

Inhaltsverzeichnis

Vorwort — V

Abkürzungsverzeichnis — XLV

Literaturverzeichnis — XLIX

1. Kapitel: Informationsbeschaffung

§ 1 Informationsbeschaffung der Staatsanwaltschaft und Gestaltung des Ermittlungsverfahrens

- I. Beginn eines Ermittlungsverfahrens — 1
 1. Strafanzeigen — 1
 2. Andere Informationsquellen — 3
 3. Mitteilungen in Zivilsachen (MiZi) — 3
 4. Die von § 97 Abs 1 S 3 InsO gesetzten Grenzen — 6
- II. Aufnahme der Ermittlungen — 15
 1. Ablehnung der Aufnahme von Ermittlungen — 15
 2. Frühzeitige Einstellung nach dem Opportunitätsprinzip — 16
 - a) §§ 153 Abs 1 und 153a Abs 1 StPO — 16
 - b) Beschränkung des Verfahrensstoffs, §§ 154, 154a StPO — 17
 3. Planung der Ermittlungen — 17
 - a) Aktenaufbau — 18
 - b) Akteneinsichtsgesuche — 22
 - c) Handakten — 23
 - d) Zusammenarbeit Staatsanwaltschaft/Polizei — 23
- III. Allgemeine Informationsquellen — 25
 1. Gesetzliche Kranken- und Ersatzkassen (als Einzugsstellen) — 26
 2. Insolvenzgericht — 26
 3. Gerichtsvollzieher — 27
 4. Schuldnerverzeichnis — 27
 5. Handelsregister — 27
 6. Gewereregister — 28
 7. Arbeitsamt — 28
 8. Kredit- und Finanzdienstleistungsinstitute — 28
 - a) Verfahrensrelevante Beweismittel — 28
 - b) Praxisrelevante Arten der Beweiserhebung — 31
- IV. Durchsuchung und Beschlagnahme — 33
 1. Allgemeines — 33
 2. Praktische Grundlagen — 35
 - a) Inhaltliche Vorbereitung — 35
 - b) Einsatzplanung — 37
 - aa) Einsatzort — 37
 - bb) Einsatzzeitpunkt — 38
 - cc) Am Einsatz beteiligte Personen — 39
 - dd) Einsatzbesprechung — 42
 - ee) Informationspflichten und Pressearbeit — 43
 - c) Einsatzgestaltung — 44
 - aa) Ablauf — 44
 - bb) Asservate — 48
 3. Rechtliche Grundlagen — 49
 - a) Ermittlungsrichter — 49
 - b) Sicherstellung und Beschlagnahme (§ 94 StPO) — 52

- aa) Allgemeines — 52
 - bb) Auskunftersuchen und Herausgabeverlangen — 55
 - cc) Anordnungsbefugnis und -inhalt — 58
 - dd) Beschlagnahme und Arrest zur Sicherung von Verfall und Einziehung — 63
 - c) Beschlagnahmeverbote, § 97 StPO — 63
 - aa) Allgemeines — 63
 - bb) Verhältnis zu §§ 111b ff StPO — 66
 - cc) Praktisch bedeutsame Fallkonstellationen — 66
 - (1) Geschäftsunterlagen — 66
 - (2) Notarielle Urkunden — 69
 - (3) Verteidigungsunterlagen — 71
 - (4) Anderkonten — 73
 - (5) Ermittlungen gegen Organe juristischer Personen — 74
 - dd) Wegfall der Beschlagnahmefreiheit — 75
 - (1) Entbindung von der Schweigepflicht — 75
 - (a) Grundlagen — 75
 - (b) Personengesellschaften — 76
 - (c) Juristische Personen — 77
 - (2) Verzicht und Ausnahmen — 82
 - ee) § 160a StPO — 84
 - (1) Grundlagen — 84
 - (2) Praktisch bedeutsame Fallkonstellationen zur Beschlagnahmefähigkeit — 86
 - (3) Dokumentation der Prognoseentscheidung — 89
 - (4) Verwendungs- und Verwertungsverbote — 90
 - d) Durchsuchung — 92
 - aa) Allgemeines — 92
 - bb) Betroffene und Objekte der Durchsuchung — 95
 - (1) Durchsuchung beim Verdächtigen gem § 102 StPO — 95
 - (2) Durchsuchungen bei Nichtverdächtigen nach § 103 StPO — 98
 - (3) Durchsuchung bei Kapital- und Personengesellschaften — 98
 - cc) Durchsuchungen und Zeugnisverweigerungsrechte, §§ 53, 97, 160a StPO — 99
 - dd) Durchsuchungen zur Nachtzeit — 101
 - ee) Anordnungsbefugnisse und -inhalt — 102
 - (1) Richterliche Anordnung — 102
 - (2) Eilanordnung durch Ermittlungsbehörden — 105
 - ff) Vollstreckung der Durchsuchungsanordnung — 109
 - gg) Zufallsfunde — 111
 - hh) Durchsicht von Papieren — 113
 - ii) Rechtsfolgen bei Gesetzesverstößen — 117
 - e) Rechtsschutz — 121
 - aa) Allgemeines — 121
 - bb) Antrag auf gerichtliche Entscheidung — 122
 - cc) Beschwerde — 124
 - dd) Verfassungsbeschwerde — 124
- V. Zusammenarbeit Staatsanwaltschaft/Insolvenzverwalter — 124
1. Aufgaben des Insolvenzverwalters — 124
 2. Einschaltung der Staatsanwaltschaft aus der Sicht des Insolvenzverwalters — 126
 3. Insbesondere: Rückgewinnungshilfe — 128
 4. Strafprozessuale Pflichtenstellung des Insolvenzverwalters — 130
- VI. Der Wirtschaftssachverständige — 132
1. Allgemeines — 132
 2. Interne Wirtschaftsprüfgruppe, Rechtsstellung des Gutachters, Rechtsfolgen — 133
 3. Externe Gutachter — 142
- VII. Der Zeuge — 142

- VIII. Der Beschuldigte — 144
 - 1. Allgemeines — 144
 - 2. Vernehmung — 145
 - 3. Der Verteidiger — 147
 - 4. Inhaftierung des Beschuldigten — 149
- IX. Akteneinsicht an Dritte — 150
- X. Informationsbeschaffung bei anderen Behörden — 152
 - 1. Steuerbehörden — 152
 - a) Reichweite des Steuergeheimnisses — 153
 - aa) „Verhältnisse“ — 153
 - bb) „Eines anderen“ — 153
 - b) Durchbrechung des Steuergeheimnisses — 155
 - aa) Durchführung eines Steuerstrafverfahrens — 156
 - bb) Durchführung eines Strafverfahrens, das sich nicht auf Steuerstraftaten bezieht — 156
 - (1) Gesetzliche Regelung — 156
 - (2) Zustimmung des Betroffenen — 157
 - (3) § 30 Abs 4 Nr 4 AO — 157
 - (4) § 30 Abs 4 Nr 5 AO — 158
 - cc) Grenzen der Verwertbarkeit — 161
 - c) Gesamtergebnis — 161
 - 2. Arbeits- und Zollverwaltung — 162
 - a) Allgemeine Regelungen des Sozialdatenschutzes — 162
 - b) Regelungen des Gesetzes zur Bekämpfung der Schwarzarbeit und illegalen Beschäftigung (SchwarzArbG) — 163
 - aa) Allgemeines — 163
 - bb) Befugnisse der Zollverwaltung — 164

§ 2 Die Buchhaltung als wesentliche Informationsquelle

- I. Informationsquelle betriebliches Rechnungswesen — 166
 - 1. Die Buchführung als Teil des betrieblichen Rechnungswesens — 166
 - 2. Die zwei Arten der Buchführungspflicht — 167
 - 3. Handelsrechtliche Buchführungspflicht — 168
 - a) Allgemeine Bedingungen — 168
 - b) Der Kaufmannsbegriff als zentraler Bestandteil — 168
 - c) Besonderheiten der Kapitalgesellschaften — 170
 - d) Aufstellungspflichten — 172
 - e) Aufbewahrungspflichten — 173
 - f) Inventar und Inventur — 174
 - g) Grundsätze Ordnungsgemäßer Buchführung — 175
 - aa) Allgemeine Grundsätze — 175
 - bb) Speziellere Grundsätze — 176
 - cc) Die grundlegenden, ergänzenden Ansatz- und Bewertungsvorschriften — 178
 - dd) Grundsätze der Zugangs- und Folgebewertung — 179
 - ee) Bewertungsmaßstäbe — 180
 - h) Die steuerliche Buchführungspflicht — 180
 - i) Exkurs latente Steuer — 182
- II. Vom Buchungssatz zur Bilanz und GuV, Anhang und Lagebericht — 183
 - 1. Überblick — 183
 - 2. Die Bilanz — 185
 - 3. Gewinn- und Verlustrechnung — 186
 - 4. Der Anhang — 187
 - 5. Lagebericht — 187

