

Inhaltsverzeichnis

Teil 1: Einleitung	17
A. Hintergründe	17
B. Begriff und Bedeutung des Whistleblowings	18
I. Erscheinungsformen des Whistleblowings	20
II. Whistleblowing im öffentlichen Sektor	22
C. Motive des Whistleblowers und ihre Relevanz	26
I. Motive des Whistleblowers	26
II. Relevanz der Motive	28
D. Problemaufriss und Gegenstand der Untersuchung	29
 Teil 2: Der kartellrechtliche Kronzeuge als Whistleblower	31
A. Historische und rechtliche Einordnung	31
B. Inhalt und Wesen eines Kronzeugenprogramms	34
I. Repression und Prävention	34
II. Public und Private Enforcement	35
C. Die Besonderheit des an der Tat beteiligten Whistleblowers	37
I. Die Interessen des an der Tat beteiligten Whistleblowers	37
II. Das Unternehmen als „Whistleblower“	38
D. Vergleichbare Bonusregelung in anderen Rechtsgebieten	39
 Teil 3: Aktivismus gegen den Gesetzesverstoß	43
A. Whistleblowing im Bereich Gesundheit	43
I. Beispielsfall: Der Fall Strecker	43
II. Besonderes Interesse	44
B. Whistleblowing im Bereich Umweltschutz/Naturschutz	45

I.	Beispielsfall: Der Fall Moormann.....	45
II.	Exkurs: Störfälle in Hochrisikoanlagen.....	46
III.	Besonderes Interesse.....	48
C.	Whistleblowing im Bereich Steuern.....	49
I.	Beispielsfall: Der Fall Schmenger/Wehrheim.....	49
II.	Besonderes Interesse.....	50
D.	Whistleblowing im Bereich Wettbewerb	51
I.	Kartellstrafrecht im Allgemeinen	51
II.	Beispielsfall: Das Bierkartell 2014.....	52
III.	Besonderes Interesse.....	53

Teil 4: Der Schutz des Whistleblowers de lege lata55

A.	Arbeitsrechtlicher Schutz	55
I.	Derzeitige Rechtslage – der unbeteiligte Whistleblower	55
1.	Das Kündigungsverbot	55
a.	Offenbarungspflichten.....	58
b.	Anzeige- und Beschwerderechte.....	60
2.	Sonderfall Druckkündigung	61
3.	Auflösungsantrag.....	63
4.	Das Benachteiligungsverbot.....	64
5.	Schadensersatzanspruch des Whistleblowers bei Verstoß gegen das Benachteiligungsverbot.....	65
6.	Beweislastumkehr.....	66
7.	Schadensersatzansprüche des Arbeitgebers.....	68
a.	Notwehr nach § 227 BGB?.....	69
b.	Schadensersatz und Rechtsstaatsprinzip.....	71
8.	Fazit.....	73
II.	Rechtslage beim an der Tat beteiligten Whistleblower	73
1.	Die Kündigung	74
2.	Schadensersatz gegenüber dem Arbeitgeber.....	75
3.	Fazit.....	76

III.	Whistleblowerschutz durch den SOX?	77
1.	Whistleblowing in den USA	77
2.	Bedeutung für deutsche Unternehmen	79
IV.	Rechtsprechung zur „Kündigung wegen einer Strafanzeige“ im Rahmen des Whistleblowings	80
1.	Bisherige Rechtsprechung	80
2.	Der Fall Heinisch vs. Bundesrepublik Deutschland	82
a.	Sachverhalt	82
b.	Die Entscheidungen der deutschen Gerichte	84
aa.	Arbeitsgericht Berlin	84
bb.	Landesarbeitsgericht Berlin	86
cc.	Bundesarbeitsgericht/Bundesverfassungsgericht	87
c.	Die Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte	88
aa.	Die Bedeutung der EMRK und der Entscheidungen des EGMR im deutschen Recht	88
bb.	Wesentliche Eckpunkte der Heinisch-Entscheidung	89
(1)	Das öffentliche Interesse an der Information	92
(2)	Andere Möglichkeiten der Aufdeckung	92
(3)	Wahrheit der offengelegten Informationen	93
(4)	Die subjektive Vermutung – „guter Glaube“	93
(5)	Leichtfertigkeit der Anzeige	94
cc.	Die Bindungswirkung der Entscheidung	95
dd.	Fazit	95
3.	Whistleblowing gegenüber sonstigen Dritten	98
B.	Strafrechtlicher und ordnungswidrigkeitenrechtlicher Schutz	100
I.	Schutz des Whistleblowers als Tatunbeteiligter	101
1.	Strafbarkeit nach dem StGB	102
2.	Strafbarkeit nach dem UWG	104
3.	Die Rechtfertigung nach § 34 StGB	107

