

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| ii. Vereinbarkeit von § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG mit dem grundgesetzlichen Bestimmtheitsgrundsatz | 45 |
| (1) Potenzielle Einordnung der „Begünstigung“ als normatives Tatbestandsmerkmal | 47 |
| (2) Potenzielle Bewertung als Blankettatbestand | 48 |
| (3) Positionierung | 50 |
| iii. Deliktsnatur des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG: Tätigkeits- oder Erfolgsdelikt? | 51 |
| (1) Auslegung nach dem Wortlaut der Norm | 53 |
| (2) Systematische Auslegung | 54 |
| (a) Systematik des § 119 Abs. 1 BetrVG | 54 |
| (b) Systematischer Vergleich mit § 299 StGB | 55 |
| (c) Systematischer Vergleich mit §§ 153, 154 StGB | 56 |
| (3) Rechtsgutsorientierte Auslegung | 58 |
| (4) Zusammenfassung | 60 |
| iv. Tathandlung – Begünstigung: Diskussion über die Auslegung des Begriffs | 60 |
| (1) § 78 S. 2 BetrVG als Ausgangspunkt | 60 |
| (2) Unzulässige Begünstigung in der Praxis | 61 |
| (3) Pauschalisierung der Kosten | 63 |
| (4) Kreis der Begünstigten | 64 |
| (5) Zusammenfassung | 66 |
| v. Auswirkungen der Weite des Tatbestandes – Tatbestandseinschränkung innerhalb des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG? | 67 |
| (1) Tatbestandsmerkmal „um der Tätigkeit willen“ | 67 |
| (2) Bestehen einer Unrechtsvereinbarung | 68 |
| (3) Einschränkung des Tatbestands nach der Lehre der Sozialadäquanz | 70 |
| (a) Einfallstor für Erwägungen im Rahmen der Sozialadäquanz in § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG | 71 |
| (b) Übertragbarkeit der Wertungen der § 299 StGB und §§ 331 ff. StGB | 72 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| (c) § 40 Abs. 1 BetrVG | 74 |
| (d) Zusammenfassung | 74 |
| (4) Außerbetriebliche Leistungen an Amtsträger | 75 |
| (a) Teleologische Reduktion des Tatbestands | 75 |
| (b) Abstellen auf die äußeren Umstände der Begünstigung | 76 |
| (5) Zusammenfassung | 77 |
| vi. Die Täterschaft im Rahmen des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG | 77 |
| (1) Amtsträger als Täter des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG? | 78 |
| (a) Täterschaft bei Passivität | 78 |
| (i) Bewertung anhand der Täterlehren | 78 |
| (ii) Analyse der Norm | 79 |
| (b) Problematik der Täterschaft bei Begünstigung durch die Amtsträger | 79 |
| (c) Teilnehmerstrafbarkeit der Amtsträger | 82 |
| (2) Zusammenfassung | 85 |
| c. Subjektiver Tatbestand | 85 |
| i. Vorsatz | 85 |
| ii. Weitergehendes Erfordernis einer Begünstigungsabsicht? | 86 |
| iii. Problematik des Irrtums über die Begünstigung | 88 |
| d. Antragserfordernis | 90 |
| i. § 119 Abs. 1 als absolutes Antragsdelikt | 90 |
| ii. Die Antragsfrist im Rahmen des § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG | 92 |
| (1) Drei-Monats-Frist | 92 |
| (2) Kenntnis der antragsberechtigten Personen | 95 |
| (a) Kenntnis des antragsberechtigten Betriebsrats | 96 |
| (b) Kenntnis des Arbeitgebers | 98 |
| (3) Zusammenfassung zur Antragsfrist | 99 |
| iii. Zusammenfassung zum Antragserfordernis § 119 Abs. 2 BetrVG | 100 |

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| e. Defizite in der strafverfahrensrechtlichen Handhabung | 101 |
| i. Einstellung des Strafverfahrens | 101 |
| ii. Absprachen im Strafprozess | 102 |
