

# Inhaltsübersicht

|  |        |
|--|--------|
| Inhaltsübersicht .....   | I      |
| Inhaltsverzeichnis .....   | III    |
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XIX    |
| Literaturverzeichnis .....   | XXV    |
| Materialienverzeichnis .....   | XXXVII |
| 1. Teil: Einleitung .....  | 1      |
| 1. Kapitel: Ausgangslage .....   | 1      |
| 2. Kapitel: Begriffe .....   | 4      |
| 3. Kapitel: Ablauf einer Privatbestechung in der Praxis .....                              | 14     |
| 4. Kapitel: Ziele einer Privatbestechung .....   | 16     |
| 5. Kapitel: Wirtschaftliche Folgen der Privatbestechung und<br>juristische Würdigung ..... | 19     |
| 6. Kapitel: Hintergrund zu Art. 4a UWG .....   | 60     |
| 2. Teil: Tatbestandsvoraussetzungen von Art. 4a UWG .....                                  | 75     |
| 1. Kapitel: Übersicht .....  | 75     |
| 2. Kapitel: Personen .....   | 75     |
| 3. Kapitel: Privater Sektor .....  | 96     |
| 4. Kapitel: Ungebührlicher Vorteil .....   | 97     |
| 5. Kapitel: Handlungsformen aktiver und passiver Bestechung .....                          | 110    |
| 6. Kapitel: Zusammenhang mit dienstlicher oder geschäftlicher<br>Tätigkeit .....           | 113    |
| 7. Kapitel: Pflichtwidrige oder im Ermessen stehende Handlung<br>oder Unterlassung .....   | 117    |
| 8. Kapitel: Subjektiver Tatbestand .....   | 135    |
| 9. Kapitel: Zusammenfassung .....  | 137    |

---

|             |   |     |
|-------------|---|-----|
| 3. Teil:    | Zivilrechtliche Ansprüche bei Privatbestechung.....   | 143 |
| 1. Kapitel: | Ansprüche aus Vertrag und Quasi-Vertrag .....         | 143 |
| 2. Kapitel: | Reparatorische Ansprüche (Art. 9 Abs. 3 UWG).....     | 243 |
| 3. Kapitel: | Negatorische Ansprüche (Art. 9 Abs. 1 und 2 UWG)..... | 284 |
| 4. Kapitel: | Konkurrenzen und Haftung mehrerer.....                | 302 |
| 5. Kapitel: | Zusammenfassung .....                                 | 313 |
|             | Schlussfolgerung .....                                | 319 |
|             | Sachregister .....                                    | 323 |

# Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht ..... I

Inhaltsverzeichnis..... III

Abkürzungsverzeichnis ..... XIX

Literaturverzeichnis.....XXV

Materialienverzeichnis .....XXXVII

1. Teil:     Einleitung ..... 1

1. Kapitel: Ausgangslage ..... 1

    I.     Phänomen der Bestechung ..... 1

    II.    Präventiveffekt der zivilrechtlichen Behelfe ..... 2

    III.   Forschungsgegenstand..... 3

2. Kapitel: Begriffe..... 4

    I.     Überblick..... 4

    II.    Korruption und Bestechung..... 4

    III.   Personen ..... 5

    IV.   Verträge..... 7

        1. Bestechungsvertrag..... 7

        2. Hauptvertrag ..... 8

        3. Folgevertrag..... 9

        4. Drittvertrag..... 10

            A) Innenverhältnis ..... 10

            B) Aussenverhältnis ..... 11

                a) Vertretung ..... 11

                b) Haftung ..... 11

3. Kapitel: Ablauf einer Privatbestechung in der Praxis ..... 14

    I.     Anfangsphase ..... 14

    II.    Anfütterungsphase..... 15

    III.   Filterphase ..... 15

|  |    |
|--|----|
| IV. Erntephase .....   | 15 |
| 4. Kapitel: Ziele einer Privatbestechung .....   | 16 |
| I. Beeinflussung von Selektionsentscheidungen .....  | 16 |
| II. Durchsetzung höherer Gewinne innerhalb einer gegebenen<br>Verhandlungsbeziehung.....   | 17 |
| III. Beschleunigung von Verfahren .....  | 17 |
| IV. Absicherung illegaler Handlungen .....   | 17 |
| 5. Kapitel: Wirtschaftliche Folgen der Privatbestechung und<br>juristische Würdigung ..... | 19 |
| I. Vorbemerkungen .....  | 19 |
| 1. Homo oeconomicus .....  | 19 |
| 2. Ersatzfähiger Schaden .....   | 20 |
| A) Definition .....  | 20 |
| B) Beweis.....   | 21 |
| a) Beweisanforderungen.....  | 21 |
| b) Beweiserleichterungen .....   | 22 |
| aa) Allgemeine Voraussetzung .....   | 22 |
| bb) Prozessuale Mitwirkungspflicht des Beweisgegners ....                                  | 22 |
| cc) Vorsorgliche Beweisaufnahme .....  | 23 |
| dd) Herabsetzung des Beweismasses .....  | 24 |
| ee) Schätzung nach richterlichem Ermessen.....   | 24 |
| ff) Natürliche Vermutungen .....   | 25 |
| gg) Umkehr der Beweislast .....  | 26 |
| hh) Strafprozessuale Beweisausforschung .....  | 27 |
| 3. Herausgabefähiger Gewinn .....  | 27 |
| A) Definition .....  | 27 |
| B) Beweis.....   | 28 |
| II. Folgen für den Prinzipal .....   | 29 |
| 1. Schaden .....   | 29 |
| A) Abschluss eines für ihn ungünstigen Hauptvertrages .....                                | 29 |
| a) Bezug von überteuerten Waren oder Dienstleistungen .....                                | 29 |
| b) Absatz von zu günstiger Ware oder Dienstleistungen.....                                 | 30 |
| c) Erwerb von zu grossen Mengen .....  | 30 |
| d) Erwerb unbrauchbarer Ware.....  | 31 |
| e) Beweis durch natürliche Vermutung .....   | 31 |

|   |    |
|---|----|
| aa) Ausgangslage: Beweisschwierigkeiten.....                                | 31 |
| bb) Schadenseintritt.....   | 32 |
| cc) Schadenshöhe .....  | 32 |
| dd) Umstossen der Vermutung.....  | 34 |
| ee) Andere mögliche Beweiserleichterungen .....                             | 34 |
| B) Ausbleibender oder verzögerter Abschluss des Hauptvertrages.             | 34 |
| C) Reputationsschaden .....   | 36 |
| a) Im Allgemeinen.....  | 36 |
| aa) Begrifflichkeit.....  | 36 |
| bb) Zur Ersatzfähigkeit des Marktverwirrungsschadens<br>i.e.S. ....         | 36 |
| b) Bei Privatbestechung.....  | 37 |
| aa) Marktentwirkungskosten .....  | 37 |
| bb) Verbleibende Ansehensminderung .....                                    | 39 |
| cc) Folgeschäden .....  | 41 |
| D) Zu hohe Vergütung des Intraneus.....                                     | 41 |
| E) Unnütze Überwachungskosten .....   | 42 |
| F) Strafen oder Bussen.....   | 43 |
| G) Verlust des Vertrauens in die Delegierbarkeit von Aufgaben ....          | 43 |
| H) Schaden bei verletzter Herausgabe- oder Rechenschaftspflicht?            | 44 |
| I) Verzugsschäden gegenüber anderen Vertragspartnern.....                   | 44 |
| K) Rechtsverfolgungskosten.....   | 45 |
| 2. Nutzen.....  | 45 |
| III. Folgen für den Extraneus .....   | 46 |
| 1. Schaden.....   | 46 |
| A) Initiative zur Bestechung.....   | 46 |
| B) Person, welche Bestechungsleistung aufbringt.....                        | 47 |
| 2. Nutzen.....  | 47 |
| A) Bei Bestechung zwecks Beeinflussung von<br>Selektionsentscheidungen..... | 47 |
| B) Bei den übrigen, mit der Bestechung verfolgten Zielen .....              | 48 |
| IV. Folgen für die Hilfsperson des Extraneus .....                          | 50 |
| 1. Schaden.....   | 50 |
| 2. Nutzen.....  | 50 |

