

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Zürich von A. Donatsch, D. Jositsch, F. Meyer,  
C. Schwarzenegger, B. Tag und W. Wohlers

Claudio Bazzi

# Internationale Wirtschaftsspionage

Eine Analyse des strafrechtlichen  
Abwehrdispositivs der Schweiz

# Inhaltsverzeichnis

|  |      |
|--|------|
| Vorwort  | V    |
| Inhaltsverzeichnis   | VII  |
| Abkürzungsverzeichnis  | XIII |
| Literaturverzeichnis   | XIX  |
| Materialienverzeichnis   | XXXI |
| 1. Teil: Grundlagen  | 1    |
| §1 Einleitung  | 1    |
| A. Gegenstand der Untersuchung   | 1    |
| B. Aufbau der Arbeit   | 3    |
| §2 Überblick über das <i>Phänomen</i> der internationalen Wirtschaftsspionage                          | 4    |
| A. Historischer Abriss   | 4    |
| B. Zeitgenössische Ausprägungen  | 8    |
| I. Wirtschaftspolitischer und technologischer Nährboden  | 8    |
| II. Urheber, Günstlinge und Akteure  | 11   |
| III. Angriffsziel  | 13   |
| IV. Methoden   | 14   |
| V. Synthese  | 16   |
| §3 Übersicht über die <i>Strafrechtserlasse</i> zur Bekämpfung der internationalen Wirtschaftsspionage | 17   |
| A. Anfänge der Gesetzgebung  | 17   |
| B. Heutiger Stand  | 21   |
| §4 Ausgangslage für die anschliessende Analyse   | 22   |
| 2. Teil: Wirtschaftlicher Nachrichtendienst (StGB 273)   | 25   |
| §5 Vorbemerkungen  | 25   |
| §6 Rechtsgutanalyse  | 26   |
| A. Allgemeines   | 26   |
| B. Überblick über die (fehlende) Rechtsgutdebatte  | 27   |
| C. Eigene Rechtsgutbestimmung  | 32   |

