

# Inhaltsverzeichnis

|                             |       |
|-----------------------------|-------|
| Vorwort .....               | V     |
| Abkürzungsverzeichnis ..... | XXIX  |
| Literaturverzeichnis .....  | XXXIX |

## 1. Kapitel Grundlagen

|                                                                           |    |
|---------------------------------------------------------------------------|----|
| A. Begriff des Arbeitsstrafrechts .....                                   | 1  |
| I. Die unterschiedlichen Ansätze zur Begriffsbestimmung .....             | 2  |
| II. Eigene Begriffsbestimmung des Arbeitsstrafrechts .....                | 3  |
| B. Entwicklung und Bedeutung des Arbeitsstrafrechts .....                 | 4  |
| I. Die Entwicklung des Arbeitsstrafrechts .....                           | 4  |
| II. Bedeutung des Arbeitsstrafrechts .....                                | 6  |
| III. Sanktionspraxis .....                                                | 9  |
| C. Grundbegriffe des Arbeitsstrafrechts .....                             | 10 |
| I. Arbeitgeber i.S.d. Arbeitsstrafrechts .....                            | 10 |
| 1. Arbeitgeberbegriff .....                                               | 10 |
| a) Arbeitgeber im arbeitsrechtlichen Sinne .....                          | 10 |
| aa) Arbeitsrechtliche Definition des Arbeitgeberbegriffs .....            | 10 |
| bb) Arbeitgeber kraft gesetzlicher Anordnung .....                        | 11 |
| b) Arbeitgeber im sozialversicherungs- und steuerrechtlichen Sinne .....  | 12 |
| aa) Sozialversicherungsrechtlicher Arbeitgeberbegriff .....               | 12 |
| bb) Steuerrechtlicher Arbeitgeberbegriff .....                            | 14 |
| 2. Gesellschaften als Arbeitgeber i.S.d. Arbeitgeberstrafrechts .....     | 15 |
| 3. (Faktische) Organe als Arbeitgeber i.S.d. Arbeitgeberstrafrechts ..... | 16 |
| II. Arbeitnehmer und Beschäftigte .....                                   | 17 |
| 1. Der Arbeitnehmerbegriff im eigentlichen Sinne .....                    | 17 |
| a) Arbeitnehmer im arbeitsrechtlichen Sinne .....                         | 17 |
| aa) Arbeitsrechtliche Definition des Arbeitnehmerbegriffs .....           | 17 |
| bb) Gesellschafter als Arbeitnehmer .....                                 | 19 |
| cc) Organe als Arbeitnehmer .....                                         | 19 |
| b) Arbeitnehmer im sozialversicherungsrechtlichen Sinne .....             | 23 |
| c) Arbeitnehmer im steuerrechtlichen Sinne .....                          | 25 |
| 2. Sonstige Beschäftigte .....                                            | 26 |
| a) Arbeitnehmerähnliche Beschäftigte .....                                | 26 |
| b) „Freie Mitarbeiter“ .....                                              | 27 |
| c) „Geringfügig Beschäftigte“ .....                                       | 29 |
| d) Leitende Angestellte .....                                             | 30 |
| e) Zu ihrer Berufsbildung Beschäftigte .....                              | 32 |

|                                                                                                        |           |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| f) Praktikanten, Volontäre, Anlernlinge, Werkstudenten .....                                           | 34        |
| g) „Ein-Euro-Jobber“ .....                                                                             | 35        |
| 3. Exkurs: Beamte .....                                                                                | 36        |
| <b>D. Haftung von Unternehmen und Unternehmensverantwortlichen .....</b>                               | <b>36</b> |
| I. Straf- und bußgeldrechtliche Verantwortung von Unternehmen .....                                    | 37        |
| 1. Bislang fehlende „Strafbarkeit“ von Unternehmen – Ausblick auf ein<br>Verbandssanktionenrecht ..... | 37        |
| 2. Sanktionen gegen Unternehmen .....                                                                  | 38        |
| II. Organ- und Vertreterhaftung nach § 14 StGB bzw. § 9 OWiG .....                                     | 39        |
| 1. Besondere persönliche Merkmale .....                                                                | 39        |
| 2. Vertretung (§ 14 Abs. 1 StGB, § 9 Abs. 1 OWiG) .....                                                | 40        |
| a) Juristische Personen (§ 14 Abs. 1 Nr. 1 StGB, § 9 Abs. 1 Nr. 1 OWiG) .....                          | 40        |
| b) Rechtsfähige Personengesellschaften (§ 14 Abs. 1 Nr. 2 StGB, § 9 Abs. 1<br>Nr. 2 OWiG) .....        | 42        |
| c) Gesetzliche Vertreter (§ 14 Abs. 1 Nr. 3 StGB, § 9 Abs. 1 Nr. 3 OWiG) .....                         | 43        |
| 3. Beauftragung (§ 14 Abs. 2 StGB, § 9 Abs. 2 OWiG) .....                                              | 43        |
| a) Betriebsleitung (§ 14 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 StGB, § 9 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 OWiG) ..                        | 43        |
| b) Sonstige Aufgaben (§ 14 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 StGB, § 9 Abs. 2 S. 1 Nr. 2<br>OWiG) .....                | 45        |
| 4. Handeln „als“ Vertreter bzw. „auf Grund“ des Auftrags .....                                         | 46        |
| 5. Faktische Organ- und Vertreterhaftung .....                                                         | 47        |
| a) Faktische Organ- und Vertreterhaftung nach § 14 Abs. 3 StGB, § 9 Abs. 3<br>OWiG .....               | 47        |
| b) Die Rechtsfigur des faktischen Organs .....                                                         | 47        |
| <b>E. Prozessuale Besonderheiten .....</b>                                                             | <b>49</b> |
| I. Ermittlungsaufnahme .....                                                                           | 49        |
| 1. Regelfall „Verdachtsunabhängige Prüfung“ .....                                                      | 49        |
| 2. Zusammenarbeit zwischen den Behörden .....                                                          | 50        |
| 3. Strafanzeige durch Dritte .....                                                                     | 50        |
| II. Zuständige Behörden im Arbeitsstrafverfahren .....                                                 | 51        |
| 1. Zuständige Behörden im Bereich der illegalen Beschäftigung .....                                    | 52        |
| a) Behörden der Zollverwaltung .....                                                                   | 52        |
| aa) Organisation der Finanzkontrolle Schwarzarbeit .....                                               | 52        |
| bb) Prüfungsauftrag der Finanzkontrolle Schwarzarbeit .....                                            | 53        |
| cc) Ermittlungsauftrag in Straf- und Ordnungswidrigkeitensachen .....                                  | 56        |
| dd) Selbstständige Durchführung von Ermittlungsverfahren gem.<br>§§ 14a–c SchwarzArbG .....            | 58        |
| ee) Funktion als Verwaltungsbehörde i.S.v. § 36 Abs. 1 Nr. 1 OWiG .....                                | 59        |
| b) Sonstige zuständige Behörden (im Bereich der illegalen Beschäftigung)                               | 59        |
| c) Betriebsprüfungsverfahren der Rentenversicherungsträger .....                                       | 61        |
| 2. Zuständige Behörden im Bereich des Arbeitsschutzes .....                                            | 61        |
| a) Staatliche Arbeitsschutzbehörden .....                                                              | 62        |
| b) Unfallversicherungsträger .....                                                                     | 63        |
| III. „Typischer Ermittlungsverlauf“ .....                                                              | 63        |

## 2. Kapitel

### Materielles Arbeitsstrafrecht

|                                                                                               |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| A. Beitragsvorenthaltung nach § 266a StGB .....                                               | 65  |
| I. Geschütztes Rechtsgut .....                                                                | 66  |
| II. Entstehungsgeschichte und Bedeutung .....                                                 | 67  |
| III. Täterkreis .....                                                                         | 68  |
| 1. Bestimmung des (strafrechtlichen) Arbeitgeberbegriffs .....                                | 69  |
| 2. Verantwortlichkeit als „Arbeitgeber“ nach § 14 StGB .....                                  | 71  |
| 3. Mehrgliedrige Geschäftsführung; Delegation der Abführungspflicht .....                     | 72  |
| 4. Arbeitnehmerüberlassung .....                                                              | 73  |
| 5. § 266a Abs. 5 StGB: dem Arbeitgeber gleichgestellte Personen .....                         | 73  |
| IV. Die einzelnen Tathandlungen .....                                                         | 74  |
| 1. Vorenthalten von Arbeitnehmeranteilen (§ 266a Abs. 1 StGB) .....                           | 74  |
| a) Materielles (deutsches) Sozialversicherungsverhältnis .....                                | 74  |
| b) Beitragspflicht .....                                                                      | 76  |
| c) Nichtzahlung trotz Fälligkeit (unabhängig von der Lohnauszahlung) ..                       | 80  |
| d) Möglichkeit und Zumutbarkeit der Erfolgsabwendung .....                                    | 82  |
| 2. Vorenthalten von Arbeitgeberanteilen (§ 266a Abs. 2 StGB) .....                            | 85  |
| a) Allgemeines .....                                                                          | 85  |
| b) § 266a Abs. 2 Nr. 1 StGB: unrichtige oder unvollständige Angaben .....                     | 86  |
| c) § 266a Abs. 2 Nr. 2 StGB: pflichtwidriges Unterlassen von Angaben .....                    | 86  |
| 3. Nichtabführen sonstiger einbehaltener Teile des Arbeitsentgelts (§ 266a Abs. 3 StGB) ..... | 87  |
| V. Subjektiver Tatbestand und Irrtümer .....                                                  | 88  |
| VI. Besonders schwere Fälle der Absätze 1 u. 2 (§ 266a Abs. 4 StGB) .....                     | 92  |
| 1. Allgemeines .....                                                                          | 93  |
| 2. § 266a Abs. 4 S. 2 Nr. 1 StGB .....                                                        | 93  |
| 3. § 266a Abs. 4 S. 2 Nr. 2 StGB .....                                                        | 94  |
| 4. § 266a Abs. 4 S. 2 Nr. 3 StGB .....                                                        | 94  |
| 5. § 266a Abs. 4 S. 2 Nr. 4 StGB .....                                                        | 96  |
| 6. § 266a Abs. 4 S. 2 Nr. 5 StGB .....                                                        | 97  |
| VII. Rechtswidrigkeit .....                                                                   | 97  |
| VIII. Strafbefreiende Selbstanzeige (§ 266a Abs. 6 StGB) .....                                | 98  |
| IX. Konkurrenzen .....                                                                        | 99  |
| 1. Allgemeines .....                                                                          | 99  |
| 2. Verhältnis zum (Beitrags-)Betrug § 263 StGB .....                                          | 100 |
| 3. Konkurrenzen im Übrigen .....                                                              | 101 |
| 4. Exkurs: Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen und Steuerhinterziehung .....        | 103 |
| X. Anforderungen an tatrichterliche Feststellungen .....                                      | 104 |
| XI. Verjährung .....                                                                          | 108 |
| XII. Rechtsfolgen .....                                                                       | 111 |
| 1. Unmittelbare Rechtsfolgen .....                                                            | 111 |
| 2. Sonstige Rechtsfolgen .....                                                                | 111 |
| XIII. Annex: Sozialversicherungsrechtliche Bußgeldtatbestände .....                           | 111 |
| XIV. Verfahrensrechtliche Besonderheiten .....                                                | 112 |

