

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------|
| <i>Vorwort der Herausgeberin und des Herausgebers</i> | V |
| <i>Vorwort</i> | VII |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> | XXIX |

Teil 1

Der Geschäftsführer der GmbH als Akteur des (Wirtschafts-)Strafrechts

Prof. Dr. Thomas Rotsch/Prof. Dr. Markus Wagner

| | |
|--|----|
| A. Einführung und Überblick | 1 |
| B. Eigene strafrechtliche unmittelbar-täterschaftliche Verantwortlichkeit .. | 3 |
| I. Der GmbH-Geschäftsführer als tauglicher Täter | 3 |
| 1. „Geschäftsführer“ als Tatbestandsmerkmal | 4 |
| a) Geschäftsführer i.S.d. GmbH-Gesetzes | 5 |
| aa) Eignungsvoraussetzungen | 5 |
| bb) Zuständigkeit für die Bestellung | 6 |
| cc) Beschlussfassung | 7 |
| dd) Form der Beschlussfassung | 9 |
| ee) Ende der Geschäftsführerstellung | 9 |
| ff) Gesellschaftsrechtliche Terminologie: fehlerhafter vs. faktischer Geschäftsführer | 10 |
| b) Faktischer Geschäftsführer (strafrechtliches Begriffsverständnis) | 11 |
| aa) Entwicklung der strafgerichtlichen Rechtsprechung zu faktischen Organen | 13 |
| bb) Schrifttum zum faktischen Geschäftsführer als „Geschäftsführer“ im Sinne der Strafgesetze | 15 |
| cc) Stellungnahme | 15 |
| (1) Schutzzweck der zugrunde liegenden Verhaltensnorm auch für den faktischen Geschäftsführer eröffnet? | 15 |
| (2) Verstoß gegen Art. 103 Abs. 2 GG wegen Überschreitung des Wortlauts? | 17 |
| (3) Systematische Grenzen der Auslegung | 18 |
| (a) Vorhersehbarkeit nach gesellschaftsrechtlicher Betrachtung | 18 |
| (b) Sperrwirkung des § 14 Abs. 3 StGB und sonstiger Rechtsmissbrauchsklauseln | 19 |
| (4) Ergebnis | 20 |

| | |
|--|----|
| c) Beginn und Ende der Geschäftsführerstellung | 20 |
| d) Faktischer Nicht-Geschäftsführer | 21 |
| 2. Weitere „Vertretersonderdelikte“ | 23 |
| 3. Gesellschaftssonderdelikte | 25 |
| a) Personenkreis | 25 |
| aa) Faktischer Geschäftsführer | 25 |
| bb) Faktischer Nicht-Geschäftsführer | 26 |
| b) Handeln in dieser Eigenschaft („als“) | 27 |
| 4. Jedermann delikte | 29 |
| II. Tatbestandsmäßiges Verhalten und Erfolgszurechnung | 29 |
| 1. Tathandlung: Eigenes vs. fremdes Verhalten – Zurechnung kraft Geschäftsführerstellung? | 30 |
| 2. Erfolgzzurechnung: Kausalität und objektive Zurechnung | 32 |
| a) Allgemeines | 33 |
| b) Strafrechtliche Produktverantwortung | 34 |
| III. Vorsatz | 36 |
| IV. Fahrlässigkeit | 36 |
| V. Besonderheiten beim Unterlassen | 37 |
| C. Mitwirkung an Straftaten von Unternehmensmitarbeitern | 41 |
| I. Beteiligung durch aktives Tun | 41 |
| 1. Mittelbare Täterschaft | 42 |
| a) „Klassische“ mittelbare Täterschaft | 43 |
| b) Mittelbare Täterschaft kraft Organisationsherrschaft | 44 |
| 2. Mittäterschaft | 48 |
| a) Mitwirkung des Geschäftsführers im Ausführungsstadium | 48 |
| b) Mitwirkung des Geschäftsführers im Vorbereitungsstadium | 49 |
| c) Sonderform der „Organisations-Mittäterschaft“? | 50 |
| d) Zusammenfassung | 51 |
| 3. Anstiftung | 51 |
| 4. Beihilfe | 53 |
| II. Beteiligung durch Unterlassen | 57 |
| 1. Delegation von gesetzlichen Pflichten auf nachgeordnete Unter- nehmensmitarbeiter | 57 |
| 2. Exkurs: § 130 OWiG | 59 |
| 3. Geschäftsherrenverantwortlichkeit (i.e.S.) | 62 |
| 4. Beteiligungsform | 65 |
| D. Verantwortungsverteilung im Geschäftsführerkollegium | 65 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen | 66 |
| 1. Voraussetzungen | 66 |
| 2. Anwendungsbereich | 67 |
| 3. Arten der Aufgabenverteilung | 67 |

| | |
|---|----|
| 4. Zuständigkeit und Form | 68 |
| 5. Folgen für die gesellschafts- und zivilrechtliche Haftung | 69 |
| II. Strafrechtliche Verantwortungsverteilung | 69 |
| 1. (Vorsätzliches) Aktives Tun | 69 |
| 2. (Vorsätzliches) Unterlassen | 72 |
| III. Besonderheiten bei Fahrlässigkeitsdelikten | 74 |
| E. Besonderheiten der Ein-Mann-GmbH | 75 |
| F. Besonderheiten der GmbH & Co. KG | 77 |
| G. Besonderheiten im Konzern | 78 |
| I. Beteiligung durch aktives Tun | 79 |
| 1. Täterschaft | 79 |
| a) Spezielle Tätermerkmale | 79 |
| aa) „Geschäftsführer“-Delikte | 79 |
| bb) Weitere „Vertretersonderdelikte“ | 80 |
| cc) Gesellschaftssonderdelikte | 80 |
| b) Mittelbare Täterschaft | 81 |
| c) Mittäterschaft | 81 |
| 2. Teilnahme | 81 |
| 3. Fahrlässige Beteiligung | 82 |
| II. Beteiligung durch Unterlassen | 82 |
| H. Irrtumsfragen | 83 |
| I. Irrtum über die spezielle Pflichtenstellung | 83 |
| II. Irrtum bei fehlerhafter Rechtsberatung | 84 |
| I. Exkurs: Völkerstrafrecht | 86 |
| J. Außerstrafrechtliche Nebenfolgen strafrechtlicher Verurteilungen | 88 |

