

Cai Berg

Wirtschaftskorruption

Phänomen und zivilrechtliche Rechtsfolgen



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

A Das Phänomen Korruption.....	13
I. Korruption als gesellschaftliches Phänomen.....	13
1. Definitionsansätze und Phänomenologie.....	13
a) Korruption als fachübergreifendes Phänomen	14
b) Phänomenologische Unterscheidung.....	20
aa) Situative Korruption	20
bb) Strukturelle Korruption.....	21
cc) Systematische Korruption	22
c) Zweckmäßigkeit einer Definition	23
2. Historische Entwicklung.....	25
a) Antike Gesellschaftssysteme	25
b) Der moderne Staat	26
c) Korruption in der BRD – Statistische Werte.....	28
3. Ursachen der Korruption.....	35
a) <i>Zunehmende Verflechtung von Staat und Wirtschaft</i>	35
b) Abnehmende behördliche Kontrolldichte	36
c) Gesellschaftlicher Wertewandel.....	38
4. Auswirkungen der Korruption	39
a) Gesellschaftliche Konsequenzen	39
b) Insbesondere ökonomische Konsequenzen	40
c) Positive Aspekte	42

II. Insbesondere: Korruption in der Wirtschaft.....	43
1. Ausmaß und Schäden	43
2. Internationaler Geschäftsverkehr	45
3. Strategien der Wirtschaft zur Korruptionsbekämpfung	48
III. Korruption und Recht	49
B Rechtsfolgen von Korruption außerhalb des Zivilrechts.....	53
I. Strafrecht	53
1. Öffentlicher Dienst (§§ 331-334 StGB).....	54
a) Amtsträger.....	54
b) Vorteil.....	55
c) Unrechtsvereinbarung.....	56
2. Wirtschaftskorruption (§§ 299 ff StGB).....	57
a) Rechtsgut.....	57
b) Vorteilsempfänger	58
c) Geschäftlicher Betrieb/Verkehr	59
3. § 130 I OWiG.....	59
II. Steuerrechtliche Anschlußbehandlung von Schmiergeldzahlungen.....	61
C Die Wirksamkeit der einzelnen Rechtsgeschäfte.....	65
I. Terminologie.....	65
II. Wirksamkeit der Schmiergeldvereinbarung	66

1. Nichtigkeit gemäß § 134	66
a) Strafrechtliche Verbotsgesetze	67
b) Wettbewerbsrecht (UWG).....	71
2. Nichtigkeit nach § 138	74
a) Grundlage des Sittenwidrigkeitsvorwurfs	74
b) Die Voraussetzungen im einzelnen	78
aa) Taugliche Empfänger einer Schmiergeldzahlung.....	78
bb) Art der Zuwendung	81
cc) Zeitpunkt der Zuwendung.....	82
c) Schmiergeldvereinbarungen mit Auslandsbezug.....	84
aa) Anwendbarkeit inländischer Verbotsgesetze	84
bb) Berücksichtigung ausländischer Normen.....	88
3. Zwischenergebnis.....	90
III. Wirksamkeit des Hauptvertrages.....	91
1. Unmittelbare Auswirkungen der nichtigen Schmiergeldabrede	91
2. Unwirksamkeit des Hauptvertrages nach § 138	94
a) Auffälliges Mißverhältnis der Leistungen (RG).....	94
b) Nachteilige Vertragsgestaltung (BGH)	95
aa) Kausalität der Schmiergeldvereinbarung	95
bb) Hypothetischer Vergleich mit einem korruptionsfreien Vertrag ...	98
1) Anwendung der Grundsätze des Anscheinsbeweises.....	97
2) Rechtsprechungsänderung durch den BGH v. 6.5.1999 ?.....	100
3. Dispositionsbefugnis des Geschäftsherrn (Literatur).....	103
a) Mangelnde Flexibilität einer pauschalen Sittenwidrigkeit.....	104

b) Disponibilität der Rechtsfolgen des § 138 über § 177 analog.....	105
aa) Dogmatische Konstruktion	105
bb) Unvereinbarkeit mit der Dogmatik des § 138	109
cc) Kollision mit Drittinteressen	112
c) § 177 analog wegen Mißbrauchs der Vertretungsmacht	114
aa) Dogmatische Konstruktion	114
bb) Begrenzter Anwendungsbereich.....	115
d) Alternativer Ansatz.....	116
e) Aktuelle Rechtsprechung des BGH	118
aa) Genehmigungsoption des Geschäftsherrn	118
bb) Vertragsaufhebung gemäß §§ 280 I, 241 II, 311 II Nr.1	122
4. Eigener Lösungsansatz	124
a) Dogmatische Konstruktion über § 177 analog und § 123 I	124
b) Verhältnis zu § 138.....	128
5. Zwischenergebnis	131
IV. Auswirkungen auf nachfolgende Rechtsgeschäfte	132
1. Wirtschaftlich verbundene Rechtsgeschäfte	133
2. Sicherungsrechte	135
a) Insbesondere akzessorische Sicherheiten	136
b) Einwendungen gegen eine Inanspruchnahme	139
aa) Einwand der unzulässigen Rechtsausübung gemäß § 242.....	140
bb) Arglistenrede gemäß § 853	143
3. Zwischenergebnis	144

