreitung und Qualität der Korruption	22
1. Amtliche Quellen	22

a) Polizeiliche Kriminalstatistik.....	22
b) Bundeslagebild Korruption	23
c) Strafverfolgungsstatistik	24
d) Stellungnahme	26
2. Nichtamtliche Quellen	28
a) Corruption Perception Index.....	28
b) Bribe Prayers Index	29
c) Global Corruption Barometer.....	29
d) PriceWaterhouseCoopers Studien 2005 und 2007	30
e) CGC-Umfrage.....	33
f) Stellungnahme.....	34
3. Ergebnis	34
III. Korruptionsstrukturen	35
1. Klassifizierung der Erscheinungsformen.....	35
a) Situative Korruption	35
b) Strukturelle Korruption	35
2. Tatmodalitäten	36
a) »Anfüttern«.....	36
b) »Kick-back«	38
3. Schwarze Kassen und Scheinfirmen.....	39
4. Täterprofil.....	40
5. Opfer.....	41
IV. Zusammenfassung	42
Kapitel 3: Ökonomische Effekte von Korruption im geschäftlichen Verkehr.....	42
I. Effekte in Bezug auf das Unternehmen des Bestochenen	42
1. Meinungsstand.....	42
2. Stellungnahme	43
a) Vermögensinteressen des Geschäftsherrn des Bestochenen.....	43
b) Vertrauensverlust des Geschäftsherrn in die Arbeitsteilung	45
II. Effekte in Bezug auf das Unternehmen bzw. den geschäftlichen Betrieb des Bestechenden	46
III. Effekte auf den Wettbewerb	48
1. Auswirkungen auf die Funktionen des Wettbewerbs	48
a) Meinungsstand.....	48
b) Stellungnahme	49
2. Auswirkungen auf die Wirtschaftsmoral.....	50
a) Meinungsstand.....	50
b) Stellungnahme	50
3. Auswirkungen auf den Standort Deutschland	51
a) Meinungsstand.....	51
b) Stellungnahme	51
IV. Effekte in Bezug auf die Mitbewerber.....	52
1. Meinungsstand.....	52
2. Stellungnahme	53
a) Vermögensinteressen der Mitbewerber	53
b) Chancengleichheit	54
c) Derogierung vom Markt	55

V. Effekte in Bezug auf die Kunden bzw. die Allgemeinheit	56
1. Meinungsstand.....	56
2. Stellungnahme	56
VI. Verursachte Schäden in Zahlen	58
VII. Zusammenfassung.....	60

Kapitel 4: Ursachen von Korruption und Probleme ihrer Bekämpfung 60

I. Individuelle Ursachen und Probleme	62
II. Unternehmensbezogene Ursachen und Probleme.....	62
III. Gesamtgesellschaftliche Ursachen und Probleme	65
1. Mangelnde Vorbilder	65
2. Fehlendes Unrechtsbewusstsein.....	66
3. Entdeckungswahrscheinlichkeit	68
IV. Leipziger Erklärungsmodell	68
1. Stufenmodell	68
a) Erste Stufe	69
b) Zweite Stufe	69
c) Dritte Stufe	70
2. Fazit	70
V. Zusammenfassung.....	71

Kapitel 5: Zusammenfassung 71

TEIL 3: § 299 STGB IM ANGESICHT EINER REFORM 75

Kapitel 1: Pönalisierung von Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen

Verkehr	76
I. Gesetzesentwicklung	76
1. UWG 1909	76
2. EGSiGB 1974.....	77
3. Korruptionsbekämpfungsgesetz 1997	77
4. Gemeinschaftsrechtlich geprägte Umsetzungsmaßnahmen 2002	78
5. Umsetzungsbedarf	79
II. Mögliche Regelungsmodelle.....	80
1. Konzeption eines Regelungsmodells.....	80
2. Einheitsmodell.....	81
a) Konzept.....	81
b) Kritik	81
c) Rechtsvergleich	82
3. Wettbewerbsstrafrechtliches Regelungsmodell	83
a) Konzept.....	83
b) Kritik	84
c) Rechtsvergleich	84
4. Arbeitsstrafrechtliches Regelungsmodell.....	85
a) Konzept.....	85
b) Kritik	85