Teil 2

**Die strafrechtliche Verantwortlichkeit des Geschäftsführers im
Gründungsstadium der GmbH**

Prof. Dr. Markus Wagner

| | |
|---|-----|
| A. Einführung | 91 |
| B. Gründungsschwindel, § 82 Abs. 1 Nr. 1 GmbHG | 92 |
| I. Objektiver Tatbestand | 93 |
| 1. Täterkreis | 93 |
| 2. Tatsituation: „zum Zwecke der Eintragung“ | 94 |
| 3. Tatbestandsmäßiges Verhalten und Taterfolg: Machen falscher Angaben | 96 |
| a) Übernahme der Geschäftsanteile (Var. 1) | 98 |
| b) Leistung der Einlagen (Var. 2) | 100 |

| | |
|---|-----|
| c) Verwendung eingezahlter Beträge (Var. 3) | 100 |
| d) Sondervorteile (Var. 4) | 102 |
| e) Gründungsaufwand (Var. 5) | 103 |
| f) Sacheinlagen (Var. 6) | 104 |
| II. Subjektiver Tatbestand | 106 |
| 1. Allgemeiner Vorsatz | 106 |
| 2. Zum Zwecke der Eintragung | 107 |
| III. Rechtswidrigkeit | 107 |
| IV. Tätige Reue | 108 |
| V. Strafverfolgungsverjährung | 108 |
| VI. Konkurrenzen | 109 |
| VII. Strafzumessung und sonstige Rechtsfolgen | 109 |
| VIII. Verfahrensrechtliches | 110 |
| C. Eignungsschwindel, § 82 Abs. 1 Nr. 5 GmbHG | 110 |
| I. Objektiver Tatbestand | 111 |
| II. Subjektiver Tatbestand | 113 |
| III. Rechtswidrigkeit, Rechtsfolgen und Prozessuales | 114 |
| D. Allgemeine Strafvorschriften im Rahmen der Gesellschaftsgründung | 114 |
| E. Praktische Hinweise | 115 |

Teil 3

**Die strafrechtliche Verantwortlichkeit des Geschäftsführers im
„Betriebs“-Stadium der GmbH**

*Dr. Ramona Höft/Georg Köpferl/Dr. Mika Kremer/Dr. Gerhard Pischel/
Prof. Dr. Markus Wagner/Prof. Dr. Petra Wittig*

| | |
|--|-----|
| Vorbemerkung | 117 |
| A. Strafvorschriften nach dem GmbHG (<i>Köpferl</i>) | 117 |
| I. § 82 Abs. 1 Nr. 3, 4, 5 GmbHG | 117 |
| 1. Kapitalerhöhungsschwindel (§ 82 Abs. 1 Nr. 3 GmbHG) | 118 |
| a) Objektiver Tatbestand | 119 |
| aa) Zeichnung des neuen Kapitals (Var. 1) | 120 |
| bb) Einbringung des neuen Kapitals (Var. 2) | 120 |
| cc) Sacheinlagen (Var. 3) | 122 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 123 |
| c) Sonstiges | 123 |
| 2. Schwindel bei der Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln (§ 82 Abs. 1 Nr. 4 GmbHG) | 123 |
| a) Objektiver Tatbestand | 124 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 125 |
| c) Sonstiges | 125 |

| | |
|--|-----|
| 3. Eignungsschwindel (§ 82 Abs. 1 Nr. 5 GmbHG) | 125 |
| II. § 82 Abs. 2 GmbHG | 126 |
| 1. Kapitalherabsetzungsschwindel (§ 82 Abs. 2 Nr. 1 GmbHG) . . . | 126 |
| a) Objektiver Tatbestand | 127 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 128 |
| c) Sonstiges | 128 |
| 2. Geschäftslagetäuschung (§ 82 Abs. 2 Nr. 2 GmbHG) | 128 |
| a) Objektiver Tatbestand | 129 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 129 |
| c) Sonstiges | 129 |
| III. § 85 GmbHG | 130 |
| 1. Unbefugtes Offenbaren von Geschäftsgeheimnissen (§ 85 Abs. 1 GmbHG) | 131 |
| 2. Unbefugtes Verwenden von Geschäftsgeheimnissen (§ 85 Abs. 2 S. 2 GmbHG) | 136 |
| 3. Rechtswidrigkeit | 137 |
| 4. Strafverfolgungsverjährung | 137 |
| 5. Konkurrenzen | 138 |
| 6. Rechtsfolgen | 138 |
| 7. Strafantrag | 138 |
| B. Allgemeine Strafvorschriften | 138 |
| I. Untreue, § 266 StGB (<i>Höft</i>) | 138 |
| 1. Rechtsgut, Deliktsart und Verfassungsmäßigkeit | 139 |
| 2. Verhältnis von Missbrauchs- und Treubruchsuntreue | 140 |
| 3. Täterkreis: Täter mit Vermögensbetreuungspflicht gegenüber der GmbH | 141 |
| 4. Tathandlung | 145 |
| a) Allgemeines zur Tathandlung | 145 |
| b) Tathandlung im Missbrauchstatbestand | 148 |
| c) Tathandlung im Treubruchstatbestand | 154 |
| d) Wichtige Fallgruppen von Pflichtverletzungen mit Blick auf den GmbH-Geschäftsführer | 155 |
| aa) Verstöße gegen die kapitalerhaltenden Regelungen des GmbHG | 155 |
| (1) Auszahlungen an Gesellschafter unter Verstoß gegen § 30 GmbHG | 155 |
| (2) Erwerb eigener Geschäftsanteile entgegen § 33 GmbHG sowie Einziehung von Geschäftsanteilen entgegen § 34 GmbHG | 158 |
| (3) Kreditgewährung aus dem Gesellschaftsvermögen an Geschäftsführer entgegen § 43a GmbHG | 159 |