XII — Inhaltsverzeichnis

- III. Auswertungen und Informationsgehalt — **187**
 - 1. Der Kontenrahmen — **187**
 - 2. Die Hierarchie der Daten — **189**
 - 3. Primanota — **190**
 - 4. Der Kontoauszug — **191**
 - 5. Die Summen- und Saldenliste — **192**
 - 6. BWA und Zusatzauswertungen — **196**
 - 7. Bilanz und Gewinn- und Verlustrechnung — **196**
- IV. Fundstellen für die Indizien der kriminalistischen Analyse der Insolvenz — **197**

§ 3 Die Gerichte im Ermittlungsverfahren

- I. Die Aufgabenverteilung im Ermittlungsverfahren — **198**
- II. Der Ermittlungsrichter — **200**
- III. Die Rechtsmittel gegen Entscheidungen des Ermittlungsrichters — **203**
- IV. Die Besonderheiten des Haftrechts — **204**
 - 1. Die Zuständigkeit des Gerichts — **204**
 - 2. Der Haftbefehl — **204**
 - a) Die Voraussetzungen — **204**
 - aa) Der dringende Tatverdacht: — **205**
 - bb) Die Haftgründe — **205**
 - cc) Verhältnismäßigkeit und Außervollzugsetzung — **208**
 - dd) Die Aufhebung des Haftbefehls — **209**
 - b) Der Rechtsschutz — **209**
 - aa) Die Beschwerde — **210**
 - bb) Die Haftprüfung — **210**
 - cc) Die besondere Haftprüfung durch das Oberlandesgericht — **211**

§ 4 Anwaltliche Strategien im Ermittlungsverfahren

- I. Einleitung — **216**
- II. Vor dem Ermittlungsverfahren — **217**
 - 1. Vorfeldberatung — **217**
 - a) Feststellung der Krise und Beratung über Handlungspflichten — **217**
 - b) Asset Protection — **218**
 - c) Eigenes Risiko des Beraters — **219**
 - 2. Insolvenzstrafrechtliche Risiken in Folge eines bereits anhängigen Ermittlungsverfahrens — **219**
 - 3. Strafanzeige — **220**
- III. Das Ermittlungsverfahren — **221**
 - 1. Umgang mit dem Mandanten — **222**
 - 2. Erste Schritte — **224**
 - 3. Auskunft- und Mitwirkungspflichten im Insolvenzverfahren und das Insolvenzgeheimnis — **226**
 - 4. Durchsuchung und Beschlagnahme — **228**
 - a) Durchsuchung des Beschuldigten gem § 102 StPO — **230**
 - b) Durchsuchung des Dritten gem § 103 StPO — **233**
 - c) Rechtsschutz — **235**
 - 5. Vermögensabschöpfung — **236**
 - 6. Untersuchungshaft — **239**
 - 7. Informationsgewinnung — **242**
 - a) Akteneinsichtsrecht des Beschuldigten — **242**
 - b) Akteneinsichtsrecht Dritter — **243**
 - 8. Andere Verfahrensbeteiligte — **244**
 - a) Zeugen — **244**

- b) Verletzter — 245
- c) Wirtschaftsreferent — 245
- 9. Rechtliches Gehör — 246
 - a) Verteidigungsschriftsatz — 247
 - b) Beschuldigtenvernehmung — 247
- 10. Abschluss des Ermittlungsverfahrens — 248
- 11. Nebenfolgen — 249
- 12. Umgang mit der Presse — 250

2. Kapitel: Die gesellschaftsrechtlichen Funktionsträger

§ 5 Die Auslandsgesellschaften

- I. Einführung — 253
- II. Grundzüge des internationalen Gesellschaftsrechts — 254
 - 1. Einleitung — 254
 - 2. Gesellschaftskollisionsrecht innerhalb der Europäischen Union — 255
 - a) Zuzug von Gesellschaften — 256
 - b) Wegzug von Gesellschaften — 258
 - 3. Gesellschaftskollisionsrecht bei Beteiligung von Drittstaaten — 259
 - a) Drittstaaten, mit denen kein bilaterales Abkommen besteht — 259
 - b) Drittstaaten, mit denen bilaterale Abkommen bestehen — 260
 - 4. Umfang des Gesellschaftsstatuts — 260
- III. Vereinbarkeit einer Bestrafung des director mit dem Gemeinschaftsrecht — 261
- IV. Untreue zum Nachteil einer Ltd — 263
 - 1. Die Ltd als „andere“ iSd § 266 Abs 1 StGB — 263
 - 2. Taugliche Täter einer Untreue zum Nachteil der Ltd — 265
 - 3. Verletzung der Vermögensbetreuungspflicht — 268
 - a) Das Bestimmtheitsgebot als Sperre für die Heranziehung englischen Gesellschaftsrechts? — 269
 - b) Verstoß gegen den Parlamentsvorbehalt bei der Heranziehung englischen Gesellschaftsrechts? — 271
 - c) Auswahl einiger untreuerelevanter Verstöße gegen den Companies Act 2006 — 273
 - d) Tatbestandsausschließendes Einverständnis — 276
 - aa) Existenzvernichtungsverbot und § 30 Abs 1 S 1 GmbHG als Schranken des Gesellschaftereinverständnisses in der Ltd? — 277
 - bb) Beschränkungen des Gesellschaftereinverständnisses auf der Grundlage des Companies Act 2006? — 279
 - 4. Verstoß gegen das Rechtsstaatsprinzip — 280
- V. Bankrott (§ 283 StGB) und Verletzung der Buchführungspflicht (§ 283b StGB) in der Ltd — 281
 - 1. Der director als Adressat des § 14 StGB — 281
 - 2. Die Krisentatbestände des § 283 StGB — 283
 - 3. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nrn 1–8 StGB — 284
 - a) Die Auslegung der Nrn 1–4, 8 — 284
 - b) Die Auslegung der Nrn 5–7 — 285
 - aa) Die von den §§ 283 Abs 1 Nrn 5–7, 283b Abs 1 StGB in Bezug genommenen Buch- und Bilanzführungspflichten — 285
 - bb) Bestrafung englischer Bilanz- und Buchführungsverstöße gem §§ 283 Abs 1 Nrn 5–7, 283b Abs 1 StGB? — 287
- VI. Die Insolvenzverschleppung (§ 15a Abs 4, 5 InsO) — 289
- VII. Die Beitragsvorenthaltung (§ 266a Abs 1 StGB) — 293

