

Inhaltsverzeichnis

| | Seite | Rn. |
|---|-------|-----|
| Vorwort..... | 5 | |
| KAPITEL I: | | |
| Korruptionserkennung und Vermeidung | | |
| 1. Einleitung | 29 | 1 |
| 2. Korruptionserkennung | 30 | 2 |
| 2.1 Korruptionsgefährdete Bereiche | 30 | 3 |
| 2.2 Ethikregeln zur Korruptionsvorbeugung | 31 | 4 |
| 2.3 Korruptionserkennung | 31 | 5 |
| 2.3.1 Begriffsbestimmung | 31 | 6 |
| 2.3.2 Grundsatz | 32 | 7 |
| 2.3.3 Ausnahmen und Sonderregelungen | 33 | 8 |
| 3. Verhalten bei einem Korruptionsverdacht | 34 | 9 |
| 3.1 Pflichten der Beschäftigten und Vorgesetzten | 34 | 10 |
| 3.2 Ermittlung durch Strafverfolgungsbehörden | 34 | 11 |
| 3.3 Verhaltensstrategien bei Strafverfahren und kartellrechtlichen Bußgeldverfahren | 35 | 12 |
| 4. Allgemeine Korruptionsvermeidungsmaßnahmen | 36 | 13 |
| 4.1 Allgemeine Verhaltensregeln zur Korruptionsvermeidung | 36 | 13 |
| 4.2 Besondere Verhaltensregeln zur Korruptionsvermeidung | 37 | 14 |
| 4.3 Problem der Nebentätigkeiten | 37 | 15 |
| 4.4 Behandlung von anonymen Eingaben und Anzeigen | 37 | 16 |
| 4.5 Personelle Maßnahmen | 38 | 17 |
| 4.5.1 Sensibilisierung der Beschäftigten | 38 | 18 |
| 4.5.2 Aus- und Fortbildung | 38 | 19 |
| 4.5.3 Führungsverantwortung | 39 | 20 |
| 4.5.4 Personalauswahl | 39 | 21 |
| 4.5.5 Personalrotation | 39 | 22 |
| 4.6 Organisatorische Kontrollmechanismen | 40 | 23 |
| 4.6.1 Transparente Aktenführung | 40 | 24 |
| 4.6.2 Allgemeine Vorgangskontrolle, Dienst- und Fachaufsicht | 40 | 25 |

| | | Seite | Rn. |
|-------|--|-------|-----|
| 4.6.3 | Mehraugenprinzip | 40 | 26 |
| 4.6.4 | Revision | 40 | 27 |
| 4.6.5 | Ansprechpartner für Korruptionsvorsorge | 41 | 28 |
| 4.6.6 | Organisation von Beschaffungs- und Vergabestellen | 41 | 29 |
| 4.7 | Öffentlichkeitsarbeit | 41 | 30 |
| 5. | Korruptionsvermeidung durch Anti-Fraud- Management-Maßnahmen. | 41 | 31 |
| 6. | Der Deutsche Corporate Governance Kodex | 42 | 32 |
| 6.1 | Der Deutsche Corporate Governance Kodex 2008.. | 43 | 33 |
| 6.2 | Entsprechenserklärung nach § 161 AktG | 44 | 34 |
| 6.2.1 | Muster einer uneingeschränkten Entsprechens- erklärung einer Aktiengesellschaft. | 44 | 35 |
| 6.2.2 | Muster einer eingeschränkten Entsprechens- erklärung einer Aktiengesellschaft. | 44 | 36 |
| 6.3 | Änderungen des Deutschen Corporate Governance mit Stand vom 18. Juni 2009. | 45 | 37 |
| 6.4 | Corporate Governance und Compliance | 46 | 38 |
| 7. | Neuer Ansatz in der Wirtschaftsethik | 47 | 39 |
| 8. | Bestimmungen zum Sponsoring | 48 | 40 |
| 9. | Musterklauseln | 49 | 41 |

KAPITEL II: Ursachen, Entwicklung und Auswirkungen der Korruption, Maßnahmenträger

| | | | |
|-------|---|----|----|
| 1. | Einführung | 53 | 42 |
| 1.1 | Ursachen und Entwicklung | 53 | 42 |
| 1.1.1 | Ursachen | 53 | 42 |
| 1.1.2 | Entwicklung | 55 | 43 |
| 1.2 | Indikatoren und Auswirkungen | 56 | 43 |
| 1.2.1 | Indikatoren | 56 | 43 |
| 1.2.2 | Auswirkungen | 56 | 44 |
| 2. | Maßnahmenträger der Korruptionserkennung und -bekämpfung | 58 | 45 |
| 2.1 | Internationale Organisationen | 58 | 46 |
| 2.1.1 | Vereinte Nationen | 59 | 46 |
| 2.1.2 | Welthandelsorganisation (WTO) | 60 | 47 |
| 2.1.3 | OECD | 60 | 47 |