| | |
|---|-----|
| bb) Zahlungen unter Verstoß gegen § 64 S. 1 GmbHG a.F. bzw. § 15b InsO | 160 |
| cc) Gewährung von verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) an Gesellschafter | 162 |
| dd) Unzulässige Privatentnahmen durch den Geschäfts- führer | 164 |
| ee) Vergütung des Geschäftsführers | 165 |
| ff) Risikogeschäfte bzw. unternehmerische Ent- scheidungen | 166 |
| (1) Risikogeschäfte außerhalb des Unternehmensgegen- standes | 170 |
| (2) Kreditvergabe durch Banken | 170 |
| (a) Verletzung der Informationspflicht aus § 18 KWG | 171 |
| (b) Verletzung gesetzlich oder bankintern festgelegter Kreditobergrenzen | 173 |
| (c) Verletzung bankinterner Kompetenzregelungen . . | 174 |
| (d) Vergabe ungenügend gesicherter Kredite | 174 |
| (e) Grenzen bei der Vergabe von Sanierungs- krediten | 174 |
| (3) Spekulationsgeschäfte | 176 |
| (a) Wertpapiergeschäfte | 176 |
| (b) Devisengeschäfte | 180 |
| (4) Anlage-/Investitionsgeschäfte | 180 |
| gg) Sponsoring, Mäzenatentum und Spenden | 181 |
| hh) Zahlungen an Mitarbeiter | 182 |
| (1) Übernahme von Verteidigungskosten, Geldauflagen und Sanktionen von Mitarbeitern | 182 |
| (2) Freistellungsvereinbarungen | 185 |
| (3) Überhöhte Vergütungen für Betriebsratsmitglieder . . | 186 |
| ii) Begehung einer Straftat durch den Geschäftsführer | 188 |
| jj) Schmiergelder/Kick Backs | 188 |
| kk) Schwarze Kassen | 189 |
| ll) Verletzung von Buchführungspflichten | 190 |
| mm) Übertriebene Repräsentation | 191 |
| nn) Wettbewerbshandlungen | 191 |
| oo) Fehlen eines ordentlichen Compliance-Management- Systems und Compliance-Verstöße | 192 |
| e) Tatbestandsausschließendes Einverständnis | 192 |
| aa) Grundsätzliches zum Einverständnis in der GmbH | 192 |
| bb) Grenzen des Einverständnisses in der GmbH | 196 |
| (1) Kapitalerhaltungsregeln der §§ 30 ff. GmbHG | 196 |

| | |
|---|-----|
| (2) Grenze der konkreten Gefährdung der Existenz der Gesellschaft | 198 |
| (3) Keine weiteren Grenzen für das Einverständnis | 199 |
| 5. Vermögensnachteil | 200 |
| a) Nachteilsbegriff im Allgemeinen | 200 |
| b) (Schadensgleiche) Vermögensgefährdung bzw. Gefährdungsschaden | 204 |
| c) Auswirkungen der Haftungsbeschränkung bei einer GmbH | 205 |
| d) Wichtige Fallgruppen im Kontext des Handelns von GmbH-Geschäftsführern | 206 |
| aa) Risikogeschäfte | 206 |
| bb) Kick Back an den Geschäftsführer | 207 |
| cc) Zahlung von Schmiergeldern zur Auftragserrlangung für die GmbH | 208 |
| dd) Schwarze Kassen | 209 |
| ee) Unordentliche Buchführung | 212 |
| ff) Existenzgefährdung einer Gesellschaft | 212 |
| gg) Sanktionen, Schadensersatzansprüche und Prozesskosten | 213 |
| 6. Pflichtwidrigkeitszusammenhang | 215 |
| 7. Vorsatz | 216 |
| 8. Versuch, Vollendung, Beendigung | 220 |
| 9. Strafzumessung | 220 |
| a) Regelbeispiele nach § 266 Abs. 2 i.V.m. §§ 263 Abs. 3, 243 Abs. 2 StGB | 220 |
| b) Ausschluss eines besonders schweren Falles | 221 |
| c) Strafrahmenverschiebungen | 221 |
| 10. Strafantragserfordernis nach § 266 Abs. 2 i.V.m. §§ 247, 248a StGB | 222 |
| 11. Konkurrenzen | 222 |
| 12. Außerstrafrechtliche Folgen | 224 |
| II. Untreue im GmbH-Konzern (<i>Höft</i>) | 225 |
| 1. Vermögensbetreuungspflicht im GmbH-Konzern | 225 |
| 2. Einverständnis in der konzernierten GmbH | 227 |
| 3. Vermögensnachteil der Konzernmutter bei Schädigung der Tochtergesellschaft | 228 |
| III. Untreue in der GmbH & Co. KG (<i>Höft</i>) | 229 |
| IV. Untreue in der Vor-GmbH (<i>Höft</i>) | 229 |
| V. Untreue gegenüber Dritten (<i>Höft</i>) | 230 |
| VI. Betrug, § 263 StGB (<i>Köpferl</i>) | 231 |
| 1. Dogmatische Grundlagen | 231 |
| a) Allgemeines | 232 |