§ 6 Die Organe der GmbH

- I. Einführung — **295**
- II. Die Geschäftsführer — **297**
 1. Bestellung, Anstellung und Abberufung — **297**
 - a) Organschaftliche Bestellung — **297**
 - b) Schuldrechtliches Anstellungsverhältnis — **299**
 - c) Beendigung des Geschäftsführerverhältnisses — **300**
 2. Stellung, Aufgaben und Pflichten der Geschäftsführer — **301**
 - a) Geschäftsführung — **301**
 - aa) Grundsatz — **301**
 - bb) Weisungsgebundenheit — **303**
 - cc) Einberufungs- und Informationspflichten der Geschäftsführer — **305**
 - (1) Einberufungspflichten — **305**
 - (2) Informationspflichten — **308**
 - dd) Loyalitäts- und Treuepflichten — **309**
 - ee) Arbeitgeberpflichten — **310**
 - ff) Rechnungslegungspflichten — **311**
 - gg) Risikoüberwachung — **311**
 - hh) Delegation von Geschäftsführungsaufgaben an Dritte — **311**
 - b) Vertretung der Gesellschaft — **312**
 - c) Mehrere Geschäftsführer — **313**
 - aa) Grundsatz der Gesamtgeschäftsführung — **313**
 - bb) Abweichende Regelungen — **313**
 - cc) Mitwirkung eines Geschäftsführers an rechtswidrigem Geschäftsführungsbeschluss — **315**
 - dd) Grundsatz der Gesamtvertretung — **316**
 3. Schadensersatz nach § 43 Abs 2 GmbHG — **317**
 - a) Pflichtverletzung, Sorgfaltsmaßstab und Business Judgement Rule — **317**
 - b) Keine Pflichtverletzung bei Vorliegen einer verbindlichen Weisung oder eines Einverständnisses — **319**
 - aa) Einleitung — **319**
 - bb) Weisungsbefugte Organe und Organwalter — **320**
 - cc) Unverbindliche Weisungen — **320**
 - (1) Grundsatz — **320**
 - (2) Unverbindliche Weisungsbeschlüsse der Gesellschafterversammlung — **321**
 - dd) Anfechtbare Beschlüsse — **323**
 - ee) Haftungsrisiken des Geschäftsführers bei der Ausführung von Beschlüssen — **324**
- III. Die Gesellschafter und die Gesellschafterversammlung — **325**
 1. Befugnisse und deren Ausübung — **325**
 - a) Befugnisse nach dem GmbHG — **325**
 - b) Ausübung der Kompetenzen — **327**
 - aa) Gesetzlich vorgesehenes Verfahren — **327**
 - bb) Abweichende Vereinbarungen im Gesellschaftsvertrag — **328**
 2. Die Rechte des einzelnen Mitglieds — **328**
 - a) Fehlende Organstellung — **328**
 - b) Teilnahme- und Stimmrechte — **329**
 - c) Loyalitäts- und Treuepflichten — **330**
- IV. Aufsichtsrat und Beirat — **331**
 1. Aufsichtsrat — **331**
 2. Beirat — **332**
- V. Faktische Organe, insbesondere der faktische Geschäftsführer — **333**

1. Ausgangslage — 333
 2. Organ- und Vertreterhaftung nach § 14 StGB (§ 9 OWiG) — 334
 - a) Überblick — 334
 - b) Begriff des Vertreters — 335
 - c) Unwirksamkeit der Rechtshandlung — 335
 3. Haftung nach den Grundsätzen der faktischen Geschäftsführung — 336
 - a) Überblick — 336
 - b) Voraussetzungen der faktischen Geschäftsführung — 337
 - aa) Tatsächliche Geschäftsleitung — 338
 - bb) Einverständnis der Gesellschafter — 343
 - cc) Tatsächliche Verfügungsmacht — 344
 - c) Strafrechtliche Haftung des faktisch Handelnden — 344
 - d) Strafrechtliche Haftung eines faktisch handelnden Gesellschafters — 348
 - e) Vertreter einer Bank als faktischer Geschäftsführer — 348
 - f) Konzernvertreter als faktischer Geschäftsführer — 349
 - g) Faktische Geschäftsführung in der Unternehmensabwicklung — 350
 - h) Pflichtenstellung des faktischen Geschäftsführers — 351
 - aa) Einzelne Pflichten — 351
 - bb) Beantragung des Insolvenzverfahrens — 353
 - cc) Strafbarkeit wegen Betruges — 354
 - dd) Strafbarkeit wegen Untreue — 354
 - i) Subjektive Voraussetzungen einer Strafbarkeit — 356
 4. Urteilsgründe — 357
 - a) Die Darstellung von Tatsachen — 357
 - b) Die konkrete Form der Täterschaft — 358
- VI. Der Strohmann — 358
1. Allgemeines — 358
 2. Faktisches Vorkommen — 358
 - a) Handeln als Strohmann für eine natürliche Person — 358
 - b) Der Strohmann als Geschäftsführer einer GmbH — 359
 3. Strafbarkeit des „Strohmann-“Geschäftsführers — 360
 4. Insolvenzverschleppung — 361
 5. Bankrott — 362
 - a) Insolvenz einer natürlichen Person als Hintermann — 362
 - b) Insolvenz des Strohmannes — 362
 6. Vorenthalten von Arbeitsentgelt — 363
 - a) Verdeckte Stellvertretung — 363
 - aa) Strafbarkeit des Strohmannes — 363
 - bb) Strafbarkeit des Hintermannes — 364
 - b) Offene Stellvertretung — 364
 - c) Geschäftsführer als Strohmann — 364
 7. Untreue — 364
 8. § 130 OWiG — 365
 9. Täterschaft und Teilnahme — 366
 10. Garantenstellung, § 13 StGB — 366
 11. Strafzumessung — 366
- VII. Die Liquidatoren — 367
- § 7 Pflichten zur Vermeidung der Krise**
- I. Einführung — 370
 - II. Der Geschäftsführer — 371
 1. Auszahlungsverbot nach § 30 Abs 1 GmbHG — 371
 - a) Tatbestand — 372
 - b) Auszahlung — 373

- c) An einen Gesellschafter — **375**
- d) Schmälerung des Gesellschaftsvermögens — **376**
- e) Praxisrelevante Fallgestaltungen — **378**
 - aa) Verdeckte Gewinnausschüttung — **378**
 - bb) Darlehensgewährung an Gesellschafter — **379**
 - cc) Kreditsicherheiten — **383**
 - dd) Zahlungen aus dem Vermögen einer GmbH & Co KG an Kommanditisten — **385**
- f) Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen § 30 Abs 1 GmbHG für den Geschäftsführer — **386**
- 2. Auszahlungsverbot nach § 64 S 3 GmbHG — **386**
 - a) Übersicht und Verhältnis zu § 64 S 1 GmbHG — **386**
 - b) Dogmatik und Normzweck — **388**
 - c) Tatbestand — **389**
 - d) Praxisrelevante Fallgestaltungen — **391**
 - aa) Darlehen an Gesellschafter — **391**
 - bb) Kreditsicherheiten — **391**
 - e) Rechtsfolgen — **393**
- 3. Verbot der Kreditgewährung an Geschäftsführer nach § 43a GmbHG — **395**
- 4. Verbot der Weggabe von Gesellschaftsvermögen bei Existenzgefährdung — **396**
- III. Die Gesellschafter — **396**
 - 1. Pflichten zum Zweck der Kapitalerhaltung — **396**
 - a) Haftung nach § 31 GmbHG bei Unterbilanz — **396**
 - b) Grundsätzlich keine weitergehende Schadensersatzhaftung — **397**
 - 2. Pflichten zum Schutz des Gesellschaftsvermögens — **398**
 - a) Verbot existenzvernichtender Eingriffe — **398**
 - aa) Dogmengeschichte — **398**
 - bb) Aktuelle BGH-Rechtsprechung — **400**
 - cc) Gesellschaftsrechtliche Treuepflichten als dogmatisches Fundament der Existenzvernichtungshaftung — **402**
 - b) Haftung wegen materieller Unterkapitalisierung — **402**

§ 8 Pflichten in der Krise

- I. Einführung — **403**
- II. Insolvenzeröffnungsgründe — **404**
 - 1. Grundlagen — **404**
 - 2. Zahlungsunfähigkeit — **405**
 - a) Einleitung — **405**
 - b) Voraussetzungen der Zahlungsunfähigkeit — **405**
 - c) Feststellung der Zahlungsunfähigkeit — **406**
 - aa) Zahlungseinstellung — **406**
 - bb) Liquiditätsbilanz — **407**
 - 3. Drohende Zahlungsunfähigkeit — **408**
 - 4. Überschuldung — **410**
 - a) Einführung — **410**
 - b) Der zweistufige Überschuldungsbegriff — **410**
 - c) Der modifizierte zweistufige Überschuldungsbegriff — **411**
 - d) Die Fortführungsprognose — **411**
 - e) Die Überschuldungsbilanz — **413**
 - aa) Aktivseite — **414**
 - bb) Passivseite — **415**
- III. Der Geschäftsführer — **416**
 - 1. Zahlungsverbot gem §§ 64 S 1 GmbHG, 92 Abs 2 S 1 AktG — **416**
 - a) Übersicht — **416**
 - b) Tatbestand — **416**