| | | Seite | Rn. |
|---------|---|-------|-----|
| 2.1.4 | Weltbank. | 61 | 48 |
| 2.1.5 | Internationale Handelskammer | 62 | 48 |
| 2.1.6 | Afrikanische Union | 62 | 49 |
| 2.1.7 | Organisation Amerikanischer Staaten (OAS). | 63 | 50 |
| 2.2 | Maßnahmenträger der EU | 63 | 51 |
| 2.2.1 | OLAF | 63 | 51 |
| 2.2.2 | Europol | 65 | 52 |
| 2.2.3 | Eurojust | 65 | 53 |
| 2.2.4 | EZB (Europäische Zentralbank). | 66 | 54 |
| 2.2.5 | GRECO-Evaluierungen | 66 | 55 |
| 2.2.6 | Weitere Maßnahmen | 67 | 56 |
| 2.3 | Bund | 68 | 57 |
| 2.3.1 | Das Informationsfreiheitsgesetz des Bundes als Mittel der Korruptionprävention | 68 | 57 |
| 2.3.2 | Bestrebungen des Bundes zur Implementierung eines „Gesetzes zur Einrichtung eines zentralen Registers über unzuverlässige Unternehmen“ | 72 | 58 |
| 2.3.2.1 | Zentrales Bundesregister über korruptionsauffällige Unternehmen in Berlin | 72 | 60 |
| 2.3.2.2 | Kritik zum Entwurf des Gesetzes zur Einrichtung eines Registers über unzuverlässige Unternehmen (Korruptionsregister-Gesetz) | 74 | 61 |
| 2.3.3 | Neufassung der Richtlinie der Bundesregierung zur Korruptionsprävention in der Bundesverwaltung . . | 77 | 63 |
| 2.3.4 | Korruptionsbekämpfungsgesetz. | 77 | 64 |
| 2.3.5 | Bundesangestelltentarifvertrag | 77 | 64 |
| 2.3.6 | Manteltarifvertrag für Arbeiter. | 78 | 65 |
| 2.3.7 | Disziplinarrecht | 78 | 65 |
| 2.4 | Länder | 78 | 66 |
| 2.4.1 | Zentrales Register über korruptionsauffällige Unter- nehmen in Berlin | 80 | 67 |
| 2.4.2 | Polizeiliche Konzeption zur Bekämpfung der Korruption. | 80 | 68 |
| 2.4.3 | Gemeinsame Ermittlungsgruppen in Brandenburg . | 81 | 69 |
| 2.4.4 | Organisatorische Änderungen in Sachsen | 82 | 69 |
| 2.4.5 | Schwerpunktstaatsanwaltschaften in Niedersachsen | 82 | 70 |
| 2.4.6 | Sonstige besondere Stellen in Brandenburg. | 83 | 70 |
| 2.4.7 | Vertrauensanwalt | 83 | 71 |
| 2.4.8 | Richtlinien der Landesregierung für die Verwaltung in Brandenburg | 83 | 72 |
| 2.4.9 | „Korruptionserlasse“ der Länder | 84 | 73 |

| | Seite | Rn. |
|--------|---|-------|
| 2.4.10 | Der hessische Korruptionserlass vom 15. Dezember 2008 | 85 73 |
| 2.4.11 | Korruptionsbekämpfungsgesetz in NRW | 86 74 |
| 2.4.12 | Haushaltsordnungen und entsprechende Verwaltungsvorschriften | 86 75 |
| 2.4.13 | Disziplinarrecht. | 86 76 |
| 2.4.14 | Kommunale Gebietskörperschaften | 87 77 |
| 2.5 | Vereine, Organisationen. | 87 78 |
| 2.5.1 | Transparency International | 87 78 |
| 2.5.2 | PRO HONORE e. V. | 90 80 |
| 2.5.3 | IHK | 91 80 |
| 2.5.4 | Unternehmen. | 91 81 |
| 2.5.5 | Unternehmenspolitik | 91 82 |
| 2.5.6 | Vertrauensanwalt. | 91 83 |
| 2.6 | Online-Hinweisaufnahmen | 91 84 |
| 3. | Fallbeispiele | 93 85 |
| 3.1 | Bundesverwaltungsgericht | 93 86 |
| 3.2 | Bayerischer Verwaltungsgerichtshof. | 94 88 |
| 3.3 | OVG Lüneburg. | 94 89 |

KAPITEL III: Korruption und Vertragsrecht

| | | |
|---------|---|---------|
| 1. | Einleitung | 97 90 |
| 2. | Bewertung der Schmiergeldvereinbarung | 97 91 |
| 2.1 | Nichtigkeit der Schmiergeldvereinbarung | 97 91 |
| 2.1.1 | Nichtigkeit der Schmiergeldvereinbarung wegen Verstoßes nach § 134 BGB. | 97 91 |
| 2.1.1.1 | Verbotsgesetze. | 98 92 |
| 2.1.1.2 | Strafrechtliche Verbotsgesetze | 98 93 |
| 2.1.1.3 | Wettbewerbsrechtliche Verbotsgesetze | 99 94 |
| 2.1.1.4 | Fazit | 100 95 |
| 2.1.2 | Nichtigkeit der Schmiergeldabrede wegen § 138 BGB | 100 96 |
| 2.1.2.1 | Sittenwidrigkeit | 101 97 |
| 2.1.2.2 | Fazit | 102 98 |
| 2.2 | Kündigung | 102 99 |
| 2.2.1 | Außerordentliche Kündigung | 102 99 |
| 2.2.2 | Abmahnungserfordernis. | 104 101 |
| 3. | Bewertung der Wirksamkeit eines Auftrags | 104 102 |