|                                                                                          |            |
|------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 1. Zuständigkeiten im Ermittlungsverfahren .....                                         | 112        |
| 2. Zuständigkeit der Wirtschaftsstrafkammer .....                                        | 112        |
| <b>B. Illegale Ausländerbeschäftigung und -erwerbstätigkeit nach § 404 SGB III .....</b> | <b>112</b> |
| I. Illegale Beschäftigung eines Arbeitnehmers (§ 404 Abs. 2 Nr. 3 SGB III) .....         | 114        |
| 1. Beschäftigung eines Ausländers .....                                                  | 114        |
| 2. Grundsatz der Erlaubnis mit Verbotsvorbehalt .....                                    | 114        |
| 3. Stellung von EU-Bürgern und andere Sonderregelungen .....                             | 115        |
| 4. Zustimmung der Bundesagentur für Arbeit .....                                         | 116        |
| a) Erteilung und Versagung .....                                                         | 116        |
| b) Widerruf, Erlöschen und Fortgeltung .....                                             | 117        |
| 5. Vorsatz .....                                                                         | 118        |
| 6. Fahrlässigkeit .....                                                                  | 118        |
| 7. Rechtsfolgen .....                                                                    | 118        |
| 8. Konkurrenzen .....                                                                    | 119        |
| II. Illegale Ausübung einer Beschäftigung (§ 404 Abs. 2 Nr. 4 SGB III) .....             | 119        |
| 1. Objektiver Tatbestand .....                                                           | 119        |
| 2. Vorsatz und Fahrlässigkeit .....                                                      | 119        |
| 3. Rechtsfolgen .....                                                                    | 120        |
| III. Mittelbare illegale Beschäftigung eines Arbeitnehmers (§ 404 Abs. 1 SGB III) ...    | 120        |
| 1. Objektiver Tatbestand .....                                                           | 120        |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                          | 121        |
| 3. Rechtsfolgen .....                                                                    | 121        |
| 4. Konkurrenzen .....                                                                    | 121        |
| IV. Verjährung .....                                                                     | 121        |
| V. Anforderungen an die tatrichterlichen Feststellungen .....                            | 122        |
| <b>C. Illegale Beauftragung und Erwerbstätigkeit nach § 98 Abs. 2a Nr. 1, 3 Nr. 1</b>    |            |
| <b>AufenthG .....</b>                                                                    | <b>122</b> |
| I. Illegale Beauftragung nach § 98 Abs. 2a Nr. 1 AufenthG .....                          | 123        |
| II. Illegale Ausübung einer selbstständigen Erwerbstätigkeit (§ 98 Abs. 3 Nr. 1          |            |
| AufenthG) .....                                                                          | 124        |
| III. Verjährung .....                                                                    | 124        |
| IV. Anforderungen an die tatrichterlichen Feststellungen .....                           | 124        |
| <b>D. Ordnungswidrigkeiten und Straftatbestände nach dem SchwarzArbG .....</b>           | <b>124</b> |
| I. Einleitung .....                                                                      | 124        |
| II. Straf- und bußgeldrechtliche Sanktionierung von Schwarzarbeit – Überblick ..         | 126        |
| III. Ordnungswidrigkeiten nach § 8 SchwarzArbG .....                                     | 127        |
| 1. Die (objektiven) Tatbestände nach § 8 SchwarzArbG .....                               | 128        |
| a) Exkurs: Verletzung von Mitteilungspflichten, § 8 Abs. 1 Nr. 1 Buchst. a-c             |            |
| SchwarzArbG a.F. ....                                                                    | 128        |
| b) Nichtanzeige eines stehenden Gewerbes/illegale Betätigung des                         |            |
| Reisegewerbes, § 8 Abs. 1 Nr. 1 Buchst. d SchwarzArbG .....                              | 129        |
| aa) Täterkreis: Selbstständiger Gewerbetreibender .....                                  | 129        |
| bb) Nichtanzeige/Fehlen der erforderlichen Gewerbekarte .....                            | 130        |
| (1) § 8 Abs. 1 Nr. 1 Buchst. d 1. Alt. SchwarzArbG .....                                 | 130        |
| (2) § 8 Abs. 1 Nr. 1 Buchst. d 2. Alt. SchwarzArbG .....                                 | 130        |

|                                                                                                                                                  |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| cc) Erbringung von Dienst- oder Werkleistungen in erheblichem Umfang .....                                                                       | 131 |
| dd) Annex: Sonstige (Auffang-)Tatbestände .....                                                                                                  | 133 |
| c) Unberechtigte Handwerksausübung, § 8 Abs. 1 Nr. 1 Buchst. e SchwarzArbG .....                                                                 | 133 |
| aa) Begriff des Handwerksbetriebes .....                                                                                                         | 133 |
| bb) Selbstständiger Betrieb als stehendes Gewerbe .....                                                                                          | 135 |
| cc) Verstoß gegen die Pflicht zur Eintragung in die Handwerksrolle ....                                                                          | 135 |
| dd) Erbringung von Dienst- oder Werkleistungen in erheblichem Umfang .....                                                                       | 136 |
| ee) Annex: Sonstige (Auffang-)Tatbestände .....                                                                                                  | 136 |
| d) Beauftragung mit Schwarzarbeit, § 8 Abs. 1 Nr. 2 SchwarzArbG .....                                                                            | 137 |
| aa) Zielrichtung und Täterkreis .....                                                                                                            | 137 |
| bb) Beauftragung mit Schwarzarbeit in erheblichem Umfang .....                                                                                   | 137 |
| e) Mangelnde Mitwirkung bzw. Vorlage von Dokumenten oder Daten, § 8 Abs. 2 SchwarzArbG .....                                                     | 138 |
| aa) Pflicht zur Mitführung und Vorlage von Ausweispapieren (Nr. 1) ...                                                                           | 138 |
| bb) Pflicht zur Belehrung der eigenen Arbeitnehmer (Nr. 2) .....                                                                                 | 139 |
| cc) Pflicht zur Duldung des Betretens von Grundstücken/<br>Geschäftsräumen und zur Mitwirkung bei Prüfungen (Nr. 3) .....                        | 139 |
| (1) § 8 Abs. 2 Nr. 3 Buchst. a SchwarzArbG .....                                                                                                 | 139 |
| (2) § 8 Abs. 2 Nr. 3 Buchst. b SchwarzArbG .....                                                                                                 | 142 |
| dd) Pflicht von Ausländern zur Vorlage von Ausweispapieren (Nr. 4) ...                                                                           | 142 |
| ee) Pflicht des Arbeitgebers/Auftraggebers zur Aussonderung von Daten<br>(Nr. 5) .....                                                           | 143 |
| ff) Unzulässiges Anbieten und Nachfragen von Arbeitskraft (Nr. 6 und<br>Nr. 7) .....                                                             | 143 |
| f) Leichtfertiges Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen, § 8 Abs. 3<br>SchwarzArbG .....                                                 | 144 |
| g) Ausstellen von Schein- und Abdeckrechnungen, § 8 Abs. 4 SchwarzArbG                                                                           | 145 |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                  | 146 |
| a) § 8 Abs. 1 SchwarzArbG .....                                                                                                                  | 146 |
| b) § 8 Abs. 2 SchwarzArbG .....                                                                                                                  | 146 |
| c) § 8 Abs. 3 SchwarzArbG .....                                                                                                                  | 146 |
| d) § 8 Abs. 4 SchwarzArbG .....                                                                                                                  | 147 |
| 3. Ausschlussgründe des § 8 Abs. 7 SchwarzArbG .....                                                                                             | 147 |
| 4. Rechtsfolgen .....                                                                                                                            | 149 |
| 5. Die Bebußung ausschließende Selbstanzeige (§ 8 Abs. 9 SchwarzArbG) .....                                                                      | 149 |
| 6. Konkurrenzen .....                                                                                                                            | 149 |
| 7. Verjährung .....                                                                                                                              | 150 |
| 8. Anforderungen an die Tatsachenfeststellungen .....                                                                                            | 150 |
| IV. Exkurs: Erschleichen von Sozialleistungen im Zusammenhang mit der<br>Erbringung von Dienst- oder Werkleistungen (§ 9 SchwarzArbG a.F.) ..... | 151 |
| V. Beschäftigung von Ausländern ohne Genehmigung oder ohne Aufenthaltstitel<br>und zu ungünstigen Arbeitsbedingungen (§ 10 SchwarzArbG) .....    | 151 |
| 1. Täterkreis .....                                                                                                                              | 152 |
| 2. Beschäftigung ausländischer Arbeitnehmer ohne Genehmigung oder ohne<br>Aufenthaltstitel .....                                                 | 152 |