|             |  |    |
|-------------|--|----|
| V.          | Folgen für den Intraneus .....                         | 51 |
| 1.          | Schaden .....  | 51 |
| 2.          | Nutzen .....   | 52 |
| VI.         | Folgen für Mitwirkende oder Drittbegünstigte .....     | 54 |
| VII.        | Folgen für die Konkurrenten .....                      | 54 |
| 1.          | Voraussetzungen des Schadenseintritts .....            | 54 |
| 2.          | Chancenverschlechterung und Marktverdrängung .....     | 55 |
| 3.          | Vermögensschäden .....                                 | 55 |
| A)          | Zuschlagsschaden .....                                 | 55 |
| B)          | Teilnahmeschaden .....                                 | 56 |
| C)          | Verhältnis zueinander .....                            | 57 |
| 4.          | Nutzen .....   | 57 |
| VIII.       | Folgen für die Kundschaft .....                        | 58 |
| 1.          | Schaden .....  | 58 |
| 2.          | Nutzen .....   | 58 |
| IX.         | Makroökonomische Folgen .....                          | 59 |
| 1.          | Schädliche Folgen .....                                | 59 |
| 2.          | Nutzen? .....  | 60 |
| 6. Kapitel: | Hintergrund zu Art. 4a UWG .....                       | 60 |
| I.          | Entstehungsgeschichte .....                            | 60 |
| II.         | Geltungsbereich .....                                  | 62 |
| 1.          | Örtlicher Geltungsbereich .....                        | 62 |
| 2.          | Sachlicher Geltungsbereich .....                       | 63 |
| 3.          | Persönlicher Geltungsbereich .....                     | 65 |
| A)          | Mitbewerber .....                                      | 65 |
| B)          | Marktgegenseite .....                                  | 66 |
| 4.          | Zeitlicher Geltungsbereich .....                       | 66 |
| III.        | Verhältnis zur Generalklausel .....                    | 67 |
| IV.         | Ratio legis .....                                      | 68 |
| 1.          | Zweck des UWG .....                                    | 68 |
| A)          | Allgemeines .....                                      | 68 |
| B)          | Funktionaler Schutz .....                              | 68 |
| C)          | Schutz der Geschäftsmoral .....                        | 68 |
| D)          | Verhältnis und Zusammenspiel dieser Schutzzwecke ..... | 69 |
| E)          | Folgerungen in Bezug auf die Privatbestechung .....    | 70 |

|  |    |
|--|----|
| 2. Zweck von Art. 4a UWG .....   | 71 |
| A) Definition nach dem Ausschlussprinzip .....                           | 71 |
| B) Vertrauensschutz .....  | 72 |
| 2. Teil: Tatbestandsvoraussetzungen von Art. 4a UWG .....                | 75 |
| 1. Kapitel: Übersicht .....  | 75 |
| 2. Kapitel: Personen .....   | 75 |
| I. Extraneus .....   | 75 |
| 1. Definition .....  | 75 |
| 2. Identität zum Belasteten? .....                                       | 76 |
| 3. Identität zum Profitierenden? .....                                   | 76 |
| II. Intraneus .....  | 77 |
| 1. Definition .....  | 77 |
| 2. Verhältnis zum Prinzipal .....  | 77 |
| A) Unterordnung? .....   | 77 |
| B) Vertrauensverhältnis .....  | 78 |
| C) Anvertraute Handlungsmacht .....                                      | 79 |
| a) Anvertrauen .....   | 79 |
| b) Handlungsmacht .....  | 79 |
| D) Besondere Treuepflicht .....  | 80 |
| a) Nebenpflichten am Arbeitsplatz .....                                  | 81 |
| b) Verbot der (konkurrierenden) Nebenerwerbstätigkeit .....              | 81 |
| c) Verletzung der Pflicht zur Überstundenarbeit .....                    | 82 |
| d) Abwerben von Mitarbeitern .....                                       | 82 |
| e) Ungebührliches Verhalten gegenüber dem Prinzipal .....                | 82 |
| f) Preisgabe von Geschäftsgeheimnissen und Insiderwissen ...             | 83 |
| g) Verschweigen von Interessenkonflikten .....                           | 83 |
| h) Verhalten, das zur Sanktionierung des Prinzipals<br>führen kann ..... | 84 |
| i) Verletzung der Herausgabepflicht .....                                | 84 |
| k) Zuschlagserteilung bei Vergabeverfahren .....                         | 85 |
| l) Beschleunigungszahlungen .....  | 85 |
| m) Sportlerverträge und Sportwetten .....                                | 85 |
| 3. Abgrenzung zum Drittbegünstigten .....                                | 86 |
| A) Begünstigte Personen .....  | 86 |