| | |
|---|-----|
| b) Deliktsstruktur | 232 |
| c) Tatbestandsvoraussetzungen im Einzelnen | 233 |
| 2. Fallgruppen | 242 |
| a) Anstellungsbetrug des (künftigen) Geschäftsführers | 243 |
| b) Anlagebetrug | 249 |
| c) Kreditbetrug | 255 |
| d) Finanzierungsleasingbetrug | 260 |
| e) Kundenbetrug | 268 |
| f) Submissionsbetrug | 283 |
| g) Lieferantenbetrug | 288 |
| h) Subventionsbetrug | 288 |
| i) Sozialbeitrags- und Sozialleistungsbetrug | 291 |
| j) Versicherungsbetrug | 295 |
| VII. Subventionsbetrug, § 264 StGB (<i>Köpferl</i>) | 300 |
| 1. Grundsätzliches | 300 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 302 |
| a) Subvention | 302 |
| b) Tathandlungen | 306 |
| c) Subjektive Voraussetzungen | 313 |
| VIII. Kapitalanlagebetrug, § 264a StGB (<i>Köpferl</i>) | 313 |
| 1. Grundsätzliches | 313 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 314 |
| a) Erfasste Anlageobjekte | 314 |
| b) Werbemittel | 315 |
| c) Tathandlungen | 315 |
| d) Subjektive Voraussetzungen | 318 |
| IX. Versicherungsmissbrauch, § 265 StGB (<i>Köpferl</i>) | 318 |
| 1. Grundsätzliches | 318 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 319 |
| a) Versicherte Sache | 319 |
| b) Tathandlungen | 320 |
| c) Subjektive Voraussetzungen | 321 |
| X. Kreditbetrug, § 265b StGB (<i>Köpferl</i>) | 321 |
| 1. Grundsätzliches | 321 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 322 |
| a) Betriebskredit | 322 |
| b) Tathandlungen | 325 |
| c) Subjektive Voraussetzungen | 328 |
| XI. Wettbewerbsbeschränkende Absprachen bei Ausschreibungen, § 298 StGB (<i>Köpferl</i>) | 328 |
| 1. Grundsätzliches | 328 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 329 |

| | |
|---|-----|
| a) Ausschreibung | 329 |
| b) Abgabe eines Angebots | 331 |
| c) Beruhen auf rechtswidriger Absprache | 331 |
| d) Subjektive Voraussetzungen | 332 |
| XII. Wirtschaftskorruption, § 299 StGB (<i>Köpferl</i>) | 332 |
| 1. Grundsätzliches | 332 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 334 |
| a) Bestechlichkeit im geschäftlichen Verkehr (§ 299 Abs. 1 StGB) | 334 |
| b) Bestechung im geschäftlichen Verkehr (§ 299 Abs. 2 StGB) | 342 |
| XIII. Strafbare Werbung, § 16 UWG (<i>Köpferl</i>) | 343 |
| 1. Grundsätzliches | 343 |
| a) Strafbare irreführende Werbung (§ 16 Abs. 1 UWG) | 343 |
| b) Strafbare progressive Kundenwerbung (§ 16 Abs. 2 UWG) | 345 |
| XIV. Verletzung von Geschäftsgeheimnissen, § 23 GeschGehG (<i>Köpferl</i>) | 346 |
| 1. Grundsätzliches | 346 |
| 2. Strafbarkeitsvoraussetzungen | 348 |
| a) Geschäftsgeheimnis | 348 |
| b) Straftatbestände des § 23 GeschGehG | 350 |
| c) Tatbestandsausnahmen (§ 5 GeschGehG) | 354 |
| XV. Vorenthalten und Veruntreuen von Arbeitsentgelt, § 266a StGB (<i>Wittig</i>) | 355 |
| 1. Allgemeines | 355 |
| 2. Systematik und Rechtsnatur der Vorschrift | 357 |
| 3. Rechtsgut | 358 |
| 4. Täter | 358 |
| a) Arbeitgeberenschaft des GmbH-Geschäftsführers | 358 |
| aa) Der GmbH-Geschäftsführer als tauglicher Täter (§ 14 Abs. 1 Nr. 1 StGB) | 358 |
| bb) Beginn und Ende der strafrechtlichen Verantwortlichkeit des GmbH-Geschäftsführers | 359 |
| cc) Formeller und faktischer Geschäftsführer | 360 |
| dd) Mehrgliedrige Geschäftsführung und Delegation | 361 |
| ee) Anweisung durch den Alleingesellschafter | 362 |
| b. Arbeitgeberbegriff | 362 |
| aa) Sozialrechtsakzessorietät | 362 |
| bb) Abgrenzungskriterien | 363 |
| cc) Sozialversicherungspflicht des GmbH-Geschäftsführers | 364 |
| c) Sonderfall: Arbeitnehmerüberlassung | 365 |
| 5. Vorenthalten von Arbeitnehmerbeiträgen, § 266a Abs. 1 StGB | 365 |
| a) Beiträge des Arbeitnehmers | 365 |

| | |
|--|-----|
| aa) Sozialversicherungspflicht bei Auslandsbezug | 366 |
| bb) Bemessungsgrundlage | 367 |
| cc) Nettolohnabrede und »Schwarzarbeit« | 367 |
| b) Vorenthalten der Arbeitnehmerbeiträge | 368 |
| aa) Inhalt | 368 |
| (1) Begriff des Vorenthaltens | 368 |
| (2) Stundung durch die Einzugsstelle | 369 |
| (3) Teilzahlungen | 370 |
| bb) Möglichkeit und Zumutbarkeit der Pflichterfüllung | 370 |
| 6. Vorenthalten von Arbeitgeberbeiträgen, § 266a Abs. 2 StGB | 372 |
| 7. Nichtabführen von Entgeltsteilen, § 266a Abs. 3 StGB | 374 |
| 8. Vorsatz und Irrtum | 375 |
| a) Persönlicher Strafaufhebungsgrund und Absehen von Strafe | 377 |
| 9. Rechtsfolgen | 378 |
| a) Strafraumen | 378 |
| b) Besonders schwere Fälle | 378 |
| c) Einziehung | 378 |
| d) Sonstige Rechtsfolgen | 379 |
| XVI. Illegale Vermittlung, Beschäftigung und Überlassung von Arbeitnehmern (<i>Wittig</i>) | 379 |
| 1. Illegale Beschäftigung oder Beauftragung von Ausländern | 379 |
| a) Vorbemerkung | 379 |
| b) Illegale Beschäftigung und illegale Ausübung einer Erwerbstätigkeit nach dem SGB III | 381 |
| aa) Bußgeldvorschrift des § 404 Abs. 2 Nr. 3 SGB III | 381 |
| bb) Bußgeldvorschrift des § 404 Abs. 2 Nr. 4 SGB III | 382 |
| cc) Bußgeldvorschrift des § 404 Abs. 1 SGB III | 382 |
| dd) Bußgeldvorschrift des § 404 Abs. 2 Nr. 9 SGB III | 382 |
| c) Illegale Beschäftigung oder Beauftragung von Ausländern sowie die illegale Ausübung einer Erwerbstätigkeit nach dem AufenthG | 382 |
| aa) § 98 Abs. 2a Nr. 1 AufenthG | 382 |
| bb) § 98 Abs. 3 Nr. 1 AufenthG | 382 |
| cc) § 95 Abs. 1a AufenthG | 383 |
| dd) § 96 Abs. 1 Nr. 2 AufenthG | 383 |
| d) Illegale Beschäftigung nach dem AsylG | 384 |
| e) Straftatbestände der §§ 10 ff. SchwarzArbG | 384 |
| aa) Vorbemerkung | 384 |
| bb) Beschäftigung von Ausländern ohne Genehmigung oder ohne Aufenthaltstitel und zu ungünstigen Arbeitsbedingungen, § 10 SchwarzArbG | 384 |
| cc) Beschäftigung von Ausländern ohne Aufenthaltstitel, die Opfer von Menschenhandel sind, § 10a SchwarzArbG | 385 |

