

Administrativuntersuchungen

Wann sind sie sinnvoll und wie werden sie geführt?

Dr. Christoph Jäger, Rechtsanwalt / Dr. Michael Daphinoff, Rechtsanwalt

KC Compliance Event

Generationenhaus Bern

1. November 2022

Agenda

1. Einführung
2. Instrument und rechtlicher Rahmen
3. Abgrenzungen
4. Auslöser und Wahl der AU
5. Eröffnung und Organisation
6. Ablauf
7. Key points
8. Stolpersteine
9. Abschluss und Folgen der Untersuchung
10. Fazit

1. Einführung

Die Administrativuntersuchung geht dem Hinweis nach, «dass etwas faul sein soll im Staate der Eidgenossenschaft»

(Fritz Gygi, 1984)

2. Instrument und rechtlicher Rahmen

- Spezielles Verfahren der Kontrolle und Sachverhaltsermittlung in Ausübung der **Dienstaufsicht**: Feststellung, ob im öffentlichen Interesse ein Einschreiten von Amtes wegen erforderlich ist.
- **Rechtsgrundlagen**
 - Bund: Art. 27a – Art. 27j RVOV
 - Kantone: Regelungen in ca. 11 Kantonen
- **Kein Verwaltungsverfahren**: Grundsätze der Verwaltungsrechtspflege sind möglichst sinngemäss anzuwenden
- **Realakt**: z.B. Urteil BVGer A-6908/2017, A-7102/2017 vom 14. Mai 2018
- **Rechtsschutz**: Nachträglich z.B. gestützt auf Art. 25a VwVG

3. Abgrenzungen

- Andere Instrumente der Dienstaufsicht:
 - **Disziplinaruntersuchung**
 - Formlose Untersuchung
- **Strafverfahren**
- Verfahren der Eidg. Finanzkontrolle EFK
- Parlamentarische Geschäftsprüfung oder Untersuchung
- **Verwaltungsverfahren**
- *(ggf. weitere)*

4. Auslöser und Wahl der Administrativuntersuchung

- Mögliche **Auslöser**: interne Meldung, Aufsichtsbeschwerde, Strafanzeige, Medienberichte, Whistleblowing-Meldung, allgemeine Aufsichtstätigkeit
- Wahl der **Untersuchungsart**: im Ermessen der Behörde
- Administrativuntersuchung sinnvoll in Abwägung der **Umstände und Folgen**:
 - Schwere des «Anfangsverdachts» bzw. der Vorwürfe, betreffend Verwaltungstätigkeit generell und mutmasslich mehrere Personen betroffen
 - Politische Dimension / grosse mediale Aufmerksamkeit
 - Komplexität des Sachverhalts
 - Ressourcen / Kosten (Verhältnismässigkeit)
- **Pflicht** zur Administrativuntersuchung?

5. Eröffnung und Organisation

- **Eröffnung** der Administrativuntersuchung:
 - Anordnung - in Verfügungsform?
 - Einsetzung Untersuchungsorgan, Untersuchungsauftrag
 - Mitteilung / Information
- Internes oder verwaltungsexternes **Untersuchungsorgan**?
- Wichtige (**Erfolgs-**) **Faktoren** in der Organisation einer AU:
 - Teamwork, insbes. verwaltungsinterne Anlaufstelle/Ansprechperson
 - Interdisziplinarität: Wirtschaftsprüfung, IT, Krisenkommunikation
 - Datensicherung, Datenmanagement

6. Ablauf einer Untersuchung

Vorbereitung

Durchführung der Untersuchung

Nachbereitung

Plausibilitäts-
prüfung /
Entscheid

Mandat
Planung

Dokumente
Befragungen

Feststellungen
Empfehlungen

Lehren
Konsequenzen

Interne und externe Kommunikation, Krisenmanagement

7. Key points (1/2)

- **Beweismittel**

- Urkunden
 - Auskünfte von MA und ggf. Dritten (Befragungen, Mails...)
 - Augenschein
 - Gutachten
 - Amtsberichte
- Mitwirkungspflicht? Auskunftsverweigerungsrecht?

- **Akten**

- Aktenbeizug
 - Aktenführung
- Verhältnismässigkeit und kritische Distanz

7. Key points (2/2)

- **Korrespondenzen** (per Mail?)
 - Einladung zur Befragung
 - Schriftliche Auskünfte
- **Protokollierung** der Befragungen (Unterzeichnung, Ergänzung, Korrekturen...)
- **Methodik** der Untersuchungsführung (Instruktion, Informationen und Daten einholen, Aktenstudium, Befragungen, rollender Berichtsentswurf, laufende Analyse [ergebnisoffen!], Zwischeninformation des Auftraggebers)
- **Untersuchungsbericht**
 - Nachvollziehbar, strukturiert
 - Präzis, belegt

8. Stolpersteine

- Verhältnismässigkeit (Grundsatz und Richtschnur)
- Risiko der Instrumentalisierung / kritische Distanz und Ergebnisoffenheit
- Auftragseingrenzung
- Datenmenge und Datensicherung (Zuständigkeiten)
- Rechtliches Gehör (Akteneinsicht, Stellungnahme, "Beweisanträge"...))
- Amtsgeheimnisverletzung
- Parallele Verfahren (Strafverfahren, PUK, Disziplinarverfahren o.a.)

9. Abschluss und Folgen der Untersuchung

- Keine direkte rechtliche Wirkung durch Abschluss der Untersuchung
- Abschlussbericht mit Empfehlungen für das weitere Vorgehen
- U.U. Einleitung personalrechtlicher oder strafrechtlicher Verfahren

10. Fazit

- Aufarbeitung von Tatsachen als Grundlage für spätere Entscheide
- Wissensvorsprung
- Starkes Signal durch unabhängige Aufarbeitung
- Verhältnismässigkeit beachten
- Gestiegene Sensibilität für geordnete, korrekte Verwaltungstätigkeit
- Prognose: Wachsende Bedeutung

VIELEN DANK FÜR IHRE AUFMERKSAMKEIT

Dr. Christoph Jäger

Rechtsanwalt | Partner

Effingerstrasse 1
Postfach
3001 Bern

Telefon +41 58 200 35 28
christoph.jaeger@kellerhals-carrard.ch

Dr. Michael Daphinoff

Rechtsanwalt | Partner

Effingerstrasse 1
Postfach
3001 Bern

Telefon +41 58 200 35 28
michael.daphinoff@kellerhals-carrard.ch