|   |     |
|---|-----|
| B) Zur Unlauterkeit des Verhaltens des Drittbegünstigten .....                          | 89  |
| 4. Spezialfälle .....   | 90  |
| A) Arbeitnehmer .....   | 90  |
| B) Beauftragter .....   | 91  |
| C) Gesellschafter i.w.S. ....   | 92  |
| D) Andere Hilfspersonen eines Dritten .....   | 94  |
| III. Mitwirkende .....  | 95  |
| 3. Kapitel: Privater Sektor .....   | 96  |
| 4. Kapitel: Ungebührlicher Vorteil .....  | 97  |
| I. Vorteil .....  | 97  |
| II. Ungebührlichkeit des Vorteils .....   | 98  |
| III. Vertraglich genehmigte Vorteile (Art. 4a Abs. 2 erste Variante UWG)..              | 99  |
| 1. Rechtsnatur .....  | 99  |
| 2. Zeitpunkt der Genehmigung .....  | 101 |
| 3. Weitere Voraussetzungen .....  | 103 |
| A) Genehmigung aus freien Stücken .....   | 103 |
| B) Form der Genehmigung .....   | 104 |
| C) Genehmigende Person .....  | 104 |
| IV. Geringfügige, sozial übliche Vorteile (Art. 4a Abs. 2<br>zweite Variante UWG) ..... | 105 |
| 1. Allgemeines .....  | 105 |
| 2. Sozialüblichkeit .....   | 106 |
| 3. Geringfügigkeit .....  | 106 |
| 4. Beispiele .....  | 108 |
| V. Beweis .....   | 110 |
| 5. Kapitel: Handlungsformen aktiver und passiver Bestechung .....                       | 110 |
| I. Aktive Privatbestechung .....  | 110 |
| II. Passive Privatbestechung .....  | 111 |
| III. Verhältnis zwischen aktiver und passiver Bestechung .....                          | 112 |
| IV. Beweis .....  | 113 |
| 6. Kapitel: Zusammenhang mit dienstlicher oder geschäftlicher<br>Tätigkeit .....        | 113 |
| I. Definition .....   | 113 |
| II. Kriterien .....   | 114 |
| III. Beweis .....   | 115 |



|  |     |
|--|-----|
| 7. Kapitel: Pflichtwidrige oder im Ermessen stehende Handlung<br>oder Unterlassung ..... | 117 |
| I. Verpöntes Verhalten.....  | 117 |
| 1. Pflichtwidriges Verhalten .....   | 117 |
| 2. Im Ermessen stehendes Verhalten .....   | 118 |
| 3. Gemeinsamer Nenner.....   | 119 |
| II. Austauschverhältnis.....   | 121 |
| III. Künftigkeitsersfordernis .....  | 123 |
| 1. Lehre und Rechtsprechung .....  | 123 |
| 2. Auslegung.....  | 123 |
| A) Grammatikalische Auslegung .....  | 123 |
| B) Historische und systematische Auslegung .....   | 124 |
| C) Strafrechtliche Bedenken.....   | 125 |
| D) Teleologische Auslegung .....   | 125 |
| E) Fazit.....  | 126 |
| IV. Beispiele fehlenden Austauschverhältnisses .....                                     | 126 |
| 1. Vorteilsgewährung und Klimapflege .....   | 126 |
| 2. Hoffnung auf ungebührlichen Vorteil .....   | 128 |
| 3. Kauf von Einfluss .....   | 128 |
| 4. Vetternwirtschaft.....  | 129 |
| 5. Social Engineering .....  | 129 |
| 6. Sponsoring .....  | 129 |
| V. Beweis .....  | 130 |
| 1. Problemstellung .....   | 130 |
| A) Überblick.....  | 130 |
| B) Beweis des verpönten Verhaltens.....  | 130 |
| C) Beweis eines Austauschverhältnisses .....   | 131 |
| D) Beweis der Künftigkeits.....  | 131 |
| 2. Lösungsansatz: Beweiserleichterungen .....  | 132 |
| A) Ungeeignete Beweiserleichterungen .....   | 132 |
| B) Natürliche Vermutung .....  | 132 |
| a) Vermutungsbasis.....  | 132 |
| b) Umstossen der Vermutung.....  | 134 |
| 8. Kapitel: Subjektiver Tatbestand .....   | 135 |
| I. Im Allgemeinen.....   | 135 |

|             |   |     |
|-------------|---|-----|
| II.         | Bei Privatbestechung im Speziellen.....                           | 136 |
| 9. Kapitel: | Zusammenfassung .....   | 137 |
| 3. Teil:    | Zivilrechtliche Ansprüche bei Privatbestechung .....              | 143 |
| 1. Kapitel: | Ansprüche aus Vertrag und Quasi-Vertrag .....                     | 143 |
| I.          | Bestechungsvertrag.....   | 143 |
| 1.          | Nichtigkeit.....  | 143 |
| 2.          | Folgen der Nichtigkeit.....                                       | 144 |
| 3.          | Nichtigkeit der Vereinbarungen mit Mitwirkenden?.....             | 145 |
| II.         | Hauptvertrag .....  | 147 |
| 1.          | Nichtigkeit.....  | 147 |
| A)          | Frage der Sittenwidrigkeit .....                                  | 147 |
| B)          | Herrschende Lehre und Rechtsprechung .....                        | 147 |
| C)          | Minderheitsmeinung .....  | 148 |
| D)          | Stellungnahme .....   | 150 |
| 2.          | Ungültigkeit.....   | 152 |
| A)          | Übervorteilung (Art. 21 OR).....                                  | 152 |
| a)          | Zwei Konstellationen .....  | 152 |
| b)          | Voraussetzungen .....   | 153 |
| aa)         | Offenbares Missverhältnis .....                                   | 153 |
| bb)         | Beeinträchtigung der Entscheidungsfreiheit<br>(Schwächelage)..... | 153 |
| cc)         | Ausbeutung .....  | 154 |
| dd)         | Fazit.....  | 155 |
| c)          | Rechtsfolgen.....   | 155 |
| B)          | Willensmängel .....   | 156 |
| a)          | Grundlagenirrtum (Art. 23–27 OR).....                             | 156 |
| aa)         | Irrtum .....  | 156 |
| bb)         | Subjektive Wesentlichkeit.....                                    | 157 |
| cc)         | Objektive Wesentlichkeit .....                                    | 159 |
| dd)         | Kausalität .....  | 160 |
| ee)         | Fazit.....  | 160 |
| b)          | Absichtliche Täuschung (Art. 28 OR).....                          | 161 |
| aa)         | Allgemeines .....   | 161 |
| bb)         | Täuschungshandlung.....   | 161 |

