Schriftenreihe zum deutschen, europäischen und internationalen Wirtschaftsstrafrecht 44

Florian Eichner

# Die Beschlagnahmefreiheit im Vertrauensverhältnis zwischen (Compliance-)Ombudsanwälten und mandatierenden Unternehmen

Nomos

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

Schriftenreihe zum deutschen, europäischen und internationalen Wirtschaftsstrafrecht

Herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe Hellmann,
Universität Potsdam
Prof. Dr. Elisa Hoven,
Universität Leipzig
Prof. Dr. Dr. h.c. Michael Kubiciel,
Universität Augsburg
Prof. Dr. Christian Schröder,
Martin-Luther-Universität Halle-Wittenberg

Band 44

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

Florian Eichner

# Die Beschlagnahmefreiheit im Vertrauensverhältnis zwischen (Compliance-)Ombudsanwälten und mandatierenden Unternehmen

Nomos

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

Onlineversion
Nomos eLibrary

**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über http://dnb.d-nb.de abrufbar.

Zugl.: Halle-Wittenberg, Univ., Diss., 2020

ISBN 978-3-8487-7713-6 (Print)
ISBN 978-3-7489-2106-6 (ePDF)

1. Auflage 2020
© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2020. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

*To*

*my First, the Last and my Everything*

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

# Vorwort

Die vorliegende Arbeit ist in den Jahren 2017 bis 2019 in Halle (Saale) und Leipzig entstanden und wurde im Wintersemester 2019/2020 von der Juristischen und Wirtschaftswissenschaftlichen Fakultät der Martin-Luther-Universität Halle-Wittenberg als Dissertation angenommen. Herzlich bedanken möchte ich mich bei allen, die zu ihrem Gelingen beigetragen haben.

Besonders danken möchte ich Herrn Prof. Dr. Christian Schröder für die Bereitschaft zur Betreuung dieser Arbeit sowie seine konstruktiven fachlichen Anregungen. Hierdurch gelang nicht nur der Einstieg in die komplexe Thematik, sondern auch eine noch tiefgründigere Auseinandersetzung mit den sich dabei stellenden Problemen.

Herrn Prof. Dr. Hans Lilie danke ich herzlich für die Anregung zu dieser Dissertation sowie die Inspiration bei der Themenwahl.

Ein besonderer Dank gilt auch Dr. Karl-Heinz Millgramm für seine Bereitschaft zum gelegentlichen fachlichen Austausch sowie seine weiterführenden Anmerkungen zu dieser Arbeit.

Meinen Kollegen der Sozietät KMR Kiesgen-Millgramm Rechtsanwälte, Martina Kiesgen-Millgramm, Eike Klaan und Marc Sendowski, danke ich für ihre Unterstützung, ohne die das Gelingen dieser Arbeit nicht möglich gewesen wäre. Ich danke vor allem für die gewährten Freiheiten und die nahezu vollständige Entlastung vom Kanzleialltag im Sommer 2018 sowie im Frühjahr 2019.

Nicht zuletzt möchte ich mich auch bei meiner Familie bedanken. Meinen Eltern danke ich ganz herzlich für die bedingungslose und großartige Unterstützung während meines gesamten Ausbildungs- und Lebensweges.

Ein ganz besonderer Dank gilt meiner lieben Frau für ihre liebevolle und aufopferungsvolle Unterstützung, insbesondere für die vielen Tage, Wochenenden und Abende, an denen sie auf mich verzichtet und mir so den Rücken zur Anfertigung dieser Arbeit freigehalten hat.

Leipzig, im August 2020 *Florian Eichner*

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6

# Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung 13

B. Compliance und Internal Investigations 18

I. Compliance 18
1. Begriffsbestimmung 18
2. Rechtsgrundlagen 19
a) Gesetzliche Compliancepflichten 19
aa) Gesellschaftsrechtliche Anforderungen 19
bb) Straf- und ordnungswidrigkeitenrechtliche Organisationspflichten 22
(1) §§ 30, 130, 9 OWiG 22
(2) Garantenstellung i. S. d. § 13 Abs. 1 StGB 24
cc) Spezialgesetzliche Compliance-Pflichten 28
b) Deutscher Corporate Governance Kodex (DCGK) 29
c) Corporate Social Responsibility (CSR) 31
3. Beurteilungsspielraum und Ermessen der Unternehmensleitung, insbesondere Business Judgement Rule 32
4. Compliance-Organisation, insbesondere Ombudsperson und Hinweisgebersystem 35

II. Internal Investigations 39
1. Herkunft und Begriffsbestimmungen 39
a) Sanktionsmechanismen der SEC 39
b) Department of Justice (DOJ) 42
2. Bedeutung in Deutschland 45
a) Sachverhalte mit US-Bezug 45
b) Rein nationale Sachverhalte 46
3. Verhältnis zum staatlichen Ermittlungsverfahren 49
a) Zulässigkeit interner Ermittlungen in Deutschland 49
aa) Nichtstaatlicher Charakter der Ermittlungen 49
bb) Private Ermittlungen neben laufendem Strafverfahren 49
b) Ermittlungsmaßnahmen 51
c) Grenzen privater Ermittlungsbefugnisse 51

