

**Bieterabsprachen im Spannungsfeld zwischen  
Kartellrecht, Strafrecht und Vergaberecht**

**Wettbewerbsbeschränkende Absprachen  
bei Vergabeverfahren  
§ 168b StGB**

Vortrag am 25.01.2017

RA Dr Norbert Wess, LL.M., MBL

# Allgemeines zu § 168b StGB

- eingefügt durch BGBl I 62/2002 (Wettbewerbsgesetz)
- im Zuge der Entkriminalisierung des Kartellstrafrechts /  
Einführung von (Kartell-)Geldbußen
- strafbar = zB Angebot legen, das auf rechtswidriger Absprache  
beruht mit Ziel, dass AG bestimmtes Angebot annimmt
- Ratio? Gesetzesmaterialien:
  - Strafbedürfnis und Strafwürdigkeit
  - Auffangdelikt, falls kein Schaden (iS des § 146 StGB) feststellbar ist
- praktische Relevanz?

## Erfasst § 168b StGB private Vergabeverfahren?

- hL: jedenfalls Vergabeverfahren nach dem **BVergG 2006** erfasst
  - auch **private** Vergabeverfahren?
- **strittig**; nach hL **nicht erfasst**, Gesetzesmaterialien unklar
- Deutschland: § 298 dStGB umfasst Ausschreibungen durch öffentliche Hand und durch Private, wenn nach denselben Regeln gestaltet (hL)

## Verhältnis § 168b - § 146 StGB?

- § 146 StGB verlangt Eintritt eines Schadens (Taterfolg)
- Schaden bei Bieterabsprachen?
  - hypothetischer Wettbewerbspreis nur bei Leistungen, bei denen kein Marktwert feststellbar? (OGH 14 Os 107/99 = JBl 2001, 198)
  - hypothetischer Wettbewerbspreis auch bei anderen Waren/Leistungen? (OGH 13 Os 135/03-14)
- Verhältnis § 168b - § 146 StGB strittig, bis dato keine Rsp!
  - mE: Schaden feststellbar → grsl Vorrang §§ 146 ff StGB (Qualifikationen)
- § 146/§168b StGB iVm § 4 VbVG ↔ Geldbuße gem § 29 KartG?

# Literaturhinweise

- *Reidlinger* in: Kert/Kodek (Hrsg) Handbuch Wirtschaftsstrafrecht – Kapitel 16 (MANZ, 2016)
- *Hochmayr* in: Studiengesellschaft für Wirtschaft und Recht (Hrsg) Wirtschaftsstrafrecht, S 109 ff (2008)
- *Kirchbacher* in WK-StGB<sup>2</sup> zu § 168b StGB
- *Zeder* in Salzburger Kommentar zum StGB zu § 168b StGB
- *McAllister*, Die Kartellgeldbuße (Linde, 2017)

# Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!

RA Dr Norbert Wess, LL.M., MBL

Himmelfortgasse 20/2

1010 Wien

[office@wkklaw.at](mailto:office@wkklaw.at)