|   |     |
|---|-----|
| cc) Täuschungsabsicht.....                                    | 165 |
| dd) Irrtum des Getäuschten .....                              | 165 |
| ee) Kausalzusammenhang .....                                  | 166 |
| ff) Fazit .....   | 167 |
| c) Furchterregung (Art. 29 OR).....                           | 167 |
| aa) Allgemeines .....   | 167 |
| bb) Drohung .....   | 168 |
| cc) Widerrechtlichkeit .....                                  | 168 |
| dd) Gegründete Furcht .....                                   | 169 |
| ee) Kausalität .....  | 170 |
| ff) Fazit .....   | 170 |
| d) Anfechtung wegen Willensmängeln (Art. 31 OR).....          | 170 |
| aa) Anfechtungsberechtigter .....                             | 170 |
| bb) Anfechtungserklärung.....                                 | 171 |
| cc) Anfechtungsfrist .....                                    | 171 |
| dd) Ausschluss der Anfechtung .....                           | 172 |
| ee) Teilungültigkeit.....                                     | 172 |
| ff) Genehmigung nach Art. 31 OR .....                         | 176 |
| e) Rechtsfolgen bei erfolgreicher Anfechtung .....            | 179 |
| aa) Allgemeines .....   | 179 |
| bb) Vindikation .....   | 181 |
| cc) Kondiktion .....  | 186 |
| dd) Kündigung ex nunc.....                                    | 190 |
| C) Stellvertretungsmangel.....                                | 191 |
| a) Stellvertretung durch Intraneus .....                      | 191 |
| aa) Einleitende Bemerkungen.....                              | 191 |
| bb) Vollmachtlosigkeit infolge fehlender Vollmacht.....       | 192 |
| cc) Vollmachtlosigkeit infolge überschrittener Vollmacht..... | 192 |
| dd) Vollmachtlosigkeit infolge erloschener Vollmacht ....     | 193 |
| ee) Genehmigung.....  | 193 |
| ff) Nichtgenehmigung.....                                     | 194 |
| b) Stellvertretung durch Hilfsperson des Extraneus .....      | 194 |
| c) Rechtsfolgen bei Ablehnung der Genehmigung .....           | 195 |
| D) Vertragsungültigkeit infolge Unlauterkeit? .....           | 195 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 3.   | Vertragsverletzung .....                                | 196 |
| A)   | Positive Vertragsverletzung .....                       | 196 |
| a)   | Begriff .....   | 196 |
| b)   | Bestechung während des Hauptvertragsverhältnisses ..... | 197 |
| c)   | Bestechung vor dem Abschluss des Hauptvertrages .....   | 197 |
| d)   | Bestechung ohne Bezug zum Hauptvertrag .....            | 198 |
| B)   | Rechtsfolgen .....                                      | 199 |
| a)   | Schadenersatz .....                                     | 199 |
| b)   | Anpassung .....   | 199 |
| c)   | Minderung .....   | 201 |
| d)   | Auflösung .....   | 201 |
| 4.   | Vorvertragliche Ansprüche .....                         | 203 |
| A)   | Voraussetzungen .....                                   | 203 |
| a)   | Vertragsverhandlungsverhältnis .....                    | 203 |
| b)   | Vorvertragliche Pflichten .....                         | 204 |
| c)   | Schaden .....   | 205 |
| d)   | Kausalität .....  | 206 |
| e)   | Verschulden .....                                       | 207 |
| B)   | Rechtsfolgen .....                                      | 207 |
| C)   | Exkurs: Ansprüche der Konkurrenten des Extraneus? ..... | 207 |
| a)   | Ausgangslage .....                                      | 207 |
| b)   | Voraussetzungen .....                                   | 207 |
| aa)  | Vertragsverhandlungsverhältnis .....                    | 207 |
| bb)  | Pflichtverletzung .....                                 | 208 |
| cc)  | Schaden .....   | 209 |
| dd)  | Kausalzusammenhang .....                                | 209 |
| ee)  | Verschulden .....                                       | 210 |
| ff)  | Haftung für Organe und Hilfspersonen .....              | 210 |
| c)   | Rechtsfolgen .....                                      | 211 |
| III. | Folgeverträge .....                                     | 211 |
| 1.   | Nichtigkeit .....                                       | 211 |
| 2.   | Ungültigkeit .....                                      | 211 |
| A)   | Mängel beim Zustandekommen .....                        | 211 |
| B)   | Willensmängel .....                                     | 212 |
| C)   | Sicherungsgeschäfte im Speziellen .....                 | 213 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| IV. | Drittvertrag .....                                      | 215 |
| 1.  | Positive Vertragsverletzung .....                       | 215 |
| A)  | Voraussetzungen .....                                   | 215 |
| B)  | Rechtsfolgen .....                                      | 216 |
| 2.  | Arbeitsvertrag .....                                    | 217 |
| A)  | Allgemeine Treuepflichten .....                         | 217 |
| B)  | Spezielle Treuepflichten .....                          | 218 |
| a)  | Rechenschaftspflicht .....                              | 219 |
| b)  | Herausgabepflicht .....                                 | 219 |
| C)  | Rechtsfolgen .....                                      | 220 |
| 3.  | Auftrag .....   | 222 |
| A)  | Allgemeine Treuepflichten .....                         | 222 |
| B)  | Spezielle Treuepflichten .....                          | 223 |
| a)  | Rechenschaftspflicht .....                              | 223 |
| b)  | Herausgabepflicht .....                                 | 223 |
| C)  | Rechtsfolgen .....                                      | 223 |
| 4.  | Gesellschaftsrecht .....                                | 225 |
| A)  | Allgemeines .....                                       | 225 |
| B)  | Einfache Gesellschaft .....                             | 225 |
| C)  | Kollektivgesellschaft .....                             | 226 |
| D)  | Aktiengesellschaft .....                                | 227 |
| E)  | Gesellschaft mit beschränkter Haftung .....             | 228 |
| F)  | Genossenschaft .....                                    | 229 |
| G)  | Verein und Stiftung .....                               | 229 |
| H)  | Eintrittsrechte .....                                   | 230 |
| 5.  | Erwachsenenschutzrecht .....                            | 231 |
| A)  | Pflichten des Beistands .....                           | 231 |
| B)  | Rechtsfolgen bei Pflichtverletzungen .....              | 232 |
| a)  | Ohne Vornahme der pflichtwidrigen Handlung .....        | 232 |
| b)  | Bei Vornahme der pflichtwidrigen Handlung .....         | 233 |
| V.  | Vertrag zwischen Extraneus und seiner Hilfsperson ..... | 235 |
| 1.  | Inhalt .....  | 235 |
| 2.  | Positive Vertragsverletzung .....                       | 236 |
| 3.  | Rechtsfolgen .....                                      | 236 |
| A)  | Schadenersatz .....                                     | 236 |