|                                                                                                                                                                 |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. Auffälliges Missverhältnis zu den Arbeitsbedingungen deutscher Arbeitnehmer .....                                                                            | 152 |
| 4. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                                 | 155 |
| 5. Rechtsfolgen .....                                                                                                                                           | 155 |
| 6. Besonders schwere Fälle, § 10 Abs. 2 SchwarzArbG .....                                                                                                       | 155 |
| 7. Verjährung .....                                                                                                                                             | 156 |
| 8. Konkurrenzen .....                                                                                                                                           | 156 |
| 9. Anforderungen an die richterlichen Tatsachenfeststellungen .....                                                                                             | 157 |
| VI. Beschäftigung von Ausländern ohne Aufenthaltstitel, die Opfer von Menschenhandel sind .....                                                                 | 157 |
| 1. Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                                  | 157 |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                                 | 158 |
| 3. Rechtsfolgen .....                                                                                                                                           | 158 |
| 4. Verjährung .....                                                                                                                                             | 159 |
| 5. Täterschaft und Teilnahme .....                                                                                                                              | 159 |
| 6. Konkurrenzen .....                                                                                                                                           | 159 |
| VII. Erwerbstätigkeit von Ausländern ohne Genehmigung oder ohne Aufenthaltstitel in größerem Umfang oder von minderjährigen Ausländern (§ 11 SchwarzArbG) ..... | 159 |
| 1. Objektive Tatbestände des § 11 SchwarzArbG .....                                                                                                             | 160 |
| a) § 11 Abs. 1 Nr. 1 SchwarzArbG .....                                                                                                                          | 160 |
| b) § 11 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. a und c SchwarzArbG .....                                                                                                          | 160 |
| c) § 11 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. b und d SchwarzArbG .....                                                                                                          | 161 |
| d) § 11 Abs. 1 Nr. 3 SchwarzArbG .....                                                                                                                          | 162 |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                                 | 162 |
| 3. Qualifikation, § 11 Abs. 2 SchwarzArbG .....                                                                                                                 | 162 |
| 4. Rechtsfolgen .....                                                                                                                                           | 162 |
| 5. Verjährung .....                                                                                                                                             | 163 |
| 6. Konkurrenzen .....                                                                                                                                           | 163 |
| 7. Anforderungen an die richterlichen Tatsachenfeststellungen .....                                                                                             | 163 |
| VIII. Besonderheiten bei der Anwendbarkeit .....                                                                                                                | 163 |
| 1. Strafbarkeitslücken aufgrund von Fehlverweisungen .....                                                                                                      | 163 |
| 2. Verfassungswidrigkeit der §§ 10 ff. SchwarzArbG? .....                                                                                                       | 164 |
| E. Illegale Arbeitnehmerüberlassung (§§ 15 ff. AÜG) .....                                                                                                       | 166 |
| I. Einleitung .....                                                                                                                                             | 166 |
| II. Wesentliche Strukturen und Inhalte des AÜG .....                                                                                                            | 167 |
| 1. Strukturen des AÜG .....                                                                                                                                     | 167 |
| a) Begriffsbestimmung .....                                                                                                                                     | 167 |
| b) Rechtsverhältnisse .....                                                                                                                                     | 168 |
| aa) Verhältnis Verleiher und Leiharbeitnehmer .....                                                                                                             | 168 |
| bb) Verhältnis Verleiher und Entleiher .....                                                                                                                    | 168 |
| cc) Verhältnis Entleiher und Leiharbeitnehmer .....                                                                                                             | 169 |
| c) Offenlegungspflichten .....                                                                                                                                  | 169 |
| d) Abordnung zu einer Arbeitsgemeinschaft keine Arbeitnehmerüberlassung .....                                                                                   | 170 |

|                                                                                                         |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| e) Abgrenzung der Arbeitnehmerüberlassung zu anderen<br>Rechtsverhältnissen .....                       | 172 |
| aa) Abgrenzung zum Werkvertrag .....                                                                    | 173 |
| (1) Organisatorische Einbindung .....                                                                   | 174 |
| (2) Arbeitsvertragliches Weisungsrecht .....                                                            | 176 |
| (3) Sonstige Kriterien .....                                                                            | 177 |
| bb) Abgrenzung zum Dienstvertrag .....                                                                  | 180 |
| cc) Abgrenzung zum Geschäftsbesorgungsvertrag .....                                                     | 181 |
| 2. Wesentliche Regelungen des AÜG .....                                                                 | 181 |
| a) Erlaubnispflicht .....                                                                               | 181 |
| aa) Arbeitnehmerüberlassung im Rahmen wirtschaftlicher Tätigkeit ....                                   | 181 |
| bb) Exkurs: Gewerbsmäßige Arbeitnehmerüberlassung vor dem<br>1.12.2011 .....                            | 182 |
| cc) Erlaubnis .....                                                                                     | 183 |
| b) Allgemeine Versagungsgründe, § 3 Abs. 1 Nr. 1–3 AÜG .....                                            | 184 |
| aa) Unzuverlässigkeit, § 3 Abs. 1 Nr. 1 AÜG .....                                                       | 184 |
| bb) Mangelhafte Betriebsorganisation, § 3 Abs. 1 Nr. 2 AÜG .....                                        | 186 |
| cc) Verletzung des Schlechterstellungsverbotes, § 3 Abs. 1 Nr. 3 AÜG ....                               | 186 |
| dd) Exkurs: Verletzung des Schlechterstellungsverbotes vor dem<br>29.4.2011 .....                       | 187 |
| c) Sonstige Versagungsgründe, § 3 Abs. 2–5 AÜG .....                                                    | 187 |
| aa) Fehlende Betriebsstätte auf EU- bzw. EWR-Gebiet, § 3 Abs. 2 AÜG                                     | 188 |
| bb) Ausländische Antragsteller .....                                                                    | 188 |
| d) Ausnahmen von der Erlaubnispflicht, § 1a AÜG („Kollegienhilfe“) .....                                | 188 |
| e) Fehlende Anwendbarkeit des AÜG, § 1 Abs. 3 AÜG .....                                                 | 190 |
| aa) Arbeitnehmerüberlassung zur Vermeidung von Kurzarbeit und<br>Entlassung, § 1 Abs. 3 Nr. 1 AÜG ..... | 190 |
| bb) Konzerninterne Arbeitnehmerüberlassung, § 1 Abs. 3 Nr. 2 AÜG ....                                   | 191 |
| cc) Exkurs: Privilegierte vorübergehende Konzernüberlassung vor dem<br>1.12.2011 .....                  | 192 |
| dd) Gelegentliche Arbeitnehmerüberlassung zwischen Arbeitgebern, § 1<br>Abs. 3 Nr. 2a AÜG .....         | 192 |
| ee) Verlagerung von Aufgaben zwischen Arbeitgebern, § 1 Abs. 3 Nr. 2b<br>AÜG .....                      | 192 |
| ff) Arbeitnehmerüberlassung zwischen öffentlichen Stellen, § 1 Abs. 3<br>Nr. 2c AÜG .....               | 193 |
| gg) Arbeitnehmerüberlassung in das Ausland, § 1 Abs. 3 Nr. 3 AÜG ....                                   | 193 |
| f) Einschränkungen im Baugewerbe, § 1b AÜG .....                                                        | 194 |
| aa) Grundsätzliche Regelung .....                                                                       | 194 |
| bb) Ausnahmen vom Verbot .....                                                                          | 195 |
| (1) Allgemeinverbindliche Tarifverträge .....                                                           | 195 |
| (2) Betriebe des Baugewerbes .....                                                                      | 195 |
| (3) EWR-Staaten .....                                                                                   | 195 |
| III. Straf- und bußgeldrechtliche Sanktionierung illegaler<br>Arbeitnehmerüberlassung – Überblick ..... | 196 |

|                                                                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| IV. Die Straftatbestände der §§ 15, 15a AÜG .....                                                                                  | 196 |
| 1. Illegaler Verleih ausländischer Arbeitnehmer ohne Arbeitsgenehmigung,<br>§ 15 AÜG .....                                         | 197 |
| a) Der objektive Tatbestand des § 15 AÜG .....                                                                                     | 197 |
| aa) Täterkreis .....                                                                                                               | 197 |
| bb) Überlassung ausländischer Arbeitnehmer ohne Genehmigung .....                                                                  | 197 |
| (1) Begriff des Ausländers .....                                                                                                   | 197 |
| (2) Ohne Aufenthaltstitel .....                                                                                                    | 197 |
| cc) Verleih ohne Erlaubnis .....                                                                                                   | 198 |
| b) Der subjektive Tatbestand des § 15 AÜG .....                                                                                    | 198 |
| c) Verbotsirrtum .....                                                                                                             | 199 |
| d) Besonders schwere Fälle, § 15 Abs. 2 AÜG .....                                                                                  | 200 |
| aa) Gewerbsmäßiges Handeln .....                                                                                                   | 200 |
| bb) Grober Eigennutz .....                                                                                                         | 201 |
| cc) Sonstige besonders schwere Fälle .....                                                                                         | 202 |
| e) Rechtsfolgen .....                                                                                                              | 202 |
| aa) Unmittelbare Strafandrohung .....                                                                                              | 202 |
| bb) Sonstige Rechtsfolgen .....                                                                                                    | 202 |
| f) Verjährung .....                                                                                                                | 202 |
| 2. Entleih ausländischer Arbeitnehmer ohne Arbeitsgenehmigung, § 15a Abs. 1<br>AÜG .....                                           | 202 |
| a) Der objektive Tatbestand des § 15a Abs. 1 AÜG .....                                                                             | 203 |
| aa) Täterkreis .....                                                                                                               | 203 |
| bb) Verleih ausländischer Arbeitnehmer ohne Genehmigung .....                                                                      | 203 |
| cc) Entleih im Rahmen einer erlaubten Überlassung .....                                                                            | 203 |
| dd) Ausbeuterische Arbeitsbedingungen .....                                                                                        | 204 |
| b) Der subjektive Tatbestand des § 15a Abs. 1 AÜG .....                                                                            | 205 |
| c) Verbotsirrtum .....                                                                                                             | 206 |
| d) Besonders schwere Fälle, § 15a Abs. 1 S. 2 AÜG .....                                                                            | 206 |
| e) Rechtsfolgen .....                                                                                                              | 206 |
| aa) Unmittelbare Strafandrohung .....                                                                                              | 206 |
| bb) Sonstige Rechtsfolgen .....                                                                                                    | 206 |
| f) Verjährung .....                                                                                                                | 207 |
| 3. Umfangreicher und beharrlich wiederholter Entleih ausländischer<br>Arbeitnehmer ohne Arbeitsgenehmigung, § 15a Abs. 2 AÜG ..... | 207 |
| a) Der objektive Tatbestand des § 15a Abs. 2 AÜG .....                                                                             | 208 |
| aa) Täterkreis .....                                                                                                               | 208 |
| bb) Entleih im Rahmen einer erlaubten Arbeitnehmerüberlassung .....                                                                | 208 |
| cc) Tathandlungen .....                                                                                                            | 208 |
| (1) Tätigwerdenlassen von mehr als fünf Leiharbeitnehmern .....                                                                    | 208 |
| (2) Vorsätzlich und beharrlich .....                                                                                               | 208 |
| b) Der subjektive Tatbestand des § 15a Abs. 2 AÜG .....                                                                            | 209 |
| c) Verbotsirrtum .....                                                                                                             | 209 |
| d) Besonders schwere Fälle, § 15a Abs. 2 S. 2 AÜG .....                                                                            | 209 |
| e) Rechtsfolgen .....                                                                                                              | 209 |
| aa) Unmittelbare Strafandrohung .....                                                                                              | 209 |
| bb) Sonstige Rechtsfolgen .....                                                                                                    | 209 |
| f) Verjährung .....                                                                                                                | 209 |