| | Seite | Rn. |
|-----------|--|---------|
| 3.1 | Auswirkung einer Schmiergeldabrede auf den Hauptvertrag nach § 139 BGB und § 3 UWG | 105 102 |
| 3.2 | Nichtigkeit des Hauptvertrages nach § 138 BGB . . . | 106 102 |
| 3.2.1 | Entwicklung in der Rechtsprechung und die Kriterien für die Annahme der Unwirksamkeit | 106 103 |
| 3.2.2 | Fazit. | 107 104 |
| 3.2.3 | Sittenwidrigkeit | 108 105 |
| 3.2.4 | Missbilligte Kommerzialisierung | 108 106 |
| 3.2.5 | Schädigung des hintergangenen Geschäftsherrn . . . | 109 107 |
| 3.2.6 | Kausalität | 111 108 |
| 3.2.7 | Bewertung von Hauptverträgen, die nicht nachteilig für den Geschäftsherrn sind | 111 109 |
| 3.2.8 | Fazit und Praxishinweis | 112 109 |
| 4. | Weitergehende Ansprüche | 112 110 |
| 4.1 | Ansprüche des Geschäftsherrn | 112 110 |
| 4.1.1 | Kündigung, Rücktritt und Anfechtung des Auftrages durch den Auftraggeber | 112 110 |
| 4.1.2 | Herausgabe des Schmiergeldes und Sicherung des Herausgabeanspruchs durch dinglichen Arrest . | 113 111 |
| 4.1.3 | Schadensersatzansprüche | 116 113 |
| 4.1.3.1 | Ansprüche gegen den Geschäftsführer (Korruptierten). | 116 113 |
| 4.1.3.1.1 | Vertragliche Schadensersatzansprüche. | 116 113 |
| 4.1.3.1.2 | Schadensersatzansprüche, § 9 UWG | 117 113 |
| 4.1.3.1.3 | Deliktische Schadensersatzansprüche, § 823 BGB . . | 117 113 |
| 4.1.3.2 | Ansprüche gegen den Dritten (Korruptierenden) . | 118 115 |
| 4.1.3.2.1 | Vertragliche Schadensersatzansprüche. | 118 115 |
| 4.1.3.2.2 | Deliktische Schadensersatzansprüche | 119 115 |
| 4.1.4 | Abwehransprüche | 120 116 |
| 4.1.4.1 | Wettbewerbsrechtlicher Abwehranspruch | 120 116 |
| 4.1.4.2 | Zivilrechtlicher Unterlassungsanspruch | 120 116 |
| 4.2 | Ansprüche des Korruptierenden | 121 117 |
| 4.2.1 | Anspruch auf Aufwendungsersatz | 121 117 |
| 4.2.2 | Anspruch auf Rückgabe des Schmiergeldes | 122 118 |
| 4.3 | Ansprüche der Wettbewerber | 122 118 |
| 4.3.1 | Schadensersatzansprüche | 122 118 |
| 4.3.2 | Wettbewerbsrechtliche Abwehransprüche | 124 120 |
| 5. | Musterklauseln | 124 121 |
| 5.1 | Vertragsstrafenregelung, § 339 BGB | 124 121 |
| 5.2 | Schmiergeldverbot | 124 122 |

KAPITEL IV: Arbeitsrecht und Compliance

| | | | |
|-------|--|-----|-----|
| 1. | Einleitung | 129 | 123 |
| 2. | Korruption und Arbeitsrecht | 129 | 124 |
| 2.1 | Keine gesetzliche Regelung der Korruption im arbeitsrechtlichen Bereich | 129 | 124 |
| 2.2 | Allgemeine arbeitsrechtliche Grundsätze | 130 | 125 |
| 2.2.1 | Die Treuepflicht des Arbeitnehmers | 130 | 125 |
| 2.2.2 | Die Bestechlichkeit als Verstoß gegen die arbeitsrechtliche Treuepflicht | 131 | 126 |
| 3. | Die Möglichkeit von betrieblichen Regelungen zur Korruptionsvermeidung | 132 | 127 |
| 3.1 | Personalrotation im arbeitsrechtlichen Bereich | 133 | 128 |
| 3.2 | Vier-Augen-Prinzip im Arbeitsrecht | 134 | 129 |
| 3.3 | Verbot der Geschenkkannahme | 135 | 130 |
| 4. | Compliance-Maßnahmen als Präventionsmaßnahmen zur Korruptionsvermeidung | 136 | 131 |
| 4.1 | Compliance-Maßnahmen | 138 | 132 |
| 4.1.1 | Compliance-Officer | 138 | 132 |
| 4.1.2 | Code of Conduct und Code of Business Ethics | 138 | 132 |
| 4.1.3 | Whistleblowing-Hotlines | 138 | 132 |
| 4.1.4 | Typische Konfliktlagen für Whistleblower/ Informanten | 138 | 132 |
| 4.1.5 | Aktuelle Whistleblower-Fälle | 138 | 133 |
| 4.1.6 | Unzureichende Rechtslage für Whistleblowing | 140 | 134 |
| 4.1.7 | Gesetzesänderung für Whistleblower-Fälle | 143 | 137 |
| 4.1.8 | Schulung | 145 | 139 |
| 4.2 | Arbeitsrechtliche Umsetzung der Compliance-Regeln | 145 | 139 |
| 4.2.1 | Arbeitsrechtliche Umsetzung der Compliance-Regeln durch das Direktionsrecht nach § 106 GewO | 145 | 140 |
| 4.2.2 | Grenzen des Direktionsrechts bei Handelsverboten für private Wertpapiergeschäfte, Whistleblower-Klauseln | 146 | 141 |
| 4.2.3 | Arbeitsrechtliche Umsetzung der Compliance-Regeln durch den Arbeitsvertrag | 148 | 142 |
| 4.2.4 | Umsetzung durch Betriebsvereinbarungen | 148 | 143 |

| | | Seite | Rn. |
|-----------|---|-------|-----|
| 5. | Reaktions- und Sanktionsmöglichkeiten des Arbeitgebers | 149 | 144 |
| 5.1 | Kündigung | 149 | 145 |
| 5.1.1 | Die Anforderungen an die Kündigungserklärung .. | 150 | 146 |
| 5.1.1.1 | Form | 150 | 146 |
| 5.1.1.2 | Inhalt | 150 | 147 |
| 5.1.1.3 | Zugang | 151 | 148 |
| 5.1.1.4 | Betriebsratsbeteiligung | 151 | 149 |
| 5.1.2 | Die ordentliche Kündigung | 151 | 150 |
| 5.1.3 | Die außerordentliche Kündigung | 153 | 151 |
| 5.1.4 | Ist eine vorherige Abmahnung erforderlich? | 151 | 152 |
| 5.1.4.1 | Allgemeines | 155 | 152 |
| 5.1.4.2 | Abmahnungserfordernis bei Korruptionsfällen | 157 | 154 |
| 5.1.5 | Ist ein Schaden erforderlich? | 158 | 155 |
| 5.1.6 | Möglichkeit einer Verdachtskündigung | 160 | 157 |
| 5.1.6.1 | Anhörung | 161 | 159 |
| 5.1.6.2 | Ermittlungsverfahren | 163 | 159 |
| 5.1.7 | Wahrung von Persönlichkeitsrechten bei Compliancemaßnahmen | 165 | 161 |
| 5.1.7.1 | Schutz vor Diskriminierung | 165 | 161 |
| 5.1.7.2 | Datenschutzrecht und Telekommunikationsrecht .. | 165 | 162 |
| 5.2 | Schadenersatz | 167 | 164 |
| 5.3 | Herausgabeanspruch | 170 | 166 |

