

# Inhalt

Vorwort . . . . .	5
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	17
A. Einleitung . . . . .	23
B. Problematik und Thematik der Korruption . . . . .	27
I. Allgemeine Aspekte . . . . .	27
II. Internationale Anstrengungen zur Korruptionsbekämpfung	30
III. Typische Formen der Korruption . . . . .	36
1. Situative Korruption . . . . .	36
2. Strukturelle Korruption . . . . .	36
3. Systematische Korruption . . . . .	37
4. Extortion . . . . .	38
IV. Das Phänomen der Facilitation Payments . . . . .	41
V. Rechtswirklichkeit . . . . .	44
C. Die Ausnahme der Facilitation Payments von der Strafbarkeit der Bestechung ausländischer Amtsträger im internationalen Vergleich . . . . .	47
I. Die OECD-Konvention . . . . .	48
1. Entstehungsgeschichte . . . . .	48
2. Charakter und Wirkungsweise der OECD-Konvention . .	50
a. Vertragstext . . . . .	53
b. Erläuterungen zur OECD-Konvention . . . . .	54
3. Die strafrechtlichen Vorschriften der OECD-Konvention . . . . .	55
a. Schutzgut . . . . .	55
b. Der Bestechungstatbestand . . . . .	55
aa. Jede Person . . . . .	56
bb. Ausländischer Amtsträger oder Dritter; direkt oder durch Mittelsmänner . . . . .	56
cc. Einen geldwerten oder sonstigen Vorteil . . . . .	59

dd. Anbietet, verspricht oder gewährt . . . . .	59
ee. Vorsatz . . . . .	60
ff. Dass der ausländische Amtsträger eine Handlung vornimmt oder unterlässt, die im Zusammenhang mit seiner Tätigkeit steht . . . . .	60
gg. Um einen Auftrag zu erhalten oder zu behalten . . . . .	61
hh. Oder einen sonstigen unbilligen Vorteil, der im Zusammenhang mit der Vornahme internationaler Geschäfte steht, zu erhalten oder zu behalten . . . . .	62
c. Ausnahme Facilitation Payments . . . . .	62
aa. Kleine Zahlung . . . . .	63
bb. Zweck der Zahlung . . . . .	63
cc. Die vorzunehmende Amtshandlung . . . . .	64
dd. Zweifel der OECD an der Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	67
ee. Zusammenfassendes Ergebnis . . . . .	68
d. Gesamtzusammenfassung und Bewertung . . . . .	68
 II. Der US-amerikanische Foreign Corrupt Practices Act . . . . .	71
1. Allgemeines . . . . .	71
2. Die strafrechtlichen Vorschriften des FCPA . . . . .	73
a. Schutzgut . . . . .	73
b. Anwendungsbereich . . . . .	73
c. Tatbestand . . . . .	75
d. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	78
aa. FCPA 1977 . . . . .	78
bb. FCPA 1988, 1998 . . . . .	80
i. Wortlaut . . . . .	81
ii. Auslegung der Facilitation-Payments-Ausnahme im Hinblick auf Ermessen der Amtsträger . . . . .	84
iii. Case Law zur Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	86
iv. Diskussion der Facilitation-Payments-Ausnahme in der US-amerikanischen Literatur . . . . .	91
v. Gegenüberstellung zur OECD-Konvention . . . . .	93
e. Zusammenfassende Bewertung . . . . .	94

III. Das australische Auslandskorruptionsstrafrecht . . . . .	95
1. Allgemeines . . . . .	95
2. Straftatbestand der Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	95
3. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	96
IV. Das kanadische Auslandskorruptionsstrafrecht . . . . .	101
1. Allgemeines . . . . .	101
2. Straftatbestand der Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	101
3. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	102
V. Das neuseeländische Auslandskorruptionsstrafrecht . . . . .	104
1. Allgemeines . . . . .	104
2. Straftatbestand der Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	104
3. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	105
VI. Das südkoreanische Auslandskorruptionsstrafrecht . . . . .	107
1. Allgemeines . . . . .	107
2. Straftatbestand der Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	108
3. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	109
VII. Das Auslandskorruptionsstrafrecht der Cayman Islands . .	110
1. Allgemeines . . . . .	110
2. Straftatbestand der Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	110
3. Die Ausnahme der Facilitation Payments . . . . .	111
VIII. Das Auslandskorruptionsstrafrecht des Vereinigten Königreichs von Großbritannien – der UK Bribery Act 2010 . . . . .	113
IX. Die Niederlande – Instruktionen zur Strafverfolgung . . .	116