|                                                                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| V. Die Ordnungswidrigkeitentatbestände des § 16 AÜG .....                                                                      | 210 |
| 1. Die (objektiven) Tatbestände des § 16 Abs. 1 AÜG .....                                                                      | 211 |
| a) Täterkreis .....                                                                                                            | 211 |
| b) Verleih ohne Erlaubnis, § 16 Abs. 1 Nr. 1 AÜG .....                                                                         | 212 |
| c) Entleih von einem Verleiher ohne Erlaubnis, § 16 Abs. 1 Nr. 1a AÜG ...                                                      | 213 |
| d) Arbeitnehmerüberlassung ohne Arbeitsverhältnis, § 16 Abs. 1 Nr. 1b<br>AÜG .....                                             | 213 |
| e) Verstoß gegen Deklarationspflicht, § 16 Abs. 1 Nr. 1c AÜG .....                                                             | 213 |
| f) Verstoß gegen Konkretisierungspflicht, § 16 Abs. 1 Nr. 1d AÜG .....                                                         | 213 |
| g) Überlassung unter Überschreitung der Überlassungshöchstdauer, § 16<br>Abs. 1 Nr. 1e AÜG .....                               | 213 |
| h) Arbeitnehmerüberlassung im Baugewerbe, § 16 Abs. 1 Nr. 1f AÜG .....                                                         | 214 |
| i) Entleih von ausländischen Arbeitnehmern ohne Arbeitsgenehmigung,<br>§ 16 Abs. 1 Nr. 2 AÜG .....                             | 214 |
| j) Verstoß gegen Anzeigepflicht bei erlaubnisfreier Überlassung, § 16 Abs. 1<br>Nr. 2a AÜG .....                               | 214 |
| k) Nichterfüllung von Auflagen, § 16 Abs. 1 Nr. 3 AÜG .....                                                                    | 215 |
| l) Verstöße gegen Anzeige-, Auskunft-, Aufbewahrungs- und<br>Duldungspflichten, § 16 Abs. 1 Nr. 4–6a AÜG .....                 | 215 |
| m) Verstoß gegen den Grundsatz des „Equal Treatment“, § 16 Abs. 1 Nr. 7a<br>AÜG .....                                          | 216 |
| n) Verstoß gegen die Pflicht zur Zahlung des Mindeststundenentgelts, § 16<br>Abs. 1 Nr. 7b AÜG .....                           | 217 |
| o) Verstoß gegen Beurkundungs- und Aushändigungspflichten, § 16 Abs. 1<br>Nr. 8 AÜG .....                                      | 217 |
| p) Verstoß gegen das Streikbrecherverbot, § 16 Abs. 1 Nr. 8a AÜG .....                                                         | 217 |
| q) Verstoß gegen Pflicht zur Information des Leiharbeitnehmers, § 16<br>Abs. 1 Nr. 9 AÜG .....                                 | 218 |
| r) Verstoß gegen Pflicht zur Gewährung des Zugangs zu<br>Gemeinschaftseinrichtungen oder -diensten, § 16 Abs. 1 Nr. 10 AÜG ... | 218 |
| s) Verstoß gegen Pflichten nach SchwarzArbG, § 16 Abs. 1 Nr. 11–13 AÜG                                                         | 219 |
| t) Verstoß gegen Anmeldepflichten, § 16 Abs. 1 Nr. 14–16 AÜG .....                                                             | 219 |
| u) Verstoß gegen Aufzeichnungs- und Aufbewahrungspflichten, § 16 Abs. 1<br>Nr. 17 und 18 AÜG .....                             | 220 |
| 2. Der subjektive Tatbestand des § 16 Abs. 1 AÜG .....                                                                         | 220 |
| 3. Verbotsirrtum .....                                                                                                         | 221 |
| 4. Rechtsfolgen .....                                                                                                          | 221 |
| a) Unmittelbare Bußgeldandrohung .....                                                                                         | 221 |
| b) Sonstige Rechtsfolgen .....                                                                                                 | 221 |
| 5. Verjährung .....                                                                                                            | 221 |
| VI. Annex: Sonstige typische (Begleit-)Delikte im Zusammenhang mit der illegalen<br>Arbeitnehmerüberlassung .....              | 221 |
| 1. Beitragshinterziehung, § 266a StGB .....                                                                                    | 222 |
| a) Grundzüge der §§ 9, 10 AÜG .....                                                                                            | 222 |
| b) Auswirkungen auf das Strafrecht .....                                                                                       | 225 |
| 2. Steuerhinterziehung, § 370 AO .....                                                                                         | 226 |
| a) Lohnsteuerhinterziehung .....                                                                                               | 226 |
| b) Umsatzsteuerhinterziehung .....                                                                                             | 227 |

|                                                                                                                                         |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| VII. Konkurrenzen .....                                                                                                                 | 227 |
| 1. Mehrere Ordnungswidrigkeiten nach § 16 AÜG .....                                                                                     | 227 |
| 2. Ordnungswidrigkeiten und Straftaten .....                                                                                            | 228 |
| 3. Wahlfeststellung .....                                                                                                               | 228 |
| F. Illegale Arbeitnehmerentsendung .....                                                                                                | 228 |
| I. Einleitung .....                                                                                                                     | 228 |
| 1. Entstehung und Ziele des Gesetzes .....                                                                                              | 228 |
| 2. Funktionsweise des AEntG .....                                                                                                       | 230 |
| a) Geltung „allgemeiner Arbeitsbedingungen“ .....                                                                                       | 230 |
| b) Tariferstreckung durch staatlichen Akt (Allgemeinverbindlicherklärung<br>oder Rechtsverordnung) .....                                | 231 |
| c) Rechtsverordnung in der Pflegebranche .....                                                                                          | 231 |
| d) Langzeitinlandsbeschäftigte .....                                                                                                    | 231 |
| II. Ordnungswidrigkeiten gem. § 23 AEntG .....                                                                                          | 232 |
| 1. Nichtgewährung der tariflichen Mindestarbeitsbedingungen (§ 23 Abs. 1<br>Nr. 1 AEntG i.V.m. § 8 Abs. 1 S. 1 oder Abs. 3 AEntG) ..... | 233 |
| a) Von der Tariferstreckung durch Rechtsverordnung erfasste Branchen ....                                                               | 234 |
| b) Bestimmung der Branchenzugehörigkeit .....                                                                                           | 234 |
| aa) Betrieb .....                                                                                                                       | 235 |
| bb) Betriebsabteilung .....                                                                                                             | 235 |
| cc) Überwiegensprinzip .....                                                                                                            | 235 |
| c) Regelungsfähige Arbeitsbedingungen .....                                                                                             | 235 |
| d) Allgemeinverbindlicher Tarifvertrag oder Rechtsverordnung nach § 7<br>AEntG .....                                                    | 242 |
| aa) Allgemeinverbindlicherklärung gem. § 5 TVG .....                                                                                    | 242 |
| bb) Rechtsverordnung gem. § 7 AEntG .....                                                                                               | 242 |
| cc) Problem: konkurrierende Tarifverträge .....                                                                                         | 243 |
| e) Nichtgewährung der tariflichen Arbeitsbedingungen .....                                                                              | 243 |
| aa) Täterkreis .....                                                                                                                    | 243 |
| bb) Einzelfälle .....                                                                                                                   | 243 |
| cc) Zuschüsse und Zulagen .....                                                                                                         | 244 |
| dd) Tateinheit/Tatmehrheit .....                                                                                                        | 244 |
| 2. Verstöße gegen Mitwirkungs-, Auskunfts-, Duldungs- und<br>Aufzeichnungspflichten (§ 23 Abs. 1 Nr. 2–9 AEntG) .....                   | 245 |
| a) Verstöße gegen Mitwirkungspflichten (§ 23 Abs. 1 Nr. 2–4 AEntG) .....                                                                | 245 |
| b) Verstöße gegen Meldepflichten (§ 23 Abs. 1 Nr. 5–7 AEntG) .....                                                                      | 245 |
| c) Verstöße gegen Aufbewahrungs- bzw. Bereithaltungspflichten (§ 23 Abs. 1<br>Nr. 8–9 AEntG) .....                                      | 246 |
| 3. Haftung des Hauptunternehmers (§ 23 Abs. 2 AEntG) .....                                                                              | 247 |
| a) Unternehmer/„anderer Unternehmer“/Nachunternehmer .....                                                                              | 247 |
| b) Ausführen lassen/beauftragen .....                                                                                                   | 247 |
| c) Erheblicher Umfang .....                                                                                                             | 248 |
| III. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                       | 248 |
| IV. Rechtsfolgen .....                                                                                                                  | 249 |
| V. Anforderungen an die tatrichterlichen Feststellungen .....                                                                           | 249 |
| VI. Exkurs: Vorenthalten und Veruntreuen von Arbeitsentgelt, § 266a StGB .....                                                          | 250 |