c) Rechtsvergleich.....	86
5. Vermögensstrafrechtliches Regelungsmodell	87
a) Konzept.....	87
b) Kritik.....	88
6. Steuerstrafrechtliches Modell.....	88
7. Rechnungslegungsstrafrechtliches Modell.....	89
III. Zusammenfassung.....	90
Kapitel 2: § 299 StGB — Regelungsmodell, Rechtsgut, Rechtsnatur	91
I. Gesetzestext.....	91
1. § 299 StGB de lege lata	91
2. § 299 StGB de lege ferenda.....	92
II. Regelungsmodell des § 299 StGB.....	92
1. Rechtslage de lege lata	92
2. Rechtslage de lege ferenda	93
a) Geschäftsherrenmodell	93
b) Kritik.....	94
aa) Meinungsstand	94
bb) Stellungnahme	94
III. Geschütztes Rechtsgut der Norm.....	95
1. Rechtsgutsdogmatik.....	96
a) Der methodische Rechtsgutsbegriff.....	97
b) Der kriminalpolitische Rechtsgutsbegriff.....	97
c) Stellungnahme	98
2. Meinungsstand zum geschützten Rechtsgut von § 299 StGB	99
a) Rechtsprechung.....	99
b) Der lautere Wettbewerb als Rechtsgut	100
aa) Literaturansichten.....	100
bb) Stellungnahme	101
c) Das Vermögen des Geschäftsherrn als Rechtsgut	102
aa) Literaturansichten.....	102
bb) Stellungnahme	103
d) Das Vermögen der Mitbewerber als geschütztes Rechtsgut	104
aa) Literaturansichten.....	104
bb) Stellungnahme	104
e) Die rechtliche Beziehung zwischen dem Prinzipal und dem Agenten als überindividuell geschütztes Rechtsgut	105
aa) Literaturansichten.....	105
bb) Stellungnahme	106
f) Individuelle Pflichten- bzw. Vertrauensbeziehung im vermögensrechtlichen Bereich	106
aa) Literaturansichten.....	106
bb) Stellungnahme	107
g) Nichtkäuflichkeit übertragener oder fremdverantwortlicher Entscheidungsmacht und das Vertrauen der Allgemeinheit	107
aa) Literaturansichten.....	107
bb) Stellungnahme	108
3. Ergebnis	110
IV. Rechtsgut de lege ferenda.....	110

1. Interesse des Geschäftsherrn an der unbeeinflussten Erfüllung von individuellen Angestelltenpflichten	110
2. Kein Vertrauensrechtsgut entsprechend §§ 331 ff. StGB	111
3. Ausdehnung des geschützten Rechtsgutes überflüssig	111
V. Rechtsnatur des § 299 StGB	112
1. Strafgrund abstrakter Gefährungsdelikte.....	112
2. Einordnung des § 299 StGB	113
a) Rechtsnatur des § 299 StGB de lege lata.....	114
b) Rechtsnatur des § 299 StGB de lege ferenda	115
Kapitel 3: § 299 Abs. 1 StGB — Tatbestand	115
I. Taugliche Täter.....	116
1. »Angestellter«	116
2. »Beauftragter«.....	117
3. Einzelfälle.....	117
a) Geschäftsführer einer GmbH.....	118
aa) Meinungsstand	118
bb) Stellungnahme	119
b) Komplementär einer Kommanditgesellschaft.....	119
aa) Meinungsstand	119
bb) Stellungnahme	120
c) Organmitglieder einer Aktiengesellschaft.....	120
aa) Meinungsstand	120
bb) Stellungnahme	121
d) Geschäftsinhaber	121
aa) Rechtslage de lege lata.....	121
bb) Rechtslage de lege ferenda	122
(1) Meinungsstand	122
(2) Stellungnahme	122
4. »Geschäftlicher Betrieb«.....	123
a) Definition.....	123
b) Rechtslage de lege ferenda.....	124
c) Gesetzes- oder sittenwidrige Geschäftstätigkeiten	124
aa) Meinungsstand	124
bb) Stellungnahme	125
cc) Rechtslage de lege ferenda.....	125
d) Angestellte und Beauftragte eines Privatmanns.....	126
aa) Meinungsstand	126
bb) Stellungnahme	127
e) Amtsträger im Sinne von § 11 Abs. 1 Nr. 2c StGB	127
aa) Problemstellung	127
bb) Eigener Tatbestandsvorschlag	129
II. Tathandlungen.....	129
1. »Fordern«	130
2. »Sich-Versprechen-Lassen«	131
3. »Annehmen«	132
III. Unrechtsvereinbarung bzw. -erklärung de lege lata	132
1. Vorteil.....	133
a) Materielle Vorteile.....	134