- aa) Zahlung — 416
 - bb) Eröffnung des Insolvenzverfahrens — 419
 - cc) Verschulden — 419
 - dd) § 64 S 4 iVm § 43 Abs 3 S 3 GmbHG — 421
 - c) Rechtsfolge — 421
 - 2. Insolvenzantragspflicht nach § 15a InsO — 422
 - 3. Sanierungspflicht — 423
 - 4. Informationspflicht des Geschäftsführers gegenüber Gesellschaftsgläubigern — 424
- IV. Die Gesellschafter — 425
- 1. Gesellschafterdarlehen — 425
 - a) Einleitung — 425
 - b) Gesellschafterdarlehen vor dem MoMiG — 425
 - c) Gesellschafterdarlehen nach neuem Recht — 426
 - aa) Überblick — 426
 - bb) Behandlung von Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz — 427
 - cc) Anforderungen an Gesellschafterdarlehen und ihnen gleichgestellte Forderungen — 428
 - dd) Kreditsicherheiten — 431
 - 2. Pflichten zum Schutz des Gesellschaftsvermögens — 431
 - 3. Zahlungsverbot gem §§ 64 S 1 GmbHG, 92 Abs 2 S 1 AktG — 431
 - 4. Loyalitäts- und Treuepflichten — 431
- V. Der Aufsichtsrat — 432
- § 9 Eröffnungsverfahren: Auswirkung der Antragstellung und gerichtlicher Maßnahmen bis zur Eröffnung des Insolvenzverfahrens auf die Stellung der Verfahrensbeteiligten**
- I. Einleitung des Insolvenzverfahrens iWSt — 433
- 1. Der Insolvenzantrag und seine Bearbeitung durch das Insolvenzgericht — 433
 - a) Antragsprinzip — 433
 - b) Antragsbefugnis und Anforderungen an den Antrag — 433
 - aa) Eigenantrag des Schuldners — 433
 - bb) Fremdantrag des Gläubigers — 435
 - c) Glaubhaftmachung — 437
 - d) Nachlasspfleger — 438
 - e) Antragsrücknahme — 438
 - f) Zulässiger Neuantrag nach Freigabe — 438
 - 2. Aufgaben des Insolvenzgerichts bei der Entscheidung über die Verfahrenseröffnung — 439
 - a) Charakter des Insolvenzverfahrens als Eilverfahren — 439
 - b) Amtsermittlungsgrundsatz — 439
- II. Antragspflichten des Schuldners bzw der gesellschaftsrechtlichen Organe schuldnerischer Gesellschaften — 441
- 1. Keine allgemeine gesetzliche Antragspflicht — 441
 - 2. Insolvenzzrechtliche Antragspflichten — 441
- III. Eröffnungsgründe — 442
- 1. Funktion — 442
 - a) Scheitern der privatautonomen Steuerung der Vermögensverhältnisse des Schuldners — 442
 - b) Numerus clausus der Eröffnungsgründe — 442
 - 2. Überschuldung — 443
 - 3. Zahlungsunfähigkeit — 443
 - 4. Drohende Zahlungsunfähigkeit — 444
- IV. Auswirkung insolvenzgerichtlicher vorläufiger Anordnungen bis zur Eröffnung des Insolvenzverfahrens auf die Stellung der Verfahrensbeteiligten — 445

1. Gesetzliche Regelung der §§ 21 f InsO — **446**
 - a) Schutz der Vermögenslage des Schuldners: Insolvenzgerichtliche Maßregeln vor Erlass des Eröffnungsbeschlusses — **446**
 - aa) Aufgabe einstweiliger Maßnahmen — **446**
 - bb) Gesetzliche Regelbeispiele insolvenzgerichtlicher vorläufiger Anordnungen — **446**
 - cc) Verhältnismäßigkeit des Eingriffs in die Rechtsstellung des Schuldners — **447**
 - b) Wirkungsweise des Verfügungsverbots gem. § 21 Abs 2 Nr 2, § 24 InsO — **447**
2. Auswirkungen der vorläufigen Anordnung auf Rechte und Pflichten von Schuldner und vorläufigem Verwalter — **448**
 - a) Inbesitznahme der (künftigen) Masse durch den vorläufigen Verwalter — **448**
 - b) Durch den vorläufigen Verwalter begründete Masseverbindlichkeiten — **448**
 - aa) § 55 Abs 2 InsO — **448**
 - bb) Arbeitsrechtliche Fragen — **448**
 - c) Vertrauensschutz der Vertragspartner des Schuldners — **449**
 - d) Zivilrechtliche Haftung für Verpflichtungen aus Rechtshandlungen während des Eröffnungsverfahrens — **452**
 - aa) Haftung des Schuldners — **452**
 - bb) Persönliche Haftung des vorläufigen Verwalters — **452**
 - e) Vorläufige Insolvenzverwaltung und gegenseitige beiderseits nicht erfüllte Verträge — **453**
 - f) Geschützte Beteiligte — **454**
 - aa) Dritte — **454**
 - bb) Schuldner — **454**
 - cc) Sicherheitengläubiger — **454**

§ 10 Auswirkung des eröffneten Insolvenzverfahrens auf die Rechtsstellung und die Rechtspflichten der Beteiligten

- I. Die Funktion des Insolvenzverfahrens — **456**
 1. Gesetzliche Bestimmung des § 1 InsO — **456**
 - a) Haftungsverwirklichung par conditio creditorum — **456**
 - b) Beschlagnahme des pfändbaren Vermögens des Insolvenzzschuldners — **457**
 - c) Sanierung und Restschuldbefreiung — **462**
 2. Aufgabe einer legislatorischen „Zweckbestimmung“ für das Insolvenzverfahren — **464**
 - a) § 1 InsO als Programmsatz — **464**
 - b) Verfahrenszwecke als Auslegungsmaßstab bei der Beurteilung der Pflichtmäßigkeit des Handelns der Beteiligten — **464**
 - c) „Konkurszweckwidrigkeit“ — **465**
- II. „Einheitlichkeit“ des Insolvenzverfahrens — **465**
 1. „Normalfall“ des Insolvenzverfahrens — **465**
 2. Das Insolvenzplanverfahren — **466**
 - a) Sanierungsverfahren unter dem Dach des „einheitlichen“ Insolvenzverfahrens — **466**
 - b) Sanierung durch den Schuldner — **468**
- III. Beteiligte des Insolvenzverfahrens — **468**
 1. Insolvenzfähigkeit des Schuldners — **468**
 - a) Insolvenzfähigkeit des Schuldners — **468**
 - b) Insolvenzfähigkeit prozessunfähiger oder teilrechtsfähiger Schuldner — **469**
 - c) Insolvenzfähigkeit juristischer Personen des öffentlichen Rechts — **470**
 2. Der Schuldner als Verfahrensbeteiligter im einheitlichen Insolvenzverfahren — **470**
 - a) Im liquidierenden Verfahren — **470**
 - aa) Entmachtung des Schuldners als Regelfall — **470**
 - bb) Erklärungs- und Auskunftspflichten des Schuldners — **470**
 - cc) Wirkungen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens auf berufliche Schweigepflichten des Schuldners — **471**
 - b) Im Sanierungsverfahren — **471**