|                                                                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>G. Verstöße gegen das Mindestlohngesetz</b>                                                                              | 250 |
| I. Einleitung                                                                                                               | 250 |
| 1. Einführung des Mindestlohns zum 1.1.2015                                                                                 | 250 |
| 2. Anwendungsbereich des MiLoG                                                                                              | 251 |
| 3. Anspruchsgrundlage, Anspruchshöhe und Erfüllung                                                                          | 251 |
| 4. Fälligkeit                                                                                                               | 254 |
| a) Grundsatz                                                                                                                | 254 |
| b) Arbeitszeitkonten                                                                                                        | 254 |
| II. Verstöße gegen das Mindestlohngesetz                                                                                    | 255 |
| 1. Nichtzahlung des Mindestlohns                                                                                            | 255 |
| a) Nichtzahlung des Mindestlohns durch den Arbeitgeber                                                                      | 255 |
| b) Nichtzahlung des Mindestlohns durch Drittunternehmen                                                                     | 255 |
| aa) Ordnungswidrigkeit gem. § 21 Abs. 2 MiLoG                                                                               | 255 |
| bb) Zivilrechtliche Haftung gem. § 13 MiLoG i.V.m. § 14 AEntG                                                               | 255 |
| 2. Verstöße gegen Mitwirkungs- oder Duldungspflichten                                                                       | 257 |
| 3. Verstoß gegen Melde- und Dokumentationspflichten                                                                         | 257 |
| a) Melde- und Versicherungspflichten                                                                                        | 257 |
| b) Dokumentationspflichten                                                                                                  | 258 |
| III. Sanktionen bei Verstößen gegen die Bestimmungen des MiLoG                                                              | 258 |
| 1. Ordnungsrechtliche Sanktionen                                                                                            | 258 |
| 2. Strafbarkeit bei Verstoß gegen das MiLoG                                                                                 | 259 |
| a) Strafbarkeit wegen Vorenthaltens von Sozialbeiträgen                                                                     | 259 |
| b) Weitere Straftatbestände                                                                                                 | 259 |
| c) Einstellung des Strafverfahrens                                                                                          | 260 |
| IV. Rechtsschutz für den Arbeitgeber                                                                                        | 260 |
| <b>H. Lohnwucher (§ 291 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 StGB)</b>                                                                       | 261 |
| I. Entstehungsgeschichte, geschütztes Rechtsgut und Bedeutung                                                               | 261 |
| II. Objektiver Tatbestand                                                                                                   | 263 |
| 1. Geleistete Arbeit als Vermögensvorteil                                                                                   | 263 |
| 2. Auffälliges Missverhältnis                                                                                               | 263 |
| 3. Ausbeutung einer Schwächesituation                                                                                       | 265 |
| a) Zwangslage                                                                                                               | 265 |
| b) Unerfahrenheit                                                                                                           | 266 |
| c) Mangel an Urteilsvermögen                                                                                                | 266 |
| d) Erhebliche Willensschwäche                                                                                               | 267 |
| e) Ausbeuten                                                                                                                | 267 |
| III. Subjektiver Tatbestand                                                                                                 | 267 |
| IV. Besonders schwere Fälle nach § 291 Abs. 2 StGB                                                                          | 268 |
| V. Rechtsfolgen                                                                                                             | 269 |
| VI. Verjährung                                                                                                              | 269 |
| VII. Konkurrenzen                                                                                                           | 269 |
| VIII. Anforderungen an die tatrichterlichen Feststellungen                                                                  | 269 |
| <b>I. Menschenhandel zur Ausbeutung durch Beschäftigung, Zwangsarbeit und Ausbeutung der Arbeitskraft (§§ 232 ff. StGB)</b> | 270 |
| I. Entstehungsgeschichte, Aufbau und geschütztes Rechtsgut der §§ 232 ff. StGB                                              | 270 |

|                                                                                                                                      |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| II. § 232 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 Buchst. b StGB .....                                                                                     | 271        |
| 1. Objektiver Tatbestand .....                                                                                                       | 271        |
| a) Verletzliche Lage des Opfers .....                                                                                                | 271        |
| b) Tathandlung .....                                                                                                                 | 272        |
| c) Unter Ausnutzung der verletzlichen Lage .....                                                                                     | 273        |
| d) Tatzweck der Ausbeutung .....                                                                                                     | 273        |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                      | 274        |
| III. § 232b StGB .....                                                                                                               | 274        |
| IV. § 233 StGB .....                                                                                                                 | 275        |
| V. Rechtsfolgen .....                                                                                                                | 276        |
| VI. Verjährung .....                                                                                                                 | 276        |
| VII. Konkurrenzen .....                                                                                                              | 277        |
| <b>J. Straftaten und Ordnungswidrigkeiten nach dem ArbZG (§§ 22, 23 ArbZG) .....</b>                                                 | <b>277</b> |
| I. Einleitung .....                                                                                                                  | 277        |
| II. Europäisches Richtlinienrecht und das ArbZG .....                                                                                | 277        |
| III. Geschütztes Rechtsgut und Anwendungsbereich des ArbZG .....                                                                     | 278        |
| IV. Täterkreis .....                                                                                                                 | 280        |
| V. Tathandlungen .....                                                                                                               | 280        |
| 1. Tatbestände des § 22 ArbZG .....                                                                                                  | 280        |
| a) Beschäftigung eines Arbeitnehmers über die Grenzen der Arbeitszeit<br>hinaus, § 22 Abs. 1 Nr. 1 ArbZG .....                       | 282        |
| b) Nichtgewährung gesetzlicher Ruhepausen, § 22 Abs. 1 Nr. 2 ArbZG ....                                                              | 283        |
| c) Nichtgewährung gesetzlicher Ruhezeiten, § 22 Abs. 1 Nr. 3 ArbZG ....                                                              | 283        |
| d) Verstoß gegen Rechtsverordnungen, § 22 Abs. 1 Nr. 4 ArbZG .....                                                                   | 284        |
| e) Unzulässige Beschäftigung an Sonn- und Feiertagen, § 22 Abs. 1 Nr. 5<br>ArbZG .....                                               | 284        |
| f) Beschäftigung an allen Sonntagen oder Nichtgewährung bzw.<br>verspätete Gewährung von Ersatzruhetagen, § 22 Abs. 1 Nr. 6 ArbZG .. | 284        |
| g) Verstoß gegen vollziehbare Anordnungen, § 22 Abs. 1 Nr. 7 ArbZG ....                                                              | 284        |
| h) Unterlassen einer Auslage bzw. eines Aushangs von<br>Arbeitszeitbestimmungen, § 22 Abs. 1 Nr. 8 ArbZG .....                       | 284        |
| i) Nichterstellen von Aufzeichnungen, § 22 Abs. 1 Nr. 9 ArbZG .....                                                                  | 285        |
| j) Verletzung von Auskunfts-, Vorlage- und Übersendungspflichten, § 22<br>Abs. 1 Nr. 10 ArbZG .....                                  | 285        |
| 2. Tatbestände des § 23 ArbZG .....                                                                                                  | 286        |
| VI. Subjektiver Tatbestand und Irrtümer .....                                                                                        | 287        |
| VII. Rechtswidrigkeit .....                                                                                                          | 288        |
| VIII. Konkurrenzen .....                                                                                                             | 289        |
| IX. Verjährung .....                                                                                                                 | 289        |
| X. Rechtsfolgen .....                                                                                                                | 290        |
| XI. Verfahrensrechtliche Besonderheiten .....                                                                                        | 290        |
| <b>K. Straftaten und Ordnungswidrigkeiten nach dem ArbSchG .....</b>                                                                 | <b>292</b> |
| I. Einleitung .....                                                                                                                  | 292        |
| II. Wesentliche Strukturen und Inhalte des ArbSchG .....                                                                             | 294        |
| 1. Funktion des ArbSchG .....                                                                                                        | 294        |