a.	Gefahr für ein notstandsfähiges Rechtsgut	108
b.	Gegenwärtigkeit	109
c.	Nicht anders abwendbar	110
d.	Interessenabwägung	111
aa.	Einzelne Rechtsgüter – Erhaltungsrechtsgüter –	112
bb.	Einzelne Rechtsgüter – Eingriffsrechtsgüter –	113
cc.	Rangverhältnis	114
dd.	Grad der drohenden Gefahren	115
ee.	Bewertung	116
e.	Subjektives Rechtfertigungselement	117
f.	Gesamtresümee	117
II.	Schutz des Whistleblowers als Tatbeteiligter	118
1.	Strafbarkeit nach dem StGB	118
2.	Schutz durch das StGB	120
a.	Der Rücktritt	121
b.	Die tätige Reue	123
3.	Ahndung nach dem OWiG	124
4.	Ordnungswidrigkeitenrechtlicher Schutz	128
a.	Allgemeines Ordnungswidrigkeitenrecht	128
b.	§ 81 Abs. 7 GWB und die Bonusregelung	129
C.	Haftungsrechtlicher Schutz gegenüber Ansprüchen Dritter	131
I.	Schutz vor zivilrechtlichen Schadensersatzansprüchen gegen den an der Tat unbeteiligten Whistleblower	131
II.	Schutz vor zivilrechtlichen Schadensersatzansprüchen gegen den an der Tat beteiligten Whistleblower	132
1.	Ansprüche des Dritten gegen den beteiligten Whistleblower	133
2.	Tätige Reue im Zivilrecht?	133
3.	Ansprüche des Dritten gegen den Kartell beteiligten Whistleblower	134

a.	Grundlage kartellrechtlicher Schadensersatzklagen.....	135
b.	Änderungen nach der 8. GWB- Novelle vom 26. Juni 2013	140
aa.	Verwaltungsverfahren.....	140
bb.	Bußgeldrecht.....	140
cc.	Akteneinsichtsrecht	141
(1)	Entwurf eines § 81 b GWB	141
(2)	Fehlgeschlagene Implementierung.....	142
dd.	Anonymes Hinweisgebersystem.....	143
4.	Schutz des kartellrechtlichen Whistleblowers durch Begrenzung des Akteneinsichtsrechts	144
a.	Das Akteneinsichtsrecht im Rahmen von Kronzeugenverfahren.....	144
aa.	Zugriff auf Dokumente im Besitz des Bundeskartellamtes.....	145
bb.	Akteneinsicht durch Auskunftersuchen der Gerichte	146
cc.	Exkurs: Datenübermittlung.....	146
dd.	Zugriff auf Dokumente im Besitz des Kronzeugen	147
b.	Weißbuch der Europäischen Kommission „Schadensersatzklagen wegen der Verletzung des EG-Wettbewerbsrechts“	148
aa.	Prinzipien und Ziele des Weißbuches.....	149
bb.	Vorgeschlagene Maßnahmen und rechtspolitische Optionen.....	149
(1)	Klagebefugnis	150
(2)	Zugang zu Beweismitteln	151
(3)	Verhältnis zwischen Kronzeugenprogrammen und Schadensersatzklagen.....	152
cc.	Umsetzung des Weißbuches.....	152
c.	Der Fall Pfeleiderer.....	153