- c) Unterwerfung unter Verfahrensdiktate; Wirkungen der Verfahrenseröffnung auf den Status des Schuldners — **472**
 - d) Anwaltliche Vertretung des Schuldners im Insolvenzverfahren — **473**
 - 3. Vermeidung des Verlusts der Einflussnahme auf die Verfahrensgestaltung und -abwicklung durch Beantragung der Eigenverwaltung gem §§ 270 ff InsO – Übersicht — **474**
 - a) Voraussetzungen der Anordnung der Eigenverwaltung — **474**
- IV. Legislatorische Entscheidung gegen und systematische Bedeutung eines Junktims von Eigenverwaltung und Insolvenzplan — **474**
 - 1. Die Entscheidung des historischen Gesetzgebers 1994/1999 — **474**
 - 2. Einführung eines Junktims von Vorlage eines Insolvenzplans und Anordnung der Eigenverwaltung durch das ESUG — **475**
 - 3. Nachteiligkeit der Eigenverwaltung bei Nichtzulassung des vom Schuldner vorgelegten Insolvenzplans — **475**
 - 4. Pre-packaged-Plan — **476**
 - 5. Bericht an die Gläubigerversammlung als apokryphe Form des Insolvenzplans — **476**
 - a) Alternativen zur Vorlage eines Insolvenzplans — **476**
 - b) Bestellung eines Sachwalters — **477**
 - c) Bestellung eines vorläufigen Sachwalters im Eröffnungsverfahren — **477**
 - d) Hinweispflichten des Insolvenzgerichts gegenüber dem antragstellenden Schuldner — **477**
 - e) Schutzschirmverfahren — **477**
 - 6. Bescheinigung — **477**
 - a) Anforderungen an die fachliche Qualifikation des „Bescheinigers“ — **477**
 - b) Anforderungen an die Unabhängigkeit des „Bescheinigers“ — **478**
 - c) Ermächtigung des eigenverwaltenden Schuldners zur Begründung von Masseverbindlichkeiten im Schutzschirmverfahren — **478**
 - 7. Tatbestandsvoraussetzungen des § 270 Abs 2 Nr 2 InsO — **478**
 - a) Regelungsgehalt der Vorschrift — **478**
 - b) Judikatur des AG Hamburg — **479**
 - 8. Haftung des Beraters des eigenverwaltenden Schuldners — **479**
 - a) Vertragliche Haftung: Pflichtverletzung, § 280 Abs 1 BGB — **479**
 - b) Deliktische Haftung — **480**
 - c) Schaden — **480**
 - 9. Prozessführungsbefugnis — **481**
 - a) Im Folgeinsolvenzverfahren — **481**
 - b) Im laufenden „Eigenverwaltungsverfahren“ — **481**
 - 10. Die Gläubiger — **482**
 - a) Insolvenzgläubiger — **482**
 - b) Absonderungsberechtigte Gläubiger — **482**
 - c) Aussonderungsberechtigte Gläubiger — **484**
 - 11. Gläubigerpools — **484**
 - a) Formen der Bündelung von Aus- und absonderungsberechtigten Gläubigern in Gläubigerpools — **484**
 - b) Konsortialpools — **485**
 - aa) Funktion — **485**
 - bb) Judikatur des BGH — **486**
 - cc) Anfechtung und Unwirksamkeit von Verfügungen gem. § 91 Abs 1 InsO — **486**
 - dd) Konsequenzen — **487**
 - c) Lieferantenpools — **487**
 - aa) Sachenrechtliche Probleme — **487**
 - bb) Verfahrensrechtliche Stellung eines Lieferantenpools — **487**
 - cc) Rechtsformen eines Pools — **488**
 - dd) Insolvenzzrechtliche Grenzen der Poolbildung nach oder vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens — **488**

- d) Stellung und Reaktionsmöglichkeiten des Insolvenzverwalters — **489**
 - aa) Sprengung eines Sicherheitenpools — **489**
 - bb) Heilung unwirksamen Rechtserwerbs zur Erhaltung der Synergieeffekte eines Pools — **489**
 - cc) Entscheidungslage des vorläufigen Verwalters — **490**
- 12. Das Insolvenzgericht — **490**
 - a) Übersicht — **490**
 - b) Insolvenzrichter und Insolvenzrechtspfleger — **490**
 - c) Örtlich Zuständigkeit — **491**
 - aa) Allgemeine Regelung — **491**
 - bb) Konzerngerichtsstand — **491**
 - d) Amtshaftung — **492**
- 13. Der Verwalter — **492**
 - a) Übersicht über die Stellung des Verwalters im „Normalfall“ des liquidierenden Verfahrens — **492**
 - aa) Übersicht — **492**
 - bb) Kontenführung — **492**
 - b) Der Verwalter im Sanierungsverfahren — **494**
- 14. Freigabe — **494**
 - a) Übersicht — **494**
 - b) Freigabe selbständige Tätigkeit – Haftung für Löhne und Gehälter — **494**
- 15. Massegläubiger — **495**
- V. Konstitution der Masse — **495**
 - 1. Insolvenzanfechtung — **495**
 - a) Übersicht — **495**
 - b) Anfechtung wegen Benachteiligung der Gläubigergesamtheit durch Leistung an einen einzelnen Gläubiger — **497**
 - aa) Suspekthanfechtung im Zeitraum von Drei-Monaten vor Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen des Kunden — **497**
 - (1) Inkongruenzanfechtung — **497**
 - (2) Kongruenzanfechtung — **497**
 - (3) Sog Absichtsanfechtung — **498**
 - c) Bargeschäft — **500**
 - d) Anfechtung wegen Benachteiligung der Gläubigergesamtheit durch Weggabe von Vermögensgegenständen (Vermögensverschiebung) — **500**
 - e) Zwangsvollstreckungssperre — **502**
 - 2. Aufrechnungsverbote — **502**
 - 3. Gegenseitige Verträge — **503**
 - a) Grundlagen — **503**
 - b) Einzelfragen — **503**
 - c) Kündigung von Beschäftigungsverhältnissen — **504**
- VI. Flucht des Schuldners in die Massearmut — **504**
 - 1. Verfahrenskostendeckende Masse als Voraussetzung der Eröffnung des Insolvenzverfahrens — **504**
 - 2. Massearmut — **505**
 - a) Definition — **505**
 - b) Fehlende Deckung der reinen Verfahrenskosten als Maßstab — **505**
 - c) Nachtragsverteilung — **505**
 - 3. Masseunzulänglichkeit — **505**
 - a) Definition — **505**
 - b) Folgen — **506**
- VII. Grenzüberschreitende Insolvenzverfahren — **506**
 - 1. Internationale Zuständigkeit — **506**
 - 2. Sitzverlegungen — **506**

- a) Sitzverlegungen in der Krise vor Antragstellung — 506
- b) Wohnsitzwechsel bzw Sitzverlegung nach Antragstellung — 507
- c) Automatische europäisch-internationale Anerkennung — 507
- d) Befugnisse des Insolvenzverwalters — 508
- 3. Sekundärinsolvenzverfahren — 508
 - a) Partikularmasse — 508
- 4. Antragsbefugnis — 509
- 5. Lex fori concursus — 509
- 6. Geeignete Verfahren — 510

3. Kapitel: Die Strafbarkeit nach den verschiedenen Strafvorschriften

§ 11 Insolvenzverschleppung

- I. Allgemeines — 511
- II. Pflicht zur Anzeige des Verlustes des hälftigen Stammkapitals — 512
 - 1. Anzeigepflicht — 513
 - a) Pflichtenstellung — 513
 - b) Kein Bilanzerfordernis — 514
 - 2. Rechtsgut — 515
 - 3. Subjektiver Tatbestand — 515
 - 4. Praktische Bedeutung, Straferwartung, Konkurrenzen, Verjährung — 516
- III. Insolvenzverschleppung, § 15a Abs 4 und 5 InsO — 517
 - 1. Zusammenhang mit § 15a Abs 1 InsO — 517
 - 2. Rechtsgut — 517
 - 3. Tathandlung — 518
 - a) Handlungspflicht — 520
 - b) Drei Alternativen der Tatbegehung — 522
 - c) Anforderungen an einen dem Gesetz genügenden, also „richtigen“ Insolvenzantrag — 523
 - 4. Sonderdelikt — 535
 - 5. Ausscheiden des Geschäftsführers zB durch Amtsniederlegung — 539
 - 6. Wechsel des Geschäftsführers in und unmittelbar vor der Krise — 541
 - 7. Antragsfrist — 541
 - a) Fristbeginn — 541
 - b) Fristenlauf — 543
 - 8. Insolvenzauslösetatbestände — 545
 - a) Zahlungsunfähigkeit — 546
 - aa) Zahlungseinstellung — 547
 - bb) Verständnis des Begriffs der Zahlungsunfähigkeit — 549
 - cc) Feststellung der Zahlungsunfähigkeit — 553
 - (1) Zu berücksichtigende Umstände — 553
 - (2) Feststellungsmethoden — 557
 - b) Drohende Zahlungsunfähigkeit — 561
 - aa) Bedeutung und Begriffsverständnis — 561
 - bb) Feststellung der drohenden Zahlungsunfähigkeit — 562
 - c) Überschuldung — 564
 - aa) Begriffsverständnis — 564
 - bb) Überschuldungsstatus — 566
 - (1) Korrektur der Bilanzansätze — 567
 - (2) Fortführungsprognose — 572
 - (3) Der Nachweis der Überschuldung im Ermittlungs- und Strafverfahren — 578
 - 9. Der subjektive Tatbestand — 579