b) Immaterielle Vorteile.....	134
c) Drittvorteile.....	135
aa) Das Unternehmen als Dritter.....	136
(1) Problemstellung	136
(2) Stellungnahme	137
bb) Ergebnis	139
d) Sozialadäquate Vorteile.....	139
aa) Meinungsstand	139
bb) Stellungnahme	141
2. Handeln »im geschäftlichen Verkehr«	143
3. »Bevorzugung«.....	144
aa) Begriffsbestimmung	144
bb) »Präqualifikationsverfahren«.....	145
(1) Problemstellung	145
(2) Meinungsstand	146
(3) Stellungnahme	146
4. »Beim Bezug von Waren oder gewerblichen Leistungen«	148
a) Bezug	148
b) Waren	148
aa) Gutscheine als Waren.....	149
(1) Meinungsstand	149
(2) Stellungnahme	149
bb) Betriebsmittel bzw. Verbrauchsmittel als Waren	150
c) Gewerbliche Leistungen	151
aa) Definition	151
bb) Freiberufliche Tätigkeiten.....	151
(1) Meinungsstand	151
(2) Stellungnahme	152
d) Rechtslage de lege ferenda	153
5. »Im Wettbewerb«	153
a) Definition von Wettbewerb im Sinne des § 299 StGB.....	154
b) Beurteilungsmaßstab	156
aa) Meinungsstand	156
bb) Stellungnahme	156
c) Zeitpunkt und Qualität des Wettbewerbsverhältnisses.....	157
aa) Meinungsstand	157
bb) Stellungnahme	157
d) »Präqualifikationsverfahren«	158
aa) Problemstellung.....	158
bb) Meinungsstand	158
cc) Stellungnahme	160
dd) Ergebnis	162
e) »Nachauftragsentscheidungen«	163
aa) Meinungsstand	163
bb) Stellungnahme	163
cc) Ergebnis.....	164
f) »Verteilung zu gleichen Konditionen«	165
aa) Meinungsstand	165
bb) Stellungnahme	165
g) Zusammenfassung	166

6. »in unlauterer Weise«.....	167
a) Definition.....	167
b) Verletzung des Bestimmtheitsgebotes	167
aa) Problemstellung	167
bb) Eigenständige Bedeutung des Merkmals »unlauter«.....	168
(1) Meinungsstand.....	169
(2) Stellungnahme	170
c) Ausschluss der Unlauterkeit durch Wissen des Geschäftsherrn.....	171
aa) Meinungsstand	171
bb) Stellungnahme	171
IV. Unrechtsvereinbarung de lege ferenda	172
1. Strafbedürftigkeit einer Pflichtverletzung gegenüber dem Unternehmen.....	173
a) Meinungsstand.....	173
b) Stellungnahme.....	173
aa) Regelungsbedarf.....	173
bb) Gleichwertiger Schutz der Interessen des Geschäftsherrn	174
c) Ergebnis	177
2. Strafwürdigkeit einer Pflichtverletzung gegenüber dem Unternehmen.....	177
a) Meinungsstand.....	177
b) Stellungnahme.....	177
aa) Übertragbarkeit der Wertungen des § 265b StGB	178
bb) Generelle Gefährlichkeit der Pflichtenverletzung	178
cc) Beweiserleichterungen und neues Rechtsgut.....	179
c) Ergebnis	180
3. Verstoß gegen das Bestimmtheitsgebot gemäß Art. 103 Abs. 2 GG	181
a) Meinungsstand.....	181
b) Stellungnahme.....	181
aa) Voraussetzungen des Bestimmtheitsgebotes	182
bb) Auslegung des Wortlautes von § 299 StGB-Entwurf.....	183
c) Ergebnis	186
d) Eigener Korrektivvorschlag	187
4. Verstoß gegen das ultima-ratio-Prinzip bei nebensächlichen Pflichtverletzungen	189
a) Meinungsstand.....	189
b) Stellungnahme.....	190
aa) Ultima-ratio-Grundsatz	190
bb) Verletzung des Grundsatzes durch den Gesetzentwurf	191
cc) Kriminalstrafe nicht ultima-ratio	191
dd) Verletzung des Grundsatzes durch den eigenen Vorschlag.....	192
c) Ergebnis	194
5. Korrekturvorschlag der Unrechtsvereinbarung de lege ferenda.....	194
6. Zusammenfassung	194
V. Subjektiver Tatbestand.....	195
Kapitel 4: § 299 Abs. 2 StGB — Tatbestand	196
I. Taugliche Täter.....	196
II. Tathandlungen.....	197
III. Unrechtserklärung bzw. -vereinbarung.....	198
1. Inhalt.....	198