aa.	Die Entscheidung des Bundeskartellamtes.....	153
bb.	Die Entscheidung des EuGH.....	154
cc.	Der Beschluss des AG Bonn.....	156
dd.	Rechtliche Würdigung.....	157
d.	Der Fall Kaffeeröster	158
aa.	Die Entscheidung des OLG Düsseldorf	158
bb.	Rechtliche Würdigung.....	160
e.	Der Fall Donau Chemie – Modifikation der Pfeleiderer-Entscheidung?.....	161
aa.	Die Entscheidung des EuGH.....	162
bb.	Rechtliche Würdigung.....	164
cc.	Folgerungen für das nationale Recht	165
f.	Grenzüberschreitende Kartelle und die Transparenzverordnung.....	166
aa.	Die Transparenzverordnung.....	168
(1)	Anwendbarkeit.....	168
(2)	Anwendungsbereich.....	169
bb.	Die Entscheidungen des Europäischen Gerichts.....	170
(1)	Schutz der geschäftlichen Interessen.....	170
(2)	Schutz des Wettbewerbsverfahrens.....	171
(3)	Schlussfolgerung.....	172
cc.	Die Entscheidung des EuGH.....	173
dd.	Ausblick	174
5.	Europäische Richtlinie zu Schadensersatzklagen im Kartellrecht	176
a.	Erwägungsgründe und Regelungsgegenstände.....	177
aa.	Recht auf vollständigen Schadensersatz (Art. 3 RL).....	178
bb.	Offenlegung von Beweismitteln (Art. 5–7 RL).....	178
(1)	Offenlegung von Beweismitteln (Art. 5 RL)	178
(2)	Offenlegung von Beweismitteln, die in den Akten einer Wettbewerbsbehörde enthalten sind (Art. 6 RL)	179

(3) Beschränkungen für die Verwendung von allein durch Einsicht in die Akten einer Wettbewerbsbehörde erlangten Beweismittel (Art. 7 RL)	180
cc. Gesamtschuldnerische Haftung (Art. 11 RL).....	181
dd. Wirkung von Vergleichen auf anschließende Schadensersatzklagen (Art. 19 RL)	182
b. Rechtliche Würdigung.....	182
6. Gesamtfazit.....	186

Teil 5: Der Schutz des Whistleblowers de lege ferenda.....189

A. Arbeitsrechtlicher Schutz durch Kodifizierung eines Schutzgesetzes	189
I. Entwurf eines Hinweisgeberschutzgesetzes.....	190
1. Hintergründe	190
2. Der Entwurf	191
a. Überblick	191
b. Begründung	191
3. Kritische Würdigung.....	194
4. Ausblick	197
II. Entwurf eines Whistleblower-Schutzgesetzes	198
1. Der Entwurf 2012.....	198
a. Regelungsgegenstände	198
b. Rechtliche Würdigung.....	201
2. Der Entwurf 2014.....	203
a. Regelungsgegenstände	203
b. Rechtliche Würdigung.....	204
3. Gesamtresümee	205
III. „Guidelines on Whistleblowing“ – Europäische Kommission 2012.....	206
1. Die Leitlinien im Überblick	206
2. Würdigung	208

IV. "Recommendation on Protecting Whistleblowers" – Europarat 2014	208
1. Die Empfehlung im Überblick	209
2. Würdigung	210
V. Richtlinienentwurf zum Schutz vertraulicher Geschäftsinformationen	211
VI. Schutz durch Implementierung eines Compliance-Systems?	212
1. Bedeutung im Arbeitsrecht	214
2. Rechtspflicht zur Einführung eines Compliance-Systems	218
3. Würdigung	221
B. Strafrechtlicher und ordnungswidrigkeitenrechtlicher Schutz durch Strafmilderung	223
C. Zivilrechtlicher Schutz durch Haftungsbegrenzung	225
I. Schutz des beteiligten Whistleblowers gegenüber Ansprüchen geschädigter Dritter	225
II. Schutz des am Kartell beteiligten Whistleblowers gegenüber Ansprüchen geschädigter Dritter	226
1. Gesetzliche Regelung zur Vorwegnahme des Abwägungsergebnisses oder der Abwägungskriterien	226
2. Beschränkung von Kronzeugendokumenten	227
3. Beschränkung der zivilrechtlichen Haftung des Kronzeugen	229
a. Gesamtschuldnerische Haftung	229
b. Gesamtschuldnerausgleich von Kartellmitgliedern im Innenverhältnis	230
c. Sonderstellung des Kronzeugen im Außenverhältnis	232
4. Schutz durch Compliance und Risikomanagement im Kartellrecht	233

a.	Standpunkt der Kommission.....	233
b.	Exkurs: Berücksichtigung eines Compliance- Programms bei der Bußgeldbemessung	237
aa.	Compliance-Anreizsystem.....	238
bb.	Best Practice Compliance-Programm	240
c.	Ausblick	241
III.	Schutz durch Umsetzung der Europäischen Richtlinie zu Schadensersatzklagen im Kartellrecht	242

Teil 6: Bewertung und Ausblick243

A.	Zusammenfassung und Bewertung.....	243
B.	Thesen	245

Literaturverzeichnis249

Index271