- 10. Fahrlässige Insolvenzverschleppung, § 15a Abs 5 InsO — **580**
- 11. Rechtswidrigkeit, Straferwartung und -rahmen, Verjährung, Konkurrenzen — **582**

**§ 12 Bankrott, §§ 283, 283a StGB und Verletzung der Buchführungspflicht,
§ 283b StGB**

- I. Einführendes zum Verständnis des Tatbestandes — **584**
- II. Das Rechtsgut des § 283 StGB — **586**
- III. Das zeitliche Zusammenspiel von Bankrotthandlung und objektiver Strafbarkeitsbedingung — **589**
- IV. Die tauglichen Täter des § 283 StGB — **591**
 - 1. Reichweite der §§ 283, 283a, 283b, 283c StGB im Recht der Personenverbände — **592**
 - a) § 283 Abs 6 StGB – Ein Hindernis der Organstrafbarkeit wegen Bankrotts? — **593**
 - b) Die juristische Person in der Gemeinschuldnerrolle — **594**
 - aa) Die Interessentheorie und hiergegen gerichtete Einwände — **596**
 - bb) Darstellung und Kritik des funktionalen Ansatzes — **599**
 - cc) Das Zurechnungsmodell/der organisationsbezogene Ansatz — **601**
 - dd) Die aktuelle Position des BGH — **602**
 - c) Die Personengesellschaft in der Gemeinschuldnerrolle — **603**
 - d) Sonstige Gesellschaftsformen — **605**
 - 2. Der Verbraucher als tauglicher Täter — **606**
- V. Das ordnungsgemäße Wirtschaften — **609**
 - 1. Die Anforderungen ordnungsgemäßen Wirtschaftens iRd § 283 Abs 1 StGB — **610**
 - a) Konkretisierungsversuche im Schrifttum — **610**
 - b) Einwände und eigener Ansatz — **612**
 - aa) Insolvenzantragspflichtige Schuldner — **613**
 - bb) Sonstige Schuldner — **614**
 - 2. Lösung konkreter Fälle — **614**
- VI. Die Krisenmerkmale der §§ 283 ff StGB — **616**
 - 1. Insolvenzrechtsakzessorische oder strafrechtsautonome Auslegung? — **618**
 - 2. Überschuldung – Einführendes — **620**
 - a) Reichweite des Krisenmerkmals „Überschuldung“ — **621**
 - b) Überschuldungsermittlung — **622**
 - c) Behandlung von Altfällen — **628**
 - 3. Zahlungsunfähigkeit – Einführendes — **630**
 - a) „Passivseite“ des „Zahlungsunfähigkeitspanoramas“ — **631**
 - b) „Aktivseite“ des „Zahlungsunfähigkeitspanoramas“ — **632**
 - c) Quantitatives und temporäres Element der Zahlungsunfähigkeit — **634**
 - d) Feststellung der Zahlungsunfähigkeit — **637**
 - 4. Drohende Zahlungsunfähigkeit — **639**
- VII. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 1 StGB — **643**
 - 1. Taugliche Tatgegenstände — **643**
 - 2. Die Tathandlung des Beiseiteschaffens — **646**
 - a) Restriktive Interpretationsansätze — **647**
 - b) Besonderheiten bei Einzelunternehmern und Personen(handels)gesellschaften — **649**
 - c) Beiseiteschaffen durch Unterlassen — **650**
 - d) Beispiele — **650**
 - 3. Die Tathandlung des Verheimlichens — **651**
 - 4. Die Modalitäten „zerstören, beschädigen oder unbrauchbar machen“ — **654**
- VIII. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 2 StGB — **654**
 - 1. Verlustgeschäfte — **655**
 - 2. Spekulationsgeschäfte — **656**
 - 3. Differenzgeschäfte — **657**
 - 4. Unwirtschaftliche Ausgaben — **659**
 - 5. Spiel und Wette — **662**

- IX. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 3 StGB — **663**
- X. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 4 StGB — **667**
 - 1. Tatgegenstand des § 283 Abs 1 Nr 4 StGB — **667**
 - 2. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 4 StGB — **668**
 - 3. § 283 Abs 1 Nr 4 StGB durch Unterlassen — **670**
- XI. Die Buchführungsdelikte, §§ 283 Abs 1 Nrn 5–7, 283b StGB — **670**
 - 1. Die tauglichen Täter der §§ 283 Abs 1 Nrn 5–7, 283b StGB — **673**
 - a) Die (Gemein-)Schuldnerseigenschaft — **673**
 - aa) Die GmbH/GmbH & Co KG als Gemeinschuldnerin — **674**
 - bb) Aktiengesellschaft, eG, Personenhandelsgesellschaften als Gemeinschuldner — **678**
 - b) Die Kaufmannseigenschaft — **678**
 - c) Weitere taugliche Täter der Buchführungsdelikte — **681**
 - d) Buchführungspflichtigkeit der Zweigniederlassung — **683**
 - e) Keine Buch-/Bilanzführungspflicht trotz Kaufmannsstatus — **685**
 - f) Delegation und Verteilung der Strafbarkeitsrisiken — **686**
 - 2. Die Tatbestände des § 283 Abs 1 Nr 5 StGB = § 283b Abs 1 Nr 1 StGB — **688**
 - a) Tatgegenstand: Das Handelsbuch — **690**
 - aa) Die äußerliche Gestaltung des Handelsbuchs — **692**
 - bb) Inhaltliche Anforderungen an ein Handelsbuch — **693**
 - (1) Buchführungstechnik — **695**
 - (2) Allg Buchführungsgrundsätze — **697**
 - b) Tathandlung des § 283 Abs 1 Nr 5 Var 1 StGB = § 283b Abs 1 Nr 1 Var 1 StGB — **699**
 - c) Exkurs: Unmöglichkeit der Buchführung — **701**
 - d) Tathandlung des § 283 Abs 1 Nr 5 Var 2 StGB = § 283b Abs 1 Nr 1 Var 2 StGB — **706**
 - aa) Unordentliches Führen der Handelsbücher — **707**
 - bb) Verändern von Handelsbüchern — **709**
 - cc) Erschwerte Übersicht über den Vermögensstand — **710**
 - 3. Die Tatbestände des § 283 Abs 1 Nr 6 StGB = § 283b Abs 1 Nr 2 StGB — **712**
 - a) Der Täterkreis der §§ 283 Abs 1 Nr 6, 283b Abs 1 Nr 2 StGB — **713**
 - b) Die Tatgegenstände der §§ 283 Abs 1 Nr 6, 283b Abs 1 Nr 2 StGB — **715**
 - c) Schutzdauer — **716**
 - d) Tathandlungen — **717**
 - 4. Die Tatbestände des § 283 Abs 1 Nr 7a StGB = § 283b Abs 1 Nr 3a StGB — **719**
 - a) Der Bilanzbegriff der §§ 283 Abs 1 Nr 7, 283b Abs 1 Nr 3 StGB — **719**
 - aa) Die Tatgegenstände der §§ 283 Abs 1 Nr 7, 283b Abs 1 Nr 3 StGB — **719**
 - bb) Die gängigen Bilanzarten — **720**
 - (1) Die Eröffnungsbilanz — **720**
 - (2) Die Abschlussbilanz und die Liquidationsbilanz — **722**
 - b) Inhaltliche Anforderungen an eine ordnungsgemäße Bilanzerstellung — **723**
 - aa) Der Bilanzinhalt – die zu bilanzierenden Vermögensgegenstände und Verbindlichkeiten — **724**
 - bb) Die Bewertung der zu bilanzierenden Vermögensgegenstände und Verbindlichkeiten — **727**
 - cc) Die formale Gestaltung der Handelsbilanz — **730**
 - c) Die Tathandlung des § 283 Abs 1 Nr 7a StGB = § 283b Abs 1 Nr 3a StGB — **730**
 - aa) Formelle Verstöße — **731**
 - bb) Materielle Verstöße — **731**
 - cc) Erschwerte Übersicht über den Vermögensstand — **732**
 - dd) Teleologische Reduktion der §§ 283 Abs 1 Nr 7a, 283b Abs 1 Nr 3a StGB — **732**
 - 5. Die Tatbestände des § 283 Abs 1 Nr 7b StGB = § 283b Abs 1 Nr 3b StGB — **733**
 - a) Tatgegenstand — **733**
 - b) Die unterlassene Bilanz-/Inventarerstellung — **734**
 - c) Die verspätete Bilanz-/Inventarerstellung — **735**