D. Facilitation Payments – Begriffsbestimmung und Fallbeispiele . . . . .	118
I. Kernmerkmale des Begriffs der Facilitation Payments . . . . .	118
1. Zweck der Zahlung – Beschleunigung und Ermöglichung bzw. Sicherung . . . . .	119
2. Amtshandlung . . . . .	121
a. Routinemäßige Amtshandlung . . . . .	121
b. Rechtmäßige Amtshandlung . . . . .	124
aa. Wortlaut . . . . .	125
bb. Praktische Erwägungen . . . . .	126
cc. Rechtslage unter dem FCPA . . . . .	126
c. Ermessen . . . . .	128
3. Kleine Zahlung . . . . .	130
4. Aufzeichnung von Facilitation Payments . . . . .	134
II. Begriffsverständnis in der deutschen Literatur . . . . .	134
III. Begriff als Grundlage für die Arbeit . . . . .	136
IV. Beispieldfälle zur Diskussion . . . . .	138
E. Unrechtsgehalt von Facilitation Payments . . . . .	144
I. Allgemeine Erwägungen hinsichtlich der Strafbarkeit von Facilitation Payments . . . . .	144
II. Gründe für die Facilitation-Payments-Ausnahme . . . . .	147
III. Gründe gegen die Facilitation-Payments-Ausnahme . . . . .	149
IV. Fazit . . . . .	154
F. Rechtslage und Probleme im deutschen Recht . . . . .	157
I. Strafbarkeit nach §§ 331 ff. StGB . . . . .	157
1. Allgemeines – Systematik der Korruptionsstrafaten im StGB . . . . .	158
2. Schutzgüter der §§ 331 ff. StGB . . . . .	159
a. Auffassungen in der Literatur . . . . .	160
b. Ansicht der Rechtsprechung . . . . .	161

c. Stellungnahme zu den Schutzgütern der §§ 331 ff. StGB . . . . .	162
3. Anwendungsbereich der §§ 331 ff. StGB . . . . .	165
4. Vorteilsbegriff der §§ 331 ff. StGB . . . . .	166
5. Dienstausübung – Diensthandlung . . . . .	167
6. Unrechtsvereinbarung . . . . .	167
a. Unrechtsvereinbarung bei §§ 331, 333 StGB . . . . .	168
b. Unrechtsvereinbarung bei §§ 332, 334 StGB . . . . .	169
7. Dienstpflichtverletzung – §§ 332, 334 StGB . . . . .	170
a. Begriff der Pflichtwidrigkeit . . . . .	170
b. Pflichtwidrigkeit von beschleunigten Diensthandlungen . . . . .	172
c. Rechtsprechung zu Beschleunigungszahlungen . . . . .	173
aa. BGH, Urteil vom 5. 10. 1960 – 2 StR 427/60 . . . . .	173
bb. BGH, Urteil vom 16. 2. 1961 – 1 StR 611/60 . . . . .	174
cc. OLG Frankfurt am Main, Urteil vom 9.3.1990 – 1 Ss 505/89 . . . . .	175
dd. OLG Naumburg, Urteile vom 27.11.1996 – 2 Ss 130/96 und 2 Ss 151/96 . . . . .	177
ee. BGH, Urteil vom 13. 11. 1997 – 4 StR 426/97 . . . . .	178
ff. Zusammenfassung der Rechtsprechung . . . . .	179
gg. Bewertung der Rechtsprechung . . . . .	180
i. Verwaltungsrechtliche Grundsätze in Bezug auf die Bearbeitungsreihenfolge . . . . .	180
ii. Teleologische Auslegung anhand des Schutzzwecks . . . . .	185
iii. Wortlaut . . . . .	188
iv. Historie und Wille des Gesetzgebers . . . . .	189
v. Ergebnis . . . . .	189
8. Untersuchung der Strafbarkeit der Zahlung von Facilitation Payments nach §§ 331, 333 und §§ 332, 334 StGB . . . . .	191
a. Strafbarkeit nach §§ 331, 333 StGB . . . . .	191
aa. Allgemeine Anforderungen der §§ 331, 333 StGB . . . . .	191
bb. Zweckrichtung der Beschleunigung . . . . .	192
cc. Zweckrichtung der Sicherung . . . . .	192
dd. Sozialadäquanz von Facilitation Payments . . . . .	193
ee. Beeinträchtigung des Schutzwertes der §§ 331, 333 StGB durch Facilitation Payments . . . . .	194