| | |
|---|-----|
| dd) Beschäftigung oder Beauftragung von Ausländern ohne Genehmigung oder ohne Aufenthaltstitel in größerem Umfang, § 11 Abs. 1 Nr. 1 SchwarzArbG | 386 |
| ee) Beharrliche Wiederholung der vorsätzlichen Beschäftigung oder Beauftragung von Ausländern ohne Genehmigung oder ohne Aufenthaltstitel oder der illegalen Tätigkeit durch einen Ausländer, § 11 Abs. 1 Nr. 2 SchwarzArbG | 386 |
| ff) Beschäftigung oder Beauftragung von minderjährigen Ausländern ohne Aufenthaltstitel oder ohne Genehmigung, § 11 Abs. 1 Nr. 3 SchwarzArbG | 387 |
| 2. Illegale Arbeitnehmerüberlassung | 387 |
| a) Vorbemerkung | 387 |
| b) Voraussetzungen der Arbeitnehmerüberlassung | 387 |
| aa) Überblick | 387 |
| bb) Illegale Arbeitnehmerüberlassung | 389 |
| cc) Verdeckte Arbeitnehmerüberlassung | 389 |
| dd) Abgrenzung von anderen Formen des Fremdpersonaleinsatzes | 390 |
| c) Wirtschaftliche Tätigkeit | 392 |
| d) Unwirksamkeit und ihre Rechtsfolgen | 392 |
| e) Ordnungswidrigkeitentatbestand des § 16 AÜG | 393 |
| f) Straftatbestände der §§ 15, 15a AÜG | 394 |
| aa) § 15 AÜG | 394 |
| bb) § 15a AÜG | 395 |
| cc) Rechtsfolgen | 396 |
| XVII. Steuerhinterziehung und leichtfertige Steuerverkürzung, §§ 370, 378 AO (<i>Höft</i>) | 396 |
| 1. Rechtsgut und Deliktscharakter | 397 |
| 2. Tatbestand der Steuerhinterziehung, § 370 AO | 398 |
| a) Objektiver Tatbestand | 398 |
| aa) Tatobjekt: Steuern i.S.d. § 3 AO | 398 |
| bb) Tathandlung | 399 |
| (1) Tathandlung in der Variante des aktiven Tuns | 399 |
| (a) Kein Sonderdelikt | 399 |
| (b) Machen von Angaben gegenüber den Finanzbehörden oder anderen Behörden | 399 |
| (c) Angaben über steuerlich erhebliche Tatsachen | 400 |
| (d) Unrichtigkeit oder Unvollständigkeit der Angaben | 404 |
| (2) Tathandlung in der Variante des pflichtwidrigen Unterlassens | 404 |

| | |
|---|-----|
| (a) Kein Sonderdelikt des Steuerpflichtigen | 405 |
| (b) Steuerliche Erklärungspflichten | 406 |
| (c) Verstreichen der Erklärungsfrist | 406 |
| (d) Unkenntnis der Finanzbehörde | 408 |
| (e) Unmöglichkeit und Unzumutbarkeit der Pflichterfüllung | 408 |
| (3) Tathandlung in der Variante des pflichtwidrigen Nichtverwendens von Steuerzeichen oder Steuerstemplern | 410 |
| cc) Taterfolg: Steuerverkürzung oder Erlangung eines Steuervorteils | 411 |
| (1) Steuerverkürzung | 412 |
| (2) Erlangung eines Steuervorteils | 414 |
| (3) Kompensationsverbot | 416 |
| (4) Feststellung des Taterfolgs | 418 |
| b) Subjektiver Tatbestand: Vorsatz | 419 |
| aa) Vorsatz und Tatumstandsirrtrum | 419 |
| bb) Abgrenzung: Verbotsirrtrum | 421 |
| c) Versuch und Rücktritt | 422 |
| d) Beendigung | 424 |
| e) Besonders schwere Fälle | 425 |
| f) Verjährung | 427 |
| g) Konkurrenzen | 427 |
| aa) Innerhalb des Steuerstrafrechts | 427 |
| bb) Verhältnis zu Delikten außerhalb des Steuerstrafrechts | 428 |
| h) Einziehung von Taterträgen | 429 |
| i) Steuerliche Haftungsrisiken | 430 |
| 3. Strafbefreiende Selbstanzeige, § 371 AO | 430 |
| a) Allgemeines zur Selbstanzeige | 432 |
| b) Umfang und Form der Selbstanzeige | 433 |
| c) Sperrgründe | 437 |
| aa) Prüfungsbezogene Sperrgründe | 437 |
| bb) Bekanntgabe der Einleitung eines Straf- oder Bußgeldverfahrens (§ 371 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 lit. b) AO) | 439 |
| cc) Tatentdeckung (§ 371 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 AO) | 440 |
| dd) Hinterziehungsumfang über 25.000 € (§ 371 Abs. 2 S. 1 Nr. 3 AO) | 441 |
| ee) Steuerhinterziehung in einem besonders schweren Fall nach § 370 Abs. 3 S. 2 Nr. 2 bis 6 AO (§ 371 Abs. 2 S. 1 Nr. 4 AO) | 441 |
| ff) Einschränkung der Sperrwirkung bei Steueranmeldungen (§ 371 Abs. 2a AO) | 441 |

| | |
|--|-----|
| d) Ergänzende Voraussetzungen für die Erlangung von Straf- freiheit | 441 |
| e) Fremdanzeige nach § 371 Abs. 4 AO | 443 |
| f) Absehen von der Verfolgung nach § 398a AO | 444 |
| 4. Tatbestand der leichtfertigen Steuerverkürzung und bußgeld- befreiende Selbstanzeige, § 378 AO | 446 |
| a) Leichtfertige Begehung einer in § 370 Abs. 1 AO bezeichneten Tat | 447 |
| aa) Objektiver Tatbestand | 447 |
| bb) Subjektiver Tatbestand: Leichtfertigkeit | 447 |
| cc) Rechtswidrigkeitszusammenhang | 450 |
| dd) Rechtsfolgen | 450 |
| b) Bußgeldbefreiende Selbstanzeige | 450 |
| XVIII. Datenschutzstraf- und -ordnungswidrigkeitenrecht (<i>Kremer</i>) | 451 |
| 1. Grundbegriffe des Datenschutzrechts | 453 |
| 2. Bußgeldtatbestand des Art. 83 DS-GVO | 455 |
| a) Überblick über bußgeldbewehrte Pflichten | 455 |
| aa) Grundsätze für die Verarbeitung personenbezogener Daten nach Art. 5, 6, 7, und 9 DS-GVO | 456 |
| (1) Rechtmäßigkeit und Transparenz der Datenver- arbeitung | 456 |
| (a) Einwilligung | 457 |
| (b) Erfüllung eines Vertrages | 457 |
| (c) Erfüllung einer rechtlichen Verpflichtung des Verantwortlichen | 458 |
| (d) Verarbeitung zum Schutz lebenswichtiger Interessen | 458 |
| (e) Wahrnehmung einer Aufgabe im öffentlichen Interesse oder in Ausübung öffentlicher Gewalt | 458 |
| (f) Wahrung berechtigter Interessen | 459 |
| (2) Zweckbindung der Datenerhebung und -ver- arbeitung | 460 |
| (3) Datenminimierung | 460 |
| (4) Richtigkeit der erhobenen personenbezogenen Daten | 461 |
| (5) Begrenzung der Speicherung personenbezogener Daten | 461 |
| (6) Integrität und Vertraulichkeit der Datenverarbeitung | 461 |
| bb) Rechte der betroffenen Person nach Art. 12 bis 22 DS-GVO | 461 |
| cc) Pflichten der Verantwortlichen und Auftragsverarbeiter | 463 |
| dd) Sonstige in Art. 83 Abs. 3 und 5 genannte Pflichten | 465 |

| | |
|---|-----|
| b) Zurechnung und subjektive Vorwerfbarkeit | 465 |
| aa) Streitstand um die Zurechnung von Verstößen | 466 |
| bb) Streitstand um die subjektive Vorwerfbarkeit von Verstößen | 466 |
| cc) Entscheidung des EuGH vom 5.12.2023 | 467 |
| c) Sanktionierung von Verstößen gegen Art. 83 DS-GVO | 469 |
| aa) Bußgeldrahmen | 469 |
| bb) Vorgaben zur Bußgeldbemessung | 472 |
| (1) Bußgeldzumessungskriterien nach Art. 83 Abs. 2 DS-GVO | 472 |
| (2) Vorgaben des Europäischen Datenschutzaus- schusses | 476 |
| cc) Durchsetzungspraxis | 478 |
| d) Prozessuales | 479 |
| aa) Verjährung | 479 |
| bb) Verfahrensgrundsätze | 480 |
| cc) Ermittlungsmaßnahmen der Aufsichtsbehörden | 481 |
| dd) Behördliche und gerichtliche Zuständigkeit | 482 |
| ee) Rechtsmittel gegen den Bußgeldbescheid | 483 |
| 3. Straftatbestände des BDSG | 484 |
| a) § 42 Abs. 1 BDSG – Unberechtigte Weitergabe personen- bezogener Daten | 484 |
| b) § 42 Abs. 2 BDSG – Unberechtigte Verarbeitung personen- bezogener Daten | 485 |
| c) Prozessuales | 486 |
| 4. Bußgeldtatbestand des § 43 BDSG | 486 |
| XIX. Kartellrecht (<i>Pischel</i>) | 487 |
| 1. Überblick | 487 |
| a) Kartellrechtliche Rahmenbedingungen | 487 |
| b) Marktbezug von Kartellrecht und Zuständigkeiten | 489 |
| 2. Wettbewerbsbeschränkende Vereinbarungen und abgestimmte Verhaltensweisen nach Art. 101 AEUV und §§ 1, 2 GWB | 491 |
| a) Überblick | 491 |
| b) Tatbestand von Art. 101 Abs. 1 AEUV resp. § 1 GWB | 492 |
| aa) Vereinbarung, abgestimmte Verhaltensweise oder Beschluss einer Unternehmensvereinigung | 492 |
| bb) Ausnahme der wirtschaftlichen Einheit | 493 |
| cc) Bezweckte oder bewirkte Wettbewerbsbeschränkung | 494 |
| (1) Bewirkte Wettbewerbsbeschränkung | 496 |
| (2) Bezweckte Wettbewerbsbeschränkung im Horizontal- verhältnis | 497 |
| (3) Bezweckte Wettbewerbsbeschränkungen im Vertikal- verhältnis | 499 |