|                                                                                                                                                 |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Geltungsbereich des ArbSchG .....                                                                                                            | 294 |
| 3. Adressat des ArbSchG (Täterkreis) .....                                                                                                      | 295 |
| III. Ordnungswidrigkeiten nach § 25 ArbSchG .....                                                                                               | 295 |
| 1. Die objektiven Tatbestände des § 25 ArbSchG .....                                                                                            | 295 |
| a) Verstoß gegen eine Rechtsverordnung, § 25 Abs. 1 Nr. 1 ArbSchG .....                                                                         | 295 |
| aa) § 7 Abs. 1 Baustellenverordnung (BaustellV) .....                                                                                           | 296 |
| bb) § 11 Arbeitsschutzverordnung zu künstlicher optischer Strahlung<br>(OStrV) .....                                                            | 301 |
| cc) § 22 Abs. 1 Betriebssicherheitsverordnung (BetrSichV) .....                                                                                 | 301 |
| dd) § 22 Abs. 1 Druckluftverordnung (DruckLV) .....                                                                                             | 302 |
| ee) § 20 Abs. 1 Biostoffverordnung (BioStoffV) .....                                                                                            | 302 |
| ff) § 10 Abs. 1 der Verordnung zur arbeitsmedizinischen Vorsorge<br>(ArbMedVV) .....                                                            | 302 |
| gg) § 16 Abs. 1 Lärm- und Vibrations-Arbeitsschutzverordnung<br>(LärmVibrationsArbSchV) .....                                                   | 303 |
| hh) § 22 Arbeitsschutzverordnung zu elektromagnetischen Feldern<br>(EMFV) .....                                                                 | 303 |
| ii) § 9 Arbeitsstättenverordnung (ArbStättV) .....                                                                                              | 303 |
| jj) Weitere Verordnungen .....                                                                                                                  | 304 |
| b) Zuwiderhandeln des Arbeitgebers oder einer verantwortlichen Person<br>gegen eine vollziehbare Anordnung, § 25 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. a ArbSchG | 304 |
| c) Zuwiderhandeln des Beschäftigten gegen eine vollziehbare Anordnung,<br>§ 25 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. b ArbSchG .....                             | 304 |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                 | 305 |
| 3. Rechtsfolge .....                                                                                                                            | 305 |
| 4. Verjährung .....                                                                                                                             | 305 |
| IV. Straftatbestände nach § 26 ArbSchG .....                                                                                                    | 305 |
| 1. § 26 Nr. 1 ArbSchG .....                                                                                                                     | 306 |
| a) Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                  | 306 |
| b) Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                 | 306 |
| 2. § 26 Nr. 2 ArbSchG .....                                                                                                                     | 307 |
| a) Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                  | 307 |
| b) Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                 | 307 |
| 3. Rechtsfolge .....                                                                                                                            | 308 |
| V. Konkurrenzen .....                                                                                                                           | 308 |
| VI. Anforderungen an tatrichterliche Feststellungen .....                                                                                       | 308 |
| VII. Exkurs: Ordnungswidrigkeiten nach § 209 SGB VII .....                                                                                      | 308 |
| 1. Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                  | 309 |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                 | 309 |
| 3. Rechtsfolge .....                                                                                                                            | 309 |
| a) Verhängung eines Bußgeldes .....                                                                                                             | 309 |
| b) Ermessensentscheidung der zuständigen Verwaltungsbehörde .....                                                                               | 309 |
| L. Besonders schutzwürdige Arbeitnehmer (JArbSchG, MuSchG, HAG, SGB IX) ....                                                                    | 310 |
| I. Das Jugendarbeitsschutzgesetz .....                                                                                                          | 310 |
| 1. Zweck und Regelungsgehalt des Jugendarbeitsschutzgesetzes .....                                                                              | 310 |
| 2. Geschützter Personenkreis .....                                                                                                              | 311 |
| 3. Täterkreis/Arbeitgeberbegriff des JArbSchG .....                                                                                             | 311 |

|                                                                                                                                                               |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 4. Ordnungswidrigkeiten nach dem JArbSchG .....                                                                                                               | 312        |
| a) Die objektiven Tatbestände der §§ 58 Abs. 1–4, 59 JArbSchG .....                                                                                           | 314        |
| aa) § 58 Abs. 1–4 JArbSchG .....                                                                                                                              | 314        |
| bb) § 59 JArbSchG .....                                                                                                                                       | 314        |
| b) Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                               | 315        |
| c) Rechtsfolge .....                                                                                                                                          | 315        |
| 5. Straftaten nach dem JArbSchG .....                                                                                                                         | 315        |
| a) Die objektiven Tatbestände der §§ 58 Abs. 5, 6 JArbSchG .....                                                                                              | 316        |
| aa) § 58 Abs. 5 S. 1 JArbSchG .....                                                                                                                           | 316        |
| (1) Gesundheit .....                                                                                                                                          | 316        |
| (2) Arbeitskraft .....                                                                                                                                        | 316        |
| (3) Gefährdung .....                                                                                                                                          | 316        |
| bb) § 58 Abs. 5 S. 2 JArbSchG .....                                                                                                                           | 316        |
| b) Vorsatz-Fahrlässigkeit-Kombination (§ 58 Abs. 6 JArbSchG) .....                                                                                            | 317        |
| II. Das Mutterschutzgesetz (MuSchG) .....                                                                                                                     | 317        |
| 1. Zweck und Regelungsgehalt des MuSchG .....                                                                                                                 | 317        |
| 2. Ordnungswidrigkeiten nach § 32 Abs. 1, 2 MuSchG .....                                                                                                      | 318        |
| a) Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                                | 319        |
| b) Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                               | 320        |
| c) Rechtsfolge .....                                                                                                                                          | 320        |
| 3. Straftaten nach § 33 MuSchG .....                                                                                                                          | 320        |
| a) § 33 MuSchG .....                                                                                                                                          | 320        |
| aa) Objektiver Tatbestand .....                                                                                                                               | 320        |
| (1) Begehung einer der in § 32 Abs. 1 Nr. 1–5, 8, 16 und 17<br>bezeichneten Handlungen .....                                                                  | 320        |
| (2) Gesundheit .....                                                                                                                                          | 320        |
| (3) Gefährdung .....                                                                                                                                          | 320        |
| bb) Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                                              | 321        |
| cc) Rechtsfolge .....                                                                                                                                         | 321        |
| III. Das Heimarbeitgesetz (HAG) .....                                                                                                                         | 321        |
| 1. Zweck und Regelungsgehalt des HAG .....                                                                                                                    | 321        |
| 2. Straftaten und Ordnungswidrigkeiten nach dem HAG – Überblick .....                                                                                         | 322        |
| IV. Schutz behinderter Arbeitnehmer durch das SGB IX .....                                                                                                    | 323        |
| 1. Zweck und Anwendungsbereich des SGB IX .....                                                                                                               | 323        |
| 2. Ordnungswidrigkeiten nach § 238 SGB IX .....                                                                                                               | 324        |
| 3. Straftaten nach § 237a und b SGB IX .....                                                                                                                  | 324        |
| <b>M. Strafrechtliche Haftung für Unfälle am Arbeitsplatz: fahrlässige Körperverletzung<br/>und Tötung, §§ 222, 229 StGB (mit Exkurs zu § 319 StGB) .....</b> | <b>325</b> |
| I. Einleitung .....                                                                                                                                           | 325        |
| II. Fahrlässige Tötung und fahrlässige Körperverletzung (§§ 222, 229 StGB) .....                                                                              | 326        |
| III. Der Begriff der Fahrlässigkeit .....                                                                                                                     | 326        |
| IV. Abgrenzung Vorsatz/Fahrlässigkeit .....                                                                                                                   | 327        |
| V. Der Tatbestandsaufbau der Fahrlässigkeitsdelikte .....                                                                                                     | 327        |
| 1. Verletzung einer objektiven Sorgfaltspflicht .....                                                                                                         | 327        |
| 2. Verursachung und Vorhersehbarkeit des tatbestandlichen Erfolges .....                                                                                      | 328        |
| a) Keine Unterbrechung des Kausalzusammenhangs durch Fehler Dritter .....                                                                                     | 328        |
| b) Sonderfall: Eigenverantwortliche Selbstgefährdung des Arbeitnehmers ..                                                                                     | 329        |

|                                                                                           |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3. Vorhersehbarkeit des Erfolges .....                                                    | 329        |
| 4. Strafrechtliche Verantwortlichkeit .....                                               | 330        |
| a) Die einzelnen Verantwortungsbereiche .....                                             | 331        |
| aa) Grundsätzliche Möglichkeit der Pflichtenübertragung .....                             | 331        |
| bb) Verbleib eines „Pflichtenrests“ .....                                                 | 331        |
| b) Pflichten im Rahmen der Arbeitsteilung .....                                           | 332        |
| aa) Verhältnis General- und Subunternehmer .....                                          | 332        |
| bb) Tatsächliche Arbeitsteilung .....                                                     | 333        |
| c) Exkurs: die Rolle des Sicherheits- und Gesundheitsschutzkoordinators (SiGeKo) .....    | 333        |
| VI. Rechtsfolge .....                                                                     | 334        |
| VII. Exkurs: Baugefährdung, § 319 StGB .....                                              | 334        |
| 1. Einleitung .....                                                                       | 334        |
| 2. Der objektive Tatbestand .....                                                         | 335        |
| a) Täterkreis .....                                                                       | 335        |
| aa) Bauplanung .....                                                                      | 335        |
| bb) Bauleitung .....                                                                      | 335        |
| cc) Bauausführung .....                                                                   | 336        |
| dd) Abbruch .....                                                                         | 336        |
| b) Verstoß gegen die allgemein anerkannten Regeln der Technik .....                       | 336        |
| aa) Regeln der Technik .....                                                              | 336        |
| bb) Allgemein anerkannt .....                                                             | 336        |
| c) Konkrete Gefährdung .....                                                              | 337        |
| d) § 319 Abs. 2 StGB .....                                                                | 338        |
| 3. Subjektiver Tatbestand .....                                                           | 338        |
| 4. Rechtsfolge .....                                                                      | 338        |
| 5. Konkurrenzen .....                                                                     | 338        |
| <b>N. Straftaten gegen die Betriebsverfassungsorgane, §§ 119 ff. BetrVG .....</b>         | <b>339</b> |
| I. Straftaten gegen Betriebsverfassungsorgane und ihre Mitglieder nach § 119 BetrVG ..... | 340        |
| 1. Täterkreis .....                                                                       | 340        |
| 2. Mögliche Begehungsformen .....                                                         | 341        |
| 3. Einzelne Straftatbestände .....                                                        | 341        |
| a) Wahlbehinderung oder -beeinflussung .....                                              | 341        |
| b) Behinderung oder Störung der Betriebsrattätigkeit .....                                | 343        |
| c) Benachteiligung oder Begünstigung von Betriebsratsmitgliedern .....                    | 344        |
| 4. Subjektiver Tatbestand .....                                                           | 346        |
| 5. Rechtswidrigkeit und Schuld .....                                                      | 347        |
| 6. Strafantrag/Verfahrensrechtliche Besonderheiten .....                                  | 347        |
| 7. Rechtsfolgen .....                                                                     | 348        |
| 8. Konkurrenzen .....                                                                     | 350        |
| II. Verletzung von Geheimnissen, § 120 BetrVG .....                                       | 351        |
| 1. Täterkreis .....                                                                       | 352        |
| 2. Einzelne Tatbestände .....                                                             | 352        |
| a) § 120 Abs. 1 BetrVG .....                                                              | 352        |
| b) § 120 Abs. 1 i.V.m. § 120 Abs. 3 S. 2 BetrVG .....                                     | 354        |
| c) § 120 Abs. 2 BetrVG .....                                                              | 354        |

