

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	17
I. Problemaufriss	17
II. Aufgabenstellung	21

Teil I

Selbstbelastungsfreiheit	24
A. Herleitung	24
I. Vorüberlegungen	24
1. Deduktive Auslegung	25
2. Historie	28
a) Rechtsgeschichtliche Entwicklung der Selbstbelastungsfreiheit	28
aa) England	28
bb) Deutschland	31
cc) Zusammenführung	34
b) Historie in der Auslegung	35
3. Einfluss Völkerrechtlicher Verfahrensgarantien	37
II. Geltungsgründe	40
1. Naturalistische Ansätze	41
a) Zum Bestehen eines Konflikts	41
b) Zur rechtlichen Anerkennung des Konflikts	43
2. Menschenwürdeorientierter Ansatz	48
a) Menschenwürde als rein objektives Prinzip	50
b) Selbstbelastung unter der Objektformel	51
aa) Kritik der Nichtanwendbarkeit auf Selbstbelastungen	51
bb) Kritik der Unbestimmtheit und Uferlosigkeit	53
cc) Begrenzung auf das Prinzipielle	54
3. Persönlichkeitsrechtliche Ansätze	57
a) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	57
aa) Intimität strafrechtssensibler Informationen	58
bb) Intimität anhand eines Leib-Seele-Dualismus	62
b) Ehrschutz	64
c) Informationelle Selbstbestimmung	68

- 4. Verfahrensrechtliche Ansätze 72
 - a) Unschuldsvermutung 72
 - aa) Zur Schuldpräsuntion 73
 - bb) Zur Beweislastverteilung 74
 - b) Waffengleichheit 78
 - aa) Zur Hegemoniebewältigung 78
 - bb) Zum Partizipationsgedanken 81
 - c) Rechtliches Gehör 84
 - d) Fair trial 91
 - aa) Fair trial als integrales Recht 92
 - (1) Die konventionsrechtliche Sicht 92
 - (2) Die verfassungsrechtliche Bestätigung 93
 - (a) Integraler Rechtsstaat 93
 - (b) Fair trial-Verständnis des BVerfG 95
 - bb) Die Selbstbelastungsfreiheit als selbstständiges Teilrecht 96
 - (1) Historischer Beleg 98
 - (2) Einwände 99
 - (a) Hilfsgrundrecht 99
 - (b) Keine persönlichkeitsrechtliche Deutung 101
 - (c) Verfahrenslegitimierende Wirkung 102
 - aa) Wahrheitsverständnis 102
 - bb) Reichweite der Wahrheitsfindung 104
- B. Inhalt 107
 - I. Schutzbereich 107
 - 1. Zur Freiheit vor Belastungen 107
 - a) Begrenzung auf das Strafverfahren 107
 - b) Der Gegenstand der Belastung 111
 - aa) Die Engel-Kriterien 112
 - bb) Beispiel Ordnungswidrigkeitenrecht 114
 - 2. Zur Selbstbewirkung 116
 - a) Aussagepflicht 117
 - b) Herausgabepflicht 117
 - c) Sonstige Pflichten 119
 - d) Problemlösende Aspekte 120
 - 3. Personelle Komponente 122
 - a) Handhabung durch das BVerfG 122
 - b) Kritik 123
 - c) Begründung der Anwendbarkeit auf Verbände 124
 - d) Rechtstatsächliche Einwände 127

II. Eingriff	128
1. Zwangsbegriff	129
a) Strafprozessuale Rechtmäßigkeit	130
b) Rechtlicher Zwang	131
c) Finalität	134
2. Eingriffsbegriffe	135
3. Zweiaktivität	138
III. Rechtfertigung	139
1. Abwägung	140
a) Schwere der Tat	140
b) Beweisbedeutung	142
c) Natur des Beweises	144
2. Relative Absolutheit	146

Teil 2

Internal Investigations

148

A. Internal Investigations und ihre Gründe	150
I. Rechtliche Grundlagen der Internal Investigations	151
1. Aufklärungspflicht nach §§ 30, 130 OWiG	151
2. Gesellschaftsrechtliche Aufklärungspflicht	155
a) § 91 II AktG	156
b) §§ 76 I, 93 I 1 AktG	157
aa) Legalitäts- und Legalitätskontrollpflicht	157
bb) Tätigwerden des Aufsichtsrats bei Involvierung des Vorstandes	161
cc) Schadensabwendung	162
(1) Bußgeldreduzierung und -vermeidung	163
(2) Vergaberechtlicher Ausschluss	166
c) Business Judgment Rule	168
aa) Entscheidung über den Umgang mit interner Delinquenz	169
bb) Entscheidung über die Informationsbeschaffung	172
3. Ergebnis: Rechtspflicht	174
II. Faktische Motivlage und Zwecke hinter den Internal Investigations	175
1. Literaturposition zur Motivlage	175
2. Rechtstatsächliche Erkenntnisse	178
a) Ergebnisse der BKA-Studie	178
b) Ergebnisse der Noerr-Studie	182
c) Ergebnisse der DFG-Studie	182
d) Resultat	183

B. Mitarbeiterbefragung bei Internal Investigations 184

 I. Arbeitnehmerbefragungen in der Praxis 185

 II. Pflichten im Rahmen des Interviews 187

 1. Erscheinspflicht 187

 2. Auskunftspflicht 188

 a) Auskunft als Arbeitsleistung 188

 b) Auskunft aus einer Geschäftsbesorgung 189

 c) Auskunft aufgrund der Rücksichtnahmepflicht 192

 3. Druckmittel 200

 a) Zwangsvollstreckung 200

 b) Zurückbehaltungsrecht 203

 c) Kündigung 204

 aa) Verletzung der Auskunftspflicht 204

 bb) Kündigung wegen Verdachts 205

 d) Schadensersatz 210

 e) Zusammenfassung 215

 4. Amnestien 216

Teil 3

Internal Investigations und Strafverfahren 224

A. Selbstbelastungsfreiheit des Arbeitnehmers 224

 I. Verwertbarkeit nach Strafverfahrensrecht 225

 1. Anwendbarkeit unter dem Aspekt der Vernehmungssituation 226

 a) Verwertungsverbot aus unmittelbarer Anwendung des § 136a StPO 226

 b) Verwertungsverbot aus analoger Anwendung des § 136a StPO 227

 aa) Kritik 228

 bb) Aussagedruck als strafbare Nötigung gemäß § 240 StGB? 230

 cc) Restriktive Ausnahmelösung der herrschenden Meinung 232

 2. StPO-Maßnahmen als Beweiskontingent 233

 3. Thesen der Bundesrechtsanwaltskammer 236

 II. Die Gemeinschuldnerentscheidung des BVerfG 238

 1. Darstellung der Entscheidung 239

 2. Methodische Mängel des Gemeinschuldnerbeschlusses 243

 3. Parallele Judikatur des EGMR 244

 4. Kritik an der Verfahrenstrennung 247

 a) Zur Dichotomie von Privatem und Staatlichem 247

 b) Trennung in präventive und repressive Aufklärung 250

III. Zurechnung	252
1. Strafrechtliche Modelle	252
2. Gezielte Untätigkeit	257
3. Verwaltungshelfer und Beliehener	261
4. Die Maßstäbe des EGMR	264
5. Die Maßstäbe des BGH	268
6. Fazit: Zurechnung als Teillösung	272
7. Zurechnungsähnliche Lösungsansätze	273
a) Staatlichkeit aufgrund der Vollstreckbarkeit des Auskunftsanspruchs	274
b) Staatlichkeit durch Zweckentfremdung der Vollstreckung	274
IV. Entsprechende Anwendung des Gemeinschuldnerbeschlusses	277
1. Planwidrige Regelungslücke	277
2. Vergleichbare Interessenlage	278
a) Fehlende Vergleichbarkeit aufgrund vertraglicher Grundlage	279
b) Fehlende Vergleichbarkeit mangels automatischer Weiterleitung	282
c) Fehlende Vergleichbarkeit aufgrund staatlicher Natur des Insolvenzverfahrens	282
d) Fehlende Vergleichbarkeit unter Aspekten der Durchsetzungskraft	283
aa) Zur Beschränkung auf rechtlichen Zwang	283
bb) Exkurs: Zwangsbegriff in der Rechtsprechung	288
cc) Weites Zwangsverständnis und die Arbeitnehmerinterviews	291
3. Generelle Kritik entsprechender Anwendungen	294
V. Eigener Ansatz	296
1. Zweiaktigkeit der Beeinträchtigung	296
2. Schutzpflicht für die Selbstbelastungsfreiheit	300
a) Begründung der Schutzpflicht	300
b) Kritik und Gegenkritik	307
c) Ergebnis	316
3. Reichweite des Verwertungsverbots	317
a) Fernwirkung	318
b) Früh- bzw. Vorwirkung	323
c) Widerspruchs- und Einwilligungsvorbehalte	328
d) Reflexhafte Drittwirkung	331
B. Entwurf des Gesetzes zur Stärkung der Integrität in der Wirtschaft	333
I. Kurzüberblick zur Gesetzesgeschichte	333
II. Lösungsweg des VerSanG-E	335
III. Bewertung des Entwurfs	339
1. Defizitäre Begründung	339
2. Anreizlösung als Schutzpflichtenerfüllung	342
a) Fehlender Anreiz	343

b) Gegenläufiger Anreiz von anderer Seite	346
c) Dysfunktionaler Anreiz	348
3. Verfassungskonforme Auslegung als Rettungsanker?	350
4. Ergebnis und Ausblick	352
C. Selbstbelastungsfreiheit des Verbandes bei internen Ermittlungen	354
I. Pflicht zu Internal Investigations als Beeinträchtigungsmoment	356
II. Kooperation als Beeinträchtigungsmoment	361
1. Herausgabe als kommunikativer Akt	361
2. Kooperationszwang	363
a) Strafprozessuale Verständigung und Sanktionsscherenverbot	365
b) Sanktionsschere bei Internal Investigations	376
Ergebniszusammenfassung	384
 Literaturverzeichnis	 391
Stichwortverzeichnis	428