|  |     |
|--|-----|
| B) Kündigung .....   | 237 |
| 4. Zum Umgang mit Schmiergeldern im Besonderen .....   | 238 |
| A) Pflicht des Extraneus zum Ersatz verauslagter Schmiergelder? .....  | 238 |
| a) Allgemeines.....  | 238 |
| b) Ohne Ermächtigung.....  | 238 |
| c) Mit Ermächtigung.....   | 239 |
| d) Zusicherung zur Schadloshaltung.....  | 240 |
| B) Rückerstattung von zur Bestechung bestimmten, aber nicht<br>zu diesem Zweck verwendeten Schmiergeldern? ..... | 241 |
| a) Bundesgerichtsentscheid .....   | 241 |
| b) Abgrenzung zu nichtigen Zuwendungen .....   | 242 |
| VI. Verträge zwischen Prinzipal und Kunden.....  | 242 |
| 2. Kapitel: Reparatorische Ansprüche (Art. 9 Abs. 3 UWG).....  | 243 |
| 1. Schadenersatz .....   | 243 |
| 1. Rechtsnatur der Verweisung .....  | 243 |
| 2. Voraussetzungen .....   | 244 |
| A) Schaden.....  | 244 |
| B) Widerrechtlichkeit .....  | 244 |
| a) Objektive Widerrechtlichkeitstheorie.....   | 244 |
| b) Schutznormtauglichkeit von Art. 4a UWG .....  | 244 |
| aa) Lehre und Rechtsprechung.....  | 244 |
| bb) Stellungnahme.....   | 245 |
| C) Kausalzusammenhang .....  | 245 |
| D) Verschulden .....   | 247 |
| 3. Legitimation .....  | 248 |
| A) Aktivlegitimation .....   | 248 |
| a) Definition .....  | 248 |
| b) Prinzipal .....   | 249 |
| c) Intraneus .....   | 249 |
| d) Extraneus.....  | 249 |
| e) Konkurrenten.....   | 249 |
| f) Kunden .....  | 250 |
| g) Verbände, Organisationen und der Bund .....   | 250 |
| B) Passivlegitimation.....   | 250 |
| a) Definition .....  | 250 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
|      | b) Intraneus.....                                   | 251 |
|      | c) Prinzipal.....                                   | 251 |
|      | d) Hilfsperson des Extraneus.....                   | 252 |
|      | e) Extraneus.....                                   | 252 |
|      | f) Mitwirkende und Drittbegünstigte .....           | 253 |
|      | 4. Rechtsfolgen .....                               | 254 |
| II.  | Genugtuung.....                                     | 254 |
|      | 1. Rechtsnatur der Verweisung.....                  | 254 |
|      | 2. Voraussetzungen.....                             | 255 |
|      | A) Immaterielle Unbill .....                        | 255 |
|      | B) Kausalzusammenhang.....                          | 256 |
|      | C) Widerrechtlichkeit und Verschulden .....         | 256 |
|      | D) Keine andersartige Wiedergutmachung möglich..... | 257 |
|      | 3. Rechtsfolgen .....                               | 257 |
| III. | Gewinnherausgabe .....                              | 258 |
|      | 1. Rechtsgrundlage.....                             | 258 |
|      | A) Geschäftsführung ohne Auftrag.....               | 258 |
|      | a) Fremd- oder Eigengeschäftsführung? .....         | 258 |
|      | b) Rechtsgrund- oder Rechtsfolgenverweis? .....     | 259 |
|      | aa) Ausgangslage.....                               | 259 |
|      | bb) Lehre und Rechtsprechung .....                  | 259 |
|      | cc) Stellungnahme .....                             | 260 |
|      | B) Ungerechtfertigte Bereicherung?.....             | 262 |
|      | a) Lehre und Rechtsprechung.....                    | 262 |
|      | b) Ausnahmen bei Privatbestechung? .....            | 262 |
|      | C) Allgemeines Vertragsrecht? .....                 | 263 |
|      | 2. Voraussetzungen von Art. 423 OR .....            | 264 |
|      | A) Gewinn .....                                     | 264 |
|      | B) Geschäftsführung.....                            | 265 |
|      | C) Fremdheit des Geschäfts.....                     | 266 |
|      | a) Eingriffs- vs. Zuweisungstheorie .....           | 266 |
|      | b) Folgerungen für Privatbestechung .....           | 267 |
|      | aa) Geschäftsherr .....                             | 267 |
|      | bb) Geschäftsführung durch Intraneus .....          | 268 |

