

Anmerkungen

- 1 Der vorliegende Beitrag ist im Rahmen eines durch die Fritz-Thyssen-Stiftung geförderten Forschungsprojekts entstanden.
- 2 Siehe etwa *Weltbank*: Guidelines: Procurement of Goods, Works and Non-Consulting Services under IBRD Loans & IDA Credits & Grants by World Bank Borrowers, 2011, § 1.16–17; Guidelines: Selection and Employment of Consultants under IBRD Loans & IDA Credits & Grants by World Bank Borrowers, 2011, § 1.23–24; *EBRD*: Procurement Policies and Rules, 2010, § 2.9; *OAS*: Inter-American Convention Against Corruption, March 29, 1996, Art. III; *ICC*: Combating Extortion and Bribery: Rules of Conduct and Recommendations, 2005, Part III; *OECD*: Council Recommendation on Enhancing Integrity in Public Procurement, 2008; Council Recommendation for Further Combating Bribery of Foreign Public Officials in Int'l Business Transactions, 2009, Part XI; *EU*: Richtlinie 2004/17/EG v. 31.3.2004 zur Koordinierung der Zuschlagserteilung durch Auftraggeber im Bereich der Wasser-, Energie- und Verkehrsversorgung sowie der Postdienste (EU-Sektorenrichtlinie) (ABIEG Nr. L 134 v. 30.4.2004, 1 ff.), Einleitung § 54; Richtlinie 2004/18/EG v. 31.3.2004 über die Koordinierung der Verfahren zur Vergabe öffentlicher Bauaufträge, Lieferaufträge und Dienstleistungsaufträge (EU-Koordinierungsrichtlinie) (ABIEG Nr. L 134 v. 30.4.2004, 114 ff.), Einleitung § 43, Art. 45 Abs. 1.; Richtlinie 2009/81/EG v. 13.7.2009 über die Koordinierung der Verfahren zur Vergabe bestimmter Bau-, Liefer- und Dienstleistungsaufträge in den Bereichen Verteidigung und Sicherheit und zur Änderung der Richtlinien 2004/17/EG und 2004/18/EG (ABIEG Nr. L 216 v. 20.8.2009, 76 ff.), Einleitung § 65, Art. 39 Abs. 1; Grünbuch der Kommission über die Modernisierung der europäischen Politik im Bereich des öffentlichen Auftragswesens, KOM(2011) 15 endg., § 5; *UNO*: UNCITRAL Model Law on Procurement of Goods, Construction and Services, 1994, Art. 15; UN Convention against Corruption, Oct. 31, 2003, Art. 9 Abs. 1.
- 3 WTO, Singapore Ministerial Declaration, 13 Dec. 1996, Document WT/MIN(96)/DEC, 18 Dec. 1996, § 21.
- 4 Siehe dazu ausführlich *Androulakis*, Die Globalisierung der Korruptionsbekämpfung, 2007, 372 ff. und 449 ff.
- 5 OECD, Convention on Combating Bribery of Foreign Public Officials in Int'l Business Transactions, 21.11.1997, BGBl. II 1998, 2329 ff. (IntBestG v. 10.9.1998).
- 6 Einfache stichwortartige Kataloge möglicher Konstellationen sind bei *Marschdorf*, in: Pieth/Eigen (Hrsg.), Korruption im internationalen Geschäftsverkehr, 1999, 423 (437 ff.) und *Fiebig/Junker*, Korruption und Untreue im öffentlichen Dienst, 2000, 106 ff., zu finden.
- 7 In diese Richtung etwa *Müller*, Kriminalistik 1993, 509 (512 ff.).
- 8 Vgl. *Fiebig/Junker*, a. a. O., 61 f.
- 9 Vgl. *Moody-Stuart*, Kursbuch 120 (1995), 115 (134 f.); *Eigen*, ebenda, 155 (165) und *Cremer*, Korruption begrenzen, 2000, 64 f. Für konkrete Beispiele siehe *Geddes/Ribeiro Neto*, in: Rosen/Downes (Eds.), Corruption and Political Reform in Brazil, 1999, 21 (26, 28, 40); *Reno*, Corruption and State Politics in Sierra Leone, 1995, 136 f. und *Nickson*, in: Little/Posada-Carbó (Eds.), Political Corruption in Europe and Latin America, 1996, 237 (244 f.).