D Ansprüche der Beteiligten 145

I. Ansprüche des Geschäftsherrn 145

1. Herausgabe des Schmiergeldes	145
a) Bedeutung des Herausgabeanspruchs	148
b) Herausgabe über §§ 675, 667 (BGH)	150
aa) Geschäftsbesorgung im Sinne des § 675	152
bb) „Aus der Geschäftsbesorgung erlangt“ i.S.d. § 667	153
cc) Zweckrichtung der Zuwendung	157
dd) Pflichtwidrigkeit des Handelns	159
c) Keine Herausgabe über §§ 687 II, 681 2, 667 (BAG)	161
aa) Kritik an der Rechtsprechung des BGH	161
bb) Konstruktion eines „fremden Geschäft“ i.S.d. § 687 II	162
cc) Aufspaltung des subjektiven Tatbestandes	165
dd) Unvereinbarkeit der Rechtsprechung mit der Gesetzessystematik	166
d) Kein Herausgabeanspruch aus § 812 I 1 2. Var.	172
e) Kein Herausgabeanspruch aus § 61 I HGB	173
f) Herausgabeanspruch und strafrechtlicher Verfall	175
g) Zwischenergebnis	177
2. Schadensersatzansprüche	178
a) Ansprüche gegen den Geschmierten	178
aa) Vertragliche Ansprüche	178
bb) Haftung von Gesellschaftsorganen	182
1) § 43 II GmbHG – Haftung des Geschäftsführers	182
2) Haftung des Vorstandmitgliedes	185

α) § 93 II AktG	185
β) § 88 II AktG	186
3) §§ 116, 93 II AktG – Haftung des Aufsichtsratsmitgliedes	187
4) Deutscher Corporate Governance Kodex	188
cc) Deliktische Ansprüche.....	189
1) § 1 UWG	189
2) § 823 I – Eingriff in das Recht am Unternehmen	193
3) §§ 823 II i. V. mit §§ 263, 266, 299 StGB, 1 UWG.....	195
4) § 826	196
dd) Konkurrenzverhältnis der Anspruchsgrundlagen.....	197
b) Ansprüche gegen den Korrumpierenden	198
aa) Vertragliche und quasivertragliche Ansprüche	198
bb) Deliktische Ansprüche	202
1) § 1 UWG	203
2) § 823 I – Eingriff in das Recht am Unternehmen.....	204
3) § 823 II i. V. mit §§ 263, 299 StGB, 1 UWG.....	205
4) § 826	205
c) Schaden des Arbeitgebers – Anwendung des Anscheinsbeweises	206
d) Gesamtschuldverhältnis.....	207
3. Abwehransprüche.....	208
a) Die wettbewerbsrechtlichen Abwehransprüche, §§ 13, 1 UWG.....	208
b) Der bürgerlich-rechtliche Unterlassungsanspruch § 1004 I analog.....	211
II. Ansprüche des Korrumpierenden.....	212
1. Kein Anspruch auf Aufwendungsersatz nach § 670.....	212

2. Kein Anspruch auf Rückgabe des Schmiergeldes nach § 812	215
III. Ansprüche der Wettbewerber	216
1. Schadensersatzansprüche	216
a) § 1 UWG.....	216
b) § 823 I – Eingriff in das Recht am Unternehmen.....	217
c) § 823 II i. V. mit §§ 299 StGB, 1 UWG	219
d) § 826	219
2. Wettbewerbsrechtliche Abwehransprüche.....	220
E Schmiergeldzahlungen durch die Gesellschaft und Risikomanagement nach § 91 II AktG	223
I. Zulässigkeit von Schmiergeldzahlungen durch die Geschäftsführung. 223	
1. Schmiergelder als Maßnahmen der Geschäftsführung.....	224
2. Haftung nach §§ 43 GmbHG, 93 AktG.....	227
II. Risikomanagement nach § 91 II AktG	230
1. Allgemeine Anforderungen an ein Risikoüberwachungssystem.....	232
a) Rechts- und betriebswissenschaftliches Schrifttum	232
b) Risikomanagement als hervorgehobene Vorstandspflicht	234
2. Korruptionsbekämpfung als Teil des Risikomanagements.....	235
a) Schmiergeldzahlungen als bestandsgefährdende Entwicklungen.....	236
b) Geeignete Maßnahmen zur Früherkennung.....	239
III. Überwachung durch den Aufsichtsrat gemäß § 111 AktG	241

F Statusbeendende Maßnahmen	243
I. Grundlage des Schmiergeldverbotes	243
II. Entbehrlichkeit einer Abmahnung	245
III. Inhalt des Schmiergeldverbotes	246
IV. Zuwendungen durch Unternehmensangehörige	247
G Kautelarjuristische Hinweise	249
H Thesen.....	251
Literaturverzeichnis	253
Abbildungsverzeichnis	267