|   |     |
|---|-----|
| cc) Geschäftsführung durch Extraneus und dessen<br>Hilfsperson..... | 270 |
| dd) Geschäftsführung durch Mitwirkende.....                         | 271 |
| ee) Drittbegünstige.....  | 272 |
| D) Auftragslosigkeit.....   | 272 |
| E) Eigeninteresse.....  | 273 |
| F) Bösgläubigkeit.....  | 274 |
| a) Allgemeines.....   | 274 |
| b) Intraneus.....   | 274 |
| c) Drittbegünstigter.....   | 275 |
| d) Mitwirkende.....   | 276 |
| e) Folgen fehlender Bösgläubigkeit.....                             | 276 |
| G) Kausalität.....  | 277 |
| 3. Legitimation.....  | 278 |
| A) Aktivlegitimation.....   | 278 |
| B) Passivlegitimation.....  | 278 |
| 4. Rechtsfolgen.....  | 279 |
| A) Rechtsnatur und Fälligkeit.....                                  | 279 |
| B) Anspruch auf Auskunftserteilung.....                             | 279 |
| C) Gegenstand, Form und Umfang des herauszugebenden<br>Gewinns..... | 280 |
| 3. Kapitel: Negatorische Ansprüche (Art. 9 Abs. 1 und 2 UWG).....   | 284 |
| I. Unterlassungsklage.....  | 284 |
| 1. Voraussetzung: Verletzungsgefahr.....                            | 284 |
| A) Definition.....  | 284 |
| B) Erstbegehungs- oder Wiederholungsgefahr.....                     | 284 |
| a) Beweis.....  | 284 |
| b) Indizien.....  | 285 |
| C) Massgebender Zeitpunkt.....                                      | 286 |
| D) Rechtsbegehren.....  | 287 |
| 2. Rechtsfolgen.....  | 288 |
| II. Beseitigungsklage.....  | 289 |
| 1. Voraussetzungen.....   | 289 |
| A) Fortdauernder Störungszustand.....                               | 289 |
| B) Weiterhin schädliche Wirkung.....                                | 290 |



