

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XIX
1. Einleitung	1
2. Gründe für die Untersuchung	3
2.1. Auslöser für interne Untersuchungen	3
2.2. Untersuchungspflichten	4
2.2.1. Allgemeines zu Untersuchungspflichten in Unternehmen	7
2.2.2. Plausibilitätsprüfung	7
2.2.3. Informationsbeschaffung iSd Business Judgment Rule	8
2.2.4. Untersuchungspflicht auf Grundlage der Sorgfaltspflichten	10
2.2.5. Untersuchungspflicht im Bankwesen	13
2.2.6. Untersuchungspflicht bei Versicherungs- und Rückversicherungsunternehmen	16
2.2.7. Untersuchungspflichten nach dem WAG	17
2.2.8. Untersuchungspflicht aufgrund der Pflicht zur Geldwäsche-Compliance	18
2.2.9. Untersuchungspflicht bei kapitalmarktorientierten Unternehmen	20
2.2.9.1. Vorgaben des österreichischen Gesetzgebers	20
2.2.9.2. Vorgaben des europäischen Gesetzgebers	22
2.2.9.3. Ad-hoc-Meldepflichten	22
2.2.10. Arbeitsrechtliche Pflichten	25
2.2.11. Pflicht zur Durchführung einer Untersuchung aufgrund eines eingegangenen Hinweises	26
2.2.11.1. Hinweisgebersysteme als Grund für eine interne Untersuchung	27
2.2.11.2. Der „Whistleblower“	28
2.2.11.3. Das HinweisgeberInnenschutzgesetz (HSchG)	28
2.2.11.3.1. Der persönliche Anwendungsbereich	29
2.2.11.3.2. Der sachliche Anwendungsbereich	29
2.2.11.4. Schutz der Identität von Hinweisgebenden	31
2.2.11.5. Schutz vor (arbeitsrechtlichen) Repressalien	31
2.2.11.6. Wann ist der Hinweisgebende schutzwürdig?	32

2.2.11.7.	Implementierung von Meldekanälen und rechtliche Vorgaben	32
2.2.11.7.1.	Arbeitsrechtliche Vorgaben	34
2.2.11.7.2.	Datenschutzrechtliche Vorgaben	35
2.2.11.8.	Sanktionen bei Verstößen gegen das HSchG	36
2.2.11.9.	Pflicht zur Untersuchung bei Eingang eines Hinweises	37
2.3.	„Freiwillige“ Untersuchung	37
2.4.	Anreize im Strafrecht	38
2.4.1.	Das Unternehmen als „Täter“	40
2.4.2.	Anreize für Untersuchungen verantwortlicher Verbände	44
2.4.2.1.	Straffreiheit durch tätige Reue und/oder Selbstanzeige	44
2.4.2.1.1.	Tätige Reue	45
2.4.2.1.2.	Selbstanzeige	49
2.4.2.2.	Straffreiheit nach § 18 VbVG (Verfolgungs- ermessen)	51
2.4.3.	Strafmilderung	53
2.5.	Anreize in anderen Rechtsgebieten	54
2.5.1.	Straffreiheit nach § 9 VStG und Regel- und Kontrollsysteme	54
2.5.2.	Verjährungsfristen im Schadenersatzrecht	58
2.5.3.	Kartellrecht	59
2.5.4.	Vergaberecht	62
2.6.	Faktische Incentives	63
2.6.1.	Wahrnehmung in der Öffentlichkeit und am Markt	64
2.6.2.	Compliance-Kultur	65
2.6.3.	Aus Fehlern lernen und Systeme verbessern	66
2.6.4.	Positionierung im Verfahren und Festlegung der Verteidigungsstrategie	66
3.	Untersuchungsgegenstand	68
3.1.	Strafrecht	69
3.1.1.	Relevante Delikte	71
3.1.1.1.	Betrug	71
3.1.1.2.	Untreue	75
3.1.1.3.	Finanzvergehen	79
3.1.1.4.	Korruptionsdelikte	81
3.1.2.	Taten zu Lasten des Unternehmens	86
3.1.3.	Das Unternehmen als Täter und Opfer	87