|      |  |    |
|------|--|----|
| I.   | Methodisches   | 32 |
| II.  | Deduktionen aus dem Gesetzestext   | 34 |
| III. | Ergänzende (systematische) Überlegungen                                    | 37 |
| IV.  | Verdichtung des vorläufigen Ergebnisses                                    | 39 |
| V.   | Das Rechtsgut der Volkswirtschaft  | 40 |
|      | 1. Versuch einer Begriffsbestimmung  | 40 |
|      | 2. Eingrenzung des Volkswirtschaftsbegriffs?                               | 43 |
| VI.  | Konfrontation des Ergebnisses mit dem bisherigen Meinungsstand             | 47 |
| D.   | Gesamtwürdigung  | 49 |
| §7   | Objektiver Tatbestand  | 52 |
| A.   | Das Tatobjekt  | 52 |
|      | I. Zum <i>Begriff</i> des Fabrikations- und Geschäftsgeheimnisses          | 52 |
|      | II. Die <i>Elemente</i> des Fabrikations- und Geschäftsgeheimnisses        | 56 |
|      | 1. Die geschützten Tatsachen   | 56 |
|      | 1.1 Der Begriff des <i>wirtschaftlichen Lebens</i>                         | 57 |
|      | a) Einheit von Fabrikations- oder Geschäftsvorgang und Unternehmen?        | 58 |
|      | b) Abgrenzung der wirtschaftlichen von den nichtwirtschaftlichen Tatsachen | 59 |
|      | 1.2 Der Begriff der <i>Tatsache</i>  | 61 |
|      | 1.3 Fazit  | 65 |
|      | 2. Das relative Geheimsein   | 66 |
|      | 2.1 Der «Relativitätsbegriff» des Bundesgerichts                           | 68 |
|      | 2.2 Kritik an der höchstrichterlichen Rechtsprechung                       | 69 |
|      | 2.3 Fazit  | 74 |
|      | 3. Der Geheimhaltungswille   | 74 |
|      | 3.1 Der Geheimnisherr  | 77 |
|      | a) Die Richtlinien der Bundesanwaltschaft                                  | 77 |
|      | b) Kritische Überprüfung der bundesanwaltschaftlichen Richtlinien          | 79 |
|      | aa) Der Regelfall der <b>Privaten</b> als Geheimnisherren                  | 79 |
|      | i) Ein einzelner Geheimnisherr   | 79 |
|      | ii) Mehrere Geheimnisherren  | 82 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| bb)  | Der Ausnahmefall des Staates als Geheimnisherr                 | 84  |
| 3.2  | Konkretisierende Elemente des Geheimhaltungswillens            | 88  |
| a)   | <i>Persönliche</i> Dimension des Geheimhaltungswillens         | 88  |
| b)   | <i>Erkennbarkeit</i> des Geheimhaltungswillens                 | 90  |
| c)   | <i>Sachliche</i> Dimension des Geheimhaltungswillens           | 93  |
| d)   | <i>Zeitliche</i> Dimension des Geheimhaltungswillens           | 94  |
| 3.3  | Fazit  | 96  |
| 4.   | Das schutzwürdige Geheimhaltungsinteresse                      | 97  |
| 4.1  | Das <i>tatsächliche</i> Geheimhaltungsinteresse                | 98  |
| 4.2  | Die <i>Schutzwürdigkeit</i> des Geheimhaltungsinteresses       | 99  |
| a)   | Volkswirtschaftlicher Nutzen                                   | 101 |
| aa)  | <b>Private</b> Interessen                                      | 101 |
| i)   | Ein einzelner Geheimnisherr                                    | 101 |
| ii)  | Mehrere Geheimnisherren  | 102 |
| bb)  | <b>Staatliche</b> (Gegen-)Interessen                           | 105 |
| i)   | Dringliche Geheimnishingabverbote                              | 106 |
| ii)  | Dringliche Geheimnishingabgebote                               | 108 |
| iii) | Konflikte mit dem <b>ausländischen</b> Recht                   | 110 |
| iv)  | Konflikte mit dem <b>schweizerischen</b> Recht                 | 113 |
| b)   | Der Binnenbezug  | 117 |
| aa)  | Das Memorandum der Bundesanwaltschaft                          | 117 |
| bb)  | Kritische Überprüfung des bundesanwaltschaftlichen Memorandums | 119 |
| cc)  | Die Sonderfrage der ausländischen Vermögen in der Schweiz      | 123 |
| 4.3  | Fazit  | 126 |
| B.   | Der Adressatenkreis  | 127 |
| I.   | Allgemeines  | 127 |
| II.  | Die Adressaten im Einzelnen                                    | 128 |
| 1.   | Die fremde amtliche Stelle                                     | 128 |