- aa) Die maßgebenden Fristen — **736**
- bb) Fristablauf nach Eintritt der objektiven Strafbarkeitsbedingung — **739**
- XII. Die Tathandlungen des § 283 Abs 1 Nr 8 StGB — **739**
 - 1. Das wirtschaftswidrige Verringern des Vermögensstandes in anderer Weise (§ 283 Abs 1 Nr 8 Var 1 StGB) — **740**
 - a) Tathandlungen auf der Aktivseite — **741**
 - b) Tathandlungen auf der Passivseite — **743**
 - 2. Das Verheimlichen/Verschleiern der wirklichen geschäftlichen Verhältnisse (§ 283 Abs 1 Nr 8 Var 2 StGB) — **744**
 - a) Geschäftliche Verhältnisse — **744**
 - b) Die Tathandlung „verheimlichen“ — **745**
 - c) Die Tathandlung „verschleiern“ — **746**
 - d) Das „Firmenbestattungsunwesen“ – ein Fall des § 283 Abs 1 Nr 8 StGB? — **747**
 - aa) Die höchstrichterliche Rspr — **747**
 - bb) Einwände gegenüber dem Konzept der Rspr — **748**
 - 3. Grober Verstoß gegen die Anforderungen ordnungsgemäßen Wirtschaftens — **749**
- XIII. Der Tatbestand des § 283 Abs 2 StGB — **751**
- XIV. Objektive Strafbarkeitsbedingung — **752**
 - 1. Eröffnung des Insolvenzverfahrens/Ablehnung mangels Masse — **753**
 - 2. Zahlungseinstellung — **754**
 - 3. Zusammenhang zwischen Bankrotthandlung und objektiver Strafbarkeitsbedingung — **756**
 - 4. Teleologische Reduktion/Änderungsvorschläge *de lege ferenda* — **759**
 - 5. Europäische/Internationale Einflüsse — **760**
- XV. Vorsatz und Irrtümer — **761**
 - 1. Bezugspunkt des Vorsatzes — **761**
 - 2. Tatumstands- *versus* Verbotsirrtum — **762**
 - a) Allgemeine Aussagen — **762**
 - b) Tatumstands- und Verbotsirrtum im Kontext der §§ 283, 283b StGB — **768**
 - aa) Irrtümer über allgemeine Merkmale der §§ 283, 283b StGB — **768**
 - bb) Irrtümer über die Begehungsmodalitäten der §§ 283, 283b StGB — **769**
- XVI. § 283 Abs 4 StGB — **771**
 - 1. Der Tatbestand des § 283 Abs 4 Nr 1 StGB — **772**
 - 2. Der Tatbestand des § 283 Abs 4 Nr 2 StGB — **774**
- XVII. Fahrlässige Bankrotthandlungen, § 283 Abs 5 StGB — **775**
 - 1. Fahrlässige Begehung der Bankrotthandlung des § 283 Abs 1 Nr 2 StGB — **775**
 - 2. Fahrlässige Begehung der Bankrotthandlungen des § 283 Abs 1 Nrn 5, 7 StGB — **776**
- XVIII. Der Versuch des § 283 StGB — **776**
 - 1. Der untaugliche Versuch des § 283 StGB — **777**
 - 2. Unmittelbares Ansetzen zum und Rücktritt vom Versuch des Bankrotts — **778**
- XIX. Täterschaft und Teilnahme — **779**
- XX. Vollendung, Beendigung, Strafraumen und Verjährung — **782**
 - 1. Vollendung, Beendigung und Verjährung — **782**
 - 2. Strafraumen — **783**
- XXI. Konkurrenzen — **783**
 - 1. Innerhalb von § 283 StGB — **783**
 - 2. Verhältnis zu anderen Delikten — **786**
- XXII. Internationales Strafrecht — **787**
- XXIII. Regelbeispiele des Bankrotts, § 283a StGB — **788**
 - 1. Das Regelbeispiel des § 283a S 2 Nr 1 StGB — **789**
 - 2. Das Regelbeispiel des § 283a S 2 Nr 2 StGB — **789**
 - a) Gefahr des Verlusts von Vermögenswerten, § 283a S 2 Nr 2 Var 1 StGB — **790**
 - b) Wirtschaftliche Not, § 283a S 2 Nr 2 Var 2 StGB — **792**
 - 3. Unbenannte besonders schwere Fälle, § 283a S 1 StGB — **793**

4. Subjektiver Tatbestand und Versuch — 793
5. Teilnahme — 794

§ 13 Gesetz über die Sicherung der Bauforderungen (Bauforderungssicherungsgesetz – BauFordSiG)

- I. Allgemeines und systematische Bedeutung — 795
- II. Der Straftatbestand des § 2 BauFordSiG — 796
 1. Tauglicher Täter – Baugeldempfänger — 797
 2. Tathandlung — 800
 - a) Geschützter Personenkreis: Baugläubiger — 801
 - b) Herstellung oder Umbau eines Baus — 803
 - c) Baugeld iSv § 1 Abs 3 BauFordSiG — 806
 - aa) Grundpfandrechtl. gesichertes Baugeld iSv § 1 Abs 3 S 1 Nr 1 BauFordSiG — 806
 - (1) Zweckabrede — 807
 - (2) Gewährung der Darlehensbeträge — 809
 - (3) Grundpfandrechtl. Sicherung der Darlehensmittel — 810
 - bb) Baugeld iSv § 1 Abs 3 S 1 Nr 2 BauFordSiG — 811
 - cc) Baugeld iSv § 1 Abs 3 S 2 BauFordSiG — 812
 - dd) Wegfall von Baugeld — 813
 - d) Verstoß gegen die Verwendungspflicht von § 1 Abs 1 S 1 BauFordSiG — 813
 - e) Zulässige anderweitige Verwendung und Eigenleistung des Baugeldempfängers — 817
 3. Die Gläubigerbenachteiligung — 819
 4. Subjektiver Tatbestand — 820
 5. Objektive Bedingung der Strafbarkeit — 821
 - a) Zahlungseinstellung oder Eröffnung des Insolvenzverfahrens — 822
 - b) Zeitgleiche Benachteiligung der Baugläubiger — 822
 6. Rechtswidrigkeit — 823
 7. Beteiligung — 823
 8. Konkurrenzen — 824
 9. Vollendung, Beendigung, Rechtsfolgen und Verjährung — 825

§ 14 Gläubigerbegünstigung, § 283c StGB

- I. Einführendes zum Verständnis der Gläubigerbegünstigung — 826
- II. Gläubiger — 828
 1. Allgemeine Anforderungen an die Gläubigerstellung — 828
 2. Aus- und Absonderungsberechtigte — 830
 3. Der Schuldner als Gläubiger? — 832
 4. Gesellschaftsrechtliche Besonderheiten — 832
 - a) Die Gesellschafter als Gläubiger iSd § 283c StGB — 832
 - aa) Die Rechtslage in der juristischen Person — 832
 - bb) Die Rechtslage in der Personen(handels)gesellschaft — 836
 - b) Die Organwalter als Gläubiger und taugliche Täter des § 283c StGB — 836
- III. Sicherung oder Befriedigung aus dem Schuldnervermögen — 839
- IV. Die Inkongruenz der Befriedigung/Sicherung — 842
 1. Die Inkongruenzmodalität „nicht“ — 844
 2. Die Inkongruenzmodalität „nicht in der Art“ — 845
 3. Die Inkongruenzmodalität „nicht zu der Zeit“ — 847
- V. Das Merkmal „gewähren“ — 847
- VI. Die Begünstigung des inkongruent befriedigten/besicherten Gläubiger — 848
- VII. Die Benachteiligung der nicht bevorzugten Gläubiger Gesamtheit — 849
- VIII. Subjektiver Tatbestand und Irrtum — 849
- IX. Objektive Bedingung der Strafbarkeit — 851

- X. Versuch — **851**
- XI. Täterschaft und Teilnahme — **852**
- XII. Konkurrenzen und Verjährung — **853**