KAPITEL V: Korruption und Strafrecht

| | | | |
|-----------|--|-----|-----|
| 1. | Korruption: Erscheinung, Begriff und Bedeutung | 175 | 168 |
| 1.1 | Korruption im privaten Sektor | 175 | 168 |
| 1.2 | Korruption im strafrechtlichen Bereich – Verfahrenszahlen | 175 | 169 |
| 1.3 | Straftaten in Zahlen | 177 | 171 |
| 1.4 | Tatverdächtige in Zahlen | 178 | 172 |
| 1.5 | Änderungen der Korruptionslage in Deutschland in 2007 | 179 | 172 |
| 2. | Korruptionsbekämpfung durch Unternehmens- haftung nach dem OWiG unter Betrachtung von Window-dressing Maßnahmen | 179 | 173 |
| 2.1 | Überblick über das Ordnungswidrigkeitengesetz (OWiG) | 179 | 173 |

| | Seite | Rn. |
|--|-------|-----|
| 2.2 Unternehmenshaftung von § 30 OWiG i.V.m. § 130 OWiG..... | 180 | 174 |
| 3. Korruptionsbegriffe. | 182 | 175 |
| 3.1 Definitionen. | 182 | 175 |
| 3.1.1 Korruption im Alltagssprachgebrauch | 182 | 175 |
| 3.1.2 Definitionen verschiedener Wissenschaftszweige ... | 183 | 176 |
| 3.1.2.1 Korruptionsbegriff im Strafrecht und in der Kriminologie | 184 | 176 |
| 3.1.2.2 Die soziologische Begriffsdefinition | 184 | 177 |
| 3.1.2.3 Die politikwissenschaftliche Sichtweise | 185 | 178 |
| 3.1.2.4 Korruptionsbegriff in den Wirtschaftswissenschaften | 186 | 178 |
| 3.1.2.5 Korruptionsbegriff in der Sozialpsychologie | 187 | 179 |
| 3.2 Straftaten gegen den Wettbewerb | 187 | 180 |
| 3.2.1 § 298 StGB Wettbewerbsbeschränkende Absprachen bei Ausschreibungen..... | 188 | 181 |
| 3.2.2 § 263 StGB Submissionsbetrug | 194 | 189 |
| 3.2.3 § 299 StGB Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr | 197 | 192 |
| 3.2.4 § 300 StGB Besonders schwere Fälle der Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr. | 201 | 197 |
| 3.2.5 § 301 StGB Strafantrag | 203 | 198 |
| 3.2.6 § 302 StGB Vermögensstrafe und Erweiterter Verfall | 203 | 199 |
| 3.3 Straftaten im Amt | 204 | 200 |
| 3.3.1 § 331 StGB Vorteilsannahme | 205 | 201 |
| 3.3.1.1 Tatbestand | 206 | 201 |
| 3.3.1.2 Rechtswidrigkeit | 209 | 205 |
| 3.3.1.3 Straferwartung | 210 | 206 |
| 3.3.2 § 332 StGB Bestechlichkeit | 210 | 207 |
| 3.3.2.1 Tatbestand | 211 | 207 |
| 3.3.2.2 Rechtswidrigkeit | 213 | 210 |
| 3.3.2.3 Straferwartung | 213 | 210 |
| 3.3.3 § 333 StGB Vorteilsgewährung | 213 | 211 |
| 3.3.3.1 Tatbestand | 213 | 211 |
| 3.3.3.2 Rechtswidrigkeit | 214 | 212 |
| 3.3.3.3 Straferwartung | 214 | 212 |
| 3.3.4 § 334 StGB Bestechung..... | 215 | 213 |
| 3.3.4.1 Tatbestand | 215 | 213 |
| 3.3.4.2 Straferwartung | 216 | 213 |