3.2.	Zivilrecht	88
3.2.1.	Gesellschaftsrechtliche Organhaftung	89
3.2.1.1.	Feststellung der Handlungsalternativen	90
3.2.1.2.	Nachvollziehen der Informationsgrundlage	91
3.2.1.3.	Der Entscheidung zugrundeliegende Motive	92
3.2.1.4.	(Sonstige) Sorgfaltspflichtverletzungen	93
3.2.2.	Schadenersatz-Discovery	94
3.3.	Arbeitsrecht	95
3.3.1.	Untersuchung sexueller Belästigung	97
3.3.2.	Allgemeine Fürsorgepflicht	99
3.3.3.	Arbeitsrechtliche Maßnahmen und Beweislast	100
3.4.	Öffentliches Recht	101
3.4.1.	Data Breaches im Datenschutzrecht	102
3.4.2.	Geldwäscherei	104
3.4.3.	Ausländerbeschäftigungsgesetz	106
3.4.4.	Kartellrechtliche Straftatbestände	108
3.4.5.	Vergaberechtliche Verhaltenspflichten	111
4.	Untersuchungsplanung	113
4.1.	Inhouse vs Outsourcing	113
4.1.1.	Gründe und Setup für eine Inhouse-Untersuchung ...	115
4.1.2.	Gründe für die Durchführung einer internen Untersuchung durch externe Berater	117
4.1.3.	Schutz durch das Berufsgeheimnis	118
4.2.	Strategieentscheidung	119
4.2.1.	Zielsetzung: Welche Ziele sollen mit der internen Untersuchung erreicht werden?	120
4.2.2.	Geschwindigkeit und Dringlichkeit: Wie schnell muss gehandelt werden?	121
4.2.3.	Vertraulichkeit und Transparenz: Wer muss informiert werden?	122
4.2.4.	Ressourcen und Kosten: Was sind wir bereit zu investieren?	123
4.2.5.	Erwartungen und Konsequenzen: Welche Konsequenzen sind mit einer internen Unter- suchung verbunden?	124
5.	Grenzen der Zulässigkeit interner Untersuchungshandlungen	126
5.1.	Individualarbeitsrechtliche Grenzen	126
5.1.1.	Die Güter- und Interessenabwägung	127
5.2.	Arbeitsrechtlicher Kollektivschutz	129
5.2.1.	Rolle des Betriebsrats	130

5.3.	Datenschutzrechtliche Grenzen	132
5.3.1.	Grundrecht auf Datenschutz	133
5.3.2.	Die Begriffe der DSGVO	133
5.3.3.	Grundsätze für die Verarbeitung personen- bezogener Daten	135
5.3.4.	Rechtmäßigkeit	136
5.3.5.	Zweckbindung	139
5.3.6.	Verhältnismäßigkeit	141
5.3.7.	Rechenschaftspflicht	141
5.3.8.	Informationspflichten	142
5.3.9.	Löschung und Speicherbegrenzung	143
5.3.10.	Sanktionen	144
5.4.	Strafrechtliche Grenzen	144
5.4.1.	Verletzung des Briefgeheimnisses und Unter- drückung von Briefen (§ 118 StGB)	145
5.4.2.	Widerrechtlicher Zugriff auf ein Computersystem (§ 118a StGB)	146
5.4.3.	Verletzung des Telekommunikationsgeheimnisses, Abfangen von Daten (§§ 119, 119a StGB)	148
5.4.4.	Missbrauch von Tonaufnahme- oder Abhör- geräten (§ 120 StGB)	150
5.4.5.	Datenverarbeitung in Gewinn- oder Schädigungs- absicht (§ 63 DSGVO)	152
5.4.6.	Nötigung (§ 105 StGB)/gefährliche Drohung (§ 107 StGB)	155
5.5.	Heimliche Ermittlungshandlungen	158
5.6.	Grenzen der Zulässigkeit konkreter Ermittlungsmaßnahmen ...	161
5.6.1.	Inaugenscheinnahme des Arbeitsplatzes	162
5.6.2.	Einsicht und Auswertung dienstlicher Unterlagen ...	163
5.6.3.	Zugriff auf E-Mails und andere Daten	164
5.6.4.	Überwachung der Internetnutzung	166
5.6.5.	Akustische Überwachung, Videoüberwachung	167
5.6.6.	Observation (durch Privatdetektive)	168
5.6.6.1.	Observation von Arbeitnehmern	169
5.6.6.2.	Überwachung Dritter	172
5.6.6.3.	Folgen ungerechtfertigten Einsatzes eines Detektivs	172
5.7.	Dokumenten-, Datenreview- sowie Software-, insb KI-Einsatz ...	173
5.7.1.	Datenauswahl	174
5.7.2.	Datensicherung	175
5.7.3.	Datenaufbereitung	177

5.7.4.	Der Review und KI	178
5.7.5.	Rechtliche Grenzen des KI-Einsatzes	179
5.8.	Mitarbeiterinterviews	180
5.8.1.	Aussagepflicht und der Grundsatz „Nemo tenetur“	181
5.8.2.	Die Vorbereitung eines Mitarbeiterinterviews	183
5.8.3.	Die Durchführung des Mitarbeiterinterviews	184
5.8.4.	Hinzuziehen einer Vertrauensperson	187
5.9.	Auswertung öffentlicher Informationen und von Straftaten	188
5.9.1.	Öffentlich verfügbare Daten	188
5.9.2.	Auswertung von Behördenakten	191
5.9.3.	Akteneinsicht im Strafverfahren	191
5.9.4.	Akteneinsicht im Zivilverfahren	194
5.9.5.	Akteneinsicht in Verwaltungsverfahren	195
5.9.6.	Informationsfreiheitsgesetz	196
5.9.7.	Verwertung von Behörden- und Straftaten – Einschränkungen?	196
5.10.	Kostentragung der Untersuchungsmaßnahmen	197
5.11.	Beweisverwertungsverbote	199
5.11.1.	Interne Beweisverwertungsverbote	200
5.11.1.1.	Beweisverwertungsverbote aufgrund der Über- schreitung von individualarbeitsrechtlichen Grenzen	200
5.11.1.2.	Beweisverwertungsverbote aufgrund der Über- schreitung von datenschutzrechtlichen Grenzen	202
5.11.2.	Prozessuale Beweisverwertungsverbote	204
5.11.2.1.	Verwertungsverbote im Zivilprozess	204
5.11.2.2.	Verwertungsverbote im Strafverfahren	206
5.11.2.3.	Verwertungsverbote im Verwaltungsverfahren	210
5.12.	Berichte und Ergebnisse	211
6.	Nach der Untersuchung	215
6.1.	Arbeitsrechtliche Sanktionen	215
6.1.1.	Arbeitsrechtliche Konsequenzen allgemein	216
6.1.1.1.	Verwarnung	216
6.1.1.2.	Maßnahmen aufgrund einer Disziplinarordnung	217
6.1.1.3.	Versetzung	217
6.1.1.4.	Freistellung	218
6.1.1.5.	Kündigung	219
6.1.1.5.1.	Allgemeiner Kündigungsschutz	220
6.1.1.5.2.	Besonderer Kündigungsschutz	221
6.1.1.6.	Entlassung	221
6.1.1.6.1.	Unverzüglichkeitsgrundsatz	223