|             |  |     |
|-------------|--|-----|
| 2.          | Rechtsfolgen .....   | 290 |
| A)          | Inhalt.....  | 290 |
| B)          | Unterscheidung nach Art der Verletzung .....                               | 291 |
| a)          | Verletzung durch Willenserklärung .....                                    | 291 |
| b)          | Verletzung durch Tätigkeit .....   | 291 |
| III.        | Feststellungsklage .....   | 292 |
| 1.          | Arten von Feststellungsklagen .....  | 292 |
| 2.          | Voraussetzungen der lauterkeitsrechtlichen Feststellungsklage .....        | 292 |
| 3.          | Voraussetzungen der allgemeinen bundesrechtlichen Feststellungsklage ..... | 293 |
| 4.          | Rechtsfolgen .....   | 294 |
| IV.         | Klage auf Urteilspublikation bzw. -mitteilung .....                        | 294 |
| V.          | Legitimation .....   | 295 |
| 1.          | Aktivlegitimierte .....  | 295 |
| A)          | Prinzipal.....   | 295 |
| B)          | Extraneus .....  | 295 |
| C)          | Intraneus .....  | 296 |
| D)          | Konkurrenten des Extraneus.....  | 296 |
| E)          | Kunden .....   | 297 |
| F)          | Verbände, Organisationen und der Bund .....                                | 297 |
| 2.          | Passivlegitimierte .....   | 299 |
| A)          | Intraneus .....  | 299 |
| B)          | Extraneus .....  | 299 |
| a)          | Hilfsperson .....  | 299 |
| b)          | Geschäftsherr .....  | 300 |
| aa)         | Rechtsgrundlagen .....   | 300 |
| bb)         | Geschäftsherrenhaftung nach Art. 11 UWG .....                              | 300 |
| C)          | Prinzipal.....   | 301 |
| D)          | Mitwirkende .....  | 301 |
| E)          | Drittbegünstigter.....   | 302 |
| 4. Kapitel: | Konkurrenzen und Haftung mehrerer .....                                    | 302 |
| I.          | Mehrere Anspruchsgrundlagen .....  | 302 |
| 1.          | Ansprüche aus Vertrag und Quasi-Vertrag .....                              | 302 |
| A)          | Verhältnis untereinander .....   | 302 |
| B)          | Verhältnis zu reparatorischen Ansprüchen .....                             | 302 |

|  |     |
|--|-----|
| C) Verhältnis zu negatorischen Ansprüchen.....             | 303 |
| 2. Reparatorische Ansprüche.....                           | 303 |
| A) Verhältnis untereinander.....                           | 303 |
| a) Schadenersatz- und Gewinnherausgabeanspruch .....       | 303 |
| aa) Zweck der einzelnen Ansprüche .....                    | 303 |
| bb) Grundsatz der Kumulation .....                         | 304 |
| cc) Folgerungen für die Privatbestechung.....              | 305 |
| b) Schadenersatz- und Genugtuungsanspruch .....            | 307 |
| c) Genugtuungs- und Gewinnherausgabeanspruch .....         | 307 |
| B) Verhältnis zu negatorischen Ansprüchen.....             | 307 |
| 3. Negatorische Ansprüche .....                            | 308 |
| II. Schuldnermehrheit .....                                | 308 |
| 1. Mehrere Schadenersatzpflichtige .....                   | 308 |
| A) Aussenverhältnis.....                                   | 308 |
| B) Innenverhältnis.....                                    | 309 |
| a) Allgemeines.....  | 309 |
| b) Gemeinsames Verschulden .....                           | 309 |
| c) Reihenfolge der Haftpflichtigen .....                   | 309 |
| d) Umstände des Einzelfalls .....                          | 310 |
| 2. Mehrere Gewinnherausgabepflichtige.....                 | 310 |
| 3. Mehrere Unterlassungs- oder Beseitigungspflichtige..... | 311 |
| III. Gläubigermehrheit .....                               | 311 |
| 1. Mehrere Schadenersatzberechtigte.....                   | 311 |
| 2. Mehrere Gewinnherausgabeberechtigte .....               | 311 |
| 5. Kapitel: Zusammenfassung .....                          | 313 |
| Schlussfolgerung .....                                     | 319 |
| Sachregister .....   | 323 |