- 10 Vgl. *Cremer*, a. a. O., 64 f.
- 11 Siehe die charakteristischen Beispiele bei *Theobald*, Corruption, Development and Underdevelopment, 1990, 96; *Perry*, Political Corruption and Political Geography, 1997, 67 ff., 103; *Rose-Ackerman*, Corruption and Government, 1999, 30 f.; *Colombo* in: Friedrich-Ebert-Stiftung (Hrsg.), Korruption in Deutschland, 1995, 37 (39 f.); *Della Porta/Vannucci*, Pol. Stud. 45 (1997), 516 (518 ff.); *dies.*, Corrupt Exchanges, 1999, 109 ff., 159 f., 234 f.
- 12 Siehe z. B. *Haubrich*, Kursbuch 120 (1995), 63 (69 f.); *Nickson*, a. a. O. (244); *Herbig*, VerwArch 80 (1989), 381 (383, 391); *Kerbel*, Korruption am Beispiel einer Großstadtverwaltung, 1995, 71 f., 76, 79, 84 f.; sowie RGSt 63 (1930), 426 (429); RGSt 66 (1933), 81 (83 f.); RGSt 76 (1943), 335; BGH, wistra 1995, 61; BGHSt 45, 16 (17 f.); BGH, wistra 1999, 63 (64); BGH, Jus 2000, 87; BGH, wistra 2001, 267 (268 f.); BGH, wistra 2003, 385 f.; BGH, NSTZ 2009, 445.
- 13 Siehe z. B. RGSt 63 (1930), 186 (187) und BGH, wistra 1999, 384.
- 14 Siehe *Kerbel*, a. a. O., 90 ff. Vgl. auch zu dieser Fallgruppe BGHSt 2, 396; BGHSt 15, 185 (186); BGHSt 35, 128 f.; BGH, NSTZ 1989, 74; BGH, wistra 1997, 144 (145); BGHSt 43, 370 (371); BGH, wistra 1999, 417; OLG Frankfurt a. M., NSTZ-RR 2000, 45; BGH, wistra 2001, 295 f.; BGH, StV 2005, 322; BGH, wistra 2004, 302 f.; BGH, StV 2005, 441.
- 15 Vgl. § 3 Nr. 1 VOB/A, § 3 Abs. 1 VOL/A.
- 16 Im europäischen Recht und bei der europäischen Vergabe öffentlicher Aufträge ist von einem „offenen Verfahren“, „nichtoffenen Verfahren“ und „Verhandlungsverfahren“ die Rede. Vgl. Art. 1 Abs. 9 a), b), c) der EU-Sektorenrichtlinie; Art. 1 Abs. 11 a), b), d) der EU-Koordinierungsrichtlinie; § 3a Nr. 1 VOB/A; § 3 EG Abs. 1–6 VOL/A und § 101 Abs. 1–3, 5 GWB. Die Koordinierungsrichtlinie und § 101 Abs. 4 GWB erkennen auch ein viertes Vergabeverfahren als modifizierte Version des Verhandlungsverfahrens für objektiv besonders komplexe Vorgaben an, das sie „wettbewerblichen Dialog“ nennen, siehe nur *Knauff*, EuZW 2004, 141 (142).
- 17 Vgl. z. B. § 101 Abs. 7 GWB, § 3 Nr. 2 VOB/A, § 3 Abs. 2 VOL/A.
- 18 Vgl. z. B. Art. 28 Satz 3 EU-Koordinierungsrichtlinie, § 3a Nr. 2 VOB/A, § 3 EG Abs. 1 VOL/A.
- 19 Vgl. *Herbig*, a. a. O. (386).
- 20 *Herbig*, a. a. O. (385); *Müller*, a. a. O. (512); *Kerbel*, a. a. O., 128 f.; *Trautner*, Praktiken der Ausschreibung, 3. Aufl., 2000, 83 ff.