|                                                                                                                                     |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                     | 355        |
| 4. Qualifikationen des § 120 Abs. 3 S. 1 BetrVG .....                                                                               | 355        |
| 5. Rechtswidrigkeit .....                                                                                                           | 356        |
| 6. Strafantrag/prozessuale Besonderheiten .....                                                                                     | 356        |
| 7. Rechtsfolgen .....                                                                                                               | 356        |
| 8. Konkurrenzen .....                                                                                                               | 357        |
| III. Ordnungswidrigkeiten nach § 121 BetrVG .....                                                                                   | 357        |
| 1. Täterkreis .....                                                                                                                 | 357        |
| 2. Die einzelnen Tathandlungen .....                                                                                                | 358        |
| 3. Subjektiver Tatbestand .....                                                                                                     | 359        |
| 4. Rechtswidrigkeit .....                                                                                                           | 359        |
| 5. Verbotsirrtum/Schuld .....                                                                                                       | 359        |
| 6. Prozessuale Besonderheiten .....                                                                                                 | 360        |
| 7. Rechtsfolgen .....                                                                                                               | 360        |
| <b>O. Sanktionsbewehrte Überwachung und Kontrolle von Arbeitnehmern</b><br><b>(Arbeitnehmerdatenschutz) .....</b>                   | <b>360</b> |
| I. Einleitung .....                                                                                                                 | 360        |
| II. Maßgebliche Regelungsregime .....                                                                                               | 361        |
| 1. Strafgesetzbuch (StGB) .....                                                                                                     | 361        |
| 2. Verordnung (EU) 679/2016 (Datenschutz-Grundverordnung) .....                                                                     | 361        |
| a) Der Bußgeldtatbestand des Art. 83 Abs. 4 bis 5 DSGVO .....                                                                       | 361        |
| b) DSGVO-Verstoß (insbesondere: Fehlen eines Erlaubnistatbestands) .....                                                            | 362        |
| c) Rechtsfolge .....                                                                                                                | 363        |
| 3. Bundesdatenschutzgesetz (BDSG) .....                                                                                             | 364        |
| a) Die Strafvorschriften des § 42 BDSG .....                                                                                        | 365        |
| aa) Personenbezogene Daten .....                                                                                                    | 366        |
| bb) Nicht allgemein zugänglich .....                                                                                                | 366        |
| cc) Fehlende Berechtigung .....                                                                                                     | 366        |
| dd) Übermittlung von personenbezogenen Daten von einer großen Zahl<br>von Personen (Abs. 1) .....                                   | 366        |
| ee) Verarbeiten oder Erschleichen durch unrichtige Angaben (Abs. 2)                                                                 | 367        |
| ff) Vorsatz .....                                                                                                                   | 367        |
| gg) Wissentlichkeit und Gewerbsmäßigkeit (Abs. 1) .....                                                                             | 367        |
| hh) Verarbeitung gegen Entgelt oder mit Bereicherungs- oder<br>Schädigungsabsicht (Abs. 2) .....                                    | 368        |
| ii) Strafantragserfordernis (Abs. 3) .....                                                                                          | 368        |
| b) Die Erlaubnistatbestände des § 26 Abs. 1 BDSG .....                                                                              | 368        |
| aa) Datenverarbeitung zur Begründung, Durchführung, Beendigung des<br>Beschäftigungsverhältnisses gemäß § 26 Abs. 1 S. 1 BDSG ..... | 370        |
| bb) Datenverarbeitung zur Aufklärung einer Straftat gemäß § 26 Abs. 1<br>S. 1 BDSG .....                                            | 370        |
| cc) § 26 Abs. 1 BDSG als (allgemeiner) Rechtfertigungstatbestand? .....                                                             | 371        |
| III. Kamera-/Videoüberwachung am Arbeitsplatz .....                                                                                 | 371        |
| 1. Strafbarkeit nach § 201a StGB .....                                                                                              | 372        |
| a) Räumlicher Schutz (§ 201a Abs. 1 Nr. 1 StGB) .....                                                                               | 373        |
| b) Persönlicher Schutz (§ 201a Abs. 1 Nr. 2 StGB) .....                                                                             | 373        |
| c) Verletzung des höchstpersönlichen Lebensbereichs .....                                                                           | 374        |

|                                                                                                                              |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| d) Tathandlungen .....                                                                                                       | 374 |
| e) Unbefugtheit bzw. Rechtswidrigkeit .....                                                                                  | 374 |
| f) Wahrnehmung überwiegender berechtigter Interessen (§ 201a Abs. 4 StGB) .....                                              | 376 |
| 2. Strafbarkeit nach § 42 Abs. 1 und 2 BDSG .....                                                                            | 377 |
| 3. Ordnungswidrigkeit nach Art. 83 Abs. 5 DSGVO .....                                                                        | 378 |
| IV. Überwachung und Kontrolle der Telekommunikation .....                                                                    | 379 |
| 1. Strafbarkeit nach § 206 StGB im Falle der Überwachung und Kontrolle der Telekommunikation (Privatnutzung erlaubt) .....   | 379 |
| a) Arbeitgeber als geschäftsmäßiger Erbringer von Post- und Telekommunikationsdiensten? .....                                | 380 |
| b) Mitteilung an Dritte (Abs. 1) .....                                                                                       | 384 |
| c) Tathandlungen nach Abs. 2 .....                                                                                           | 385 |
| d) Unbefugtheit bzw. Rechtswidrigkeit .....                                                                                  | 385 |
| 2. Strafbarkeit nach § 202a StGB im Falle der Überwachung und Kontrolle der Telekommunikation (Privatnutzung verboten) ..... | 388 |
| a) Der Datenbegriff des § 202a StGB .....                                                                                    | 389 |
| b) Nicht für den Täter bestimmt .....                                                                                        | 389 |
| c) Besondere Sicherung gegen unberechtigten Zugang .....                                                                     | 390 |
| d) Verschaffung von Zugang zu den geschützten Daten unter Überwindung einer Zugangssicherung .....                           | 391 |
| e) Unbefugtheit bzw. Rechtswidrigkeit .....                                                                                  | 391 |
| 3. Strafbarkeit nach § 42 BDSG im Falle der Überwachung und Kontrolle der Telekommunikation .....                            | 392 |
| 4. Ordnungswidrigkeit nach Art. 83 Abs. 4 und 5 DSGVO im Falle der Überwachung und Kontrolle der Telekommunikation .....     | 392 |
| 5. Strafbarkeit nach § 201 StGB im Falle der Telefonüberwachung .....                                                        | 395 |
| V. Postkontrolle .....                                                                                                       | 396 |
| VI. Standortüberwachung durch den Einsatz eines GPS-Senders .....                                                            | 398 |
| VII. Observation durch einen Detektiv/Privatermittler .....                                                                  | 399 |

### 3. Kapitel

#### Rechtsfolgen im arbeitsstrafrechtlichen Verfahren

|                                                     |     |
|-----------------------------------------------------|-----|
| A. Strafrechtliche Konsequenzen .....               | 401 |
| I. Einleitung .....                                 | 401 |
| II. Rechtsfolgen der Tat .....                      | 402 |
| 1. Strafen .....                                    | 402 |
| 2. Nebenfolgen und Maßnahmen .....                  | 406 |
| a) Überblick .....                                  | 406 |
| b) Berufsverbot .....                               | 407 |
| c) Vermögensabschöpfung .....                       | 408 |
| aa) Überblick .....                                 | 408 |
| bb) Vermögensabschöpfung im Arbeitsstrafrecht ..... | 409 |
| cc) Das Unternehmen als Einziehungsadressat .....   | 410 |

|                                                                             |            |
|-----------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3. Verfahrenserledigung im Wege des Strafbefehls .....                      | 411        |
| 4. Einstellung gegen Geldauflage (§ 153a StPO) .....                        | 411        |
| III. Grundzüge der Strafzumessung .....                                     | 413        |
| <b>B. Bußgeldrechtliche Konsequenzen .....</b>                              | <b>422</b> |
| I. Einleitung .....                                                         | 422        |
| II. Die Bemessung von Bußgeldern .....                                      | 422        |
| 1. Bußgeldrahmen und allgemeine Vorschriften .....                          | 422        |
| 2. Bußgeldbemessung im Einzelfall .....                                     | 423        |
| a) Zumessungskriterien des § 17 Abs. 3 OWiG .....                           | 423        |
| b) Abschöpfung der aus der Tat erlangten Vorteile .....                     | 426        |
| III. Geldbuße gegen das Unternehmen, § 30 OWiG .....                        | 428        |
| 1. Adressat der verhängten Sanktion .....                                   | 429        |
| 2. Voraussetzungen der Verhängung einer Geldbuße .....                      | 429        |
| 3. Bemessung des Bußgeldes .....                                            | 430        |
| IV. Geldbuße gegen den Betriebs- bzw. Unternehmensinhaber, § 130 OWiG ..... | 431        |
| 1. Täterkreis .....                                                         | 431        |
| 2. Tathandlung .....                                                        | 432        |
| 3. Anknüpfungstat .....                                                     | 432        |
| 4. Bußgeldrahmen .....                                                      | 433        |
| V. Einziehung des Wertes von Taterträgen (§ 29a OWiG) .....                 | 433        |
| <b>C. (Zivil- und) Arbeitsrechtliche Konsequenzen .....</b>                 | <b>434</b> |
| I. Abmahnung und Ermahnung .....                                            | 435        |
| 1. Begriffsbestimmung und Voraussetzungen der Abmahnung .....               | 435        |
| 2. Die Abmahnung als Voraussetzung für Kündigungen .....                    | 437        |
| 3. Die Ermahnung .....                                                      | 440        |
| II. Kündigung .....                                                         | 441        |
| 1. Tatündigung .....                                                        | 443        |
| a) Außerordentliche Kündigung .....                                         | 443        |
| aa) Allgemeines .....                                                       | 443        |
| bb) Sonderkündigungsschutz .....                                            | 444        |
| cc) Wichtiger Grund .....                                                   | 444        |
| dd) Kündigung durch Arbeitnehmer .....                                      | 447        |
| b) Ordentliche Kündigung .....                                              | 447        |
| aa) Allgemeines .....                                                       | 447        |
| bb) Kündigungsgründe i.S.v. § 1 KSchG .....                                 | 448        |
| 2. Verdachtskündigung .....                                                 | 451        |
| a) Außerordentliche Kündigung .....                                         | 451        |
| b) Ordentliche Kündigung .....                                              | 455        |
| III. Freistellung .....                                                     | 456        |
| IV. Vertragsstrafe und Betriebsbuße .....                                   | 458        |
| 1. Vertragsstrafe .....                                                     | 458        |
| 2. Betriebsbuße .....                                                       | 460        |
| V. Schadensersatzpflicht .....                                              | 461        |
| 1. Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber .....                | 461        |