ff. Rechtfertigungsgründe in Sicherungsfällen –	
Extortion . . . . .	195
i. § 32 StGB . . . . .	195
ii. § 34 StGB . . . . .	198
iii. § 33 StGB . . . . .	200
iv. Ergebnis . . . . .	201
gg. Ergebnis für die Strafbarkeit nach §§ 331, 333 StGB . . . . .	201
b. Strafbarkeit nach §§ 332, 334 StGB . . . . .	201
aa. §§ 332 Abs. 1, 334 Abs. 1 StGB . . . . .	202
i. Zweckrichtung der Beschleunigung . . . . .	203
ii. Zweckrichtung der Sicherung . . . . .	204
α. Strafbarkeit des Amtsträgers – § 332 Abs. 1 StGB . . . . .	205
β. Strafbarkeit des Bestechenden – § 334 Abs. 1 StGB . . . . .	207
bb. §§ 332 Abs. 3 Nr. 2, 334 Abs. 3 Nr. 2 StGB . . .	208
i. Zweckrichtung der Beschleunigung . . . . .	209
ii. Zweckrichtung der Sicherung . . . . .	210
cc. Sozialadäquanz von Facilitation Payments . . . .	210
dd. Beeinträchtigung des Schutzzutes der §§ 332, 334 StGB durch Facilitation Payments . . . . .	211
ee. Rechtfertigung in Sicherungsfällen – Extortion .	211
ff. Ergebnis für die Strafbarkeit nach §§ 332, 334 StGB . . . . .	212
c. Ergebnis und Bewertung . . . . .	213
 II. Strafbarkeit nach dem IntBestG . . . . .	213
1. Allgemeines zum IntBestG . . . . .	214
2. Geschütztes Rechtsgut . . . . .	215
a. Schutzgüter der §§ 331 ff. StGB . . . . .	217
b. Ausländische Schutzgüter . . . . .	218
c. Schutzgüter der OECD-Konvention – Wettbewerb .	220
d. Ergebnis und Bewertung . . . . .	222
3. Anwendbarkeit des IntBestG – Art. 2 § 3 IntBestG .	224
4. Art. 2 § 1 IntBest – Bestechung eines ausländischen Amtsträgers . . . . .	225
a. Bestechungsadressaten . . . . .	226
aa. Bestimmung nach ausländischem und internationalem Recht . . . . .	227

bb. Rückgriff auf § 11 Abs. 1 Nr. 2 StGB . . . . .	230
cc. Autonome Auslegung anhand der	
OECD-Konvention . . . . .	233
dd. Zwischenergebnis . . . . .	235
ee. Richter gemäß Art. 2 § 1 Nr. 1 IntBestG . . . . .	236
ff. Amtsträger gemäß Art. 2 § 1 Nr. 2 a) IntBestG . .	237
gg. Personen im Sinne des Art. 2 § 1 Nr. 2 b)	
IntBestG . . . . .	238
i. Das Kriterium der Beauftragung . . . . .	239
ii. Behörde . . . . .	240
iii. Öffentliches Unternehmen . . . . .	241
iv. Das Kriterium der sonstigen öffentlichen	
Aufgabe . . . . .	242
hh. Personen im Sinne des Art. 2 § 1 Nr. 2 c)	
IntBestG . . . . .	244
ii. Soldaten gemäß Art. 2 § 1 Nr. 3 IntBestG . . .	245
b. Unrechtsvereinbarung . . . . .	246
c. Vorteil für den Amtsträger . . . . .	247
d. Künftige Diensthandlung . . . . .	247
e. Dienstpflichtverletzung . . . . .	249
aa. Rechtsbegriff der Pflichtwidrigkeit . . . . .	251
bb. § 334 Abs. 1 StGB – Anknüpfung an das Recht	
des Amtsträgers . . . . .	253
cc. § 334 Abs. 3 StGB . . . . .	255
dd. Autonome Auslegung anhand der	
OECD-Konvention . . . . .	257
ee. Bewertung . . . . .	258
f. Auftrag oder unbilliger Vorteil im internationalen	
Geschäftsverkehr . . . . .	260
aa. Auftrag . . . . .	261
bb. Unbilliger Vorteil . . . . .	262
cc. Für sich oder einen Dritten . . . . .	265
dd. Im internationalen Geschäftsverkehr . . . . .	265
5. Strafbarkeit von Facilitation Payments nach	
Art. 2 § 1 IntBestG . . . . .	270
a. Streitstand zur Strafbarkeit von Facilitation Payments	270
aa. Wille des Gesetzgebers . . . . .	271
bb. Ansichten, die eine Strafbarkeit ablehnen . . . .	272
cc. Ansichten, die eine Strafbarkeit in Einzelfällen	
annehmen . . . . .	272
dd. Ergebnis und Bewertung . . . . .	274