- 21 Siehe nur die zahlreichen Ausweichklauseln in §§ 3 Nr. 3–5, 3a Nr. 3, 5–6 VOB/A; §§ 3 Abs. 3–5, 3 EG Abs. 2–4 VOL/A; § 3 Abs. 4 VOF; Art. 40 Abs. 3 EU-Sektorenrichtlinie; Art. 30, 31 EU-Koordinierungsrichtlinie.
- 22 Siehe für Beispiele aus Italien: *Della Porta/Vannucci*, Corrupt Exchanges, 1999, 110 f.; *dies.*, in: Della Porta/Rose-Ackerman (Eds.), Corrupt Exchanges, 2002, 58 (67 f.). Aus Deutschland: *Westhof*, Die wettbewerbswidrige Beeinflussung des öffentlichen Beschaffungswesens, 1989, 88 f. Aus den USA: *NY State Organized Crime Task Force*, Corruption and Racketeering in the NY City Construction Industry, 1990, 107, 131.
- 23 Vgl. *Moody-Stuart*, a. a. O. (122).
- 24 Vgl. *Stemmer/Augustin*, Kriminalistik 1996, 35 (37) und *Kerbel*, a. a. O., 97.
- 25 *Aicher*, in: Brüner (Hrsg.), Korruption und Kontrolle, 1981, 349 (381).
- 26 *Moody-Stuart*, a. a. O. (123).
- 27 Vgl. *Lupp*, Objektivität, Transparenz und Nachprüfbarkeit der Angebotsbewertung bei der Vergabe öffentlicher Bauaufträge, 1992, 101 f., mit weiteren Beispielen.
- 28 Siehe *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (36).
- 29 Einer Umfrage zufolge sollen in Süditalien mehr als die Hälfte der kleinen und mittelgroßen Unternehmen berichtet haben, dass sie von einem öffentlichen Wettbewerb ausgeschlossen sind, nachdem sie durch kriminelle Gruppen oder deren politische Verbündete unter Druck gesetzt worden waren. Siehe *UNDP*, Corruption and Good Governance, 1997, 44; *Rose-Ackerman*, a. a. O., 25.
- 30 Siehe z. B. BGHSt 49, 214 (215, 227 f.) sowie BGH, NJW 2001, 2560.
- 31 Vgl. *Satzger*, Der Submissionsbetrug, 1994, 219, 242, 245.
- 32 Vgl. *Moody-Stuart*, a. a. O. (124).
- 33 Vgl. OLG Karlsruhe, NJW 1968, 560; *Satzger*, a. a. O., 219, 242; *Christ*, Die Submissionsab-sprache, 1999, Nr. 240; *Della Porta/Vannucci*, in: Della Porta/Rose-Ackerman (Eds.), a. a. O., 58 (61 f.) und OLG München, NJW-RR 2002, 886 (886, 888).
- 34 Siehe die Beispiele bei *Steffens*, Shame of the Cities, 1904, 117 (119 f.); *Rose-Ackerman*, a. a. O., 64.
- 35 Zu Recht merken *Fiebig/Junker*, a. a. O., 116, an, dass solche Praktiken weniger im VOB-, dafür aber verstärkt im VOL-Bereich auftauchen (können).
- 36 *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (36). Siehe auch *Jones*, Fraud and Corruption in the Public Sector, 1993, 88; *Lupp*, a. a. O., 100 sowie *Diercks*, BauR 2004, 257 (259).
- 37 Vgl. hierzu *Lupp*, a. a. O., 100 f.; *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (36); *Cremer*, a. a. O., 79 und *Della Porta/Vannucci*, a. a. O. (62 f.).
- 38 Vgl. etwa § 12 Nr. 1, 2 VOB/A; § 12 Abs. 1 VOL/A.
- 39 Vgl. etwa § 10 Nr. 1, 4 VOB/A; § 10 Abs. 1 VOL/A.
- 40 Vgl. *Della Porta/Vannucci*, Corrupt Exchanges, 1999, 44.