| | |
|---|-----|
| c) Freistellung nach Art. 101 Abs. 3 AEUV resp. § 2 GWB | 501 |
| 3. Missbrauch marktbeherrschender Stellung nach Art. 102 AEUV und § 19 GWB und relativer Marktmacht nach § 20 GWB | 502 |
| a) Überblick | 502 |
| b) Missbrauch marktbeherrschender Stellung und relativer Marktmacht im deutschen Recht nach §§ 19, 20 GWB | 504 |
| c) Missbrauch marktbeherrschender Stellung nach Art. 102 AEUV | 505 |
| 4. Zusammenschlusskontrolle nach der Fusionskontrollverordnung und §§ 35 ff. GWB | 506 |
| a) Grundprinzipien | 506 |
| b) Europäische Fusionskontrolle nach der Fusionskontrollverordnung | 508 |
| aa) Zusammenschluss | 508 |
| bb) Gemeinschaftsweite Bedeutung | 508 |
| c) Deutsche Zusammenschlusskontrolle nach §§ 35 ff. GWB . . . | 509 |
| aa) Zusammenschluss | 509 |
| bb) Schwellenwerte | 510 |
| d) Vollzugsverbot nach Art. 7 FKVO resp. § 41 GWB | 510 |
| e) Informationsaustausch im Due-Diligence-Prozess | 513 |
| f) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote in Erwerbsverträgen . . | 513 |
| 5. Sanktionen | 515 |
| a) Nichtigkeit und Unwirksamkeit, Bußgeld- und Schadenersatzansprüche | 515 |
| b) Erlass von Geldbußen bei klassischen Kartellabsprachen | 518 |
| c) Weitere Rechtsfolgen | 520 |
| XX. Geldwäsche, § 261 StGB und GwG (<i>Kremer</i>) | 521 |
| 1. Strafbarkeitsrisiken gem. § 261 StGB | 521 |
| a) Objektiver Tatbestand | 523 |
| aa) Herrühren eines Gegenstandes aus einer rechtswidrigen Tat | 523 |
| (1) Gegenstand | 523 |
| (2) Vortat | 524 |
| (a) Inlandstaaten | 524 |
| (b) Auslandstaaten | 524 |
| (3) Herrühren | 525 |
| bb) Tathandlung | 526 |
| (1) Verbergen (Abs. 1 S. 1 Nr. 1) | 526 |
| (2) Umtausch, Übertragung oder Verbringen (Abs. 1 S. 1 Nr. 2) | 527 |
| (3) Sich oder einem Dritten verschaffen (Abs. 1 S. 1 Nr. 3) | 527 |

| | |
|---|-----|
| (4) Verwahren oder Verwenden (Abs. 1 S. 1 Nr. 4) | 528 |
| (5) Verheimlichen oder Verschleiern (Abs. 2) | 529 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 529 |
| c) Qualifikation für nach § 2 GwG Verpflichtete (Abs. 4) | 530 |
| d) Besonders schwerer Fall der Geldwäsche (Abs. 5) | 531 |
| e) Täterschaft und Teilnahme | 531 |
| f) Versuchsstrafbarkeit | 531 |
| g) Straflosigkeit der Selbstgeldwäsche (Abs. 7) | 532 |
| h) Tätige Reue | 532 |
| 2. Ordnungswidrigkeitenrechtliche Risiken gem. § 56 GwG | 533 |
| a) Kreis der nach dem GwG Verpflichteten | 533 |
| b) Pflichten nach dem GwG | 534 |
| aa) Risikomanagement | 534 |
| bb) Sorgfaltspflichten | 535 |
| (1) Für sämtliche Verpflichteten geltende Sorgfaltspflichten | 535 |
| (2) Sonderregeln für einzelne Verpflichtete | 538 |
| (a) Veranstalter und Vermittler von Glücksspielen | 538 |
| (b) Immobilienmakler | 539 |
| (c) Güterhändler | 539 |
| cc) Pflicht zur Abgabe von Geldwäscheverdachtsmeldungen | 539 |
| (1) Meldepflichtige Sachverhalte | 540 |
| (2) Wirkung der Geldwäscheverdachtsmeldung | 540 |
| (3) Behördliche Prüfung von Geldwäscheverdachtsmeldungen | 542 |
| dd) Pflicht zur Eintragung in das Transparenzregister | 542 |
| c) Sanktionierung von Verstößen gegen das GwG | 543 |
| aa) Ahndung von Verstößen gegen das GwG | 543 |
| bb) Sanktionierungspraxis | 544 |
| XXI. Außenwirtschaftsstraf- und -ordnungswidrigkeitenrecht (<i>Wagner</i>) | 545 |
| 1. Einführung | 546 |
| 2. Verstöße gegen Waffenembargos, § 17 AWG | 547 |
| a) Allgemeines | 547 |
| b) Objektiver Tatbestand des Grunddelikts (Abs. 1) | 547 |
| aa) Verstöße gegen Verkaufs-, Ausfuhr- und Durchfuhrverbote (§§ 74, 80 Abs. 1 Nr. 1 AWV) | 550 |
| (1) Taugliche Tatobjekte | 550 |
| (2) Tatbestandsmäßiges Verhalten | 551 |
| (3) Täterschaft | 553 |
| bb) Verstöße gegen Verbote von Handels- und Vermittlungsgeschäften (§§ 75, 80 Abs. 1 Nr. 2 AWV) | 554 |