2. »Zu Zwecken des Wettbewerbs«.....	198
a) Rechtslage de lege lata.....	198
b) Rechtslage de lege ferenda.....	199
IV. Subjektiver Tatbestand	199
Kapitel 5: § 299 Abs. 3 StGB — Tatbestand	200
I. Rechtslage de lege lata.....	200
II. Rechtslage de lege ferenda.....	201
Kapitel 6: Rechtswidrigkeit, Schuld und Konkurrenzen.....	201
I. Rechtswidrigkeit.....	201
1. Rechtslage de lege lata	201
2. Rechtslage de lege ferenda	202
II. Schuld 203	
III. Strafantrag.....	203
1. Rechtslage de lege lata	203
2. Rechtslage de lege ferenda.....	203
IV. Rechtsfolgen	204
V. Konkurrenzen.....	204
Kapitel 7: § 300 StGB — Besonders schwerer Fall.....	205
I. »Vorteil großen Ausmaßes«	206
1. Definition.....	206
2. Betragsmäßige einheitliche Untergrenze.....	206
a) Meinungsstand.....	206
b) Stellungnahme	207
II. »Gewerbsmäßiges Handeln«.....	207
1. Definition.....	207
2. Strukturelle Korruption als gewerbsmäßiges Handeln.....	208
III. »Als Mitglied einer Bande«	208
1. Definition.....	208
2. Begehung struktureller Korruption als Mitglied einer Bande	209
IV. Tatbestandsvorschlag.....	210
Kapitel 8: Eigene Reformvorschläge.....	210
I. Tätige Reue.....	211
1. Allgemeine Voraussetzungen.....	212
a) Einführung	212
b) Konstitutive Voraussetzungen.....	213
c) Auslegung der konstitutiven Voraussetzungen	214
d) Zwischenergebnis	215
2. Voraussetzungen der tätigen Reue in Bezug auf § 299 StGB	216
a) Vollendungszeitpunkt vor dem Eintritt der materiellen Verletzung des Rechtsgutes	216
b) Beachtung der Grundsätze aus dem Rücktrittsrecht.....	218

c) Zwischenergebnis	219
3. Notwendigkeit einer tätigen Reue	220
a) Sachwidrige Ungleichbehandlung.....	220
b) Die generelle Vorverlagerung der Strafbarkeit	221
c) Rechtsgüterschutz.....	221
4. Rechtsfolge.....	222
a) Obligatorische Strafbefreiung	222
b) Andere Rechtsfolgen für § 299 StGB als Verletzungsdelikt.....	223
c) Zwischenergebnis	224
5. Ergebnis.....	224
6. Tätige Reue für den Novellierungsvorschlag	225
7. Tatbestandsvorschläge.....	226
a) De lege lata	226
b) De lege ferenda.....	226
II. Strafbefreiende Selbstanzeige	226
1. Wirkungen der Selbstanzeige.....	227
a) Meinungsstand.....	227
b) Stellungnahme	227
2. Missbrauchspotential mindern	229
a) Vorschlag.....	229
b) Stellungnahme	229
3. Ergebnis.....	231
III. Strafschärfung.....	231
IV. Compliance-Programm als Strafmilderungsgrund	233
V. Zusammenfassung.....	233

TEIL 4: AUßERSTRAFRECHTLICHE KONZEPTE..... 235

Kapitel 1: Unternehmensbezogene Maßnahmen 236

I. Compliance-Management-Begriff.....	237
II. Notwendigkeit eines Compliance-Programmes	238
III. Rechtspflicht zur Einrichtung eines Compliance-Programms	240
1. Pro Rechtspflicht	240
2. Kontra Rechtspflicht.....	241
3. Stellungnahme	242
4. Ergebnis.....	246
IV. Inhalt eines korruptionsspezifischen Compliance-Programms	247
1. Allgemeine Organisationsprinzipien	248
2. Unternehmenskulturmanagement.....	250
a) Einführung	250
b) Ethikrichtlinien.....	252
aa) Innerbetriebliche Verhaltensregeln	252
bb) Inhalt.....	254
c) Corporate Identity.....	255
d) Ergebnis.....	256
3. Hinweisgebermanagement	257
a) Einführung.....	257

b) Whistleblower.....	258
aa) Interessenkonflikte	259
bb) Konfliktlösungen	260
(1) Internes Whistleblowing	261
(2) Externes Whistleblowing	263
cc) Zwischenergebnis.....	267
c) Meldewege und -mittel.....	268
d) Ergebnis.....	269
4. Individuelles Personalmanagement	270
5. Compliance-Beauftragter.....	271
V. Zusammenfassung.....	273
Kapitel 2: Gesamtgesellschaftliche Maßnahmen	273
I. Allgemeine staatliche Maßnahmen.....	274
II. Korruptionsregister.....	276
1. Einführung	276
2. Kritik an Korruptionsregistern.....	277
a) Meinungsstand	277
b) Stellungnahme	278
3. Ergebnis	279
III. Corporate Governance	279
1. Einführung	279
2. Geeignetheit zur Korruptionsprävention	282
3. Ergebnis	284
IV. Öffentlichkeitsarbeit	284
V. Zusammenfassung.....	285
TEIL 5: ZUSAMMENFASSUNG	287
ANHANG	293
LITERATURVERZEICHNIS.....	297
ÜBER DEN VERFASSER	319