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6



d) Mitwirkungs- und Auskunftspflichten von Arbeitnehmern 56

C. Ermittlungsbeschränkungen 60

I. Einleitung 60

II. Verfassungsrechtliche Grundlagen 63

1. Gebot effektiver Strafverfolgung 63
2. Beschleunigungsgebot 65
3. Grundrechte der Beteiligten 65
a) Recht auf informationelle Selbstbestimmung 65
aa) Eingriff in den Schutzbereich 65
bb) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung – insbesondere Kernbereichsschutz 69
b) Selbstbelastungsfreiheit 72
c) Berufsausübungsfreiheit des Rechtsanwalts, Art. 12 Abs. 1 GG 78
d) Unverletzlichkeit der Wohnung, Art. 13 Abs. 1 GG 83
e) Eigentumsgarantie, Art. 14 Abs. 1 GG 85
4. Rechtsstaatsprinzip 86
a) Freiheit der Advokatur 86
b) Recht auf ein faires Verfahren 90

III. Zeugnisverweigerungsrechte und Beschlagnahmeverbote 94

1. Zeugnisverweigerungsrecht der anwaltlichen Ombudsperson nach § 53 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 StPO 95
a) Funktionaler Zusammenhang mit der anwaltlichen Tätigkeit 96
b) Drittgeheimnisse – Erforderlichkeit einer Vertrauensbeziehung 103
c) Besondere Vertrauensbeziehung bei fremd veranlassten internen Ermittlungen durch einen Rechtsanwalt 106
d) Zwischenergebnis sowie Berechtigung zur Entbindung von der Schweigepflicht 110
2. Beschlagnahmeverbote 113
a) Entwicklung in der Rechtsprechung 115
aa) Von der Instanzgerichtsbarkeit vertretene Auffassungen 115
(1) LG Hamburg 115
(2) LG Mannheim 117
(3) OLG Köln 118

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6



(4) LG Bonn 119
(5) LG Gießen 120
(6) LG Braunschweig 120
(7) LG Bochum 121
(8) LG Stuttgart 122
bb) BGH 123
cc) Entscheidungen des BVerfG im VW-Dieselskandal 124
b) Verbot von Ermittlungsmaßnahmen nach § 160 a StPO 127
aa) Inhalt der Vorschrift 127
bb) Verhältnis von § 160 a StPO zu § 97 StPO 130
(1) Problemstellung 130
(2) Streitstand in der Literatur 131
(3) Zur Auslegung von § 160 a Abs. 5 StPO 134
(a) Grammatikalische Auslegung 134
(b) Systematische Auslegung 136
(c) Historische Auslegung 139
(d) Teleologische Auslegung 147
(e) Durchsuchungen als Ermittlungsmaßnahmen i. S. v. § 160 a Abs. 1 Satz 1 StPO 151
(f) Verfassungsrechtliche Gesichtspunkte 152
(4) Ergebnis 154
c) Beschlagnahmeverbot nach § 97 Abs. 1 StPO 154
aa) Inhalt und Zweck der Vorschrift 155
bb) Problemstellung 157
cc) Streitstand in der Literatur 158
dd) Zur einfachgesetzlichen Auslegung des § 97 Abs. 1 StPO 161
(1) Grammatikalische Auslegung 161
(2) Systematische Auslegung 163
(3) Historische Auslegung 165
(4) Teleologische Auslegung 170
ee) Ergebnis zur einfachgesetzlichen Auslegung des § 97 Abs. 1 StPO 176
d) Beschlagnahmefreiheit von Verteidigungsunterlagen nach §§ 97, 148 StPO 177
aa) Inhalt der Normen 177
bb) Problemstellung 178
cc) Streitstand in der Literatur 180

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-7713-6



dd) Verteidigungssituation und Verteidigungsunterlagen 183
(1) Verteidigungssituation bei der Unternehmensvertretung – Zeitpunkt der Begründung einer beschuldigtenähnlichen Stellung 183
(a) Engste Auffassung – Verteidigungsrechte erst nach Erhebung der Anklage 183
(b) Anwendung der Grundsätze zur Beschuldigteneigenschaft natürlicher Personen – formelle Betrachtungsweise 185
(c) Materielle Betrachtungsweise anhand objektiver Kriterien 187
(d) Subjektiver Maßstab aus Sicht der Betroffenen 191
(e) "Tatbeteiligung" (noch) nicht entdeckt 194
(2) Aufzeichnungen über interne Ermittlungen als Verteidigungsunterlagen 195
ee) Ergebnis zur einfachgesetzlichen Auslegung der §§ 97, 148 StPO im Hinblick auf Verteidigungsunterlagen 198
e) Verfassungsrechtliche Gesichtspunkte 198
aa) Recht auf informationelle Selbstbestimmung 198
bb) Selbstbelastungsfreiheit 200
cc) Unverletzlichkeit der Wohnung, Art. 13 Abs. 1 GG 201
dd) Rechtsstaatsprinzip sowie objektiv-rechtliche Dimension des Art. 12 Abs. 1 GG – Freiheit der Advokatur 201
ee) Recht auf ein faires Verfahren 206
(1) Fälle der Unternehmensverteidigung 206
(2) Ermittlungen gegen Hinweisgeber 209
3. Zusammenfassung der Ergebnisse 216

D. Schlussbetrachtung und Ausblick 218

Literaturverzeichnis 223