|                                                                                                                                |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. Haftung des Arbeitnehmers gegenüber Dritten .....                                                                           | 462        |
| 3. Haftung bei Auflösungsverschulden .....                                                                                     | 463        |
| VI. Unterlassungspflicht .....                                                                                                 | 463        |
| VII. Herausgabepflicht .....                                                                                                   | 464        |
| VIII. Ausschluss eines Mitglieds aus dem Betriebsrat und Auflösung des Betriebsrats .....                                      | 465        |
| 1. Grobe Amtspflichtverletzung .....                                                                                           | 465        |
| 2. Verfahren .....                                                                                                             | 466        |
| <b>D. Sonstige rechtliche Konsequenzen .....</b>                                                                               | <b>466</b> |
| I. Allgemeine zivilrechtliche Konsequenzen .....                                                                               | 467        |
| II. Geschäftsführer-/Vorstandsausschluss .....                                                                                 | 468        |
| III. Sozialversicherungsrechtliche Konsequenzen .....                                                                          | 468        |
| IV. Gewerberechtliche Konsequenzen .....                                                                                       | 469        |
| 1. Eintragung ins Gewerbezentralregister .....                                                                                 | 469        |
| 2. Gewerbeuntersagung .....                                                                                                    | 470        |
| a) Ausübung eines Gewerbes .....                                                                                               | 470        |
| b) Unzuverlässigkeit .....                                                                                                     | 471        |
| V. Vergabe- und wettbewerbsrechtliche Konsequenzen .....                                                                       | 472        |
| 1. Ausschluss von der Vergabe öffentlicher Aufträge nach § 21 Abs. 1 S. 1 SchwarzArbG .....                                    | 472        |
| 2. Ausschluss von der Vergabe öffentlicher Aufträge nach § 21 Abs. 1 S. 1 AEntG .....                                          | 472        |
| 3. Ausschluss von der Vergabe öffentlicher Aufträge nach § 19 Abs. 1 MiLoG .....                                               | 473        |
| 4. Mangelnde Eignung als Bewerber bei öffentlichen Auftragsausschreibungen für Bauleistungen (§ 6a Abs. 2 Nr. 5–9 VOB/A) ..... | 473        |
| 5. Eintragung ins Wettbewerbsregister .....                                                                                    | 473        |
| VI. Steuerrechtliche Konsequenzen .....                                                                                        | 474        |
| VII. Beamtenrechtliche Konsequenzen .....                                                                                      | 475        |
| <b>E. Faktische Konsequenzen .....</b>                                                                                         | <b>475</b> |
| I. Negative Publizität .....                                                                                                   | 476        |
| II. Störung des inneren Betriebsfriedens .....                                                                                 | 476        |
| III. (Außerrechtliche) wirtschaftliche Nachteile .....                                                                         | 477        |
| IV. Resümee .....                                                                                                              | 477        |

## 4. Kapitel

### Die Vertretung von Arbeitgebern in (Arbeits-)Strafverfahren

|                                                                |            |
|----------------------------------------------------------------|------------|
| <b>A. Präventivberatung des Arbeitgebers .....</b>             | <b>479</b> |
| I. Einleitung .....                                            | 479        |
| II. Begriff und Zielsetzung der Compliance .....               | 481        |
| III. Rechtsgrundlagen der Compliance .....                     | 482        |
| 1. Pflichten der Geschäftsleitung, § 43 GmbHG, § 93 AktG ..... | 482        |
| 2. Straf- bzw. ordnungsrechtliche Organisationspflichten ..... | 484        |
| 3. Anforderungen an die Compliance-Organisation .....          | 485        |
| a) Risikoanalyse .....                                         | 486        |

|                                                                                                                         |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| b) Mission Statement .....                                                                                              | 487        |
| c) Organisation .....                                                                                                   | 488        |
| aa) Organisation im engeren Sinne .....                                                                                 | 489        |
| bb) Inhaltliche Organisation – das Compliance-Regelwerk .....                                                           | 491        |
| d) Training und Kontrolle .....                                                                                         | 493        |
| aa) Präsenzs Schulungen und E-Learning .....                                                                            | 494        |
| bb) Kontrollmaßnahmen .....                                                                                             | 495        |
| e) Dokumentation .....                                                                                                  | 495        |
| <b>B. Grundzüge der Verteidigung von Unternehmen und<br/>Unternehmensverantwortlichen (in Arbeitsstrafsachen) .....</b> | <b>496</b> |
| I. Mandatsaufnahme .....                                                                                                | 496        |
| 1. Klärung der eigenen Kompetenzen .....                                                                                | 496        |
| 2. Klärung der Interessenlagen – Vertretung des Unternehmens und/oder<br>einzelner Verantwortlicher? .....              | 498        |
| 3. Klärung der Mandatsmodalitäten .....                                                                                 | 498        |
| 4. Festlegung der Mandatsziele .....                                                                                    | 499        |
| II. Erste Schritte .....                                                                                                | 500        |
| 1. Bestellung gegenüber Ermittlungsorganen und ggf. sonstigen Behörden .....                                            | 500        |
| 2. Etwaige Anzeige ggü. Versicherungen .....                                                                            | 500        |
| 3. Informationsbeschaffung und -aufbereitung .....                                                                      | 501        |
| 4. Verteidigung in Arbeitsstrafsachen: Zwischen Konflikt und Kooperation .....                                          | 502        |
| <b>C. Grundzüge der Beratung von Arbeitgebern als Opfer von Straftaten .....</b>                                        | <b>503</b> |
| I. Erste Schritte .....                                                                                                 | 503        |
| 1. Rechtsbeistand .....                                                                                                 | 503        |
| 2. Sachverhaltsermittlung .....                                                                                         | 504        |
| II. Arbeitsrechtliches Vorgehen .....                                                                                   | 506        |
| 1. Abschließende Anhörung des verdächtigten Arbeitnehmers .....                                                         | 506        |
| 2. Entscheidung über arbeitsrechtliche Maßnahmen .....                                                                  | 508        |
| III. Strafrechtliches Vorgehen .....                                                                                    | 508        |
| 1. Die Kernfrage: Erstattung einer Strafanzeige? .....                                                                  | 508        |
| a) Pflicht zur Strafanzeige? .....                                                                                      | 509        |
| aa) Zivilrechtliche Pflicht .....                                                                                       | 509        |
| bb) Untreue bei unterlassener Strafanzeige? .....                                                                       | 510        |
| b) Unzulässigkeit einer Strafanzeige? .....                                                                             | 511        |
| aa) Strafrechtliche Konsequenzen .....                                                                                  | 511        |
| bb) Zivilrechtliche Konsequenzen .....                                                                                  | 511        |
| cc) Kostenrechtliche Konsequenzen .....                                                                                 | 511        |
| c) Vor- und Nachteile einer Strafanzeige .....                                                                          | 512        |
| d) Inhalt der Strafanzeige .....                                                                                        | 514        |
| e) Einreichung der Strafanzeige .....                                                                                   | 516        |
| 2. Rechte und Pflichten des geschädigten Unternehmens im Strafverfahren .....                                           | 516        |
| a) Rechte des Arbeitgebers als Opfer von Straftaten durch Arbeitnehmer .....                                            | 517        |
| aa) Informationsrechte .....                                                                                            | 517        |
| bb) Akteneinsichtsrecht .....                                                                                           | 518        |
| cc) Mitteilung des Verfahrensausgangs .....                                                                             | 519        |
| dd) Partizipationsrechte .....                                                                                          | 519        |

---

|                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ee) Vermögenssicherung im Strafverfahren für den Arbeitgeber .....            | 520 |
| ff) Anknüpfungspunkte für Schadenswiedergutmachung im<br>Strafverfahren ..... | 520 |
| b) Pflichten des Arbeitgebers .....                                           | 521 |
| aa) Duldung von Zwangsmaßnahmen .....                                         | 521 |
| bb) Zeugenvernehmungen .....                                                  | 521 |
| D. Kostentragung von strafrechtlicher Beratung und Verteidigung .....         | 522 |
| I. Einleitung .....                                                           | 522 |
| II. Übernahme der Rechtsschutzkosten .....                                    | 523 |
| 1. Rechtsschutzkosten .....                                                   | 523 |
| 2. Kostenerstattung nach Auftragsrecht .....                                  | 524 |
| 3. Anspruchsvoraussetzungen .....                                             | 525 |
| 4. Anspruch auf Vorschussleistungen .....                                     | 525 |
| 5. Endgültige Kostenübernahme .....                                           | 526 |
| 6. Kostentragung trotz Vorliegens einer Pflichtwidrigkeit .....               | 526 |
| 7. Umfang der Kostenübernahme .....                                           | 527 |
| 8. Kostenübernahme durch D&O-Versicherungen .....                             | 528 |
| 9. Steuerrechtliche Konsequenzen .....                                        | 531 |
| III. Übernahme von Geldsanktionen .....                                       | 533 |
| 1. Geldstrafen und -bußen .....                                               | 533 |
| 2. Geldauflagen .....                                                         | 538 |
| 3. Steuerrechtliche Aspekte .....                                             | 540 |
| Stichwortverzeichnis .....                                                    | 543 |