- 41 Vgl. etwa BGH, wistra 1995, 266 f. sowie *Andvig*, Crime, Law & Social Change 23 (1995), 289 (299 ff.).
- 42 Siehe *Fiebig/Junker*, a. a. O., 61.
- 43 Vgl. etwa BayObLG, NJW 1996, 268 (269); BGH, wistra 2001, 425 (426); BGHSt 49, 214 (215, 227). Siehe auch *deLeon*, Thinking About Political Corruption, 1993, 120 ff.
- 44 Siehe z. B. *Della Porta/Vannucci*, Corrupt Exchanges, 1999, 45; *dies.*, in: Della Porta/Rose-Ackerman (Eds.), a. a. O., 58 (64 f.).
- 45 Vgl. *Herbig*, a. a. O. (386); *Satzger*, a. a. O., 218 f., 247; *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (39); *Bangard*, wistra 1997, 161; *Trautner*, a. a. O., 79, 87 f. sowie *Kerbel*, a. a. O., 56.
- 46 Siehe auch den Fall bei *Reimann/Schliepkorte*, ZfBR 1992, 251 (252) und KG Berlin, WuW/E OLG, 4983 (4984 f.).
- 47 Siehe z. B. *Müller*, a. a. O. (512).
- 48 Ebenda.
- 49 Vgl. *Fiebig/Junker*, a. a. O., 48 f., 51. Siehe auch *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (37, 38, 40) und *Müller*, a. a. O. (514).
- 50 Vgl. *Andvig*, a. a. O. (305 f.).
- 51 *Bangard*, a. a. O. (161).
- 52 Vgl. *Müller*, a. a. O. (513); *Stemmer/Augustin*, a. a. O. (37); *Trautner*, a. a. O., 91 ff. und *Schaupensteiner*, ZRP 1993, 250 (251).

- 53 Vgl. *Schaupensteiner*, a. a. O. (250 f.); *Bangard*, a. a. O. (161); *Satzger*, a. a. O., 219 und *Trautner*, a. a. O. 66 ff. Im selben Zusammenhang siehe BGH, JuS 1989, 937; KG, WuW/E, OLG, 4983 (4984 f.); Kartellbericht Bayern 1993, 24; BayObLG, NJW 1996, 268 (269); BGHSt 43, 96; BGH, wistra 2000, 61 f. und OLG München, NJW-RR 2002, 886.
- 54 Zur Funktion und zu den Formen der Submissionsabsprachen siehe näher *Androulakis*, Kriminalistik 2009, 685 ff.
- 55 So auch *Satzger*, a. a. O., 220.
- 56 Siehe etwa *Kerbel*, a. a. O., 105.
- 57 Siehe *Herbig*, a. a. O. (386); *Kerbel*, a. a. O., 56.
- 58 Vgl. *Schaupensteiner*, a. a. O. (251); *Müller*, a. a. O. (513) und *Satzger*, a. a. O., 220, 240.
- 59 Siehe das Beispiel bei *Fiebig/Junker*, a. a. O., 49, 107. Um nachträgliche Veränderungen bzw. Verfälschungen von Angeboten ging es ferner in BGH, NStZ 1987, 326; BGHSt 34, 378 (390); OLG Frankfurt a. M., wistra 1995, 279; BGHSt 41, 385 (386); BGH, wistra 1996, 233; BGH, wistra 1997, 144.
- 60 Vgl. *Aicher*, a. a. O. (353 f., 410 f.) und *Christ*, a. a. O., Nr. 241.
- 61 *Aicher*, a. a. O. (410).
- 62 Vgl. *Andvig*, a. a. O. (304 f.).
- 63 Siehe z. B. *Colombo*, a. a. O. (39 f.).
- 64 Vgl. *Fiebig/Junker*, a. a. O., 108 und das Beispiel aus Italien bei *Della Porta/Vannucci*, *Corrupt Exchanges*, 1999, 199.
- 65 Siehe z. B. *Fiebig/Junker*, a. a. O., 96, 118, 131.
- 66 Vgl. *Moody-Stuart*, a. a. O. (125).
- 67 Siehe *Ackermann*, a. a. O. (299).