| iii. Zusammenfassung zum Umgang mit Vergehen nach § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG in der Praxis | 104 |
| f. Zusammenfassung | 104 |
| 2. Bestechung im geschäftlichen Verkehr gemäß § 299 Abs. 2 StGB | 106 |
| a. Subsumtion der betriebsinternen Korruption unter den Tatbestand des § 299 Abs. 2 StGB | 106 |
| b. Zusammenfassung | 110 |
| 3. Strafbarkeit nach § 266 StGB | 110 |
| a. Abgrenzung der Missbrauchs- (§ 266 Var. 1 StGB) und der Treubruchsvariante (§ 266 Var. 2 StGB) | 112 |
| b. Vermögensbetreuungspflichten in Unternehmen | 112 |
| c. Begünstigung als untreuerelevante Pflichtverletzung | 114 |
| i. § 266 Var. 1 StGB – „Missbrauch“ | 114 |
| (1) Befugnis über fremdes Vermögen zu verfügen | 114 |
| (2) Differenzierung nach Organen und Arbeitnehmern | 115 |
| (a) Organe | 115 |
| (b) Arbeitnehmer mit Budgethoheit | 116 |
| (c) Begünstigung in Dreiecksverhältnissen | 119 |
| (3) Zusammenfassung | 119 |
| ii. § 266 Var. 2 StGB – „Treubruch“ | 120 |
| (1) Vermögensbetreuungspflicht in der Treubruchvariante | 120 |
| (2) Verletzung durch unangebrachtes Risikogeschäft | 122 |
| (3) Verletzung wegen Verstoßes gegen § 78 S. 2 BetrVG und § 119 Abs. 1 BetrVG | 124 |
| (4) Interne Zuständigkeitsreglungen als Grundlage einer Vermögensbetreuungspflicht | 126 |
| (5) Allgemeines Schädigungsverbot als Grundlage einer Vermögensbetreuungspflicht | 127 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (6) Verstoß gegen Compliance-Richtlinien als Grundlage einer Vermögensbetreuungspflicht | 128 |
| (7) Gehaltsanpassung | 128 |
| (8) Zusammenfassung | 128 |
| iii. Zwischenergebnis | 129 |
| d. Entstehung eines Vermögensnachteils durch Begünstigung | 129 |
| i. Betroffenheit schutzwürdigen Vermögens | 129 |
| ii. Entstehung eines Nachteils | 130 |
| (1) Ausschluss der Kompensation durch Spätfolgen | 132 |
| (2) Ausschluss der Kompensation wegen unwirksamer Verpflichtung | 134 |
| (3) Möglichkeiten einer Kompensation | 136 |
| (a) Anspruch auf Rückforderung der Zuwendung gemäß § 812 Abs. 1 S. 1 Var. 1 BGB | 137 |
| (b) Exspektanz als wirtschaftlich messbares Vermögen? | 138 |
| (i) Klärung des Begriffs der „Exspektanz“ | 140 |
| (ii) Subsumierung des Betriebsratshandelns | 142 |
| (iii) Vergleich mit der Bestimmung des Schadens beim Vorliegen eines Risikogeschäfts | 144 |
| (iv) Zwischenergebnis zur Exspektanz | 145 |
| (c) Wohlwollen der Betriebsratsmitglieder als Kompensation | 146 |
| (4) Zusammenfassung | 147 |
| e. Subjektiver Tatbestand | 148 |
| f. Strafbarkeit der Mitglieder des Betriebsrats nach § 266 StGB | 149 |
| i. Vermögensbetreuungspflicht in Bezug auf das Gesellschaftsvermögen | 150 |
| (1) „Wohl des Betriebs“ im Sinne von § 2 Abs. 1 BetrVG | 150 |
| (2) Organuntreue | 151 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (3) Vermögensbetreuungspflicht aufgrund von faktischer (Mit-) Geschäftsführung („Co-Management“)? | 151 |
| (4) Zusammenfassung | 152 |
| ii. Vertrauensspesen | 153 |
| iii. Untreuestrafbarkeit in Bezug auf das Vermögen der Arbeitnehmer | 155 |
| iv. Zusammenfassung zur Untreuestrafbarkeit der Betriebsratsmitglieder | 156 |
| g. Zusammenfassung zur Strafbarkeit nach § 266 StGB | 157 |
| 4. Strafbarkeit wegen Steuerhinterziehung nach § 370 AO | 158 |
| IV. Zusammenfassung | 159 |
| C. Begünstigung einer Gewerkschaft | 159 |
| I. Rolle der Gewerkschaften in der Praxis für Bewertung einer Strafbarkeit | 160 |