| 2.   | Die ausländische Organisation                                  | 129 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 3.   | Die private Unternehmung  | 132 |
| 3.1  | Der Begriff der privaten Unternehmung   | 134 |
| 3.2  | Zur <i>Fremdheit</i> von privaten Unternehmungen  | 137 |
| 4.   | Die Agenten   | 142 |
| III. | Fazit   | 144 |
| C.   | Die Tathandlungen   | 144 |
| I.   | Allgemeines   | 144 |
| II.  | Die Tathandlungen im Einzelnen  | 146 |
| 1.   | Das Auskundschaften   | 146 |
| 1.1  | Zum Begriff des Auskundschaftens  | 146 |
| 1.2  | Zur Abgrenzung von Vollendung, Versuch<br>und Vorbereitung einerseits sowie von<br>Täterschaft und Teilnahme andererseits | 152 |
| 2.   | Das Zugänglichmachen  | 158 |
| 2.1  | Zum Begriff des Zugänglichmachens   | 158 |
| 2.2  | Zur Abgrenzung von Vollendung, Versuch<br>und Vorbereitung einerseits sowie von<br>Täterschaft und Teilnahme andererseits | 161 |
| III. | Die Auslandtat  | 165 |
| IV.  | Fazit   | 171 |
| D.   | Gesamtwürdigung   | 173 |
| §8   | Subjektiver Tatbestand  | 174 |
| A.   | Allgemeines zu den beiden Tatbestandsvarianten  | 174 |
| B.   | Die Sonderfrage der Strafbarkeit von<br>Wirtschaftsjournalisten   | 177 |
| I.   | Der subjektive Tatbestand als alleiniger<br>Entscheidungsparameter?   | 177 |
| II.  | Der subjektive Tatbestand in der journalistischen<br>Recherche und Publikation  | 179 |
| C.   | Fazit   | 181 |
| 3.   | Teil: Komplementärer strafrechtlicher Schutz  | 183 |
| §9   | Allgemeines   | 183 |
| §10  | Verbotene Handlungen für einen fremden Staat (StGB 271)   | 184 |
| A.   | Erfassung von «Spionagetätigkeiten i.e.S.»  | 184 |
| B.   | Erfassung von «Verratshandlungen»   | 186 |
| §11  | Verletzung des Bankkundengeheimnisses (BankG 47)  | 190 |
| A.   | Situation <i>de lege lata</i>   | 190 |
| B.   | Fortentwicklung <i>de lege ferenda</i>  | 199 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| §12 | Weitere komplementäre Schutznormen im Überblick                                       | 202 |
| §13 | Fazit   | 204 |
| 4.  | Teil: Grenzen der strafrechtlichen Bekämpfung der internationalen Wirtschaftsspionage | 207 |
| §14 | Allgemeines   | 207 |
| §15 | <i>Rechtliche</i> Grenzen   | 208 |
|     | A. Vorbemerkungen   | 208 |
|     | B. <i>Strafgesetzliche</i> Rechtfertigungsgründe                                      | 210 |
|     | C. <i>Ausserstrafgesetzliche</i> Rechtfertigungsgründe                                | 217 |
|     | I. Vorbemerkungen   | 217 |
|     | II. Internationale Rechts- und Amtshilfe  | 219 |
|     | 1. Rechts- und Amtshilfe <i>auf Ersuchen</i>  | 219 |
|     | 2. <i>Spontane</i> Rechts- und Amtshilfe  | 225 |
|     | 3. <i>Automatischer</i> Informationsaustausch   | 230 |
|     | 4. Entlastungsmechanik  | 231 |
|     | III. Alternative Rechtsgrundlagen für den internationalen Datenverkehr                | 234 |
|     | 1. Rechtsgrundlagen <i>de lege lata</i>   | 234 |
|     | 1.1 Konstitutionelles Notrecht  | 235 |
|     | 1.2 Einzelfallbewilligung nach StGB 271 Ziff. 1                                       | 237 |
|     | 2. Rechtsgrundlage <i>de lege ferenda</i>   | 240 |
|     | D. <i>Aussergesetzliche</i> Rechtfertigungsgründe                                     | 244 |
| §16 | <i>Politische</i> Grenzen   | 247 |
|     | A. Interferenz <i>nationaler</i> (Partikular-)Interessen                              | 247 |
|     | I. Der Geheimnisschutz als Spielball staatlichen Krisenmanagements                    | 247 |
|     | II. Der wirtschaftliche Nachrichtendienst als politische Straftat                     | 249 |
|     | B. Interferenz <i>internationaler</i> Interessen                                      | 253 |
|     | I. «Rechtsimperialismus» durch die USA  | 255 |
|     | II. Allgemeine Tendenz zur Rechtsharmonisierung                                       | 260 |
| §17 | <i>Wirtschaftlich-faktische</i> Grenzen   | 261 |
| §18 | Fazit   | 264 |
| 5.  | Teil: Schlussbetrachtungen  | 267 |