| | Seite | Rn. |
|---------|---|---------|
| 3.3.5 | § 335 StGB Besonders schwere Fälle der Bestechlichkeit und Bestechung | 216 214 |
| 3.3.5.1 | Tatbestand | 217 214 |
| 3.3.5.2 | Straferwartung | 218 218 |
| 3.3.6 | § 336 StGB Unterlassung der Diensthandlung | 218 219 |
| 3.3.7 | § 357 StGB Verleitung eines Untergebenen zu einer Straftat. | 219 220 |
| 3.3.7.1 | Tatbestand | 219 221 |
| 3.3.7.2 | Straferwartung | 219 221 |
| 4. | Korruption und das Strafverfahren | 220 222 |
| 4.1 | Beginn des Strafverfahrens | 220 222 |
| 4.2 | Die Täter | 220 223 |
| 4.2.1 | Angaben zu den „Nehmern“ (Korruptierte) | 221 224 |
| 4.2.2 | Angaben zu den „Gebern“ (Korruptierer) | 221 225 |
| 4.2.3 | Fallbeispiele | 221 226 |
| 4.2.3.1 | Fallbeispiel „Nationalität“ | 221 226 |
| 4.2.3.2 | Fallbeispiel „Dauer der korruptiven Verbindung“ .. | 222 227 |
| 4.3 | Betrügerpersönlichkeiten | 223 228 |
| 4.4 | Kontrolldefizite | 223 229 |
| 4.5 | Unterschiede zwischen sogenannten Gebern und Nehmern? | 224 230 |
| 4.6 | Wirtschaftskriminalität | 226 231 |
| 4.7 | Zielbereiche der Korruption | 227 233 |
| 5. | Gesetzgeberische Maßnahmen | 228 234 |
| 5.1 | Das EU-Bestechungsgesetz (EUBestG) | 228 234 |
| 5.1.1 | Hintergrund | 228 234 |
| 5.1.2 | Verfahren nach dem EUBestG 2004 | 229 235 |
| 5.1.3 | Fallbeispiel „EUBestG“ | 229 236 |
| 5.2 | Gesetz zur Bekämpfung internationaler Bestechung (IntBestG) | 230 237 |
| 5.2.1 | Hintergrund | 230 237 |
| 5.2.2 | Verfahren nach dem IntBestG 2004 | 231 238 |
| 5.3 | Das Korruptionsbekämpfungsgesetz | 231 239 |
| 5.3.1 | Änderungen im Strafrecht | 232 240 |
| 5.3.2 | Kartellrechtliche Neuregelungen | 233 241 |
| 5.3.3 | Änderungen im Dienstrecht | 233 242 |
| 5.4 | Das zweite Nebentätigkeitsbekämpfungsgesetz | 234 243 |
| 5.5 | Neuregelung des Korruptionsstrafrechts 2009 | 234 244 |
| 5.5.1 | Umsetzungsbedarf europarechtlicher Regelungen . | 235 244 |
| 5.5.2 | Begründung der Änderungen im Allgemeinen | 236 246 |

| | Seite | Rn. |
|--|-------|-----|
| 5.5.3 Die einzelnen Regelungen der Änderung des Strafgesetzbuches | 240 | 250 |
| 5.5.4 Auswirkungen der Änderungen | 258 | 268 |
| 5.6 Abschließende Besprechung der Siemens-Korruptions-Entscheidung zu den schwarzen Kassen | 259 | 269 |
| 5.6.1 Sachverhalt | 259 | 269 |
| 5.6.2 Die wesentliche Begründung des Bundesgerichtshofs | 265 | 275 |
| 5.6.3 Stellungnahme | 274 | 284 |

KAPITEL VI: Korruption und das Vergaberecht

| | | | |
|-------|--|-----|-----|
| 1. | Problematik der Korruption im Vergabeverfahren, Allgemeine Grundsätze des Vergaberechts unter Beachtung der Änderung des Vergaberechts durch das Gesetz zur Modernisierung des Vergaberechts im Jahre 2009 (GWB 2009) | 279 | 285 |
| 2. | Allgemeine Präventionsmaßnahmen bei der öffentlichen Auftragsvergabe | 282 | 285 |
| 2.1 | Grenzen der Entscheidungsspielräume im Vergabeverfahren durch Gestaltungsmaßnahmen nutzen. | 282 | 286 |
| 2.1.1 | Stufen der Angebotswertung, Ausschlußgründe | 283 | 286 |
| 2.1.2 | Nachunternehmererklärung | 283 | 287 |
| 2.1.3 | Fakultativer Ausschlussgrund | 285 | 288 |
| 2.1.4 | Gestaltung des Beurteilungsspielraums | 285 | 289 |
| 2.1.5 | § 24 VOB/A Grenzen des Beurteilungsspielraums bei der Aufklärung des Angebotsinhalts | 287 | 290 |
| 2.2 | Entbürokratisierung des Vergaberechts | 287 | 291 |
| 2.3 | Wettbewerb und Transparenz | 288 | 292 |
| 2.4 | Trennung der mit der Beschaffung befassten Organisationseinheiten | 288 | 293 |
| 2.5 | Rotation | 289 | 294 |
| 2.6 | Kontrollpflichten und Verlust von Fördermitteln bei Verstößen | 289 | 295 |
| 2.7 | Führung einer Firmen- und Bieterdatei | 291 | 297 |
| 2.8 | Sensibilisierung und Schulung | 291 | 298 |
| 2.9 | Problematik der Nebentätigkeit im Vergaberecht | 291 | 299 |
| 2.10 | „Mehr-Augen-Prinzip“ | 292 | 300 |
| 2.11 | Regelungen zur Geschenkkannahme im Vergabeverfahren | 292 | 300 |

| | Seite | Rn. |
|-----------|--|----------------|
| 2.12 | „Anti-Korruptions-Beauftragte“ | 293 301 |
| 2.13 | Ausschluss vom Vergabeverfahren..... | 294 302 |
| 2.14 | Exkurs: Rechtsschutzmöglichkeiten gegen Auftragssperren | 295 303 |
| 2.14.1 | Primärrechtsschutz gegen eine temporäre Auftragssperre | 298 306 |
| 2.14.2 | Verfahren zur Eintragung in und zur Löschung aus der Liste | 299 306 |
| 2.15 | Zentrale Submissionsstelle | 299 307 |
| 2.16 | Eigenerklärungen zur Zuverlässigkeit | 300 307 |
| 2.17 | EDV-gestütztes Kontrollwesen | 301 308 |
| 2.18 | Dokumentation des Vergabeverfahrens/Vergabe- vermerk | 301 309 |
| 2.18.1 | Festhalten und Verbalisierung einer Wertungs- matrix | 301 309 |
| 2.18.2 | Vorgaben zur Führung des Vergabevermerkes und dessen Grenzen..... | 302 310 |
| 2.18.3 | Dokumentation der Wahl der Verfahrensart | 305 313 |
| 2.18.4 | Zeitpunkt der endgültigen Dokumentation/ Einschaltung eines Dritten | 307 314 |
| 2.18.5 | Einzelheiten der Dokumentation am Beispiel VOB/A..... | 309 316 |
| 2.19 | Verhaltenskodex („Code of Conduct“). | 312 319 |
| 3. | Präventionsmaßnahmen während der einzelnen Vergabephasen | 313 320 |
| 3.1 | Planungs- und Ausschreibungsphase..... | 313 320 |
| 3.1.1 | Ausgereifte Entwurfs- und Ausführungsplanung .. | 313 320 |
| 3.1.2 | Interessenkollision verhindern | 314 321 |
| 3.1.3 | Exkurs: § 16 Vergabeverordnung (VgV) | 314 322 |
| 3.1.3.1 | § 16 Vergabeverordnung (VgV) direkt..... | 315 322 |
| 3.1.3.2 | Korruptionsgefahr bei Beteiligung eines Mitarbeiters des Auftraggebers mit einer Bietergesellschaft in einem Vergabeverfahren, § 16 VgV analog | 318 325 |
| 3.1.4 | Markterkundung | 324 332 |
| 3.1.5 | Priorisierung des Offenen Verfahrens/Öffentliche Ausschreibung | 325 333 |
| 3.1.6 | Schwellenwertverfälschung zur Umgehung europäischer Vorgaben | 329 336 |
| 3.1.7 | Vergabe nach Losen..... | 333 340 |