6.1.2.	Arbeitsrechtliche Sanktionen im Rahmen interner Untersuchungen	225
6.1.2.1.	Taten zu Lasten des Unternehmens (Arbeitgebers)	225
6.1.2.2.	Taten zu Gunsten des Unternehmens (Arbeitgebers)	226
6.1.2.3.	Mangelhafte Kooperation im Rahmen der Untersuchung	226
6.2.	Interne Untersuchung vs behördliche Ermittlungen	227
6.2.1.	Kenntnisstand der Behörden	229
6.2.1.1.	Abfrage nach anhängigen Verfahren	230
6.2.1.2.	Interne Untersuchungen bei Unkenntnis der Behörden über den Sachverhalt	231
6.2.1.3.	Interne Untersuchungen bei Kenntnis der Behörden über den Sachverhalt	234
6.2.1.4.	Immunisierung von Ergebnissen und Unterlagen der internen Untersuchung	237
6.2.1.5.	Vernehmungen	237
6.2.1.6.	Sicherstellungen (bzw Beschlagnahme von Daten und Datenträgern)	238
6.2.1.7.	Freiwillige Weitergabe von Ergebnissen und Unterlagen der internen Untersuchung	245
6.3.	Aufbewahrung der Daten nach der Untersuchung	245
6.3.1.	Rechtfertigung für das Speichern der Daten nach der Untersuchung	246
6.3.1.1.	Das berechtigte Interesse an der Aufbewahrung von Daten	246
6.3.1.2.	Berechtigtes Interesse aufgrund der Feststellung einer Straftat zu Lasten des Unternehmens	247
6.3.1.3.	Berechtigtes Interesse aufgrund von Beweislastregelungen	248
6.3.1.4.	Feststellung einer Straftat zu Gunsten des Verbands	249
6.3.1.5.	Berechtigtes Interesse bei Entlassungen oder Kündigungen	250
6.3.1.6.	Berechtigtes Interesse bei der Anpassung des CMS	252
6.4.	Speicher-, Lösch- und Rechenschaftspflichten	252
6.4.1.	Speicherpflichten	253
6.4.2.	Löschpflicht	254
6.4.3.	Rechenschaftspflicht	255

6.5.	Beschränkung der Löschpflicht durch das Strafrecht	256
6.5.1.	§ 295 StGB – Beweismittelunterdrückung	256
6.5.2.	§ 299 StGB – Begünstigung	259
6.5.2.1.	Objektiver Tatbestand	260
6.5.2.2.	Subjektiver Tatbestand	261
6.5.2.3.	Straffreistellung nach § 299 Abs 2 bis 4 StGB	261
6.6.	Pflicht zur Herausgabe bzw Nutzung von Untersuchungsergebnissen	262
6.6.1.	Anzeigeverpflichtung bei Bestätigung eines strafrechtlichen Verhaltens?	264
6.6.2.	Reaktionspflichten aufgrund gesellschaftsrechtlicher Sorgfaltspflichten	266
6.6.2.1.	Abstellen laufender und Verhinderung künftiger Rechtsverstöße	266
6.6.2.2.	Unternehmensinterne Berichtspflichten	268
6.6.2.2.1.	Aufgaben des Aufsichtsrats	268
6.6.2.2.2.	Berichtspflichten an den Aufsichtsrat	270
6.6.2.3.	Tätige Reue und Selbstanzeige	270
6.6.2.4.	Unterlassen der Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen als Sorgfaltspflichtverletzung	271
6.6.3.	Herausgabe- und Informationspflichten im öffentlichen Recht	273
6.6.3.1.	Herausgabe- und Informationspflichten im Bereich des Datenschutzes	273
6.6.3.2.	Herausgabe- und Informationspflichten im Bereich der Geldwäsche	274
6.6.3.3.	Herausgabe- und Informationspflichten im Anwendungsbereich des VAG	275
6.6.3.4.	Herausgabe- und Informationspflichten im Bereich Wettbewerbsrecht	275
6.6.3.5.	Herausgabe- und Informationspflichten im Bereich Ausländerbeschäftigung	276
	Stichwortverzeichnis	277