| II. Strafrechtliche Bewertung | 161 |
| 1. Strafbarkeit des Unternehmens | 162 |
| a. Strafbarkeit nach § 119 BetrVG | 162 |
| b. Strafbarkeit nach § 266 StGB | 163 |
| c. Strafbarkeit nach § 299 Abs. 2 StGB | 164 |
| d. Strafbarkeit nach § 370 AO | 165 |
| 2. Strafbarkeit der Gewerkschaft | 166 |
| III. Zusammenfassung | 166 |
| D. Zusammenfassung zu § 1 | 167 |
| § 2 Bewertung der Begünstigung von Betriebsratsmitgliedern nach dem Recht der Ordnungswidrigkeiten | 168 |
| A. Verletzung der Aufsichtspflicht § 130 OWiG | 168 |
| B. Durchgriffsgeldbuße § 30 OWiG | 171 |
| I. Versuch der Subsumtion der einzelnen Tatbestandsmerkmale | 173 |
| 1. Bereicherung durch Tat nach § 119 Abs. 1 Nr. 3 BetrVG | 174 |
| 2. Bereicherung durch Tat nach § 266 StGB | 175 |
| II. Rechtsfolgen im Rahmen von § 30 OWiG | 176 |
| C. Zusammenfassung zu § 2 | 177 |
| § 3 Zusammenfassung 1. Teil | 178 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Teil – Bekämpfungsmöglichkeiten der Begünstigung von Betriebsratsmitgliedern <i>de lege ferenda</i> | 179 |
| A. Vorüberlegungen zur Bekämpfung von Korruption | 179 |
| B. Abhilfe durch Abschaffung des Ehrenamtsprinzips? | 182 |
| I. Ehrenamtsprinzip als geltende Regelung | 183 |
| II. Erläuterung der Problemstellung | 184 |
| III. Beurteilung der These | 186 |
| 1. Betriebsrat nach der Gesetzeskonzeption und in der Praxis – Notwendigkeit einer Betriebsratsvergütung? | 186 |
| 2. Bewertung des Lösungsansatzes | 187 |
| a. Übernahme von Aufgaben der Unternehmensleitung? | 188 |
| i. Anforderungsprofil | 188 |
| ii. Gleiche Arbeit bei ungleichen Voraussetzungen – Verantwortung und Risiko? | 189 |
| iii. Zwischenergebnis | 192 |
| iv. Psychologische Komponente der Unternehmensführung | 192 |
| v. Zusammenfassung | 194 |
| b. Weitere Vorschläge aus der Literatur | 194 |
| 3. Legitimation des Ehrenamtsprinzips | 197 |
| a. Interessenvertretung im Rahmen der Betriebsverfassung | 197 |
| b. Vergleichsgruppen | 198 |
| 4. Zusammenfassung | 200 |
| IV. Zusammenfassung | 200 |
| C. Möglichkeiten der strafrechtlichen Bekämpfung der betriebsinternen Korruption <i>de lege ferenda</i> | 201 |
| I. Konkrete Reformvorschläge | 201 |
| 1. Reform des § 119 BetrVG? | 201 |
| a. Pönalisierung der Bestechlichkeit | 202 |
| b. Notwendigkeit der Anpassung des Antragserfordernisses | 205 |
| c. Erhöhung der Strafandrohung | 208 |
| i. Überkompensation des Unrechts? | 208 |
| (1) Feststellung des möglichen Strafrahmens | 209 |
| (2) Angemessenheit der Strafandrohung | 209 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ii. Qualifikation als Verbrechenstatbestand – Ziel der Unanwendbarkeit der §§ 153 ff. StPO | 211 |
| d. Einführung der Strafbarkeit des Versuchs | 211 |
| e. Implementierung von § 119 Abs. 1 Nr. 3 in das StGB | 212 |
| 2. Einführung der Unternehmensstrafe | 212 |
| 3. Kronzeugenregelung | 213 |
| 4. Maßnahmen auf dem Gebiet der StPO | 215 |
| II. Zusammenfassung | 217 |
| D. Weitere Maßnahmen im außerstraflichen Bereich | 218 |
| I. Sanktionsmöglichkeiten innerhalb des BetrVG | 218 |
| II. Implementierung von Compliance-Regelungen | 220 |
| III. Whistleblowing | 222 |
| IV. Anlegung eines Korruptionszentralregisters | 225 |
| V. Schaffung von Gehaltstransparenz | 226 |
| E. Zusammenfassung 2. Teil | 228 |
| Fazit | 231 |
| Literaturverzeichnis | 233 |