| | Seite | Rn. |
|--|-------|-----|
| 3.2 Präventive Maßnahmen beim Erstellen des Leistungsverzeichnisses. | 334 | 341 |
| 3.2.1 Ordnungsgemäße Vergabeunterlagen und Leistungsbeschreibung. | 334 | 341 |
| 3.2.2 Exakte Mengenermittlung, Abhilfe durch Vergabekammer, Präventivmaßnahmen. | 334 | 342 |
| 3.2.3 Bedarfspositionen/Alternativangebote. | 336 | 343 |
| 3.2.3.1 Normal- und Grundposition. | 336 | 343 |
| 3.2.3.2 Bedarfsposition. | 336 | 344 |
| 3.2.3.3 Wahl- oder Alternativposition. | 336 | 345 |
| 3.2.3.4 Möglichkeit einer Korruptionsprävention. | 337 | 346 |
| 3.2.4 Spekulationsangebote erkennen und deren Ausschluss. | 339 | 348 |
| 3.2.5 Produktneutrale Ausschreibung und verdeckte Ausschreibung eines Leitfabrikats. | 341 | 349 |
| 3.2.6 Ausschaltung von planenden Bietern. | 341 | 350 |
| 3.2.7 Verdeckte Preispannen durch Subunternehmer – Folgen der Änderung der Rechtsprechung zur Benennung von Nachunternehmern. | 342 | 351 |
| 3.2.8 Verhinderung von Schwarzgeldbeschaffung. | 343 | 352 |
| 3.3 Präventive Maßnahmen in der Angebotsphase bis zum Eröffnungstermin. | 343 | 353 |
| 3.3.1 Einhaltung der Fristen. | 343 | 354 |
| 3.3.2 Geheimhaltung der Bieterlisten. | 343 | 354 |
| 3.3.3 Umgang mit Auskunftersuchen von Bietern. | 344 | 355 |
| 3.4 Präventive Maßnahmen bei der Submission und Wertung. | 346 | 356 |
| 3.4.1 Ordnungsgemäße Angebotsöffnung. | 346 | 356 |
| 3.4.2 Beispielhafter Eröffnungsablauf im Bereich der VOB/A. | 349 | 360 |
| 3.4.2.1 Einrichtung einer Vergabestelle. | 349 | 360 |
| 3.4.2.2 Durchführung des Eröffnungstermins. | 349 | 361 |
| 3.4.2.3 Zur Eröffnung zuzulassende Angebote – Nachweisvorkehrungen. | 351 | 362 |
| 3.4.2.4 Der Verhandlungsleiter. | 351 | 363 |
| 3.4.2.5 Sicherungskopien. | 352 | 363 |
| 3.4.2.6 Feststellung der Unversehrtheit der Angebote. | 352 | 364 |
| 3.4.2.7 Öffnung und Kennzeichnung der Angebote. | 353 | 365 |
| 3.4.2.8 Zu verlesende Angaben. | 354 | 365 |
| 3.4.2.9 Behandlung von Änderungsvorschlägen und Nebenangeboten. | 354 | 367 |

| | Seite | Rn. |
|----------|---|---------|
| 3.4.2.10 | Behandlung versehentlich nicht vorgelegter Angebote..... | 355 367 |
| 3.4.2.11 | Festzuhaltende Vorgänge und Sachverhalte | 356 368 |
| 3.4.2.12 | Eintragungen über verspätete Angebote | 357 369 |
| 3.4.2.13 | Eintragungen über versehentlich nicht vorgelegte Angebote..... | 357 370 |
| 3.4.2.14 | Einsichtnahme in die Niederschrift | 357 371 |
| 3.4.3 | Behandlung der Angebote bei Freihändiger Vergabe | 358 372 |
| 3.4.4 | Umgang mit Alternativvorschlägen und Nebenangeboten | 358 373 |
| 3.4.4.1 | Wertungskriterien für Nebenangebote oder Änderungsvorschläge | 358 374 |
| 3.4.4.2 | Gleichwertigkeit eines Nebenangebotes | 359 375 |
| 3.4.4.3 | Darlegung der Gleichwertigkeit..... | 360 376 |
| 3.4.4.4 | Maßgeblicher Zeitpunkt der Gleichwertigkeit | 361 377 |
| 3.4.4.5 | Darlegungs- und Beweislast für die Gleichwertigkeit | 362 377 |
| 3.4.4.6 | Prüfungspflicht des Auftraggebers..... | 362 377 |
| 3.4.5 | Nachträgliches Verändern der Angebotsunterlagen verhindern..... | 362 378 |
| 3.4.6 | Ausschluss von Angeboten bei Preisabsprachen, Hinweise für Absprachen | 364 379 |
| 3.4.7 | Verbot nachträglicher Bildung von Gemeinschaften | 364 380 |
| 3.4.7.1 | Bietergemeinschaften..... | 365 381 |
| 3.4.7.2 | Rechtsform der Bietergemeinschaft | 365 381 |
| 3.4.7.3 | Bildung einer nachträglichen Bietergemeinschaft... .. | 365 381 |
| 3.5 | Präventive Maßnahmen nach der Angebotsöffnung, Auftragsausführung und Abrechnung | 366 383 |
| 3.5.1 | Verbot nachträglicher Verhandlungen..... | 366 383 |
| 3.5.2 | Exkurs: Aufklärung der Angebote..... | 367 384 |
| 3.5.2.1 | Verpflichtung des Auftraggebers zur Führung von Aufklärungsgesprächen..... | 368 385 |
| 3.5.2.2 | Verursachung des Aufklärungsbedarfs durch den Auftraggeber..... | 369 385 |
| 3.5.2.3 | Glaubhafte Darlegungen des Bieters | 369 385 |
| 3.5.2.4 | Aufklärungsgespräche | 369 386 |
| 3.5.2.5 | Beschränkung der Gespräche auf aussichtsreiche Bieter..... | 370 387 |
| 3.5.2.6 | Anspruch auf Wiederholung von Aufklärungsgesprächen | 370 387 |
| 3.5.2.7 | Möglicher Inhalt von Aufklärungsgesprächen | 370 387 |

| | Seite | Rn. |
|-------|---|---------|
| 3.5.3 | Verbot der Änderung des Leistungsinhaltes. | 372 389 |
| 3.5.4 | Unmissverständliche Formulierung des Leistungs- vertrages | 373 391 |
| 3.5.5 | Verbot des Abweichens des Leistungsvertrages von den Ausschreibungsbedingungen. | 374 391 |
| 3.5.6 | Änderungen des Auftrages während der Ausführung | 374 392 |
| 3.5.7 | Überprüfung der erbrachten Leistung | 375 392 |
| 3.5.8 | Überprüfung der gelegten Rechnungen | 376 393 |
| 4. | Zusammenfassung | 377 394 |
| 4.1 | Sensibilisierung und Verhaltenskodex. | 377 394 |
| 4.2 | Personalrotation | 378 395 |
| 4.3 | Strikte Einhaltung des „Mehr-Augen-Prinzips“ | 378 395 |
| 4.4 | Regelung zum Sponsoring und zum Verbot der Geschenkannahme | 378 395 |
| 4.5 | Zentrale Vergabestelle. | 378 396 |
| 4.6 | Eindeutige Leistungsbeschreibung und Wettbewerbsprinzip | 379 396 |
| 4.7 | Ausgestaltung des Submissionsverfahrens | 379 396 |
| 4.8 | Elektronische Vergabe | 379 396 |
| 4.9 | Vergabevermerk/Ausübung der Dienst- und Fachaufsicht. | 379 396 |
| 4.10 | Ausschluss von korruptionsbeteiligten Unter- nehmen/Korruptionsregister | 380 397 |
| 5. | Musterklauseln | 380 397 |
| 5.1 | Formulierung bei Zurücksendung von Zuwendungen | 380 398 |
| 5.2 | Muster Eigenerklärung zur Zuverlässigkeit | 381 398 |

KAPITEL VII: Maßnahmen zur Selbstreinigung

| | | |
|-----|--|---------|
| 1. | Was wird unter „Selbstreinigung“ verstanden? ... | 385 399 |
| 2. | Worin kann eine Selbstreinigung bestehen? | 385 399 |
| 2.1 | Aufklärung und Zusammenarbeit mit den Behörden | 385 400 |
| 2.2 | Personelle und arbeitsrechtliche Maßnahmen | 387 402 |
| 2.3 | Organisatorische Maßnahmen | 388 403 |
| 3. | Wozu berechtigen die Anstrengungen zur Selbst- reinigung? | 389 404 |

| | | Seite | Rn. |
|-----|--|-------|-----|
| 4. | Beispiele aus der Rechtsprechung für nicht ausreichende Anstrengungen | 390 | 405 |
| 4.1 | Erhalt von faktischem Einfluss für den belasteten Geschäftsführer steht glaubhafter Selbstreinigung entgegen | 390 | 405 |
| 4.2 | Belastung der Geschäftsführung kann auch anderen Firmen der selben Firmengruppe entgegengehalten werden. | 391 | 406 |
| 5. | Beispiele aus der Rechtsprechung für ausreichende Anstrengungen | 392 | 407 |
| 5.1 | Konsequente Maßnahmen zur Selbstreinigung führen auch zum Erfolg. | 392 | 407 |
| 5.2 | Selbstreinigung ermöglicht erst Argumentation für wiederhergestellte Zuverlässigkeit | 394 | 408 |
| 6. | Zusammenfassung | 395 | 409 |

KAPITEL VIII: Die Korruptionsregister

| | | | |
|-----------|--|-----|-----|
| 1. | Sinn und Zweck von Korruptionsregistern | 399 | 410 |
| 2. | Aktueller Stand bei den Korruptionsregistern . . . | 399 | 410 |
| 2.1 | Die jüngere Historie der Versuche einer einheitlichen Regelung auf Bundesebene | 399 | 410 |
| 2.2 | Landesrechtliche Regelungen | 401 | 411 |
| 2.2.1 | Auf Runderlassen beziehungsweise Verwaltungsvorschriften basierende Lösungen | 402 | 411 |
| 2.2.1.1 | Die Niedersächsische Regelung | 402 | 412 |
| 2.2.1.2 | Die Regelung in Baden-Württemberg | 402 | 413 |
| 2.2.1.3 | Gemeinsame Elemente der landesrechtlichen Regelung | 403 | 414 |
| 2.2.2 | Die Regelung durch Gesetz in Nordrhein-Westfalen | 404 | 415 |
| 2.2.2.1 | Schwerpunkte des Gesetzes | 404 | 416 |
| 2.2.2.2 | Geltungsbereich des Gesetzes. | 404 | 416 |
| 2.2.2.3 | Das Vergaberegister. | 405 | 417 |
| 2.2.2.3.1 | Verfehlungen | 405 | 417 |
| 2.2.2.3.2 | Das Register als reine Informationsstelle, Rechtsschutz gegen Ausschlussentscheidungen . . . | 405 | 418 |
| 2.2.2.3.3 | Verpflichtung zur Meldung | 406 | 419 |
| 2.2.2.3.4 | Einsichtsrechte der Staatsanwaltschaft und anderer Behörden. | 407 | 419 |