b. Art. 2 § 1 IntBestG iVm. § 334 StGB . . . . .	274
aa. Verletzung des Schutzgutes des Art. 2 § 1 IntBestG durch Facilitation Payments . . . . .	275
bb. Bestechungsadressaten im Falle von Facilitation Payments . . . . .	276
cc. Künftige Diensthandlung im Falle von Facilitation Payments . . . . .	277
dd. Dienstpflichtverletzung im Falle von Facilitation Payments . . . . .	277
ee. Auftrag oder unbilliger Vorteil im Rahmen von Facilitation Payments . . . . .	279
i. Zweckrichtung der Beschleunigung . . . . .	279
ii. Zweckrichtung der Sicherung . . . . .	280
ff. Internationaler geschäftlichen Verkehr im Rahmen von Facilitation Payments . . . . .	281
gg. Unrechtsvereinbarung . . . . .	283
hh. Subjektive Voraussetzungen . . . . .	283
i. Zweckrichtung der Beschleunigung . . . . .	283
ii. Zweckrichtung der Sicherung . . . . .	284
gg. Ergebnis . . . . .	285
c. Ausnahme für Facilitation Payments . . . . .	286
aa. Ausnahme – Facilitation Payments als sozialadäquate Zahlungen . . . . .	286
bb. Der Ansatz von <i>Horrer</i> . . . . .	288
cc. Der Ansatz von <i>Münkel</i> . . . . .	289
dd. Strafprozessuale Lösung . . . . .	290
ee. Keine Ausnahme für Facilitation Payments . . .	291
ff. Zusammenfassung . . . . .	294
d. Rechtfertigung in Sicherungsfällen – Extortion . . .	294
e. Ergebnis . . . . .	295
f. Rechtsfolgen . . . . .	295
aa. Allgemeines . . . . .	295
bb. Facilitation Payments als minder schwerer Fall .	298
g. Einstellungsmöglichkeit nach § 153c Abs. 1 Nr. 1 StPO . . . . .	298
6. Strafbarkeit nach Art. 2 § 2 IntBestG – Strafbarkeit für Bestechung eines ausländischen Abgeordneten . . . . .	301
7. Strafbarkeit nach Art. 2 § 4 IntBestG – Anwendung von § 261 StGB . . . . .	302
8. Strafverfolgungshindernisse und Irrtümer . . . . .	303
a. Ne bis in idem . . . . .	303

b. Irrtümer . . . . .	304
III. Strafbarkeit nach dem EUBestG . . . . .	306
1. Schutzgut . . . . .	307
2. Tatbestand . . . . .	308
3. Strafbarkeit von Facilitation Payments . . . . .	309
4. Verhältnis EuBestG – IntBestG . . . . .	311
5. Bewertung des EUBestG . . . . .	312
IV. Strafbarkeit nach dem IStGHGleichstG . . . . .	312
V. Facilitation Payments im Rahmen des § 299 StGB a. F. . . . .	313
1. Schutzgut . . . . .	314
2. Tatbestand . . . . .	314
a. Angestellter oder Beauftragter eines geschäftlichen Betriebs . . . . .	315
b. Geschäftlicher Verkehr . . . . .	316
c. Vorteil . . . . .	316
d. Wettbewerbssituation . . . . .	316
e. Bevorzugung in unlauterer Weise . . . . .	317
f. Unrechtsvereinbarung . . . . .	317
3. Strafbarkeit von Facilitation Payments . . . . .	317
a. Facilitation Payments zur Beschleunigung . . . . .	318
b. Facilitation Payments zur Sicherung . . . . .	319
4. Ergebnis . . . . .	320
VI. Strafbarkeit nach der Gesetzesreform 2015 . . . . .	321
1. Die wesentlichen Änderungen an den Korruptionsdelikten . . . . .	321
a. Änderungen der §§ 331–334 StGB . . . . .	321
b. Einführung von § 335a StGB . . . . .	321
c. Änderung des § 299 StGB . . . . .	322
2. Strafbarkeit von Facilitation Payments nach dem Gesetzesentwurf . . . . .	322

G. Abschließende Zusammenfassung und Fazit . . . . .	324
I. Erarbeitung des Begriffs der Facilitation Payments – Rechtsvergleichende Betrachtung (Abschnitte C und D) . .	324
1. Die Facilitation-Payments-Ausnahme in den jeweiligen Regelungswerken (Abschnitt C) . . . . .	324
2. Begriffsbestimmung der Facilitation Payments (Abschnitt D) . . . . .	326
II. Moraleiche Verwerflichkeit von Facilitation Payments (Abschnitt E) . . . . .	327
III. Strafbarkeit im innerdeutschen Kontext nach §§ 331 ff. StGB (Abschnitt F.I.) . . . . .	327
IV. Strafbarkeit nach dem IntBestG (Abschnitt F.II.) . . . .	328
V. Strafbarkeit nach dem EUBestG (Abschnitt F.III.) . . . .	328
VI. Strafbarkeit nach dem IStGHGleichstG (Abschnitt F.IV.) .	329
VII. Facilitation Payments im Rahmen des § 299 StGB a. F. (Abschnitt F.V.) . . . . .	329
VIII. Strafbarkeit nach der Gesetzreform 2015 (Abschnitt F.VI.)	329
IX. Abschließende Bemerkungen . . . . .	330
Quellenverzeichnis . . . . .	333
Literatur . . . . .	333
Sonstige Materialien . . . . .	353
Stichwortregister . . . . .	357