| | |
|--|-----|
| cc) Verstöße gegen Einfuhr- und Erwerbsverbote (§§ 77, 80 Abs. 1 Nr. 3 AWV) | 554 |
| b) Subjektive Tatseite | 555 |
| c) Rechtswidrigkeit | 556 |
| d) Qualifikationen | 557 |
| e) Versuch | 558 |
| f) Konkurrenzen | 558 |
| g) Rechtsfolgen | 559 |
| h) Verjährung | 559 |
| 3. § 18 AWG | 560 |
| a) Grunddeliktstatbestände | 560 |
| aa) Verstöße gegen EU-Embargos (Abs. 1) | 560 |
| bb) Verstöße gegen eine vollziehbare Anordnung nach § 6 Abs. 1 S. 2 AWG (Abs. 1a) | 563 |
| cc) Verstöße während des Prüfverfahrens im Bereich der Investitionskontrolle (Abs. 1b) | 564 |
| (1) Anwendungsbereich | 564 |
| (2) Tatvarianten | 565 |
| dd) Abs. 2 | 567 |
| ee) Verstöße gegen die EU-Kimberley-Verordnung beim Handel mit Rohdiamanten | 568 |
| ff) Mitwirkung an der Vollstreckung der Todesstrafe, Folter und sonstiger unmenschlicher Behandlung (Abs. 4) | 569 |
| gg) Abs. 5 | 570 |
| hh) Verstöße gegen Meldepflichten in Bezug auf Umgehungs- handlung von im Zusammenhang mit dem Ukraine-Krieg eingefrorenen Geldern (Abs. 5a) | 571 |
| ii) Mitwirkung an der Vollstreckung der Todesstrafe, Folter und sonstiger unmenschlicher Behandlung (Abs. 5b) | 572 |
| b) Subjektiver Tatbestand | 572 |
| c) Qualifikationstatbestände | 573 |
| d) Versuch | 573 |
| e) Rechtswidrigkeit | 573 |
| f) Persönliche Strafaufhebungsgründe | 574 |
| g) Konkurrenzen | 574 |
| h) Rechtsfolgen | 574 |
| i) Verjährung | 574 |
| 4. § 19 AWG | 574 |
| a) Tatbestände | 574 |
| b) Rechtswidrigkeit | 576 |
| c) Persönliche Strafaufhebungsgründe | 576 |
| d) Konkurrenzen | 577 |

| | |
|--|-----|
| e) Verjährung | 577 |
| f) Verfolgung | 577 |
| g) Rechtsfolgen | 578 |
| 5. Weitere Sanktionstatbestände | 578 |
| 6. Praktische Hinweise | 579 |
| a) Praktische Bedeutung | 579 |
| b) Verfahrensrechtliches | 579 |
| c) Compliance | 580 |
| XXII. Bilanzstraf- und -ordnungswidrigkeitenrecht, insb. § 331 HGB (<i>Wittig</i>) | 581 |
| 1. Allgemeines | 581 |
| 2. Deliktsnatur und Systematik | 583 |
| 3. Geltungsbereich | 584 |
| 4. Unrichtige Darstellung und Verschleierung der Verhältnisse der GmbH | 584 |
| a) Unrichtige Wiedergabe und Verschleierung der Verhältnisse einer Kapitalgesellschaft, § 331 Abs. 1 Nr. 1 HGB | 584 |
| b) Offenlegung eines unrichtigen oder verschleiern den Einzelab- schlusses nach internationalen Rechnungslegungsstandards, § 331 Abs. 1 Nr. 1a HGB | 589 |
| c) Unrichtige Wiedergabe oder Verschleiern der Verhältnisse eines Konzerns, § 331 Abs. 1 Nr. 2 und 3 HGB | 590 |
| d) „Bilanzzeit“, § 331a HGB | 591 |
| e) Falsche Angaben gegenüber Abschlussprüfern, § 331 Abs. 1 Nr. 4 HGB | 591 |
| 5. Verletzungen der Berichtspflicht, § 332 HGB – Teilnahmestraf- barkeit, §§ 26, 27 StGB | 592 |
| 6. Bußgeldvorschriften (§ 334 HGB) | 595 |

Teil 4

Die strafrechtliche Verantwortlichkeit des Geschäftsführers im Kontext der Krise der GmbH

Prof. Dr. Thomas Rotsch/Prof. Dr. Markus Wagner

| | |
|---|-----|
| A. Allgemeines | 599 |
| B. Verletzung der Verlustanzeigespflicht, § 84 GmbHG | 601 |
| I. Geschütztes Rechtsgut | 601 |
| II. Täterkreis | 602 |
| III. Pflichtauslösendes Ereignis | 603 |
| IV. Tatbestandsmäßiges Verhalten, Erfolg und Anzeigepflicht | 604 |
| 1. Tatbestandsmäßiges Verhalten und Erfolg | 604 |
| 2. Anzeigepflicht | 605 |

| | |
|--|-----|
| V. Vorsatz und Fahrlässigkeit | 607 |
| VI. Rechtswidrigkeit | 607 |
| VII. Konkurrenzen | 608 |
| C. Insolvenzverschleppung, § 15a InsO | 608 |
| I. Objektiver Tatbestand | 609 |
| 1. Anwendungsbereich | 609 |
| 2. Pflichtauslösende Umstände | 610 |
| a) Zahlungsunfähigkeit | 611 |
| b) Überschuldung | 613 |
| 3. Verpflichteter Personenkreis | 615 |
| 4. Inhalt der Pflicht | 616 |
| II. Vorsatz und Fahrlässigkeit | 617 |
| III. Objektive Bedingung der Strafbarkeit gem. § 15a Abs. 6 InsO | 617 |
| IV. Verjährung | 618 |
| D. Bankrott, § 283 StGB | 618 |
| I. Tatbestand gem. Abs. 1 | 618 |
| 1. Tatsituation: Wirtschaftliche Krise | 618 |
| 2. Täterkreis: Schuldner | 621 |
| 3. Tatbestandsmäßige Verhaltensweisen | 621 |
| 4. Vorsatz und Fahrlässigkeit | 629 |
| 5. Objektive Bedingung(en) der Strafbarkeit | 630 |
| a) Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 630 |
| b) Abweisung des Eröffnungsantrags mangels Masse | 631 |
| c) Zahlungseinstellung | 631 |
| 6. Zusammenhang zwischen objektiver Bedingung der Strafbarkeit und wirtschaftlicher Krise bzw. tatbestandsmäßigem Verhalten | 631 |
| II. Tatbestand gem. Abs. 2 | 632 |
| III. Versuch | 633 |
| IV. Strafzumessung | 633 |
| V. Verjährung | 634 |
| VI. Konkurrenzen | 634 |
| E. Verletzung der Buchführungspflicht, § 283b StGB | 635 |
| F. Gläubigerbegünstigung, § 283c StGB | 636 |
| G. Schuldnerbegünstigung, § 283d StGB | 638 |
| H. § 2 BauFordSiG | 639 |
| I. „Insolvenznahe“ Delikte | 641 |
| <i>Literaturverzeichnis (Auswahl)</i> | 643 |
| <i>Stichwortverzeichnis</i> | 649 |