| | Seite | Rn. |
|---|------------|------------|
| 2.2.2.3.5 Öffnung für andere Länder und den Bund..... | 407 | 420 |
| 2.2.2.4 Anzeigepflichten und Transparenz..... | 407 | 421 |
| 2.3 Zusammenfassung..... | 408 | 422 |
| 3. Ausblick für die Zukunft auf Grundlage des letzten Regierungsentwurfs | 409 | 423 |
| 3.1 Zweck des Gesetzes | 409 | 424 |
| 3.2 Anwendungsbereich | 410 | 425 |
| 3.3 Korruptionsregister als zentrale Datenquelle..... | 410 | 426 |
| 3.3.1 Pflicht zur Berücksichtigung der so gewonnenen Erkenntnisse | 411 | 426 |
| 3.3.2 Kein Ersatz der Auszüge aus dem Gewerbezentral- register oder dem Bundeszentralregister..... | 412 | 427 |
| 3.3.3 Zu speichernde Daten..... | 412 | 428 |
| 3.3.4 Mitteilungspflicht | 413 | 428 |
| 3.3.5 Umfang der Mitteilungspflicht | 415 | 430 |
| 3.3.6 Information des betroffenen Unternehmens und der Beteiligten sowie Anhörung. | 417 | 431 |
| 3.3.7 Speicherung, Berichtigung und Löschung von Daten | 419 | 434 |
| 3.3.8 Pflicht zur Anfrage | 421 | 435 |
| 3.3.9 Auskunftserteilung | 421 | 436 |
| 3.3.10 Art und Weise der Datenübermittlung..... | 422 | 437 |
| 3.3.11 Übergangsregelung..... | 423 | 438 |
| 3.4 Zusammenfassung..... | 423 | 438 |
| 4. Gesamtfazit..... | 424 | 439 |

Anhang

| | | | |
|------|--|-----|-----|
| I. | Informationsfreiheitsgesetz (Gesetz zur Regelung des Zugangs zu Informationen des Bundes (IFG)) vom 5. September 2005 (BGBl. I 2005, 2722) | 427 | 440 |
| II. | Richtlinie der Bundesregierung zur Korruptions- prävention in der Bundesverwaltung vom 30. Juli 2004..... | 432 | 441 |
| III. | Gesetz zu dem Übereinkommen über die Bekämpfung der Bestechung ausländischer Amtsträger im internationalen Geschäftsverkehrs (Gesetz zur Bekämpfung internationaler Bestechung – IntBestG) vom 17. Dezember 1997 | 444 | 442 |
| IV. | Gesetz zu dem Protokoll vom 27. September 1996 zum Übereinkommen über den Schutz der finanziellen | | |

| | | Seite | Rn. |
|-------|---|-------|-----|
| | Interessen der Europäischen Gemeinschaften (EU-Bestechungsgesetz – EU-BestG) vom 10. September 1998 | 446 | 443 |
| V. | Gesetz zur Verbesserung der Korruptions- bekämpfung und zur Errichtung und Führung eines Vergaberegisters in Nordrhein-Westfalen (Korruptionsbekämpfungsgesetz – KorruptionsbG) vom 16. Dezember 2004 | 448 | 444 |
| VI. | Öffentliches Auftragswesen – Ausschluss von unzuverlässigen Bewerbern von der Teilnahme am Wettbewerb gem. RdErl. d. MW, d. StK u. d. übr. Min. v. 31. August 2000 – 32-32567/2 vom 31. August 2000 (Nds. MBl. S. 611)..... | 455 | 445 |
| VII. | Verwaltungsvorschrift der Landesregierung und der Ministerien zur Verhütung unrechtmäßiger und unlauterer Einwirkungen auf das Verwaltungshandeln und zur Verfolgung damit zusammenhängender Straf- taten und Dienstvergehen (Korruptionsverhütung und -bekämpfung Baden-Württemberg) vom 19. Dezember 2005 | 460 | 446 |
| VIII. | Gesetz zur Einrichtung eines zentralen Registers über den Ausschluss unzuverlässiger Unternehmen von der Vergabe öffentlicher Aufträge aus korruptions- bezogenen Gründen (Korruptionsregistergesetz – KorrrRegG, aus dem Entwurf eines Gesetzes zur Neuregelung des Vergaberechts vom 29. März 2005) | 472 | 447 |
| IX. | Formulierungsvorschlag für den Entwurf eines Gesetzes zur Einrichtung eines Registers über unzuverlässige Unternehmen auf Landesebene | 477 | 448 |
| X. | Mustervertrag PRO HONORE e.V. | 484 | 449 |
| XI. | Deutscher Corporate Governance-Kodex Fassung: 6. Juni 2008 | 487 | 450 |
| XII. | Entwurf eines Strafrechtsänderungsgesetzes BT-Drs. 16/6558 vom 4. Oktober 2007..... | 497 | 451 |
| XIII. | Hessischer Korruptionserlass vom 15. 12. 2008 | 502 | 452 |
| | Literaturverzeichnis | 507 | 453 |
| | Stichwortverzeichnis | 509 | 454 |