§ 15 Betrug, § 263 StGB

- I. Die Bedeutung der Vorschrift in der Praxis — **854**
- II. Die Tatbestandsvoraussetzungen — **855**
 - 1. Der objektive Tatbestand — **855**
 - a) Die Täuschungshandlung — **856**
 - aa) Täuschung durch positives Tun — **856**
 - bb) Täuschung durch Unterlassen — **859**
 - b) Irrtum — **861**
 - c) Ungeschriebenes Tatbestandsmerkmal: Die Vermögensverfügung — **862**
 - d) Der Vermögensschaden — **863**
 - aa) Vermögensbegriff — **863**
 - bb) Persönlicher und individueller Schadenseinschlag — **867**
 - 2. Der subjektive Tatbestand — **871**
 - a) Vorsatz — **871**
 - b) Die Absicht rechtswidriger Bereicherung — **872**
- III. § 263 Abs 3 StGB — **874**
- IV. Konkurrenzen — **875**
- V. Der Täter im Unternehmen — **876**
 - 1. Der Geschäftsführer als Täter — **877**
 - 2. Der Gesellschafter als Täter — **878**
- VI. Ermittlungsansätze — **878**

§ 16 Untreue, § 266 StGB

- I. Die Bedeutung der Vorschrift für die Praxis — **880**
 - 1. Allgemeines, Rechtsgut — **880**
 - 2. Die Bedeutung der Untreue in Fällen der Unternehmensinsolvenz — **885**
- II. Die Tatbestände und ihre Merkmale — **887**
 - 1. Missbrauchs- und Treubruchtatbestand — **887**
 - 2. Die einzelnen Tatbestandsmerkmale — **888**
 - a) Die Vermögensbetreuungspflicht — **888**
 - b) Pflichtwidrigkeit — **895**
 - aa) Anforderungen an die Tathandlung — **895**
 - bb) Die Verletzung einer Vermögensbetreuungspflicht — **896**
 - (1) Einverständnis — **900**
 - (2) Unternehmerische Freiheit — **903**
 - (3) Eingehen von Risiken — **907**
 - c) Befugnis- bzw pflichtenbegründendes Verhältnis — **912**
 - d) Der Nachteil — **913**
 - 3. Der subjektive Tatbestand — **923**
 - 4. Vollendung, Beendigung, Verjährung, Konkurrenzen, Strafantrag — **925**
 - 5. Die Strafe — **926**
- III. Taugliche Untreuetäter in oder vor der Insolvenz — **928**
 - 1. Fremdheit — **928**
 - 2. Der Einzelhandelskaufmann — **930**
 - 3. Die Personengesellschaft — **931**
 - 4. Die GmbH & Co KG — **931**
 - 5. Kapitalgesellschaften — **932**
 - a) Vertretungsberechtigte und Aufsichtsorgane — **932**
 - b) GmbH-Gesellschafter — **933**
 - 6. Sonstige Vermögensbetreuungspflichtige — **935**

- IV. GmbH-Untreue — 935
 - 1. Personen(-kombinationen) — 935
 - a) Der Alleingeschäftsführer — 935
 - b) Mehrköpfige Organe und Arbeitsteilung — 936
 - c) Rollenmehrheit: Der Gesellschafter-Geschäftsführer — 938
 - d) Zeitliche Grenzen — 938
 - 2. Pflichtverstöße — 939
 - a) Abgrenzung zu nicht treuwidrigem Handeln — 939
 - b) Treuwidriges Handeln unmittelbar vor und in der Krise — 942
 - aa) Der Geschäftsführer — 943
 - bb) Der Allein- oder Mehrheitsgesellschafter — 945
 - cc) Unzulässige existenzgefährdende oder -vernichtende Eingriffe und sonstiges ungetreuliches Handeln — 947
 - c) Konzernfälle — 950
 - d) Untreue durch Auszahlung von Stammkapital, § 30 GmbHG — 952
 - e) Untreue durch Abzug kapitalstützender Mittel — 956

§ 17 Kreditbetrug, § 265b StGB

- I. Die Bedeutung der Vorschrift für die Praxis — 961
- II. Allgemeines — 962
- III. Die Tathandlung — 963
 - 1. § 265b Abs 1 Nr 1 StGB — 963
 - 2. § 265b Abs 1 Nr 2 StGB — 964
- IV. Vollendung, tätige Reue, Konkurrenzen — 964

§ 18 Subventionsbetrug, § 264 StGB

- I. Die Bedeutung der Vorschrift für die Praxis — 965
- II. Allgemeines — 966
- III. Die Tatbestandsmerkmale — 966
 - 1. Subvention — 966
 - 2. Leistungsempfänger — 966
 - 3. Subventionserhebliche Tatsachen — 967
 - 4. Die Tathandlungen — 967
 - a) § 264 Abs 1 Nr 1 StGB — 967
 - b) § 264 Abs 1 Nr 2 StGB — 968
 - c) § 264 Abs 1 Nr 3 StGB — 968
 - d) § 264 Abs 1 Nr 4 StGB — 969
- IV. Strafe, Regelbeispiele, tätige Reue, Konkurrenzen — 969

§ 19 Unterschlagung, § 246 StGB

- I. Allgemeines — 971
- II. Die Tatbestandsmerkmale — 971
 - 1. Fremde, bewegliche Sache — 971
 - 2. Die Zueignung — 972
 - 3. Qualifikation gem § 246 Abs 2 StGB — 973
- III. Konkurrenzen — 974

§ 20 Vereitelung der Zwangsvollstreckung, § 288 StGB

- I. Die Bedeutung der Vorschrift für die Praxis — 976
- II. Der Tatbestand — 976
 - 1. Drohen der Zwangsvollstreckung — 976
 - 2. Täterqualität — 977
 - 3. Bestandteile des Vermögens — 978
 - 4. Die Tathandlungen — 978

- a) Veräußern — **978**
- b) Beiseiteschaffen — **978**
- 5. Vereitelungsabsicht und Vorsatz — **979**
- III. Antragsdelikt, § 288 Abs 2 StGB — **980**
- IV. Konkurrenzen — **980**

§ 21 Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen und Veruntreuen von Arbeitsentgelt, § 266a

- I. Allgemeines — **980**
 - 1. Die Bedeutung der Vorschrift für die Praxis — **980**
 - 2. Entwicklung — **982**
- II. Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen, § 266a Abs 1 und 2 StGB — **984**
 - 1. Geschütztes Rechtsgut — **984**
 - 2. Anwendbarkeit deutschen Sozialversicherungsrechts — **985**
 - 3. Täterkreis — **987**
 - a) Arbeitgeber — **987**
 - b) Gleichgestellte (§ 266a Abs 5 StGB) — **989**
 - c) Zurechnung der Arbeitgeberbereiengschaft (§ 14 StGB) — **990**
 - aa) § 14 Abs 1 Nr 1 und 2 StGB — **990**
 - bb) § 14 Abs 1 Nr 3 StGB — **992**
 - cc) § 14 Abs 2 StGB — **993**
 - 4. Beiträge zur Sozialversicherung — **993**
 - a) Allgemeines — **993**
 - b) Beitragspflicht aufgrund eines Arbeitsverhältnisses — **994**
 - c) Versicherungsträger — **996**
 - d) Beitragsbemessung — **997**
 - aa) Bemessungsgrundlage — **998**
 - bb) Schätzung der Bemessungsgrundlage — **1000**
 - cc) Beitragssätze — **1001**
 - e) Beitragstragung — **1002**
 - f) Beitragszahlung — **1003**
 - g) Zusammenfassung — **1004**
 - 5. Einzugsstelle — **1005**
 - 6. Vorenthalten — **1006**
 - a) Allgemeines — **1006**
 - b) Fälligkeit — **1007**
 - c) Zahlung — **1009**
 - aa) Zahlung durch den Arbeitgeber — **1009**
 - bb) Zahlung durch einen Dritten — **1011**
 - cc) Teilzahlung — **1012**
 - d) Möglichkeit der Zahlung — **1014**
 - aa) Zahlungsunvermögen — **1014**
 - bb) Fehlende Verfügungsbefugnis — **1018**
 - 7. Machen unrichtiger oder unvollständiger Angaben bzw Inunkenntnislassen (nur Abs 2) — **1019**
 - 8. Ursächlichkeit — **1021**
 - 9. Rechtswidrigkeit — **1023**
 - a) Allgemeines — **1023**
 - b) Zahlungsunfähigkeit, Überschuldung — **1024**
 - c) Vorläufige Insolvenzverwaltung, Insolvenzverfahren — **1027**
 - 10. