

DRITTMITTELFORSCHUNG - CHANCEN, RISIKEN UND PRAXISPROBLEME

A. Allgemeines.....	15
I. Der Status quo im Überblick.....	15
II. Definition Drittmittelforschung.....	16
1. Begriff.....	16
2. Empfänger und Geldgeber.....	17
a) Empfänger.....	17
aa) Hochschulen.....	18
bb) An-Institute und Technologietransferunternehmen.....	18
cc) Sonstige außeruniversitäre Forschungseinrichtungen.....	19
b) Geldgeber.....	19
3. Abgrenzung zur Nebentätigkeit.....	21
4. Abgrenzung zum Hochschulsponsoring.....	22
III. Bedeutung der Drittmittel für die Hochschulen.....	22
1. Positive und negative Aspekte der Finanzierung durch Drittmittel.....	22
a) Negative Befürchtungen.....	22
b) Positive Aspekte.....	23
c) Fazit.....	24
2. Statistische Angaben.....	25
a) Gesamtüberblick.....	25
b) Drittmittelinwerbung der verschiedenen Hochschularten.....	26
c) Mittelaufkommen verschiedener Drittmittelgeber.....	27
B. Drittmittel und Hochschulrecht – die gesetzliche Regelung im Hochschulrahmengesetz.....	29
I. Allgemeines.....	29
II. Entstehung des § 25 HRG, Sinn und Zweck.....	29
1. Entstehung.....	29
2. Sinn und Zweck.....	31
III. Die Zulässigkeitsvoraussetzungen der Drittmittelforschung.....	32
1. Zulässigkeit der Durchführung von Drittmittelforschung im Allge- meinen.....	32
a) Berechtigung der Hochschulmitglieder.....	32
b) Rahmen der dienstlichen Aufgaben.....	33
c) Einschränkungen.....	34
2. Zulässigkeit der Durchführung von Drittmittelforschung in der Hochschule.....	34
a) Allgemeines.....	34
b) Keine Beeinträchtigung der Aufgaben der Hochschule.....	35
c) Keine Beeinträchtigung der Rechte und Pflichten anderer Personen.....	36

d)	Angemessene Berücksichtigung der Folgelasten	36
e)	Veröffentlichungspflicht	37
aa)	Allgemeines.....	37
bb)	Entstehungsgeschichte	38
cc)	Verfassungsmäßigkeit	38
dd)	Ausnahmen.....	39
3.	Anzeigespflicht	39
a)	Zweck der Anzeige	40
b)	Inhalt der Anzeige	41
c)	Anzeigeverfahren	41
d)	Verbot einer Genehmigungspflicht.....	42
e)	Inanspruchnahme von Personal, Sachmitteln und Einrichtungen der Hochschule.....	42
4.	Verwaltung drittfinanzierter Personal- und Sachmittel, Zweckbestimmungen des Geldgebers	43
a)	Bestimmungen des Geldgebers.....	43
b)	Verwaltung durch die Hochschule.....	44
aa)	Drittmittelverfahren.....	44
bb)	Verwahrkontenverfahren.....	46
c)	Das Sonderkontenverfahren.....	47
5.	Drittmittelpersonal.....	48
a)	Allgemeines.....	48
b)	Das Vorschlagsrecht des Projektleiters.....	50
c)	Privatdienstverträge	50
6.	Finanzielle Erträge.....	51
IV.	Landesgesetzliche Parallelbestimmungen zu § 25 HRG.....	52
C.	Drittmittel und Verfassungsrecht	53
I.	Freiheit von Wissenschaft, Forschung und Lehre – das Grundrecht aus Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG	53
1.	Schutzbereich der Wissenschaftsfreiheit.....	53
a)	Sachlicher Schutzbereich	53
aa)	Der Begriff „Wissenschaft“	54
bb)	Gewährleistungsdimensionen	55
b)	Persönlicher Schutzbereich	56
aa)	Wissenschaftler	56
bb)	Hochschulen.....	57
(1)	Ansicht des BVerfG.....	57
(2)	Ansicht der Literatur.....	58
cc)	Sonstige	59
2.	Beeinträchtigungen.....	60
3.	Rechtfertigung von Beeinträchtigungen (Schranken).....	60

II. Mögliche Konflikte zwischen Forschungsfreiheit und Drittmittelforschung.....	61
1. Auftragsforschung	61
a) Einschränkung der Fragestellung.....	62
b) Einschränkungen der Methodenwahl.....	62
c) Einschränkungen der Bewertung	62
d) Einschränkungen der Veröffentlichung und Verbreitung.....	63
aa) Einschränkung der positiven Publikationsfreiheit	63
bb) Einschränkung der negativen Publikationsfreiheit	64
cc) Fazit.....	65
2. Erstellung von Gutachten	66
3. Wirtschaftliche Verwertung der Forschungsergebnisse.....	67
III. Die vertragliche Aufgabe von Grundrechtspositionen.....	67
D. Drittmittel und Strafrecht	69
I. Die strafrechtliche Problematik der Drittmittel.....	69
1. Allgemeines	69
2. Entstehung des Konflikts.....	69
II. Lösungsansätze.....	71
1. Urteil des BGH vom 23.05.2002.....	72
a) Der Sachverhalt.....	72
b) Das Urteil	72
aa) Untreue.....	72
bb) Vorteilsannahme.....	73
(1) Begriff des Vorteils.....	74
(2) Die Unrechtsvereinbarung.....	75
c) Stellungnahmen/ Kritik.....	76
2. Urteil des BGH vom 23.10.2002.....	77
a) Sachverhalt.....	77
b) Rechtliche Würdigung	78
3. Lösungsansätze der Literatur.....	78
a) Faktische Lösungen.....	79
aa) Einschränkung von Entscheidungsbefugnissen bei Beschaffungsentscheidungen.....	79
bb) Trennungs-, Transparenz-, Dokumentations- und Äquivalenzprinzip	79
b) Dogmatische Lösungen.....	80
aa) Tatbestandslösungen	80
(1) Einschränkung des Vorteilsbegriffs.....	80
(2) Einschränkungen des Begriffs der Unrechtsvereinbarung	82
bb) Rechtfertigungslösung.....	83
(1) Genehmigung nach § 331 Abs. 3 StGB.....	83

(2) Rechtfertigung aus dem Hochschulrecht.....	85
(3) Übergesetzlicher Rechtfertigungsgrund	85
c) Gesetzliche Regelungen.....	85
aa) Änderungen im Strafrecht.....	86
(1) Eingrenzung des Vorteilsbegriffs	86
(2) Konkretisierung der Unrechtsvereinbarung.....	86
(3) Schaffung eines speziellen Tatbestandsausschlusses	87
(4) Modifizierung des Amtsträgerbegriffs	88
(5) Fazit.....	88
bb) Novellierung des Hochschulrechts.....	88
cc) Schaffung eines eigenen Drittmittelgesetzes auf Bundesebene..	90
dd) Landesrechtliche Regelungen	91
4. Fazit	92
E. Drittmittel und Steuerrecht.....	95
I. Einführung	95
II. Abgrenzung Betrieb gewerblicher Art – Hoheitsbetrieb; Vermögensverwaltung.....	95
1. Betrieb gewerblicher Art	96
a) Einrichtung	97
b) Wirtschaftliches Herausheben.....	97
c) Nachhaltige wirtschaftliche Tätigkeit zur Erzielung von Einnahmen	98
d) Einzelfälle	98
2. Hoheitsbetrieb.....	98
a) Gegenstand und Zielsetzung der wahrgenommenen Aufgabe	99
b) Kriterium fehlender Wettbewerbsrelevanz	99
c) Einzelfälle	100
3. Vermögensverwaltung.....	101
III. Steuervergünstigung gemeinnütziger Forschungseinrichtungen nach den allgemeinen Regelungen der §§ 51 – 68 AO.....	102
1. Gemeinnützigkeit im Allgemeinen	102
2. Die Gemeinnützigkeit von Forschungseinrichtungen.....	103
a) Die AO-Regelung.....	103
b) Verwendung der Forschungsergebnisse	103
c) Auffassung Finanzverwaltung	104
d) Auffassung Wissenschaftsorganisationen.....	104
e) Auffassung BFH, Urteil vom 30.11.1995.....	104
3. Neue Zweckbetriebsfiktion für Wissenschafts- und Forschungs- einrichtungen: § 68 Nr. 9 AO	105
IV. Körperschaftsteuerpflicht	106
1. Steuersubjekt	106
2. Steuerobjekt	107

3.	Steuerbefreiung.....	107
V.	Gewerbesteuerpflicht.....	108
VI.	Umsatzsteuerpflicht.....	108
1.	Unternehmer	108
a)	Nach nationalem Recht	108
b)	Nach Art. 4 der 6. EG- Richtlinie	109
2.	Leistungsaustausch	110
a)	Allgemeines.....	110
b)	Drittmittelforschung.....	111
3.	Steuerbefreiung staatlicher Hochschulen nach § 4 Nr. 21a UStG a.F.	112
a)	Die Regelung des § 4 Nr. 21a UStG a.F.	112
b)	Das Urteil des EuGH vom 20.06.2002	113
c)	Praktische Folgen aus dem EuGH-Urteil für universitäre entgeltliche Forschungstätigkeit	114
4.	Ergebnis.....	115
VII.	Gründe für die Änderung der Steuerbefreiungen und ihre Bedeutung für die Forschungspraxis	115
VIII.	Die steuerliche Behandlung beim Drittmittelgeber.....	116
F.	Drittmittel und Nebentätigkeit.....	119
I.	Allgemeines	119
II.	Abgrenzung der Drittmittelforschung von der Nebentätigkeit	120
1.	Definition der Nebentätigkeit in § 1 Bundesnebenstätigkeitsverordnung (BNV)	120
2.	Definition des Hauptamts bzw. der „dienstlichen Aufgabe“	121
a)	Der Aufgabenbereich der Hochschule.....	121
b)	Die Wahrnehmung innerhalb des jeweiligen Faches.....	121
c)	Die nähere Ausgestaltung des Dienstverhältnisses.....	122
3.	Sonstige Abgrenzungskriterien	122
a)	Vergütung der Leistung	122
b)	Grad der Fremdbestimmung	123
c)	Auftragsgestaltung	124
aa)	Aufträge an die Hochschule	124
bb)	Aufträge an den einzelnen Wissenschaftler	124
d)	Umfang des Vorhabens.....	125
4.	Ergebnis.....	126
III.	Verbot der Aufteilung einheitlicher Vorhaben in Drittmittelforschung und Nebentätigkeit („Splitting Verbot“)	126
IV.	Genehmigungspflicht	126
1.	Genehmigungspflichtige Nebentätigkeiten	126
a)	Genehmigung	126
b)	Versagung der Genehmigung.....	127

aa)	Zu starke Inanspruchnahme der Arbeitskraft, § 42 Abs. 2 Satz 2 Nr. 1 BRRG	127
bb)	Interessenkonflikte, § 42 Abs. 2 Satz 2 Nr. 2 bis 4 BRRG.....	127
cc)	§ 42 Abs. 2 Satz 2 Nr. 5 und 6 BRRG	128
2.	Allgemein genehmigte Nebentätigkeiten	128
3.	Genehmigungsfreie Nebentätigkeiten	128
a)	Schriftstellerische, wissenschaftliche, künstlerische oder Vortrags- tätigkeit (Nr. 3).....	128
aa)	Schriftstellerische Tätigkeit	128
bb)	Wissenschaftliche Tätigkeit	129
cc)	Künstlerische Tätigkeit	129
dd)	Vortragstätigkeit.....	130
b)	Gutachtertätigkeit (Nr. 4).....	130
c)	Untersagung einer nicht genehmigungspflichtigen Nebentätigkeit. 131	
V.	Anzeigepflicht, § 52 HRG (weggefallen).....	131
VI.	Inanspruchnahme von Einrichtungen, Personal und Material der Hochschule	132
1.	Einrichtungen, Personal und Material	132
2.	Öffentliches oder wissenschaftliches Interesse	133
3.	Genehmigung.....	133
VII.	Entrichtung eines Nutzungsentgelts	134
1.	Rechtsnatur	134
2.	Berechnung des Nutzungsentgelts.....	135
VIII.	Fazit	136
G.	Drittmittel, gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht	137
I.	Allgemeines	137
II.	Das Patentgesetz.....	137
1.	Die Erfindung	138
2.	Patentfähigkeit von Erfindungen.....	138
III.	Das Urhebergesetz.....	139
1.	Allgemeines	139
2.	Schutzzumfang	139
3.	Veröffentlichung.....	140
IV.	Das Arbeitnehmererfindungsgesetz	140
1.	Das Hochschullehrerprivileg nach § 42 ArbNErfG a.F.	141
2.	Die neue Fassung des § 42 ArbNErfG	143
a)	Allgemeines.....	143
b)	Persönlicher Geltungsbereich des § 42 ArbNErfG n.F.	143
c)	Sachlicher Geltungsbereich des § 42 ArbNErfG n.F.	144
d)	Vergütung.....	145
e)	Arbeitnehmererfindungsgesetz und Publikationsfreiheit	146

aa) Positive Publikationsfreiheit	146
bb) Negative Publikationsfreiheit	147
3. Auswirkungen auf Drittmittelverträge	147
a) Vertragspartner	147
b) Schutz der Wissenschaftsfreiheit	148
c) Übergangsregelungen	149
H. Vertragliche Regelungen und Rückforderung von Drittmitteln	151
I. Allgemeines	151
II. Vertragsbeziehungen	151
1. Rechtliche Einordnung	151
2. Musterregelungen	152
a) Auf Seiten der Drittmittelempfänger	153
b) Auf Seiten der Drittmittelgeber	153
III. Rückforderung von Drittmitteln	153
1. Zivilrechtliche Rückabwicklung eines Fördervertrages mit einer privatrechtlich organisierten Fördereinrichtung	154
2. Rückforderung öffentlich-rechtlich gewährter Forschungs- förderungen	155
I. Schlussbetrachtung	157
I. Widersprüchlichkeiten und Interessenkonflikte	157
1. Widersprüche	157
2. Interessenkonflikte	158
II. Alternativen	158
1. Ausschließliche Finanzierung durch Drittmittel	159
a) Defizite im Bereich von Lehre und Grundlagenforschung	159
b) Zufalls- und unliebsame Ergebnisse	159
c) Fehlende Voraussetzungen privater Finanzierung	160
2. Verzicht auf Drittmittel	160
III. Gegenseitige Bedingungen der Zusammenarbeit	161
1. Aus Sicht der Hochschule	161
2. Aus Sicht der Industrie	161
3. Mögliche Verbesserung der Zusammenarbeit von Industrie und Forschung	161
J. Anhang	163
I. Musterverträge auf Seiten der Drittmittelempfänger	163
1. Muster eines Forschungs- und Entwicklungsvertrages der Rheinischen Friedrich- Wilhelms- Universität Bonn:	163
2. Muster eines Forschungs- und Entwicklungsvertrages der Friedrich- Alexander-Universität Erlangen- Nürnberg:	168

II.	Musterverträge auf Seiten der Drittmittelgeber	174
1.	Muster eines Forschungs- und Entwicklungsvertrags des Bundesministeriums für Bildung und Forschung	174
2.	Verwendungsrichtlinien der DfG	180
3.	Bewilligungsgrundsätze der Volkswagen- Stiftung	196
III.	Drittmittelrichtlinien	204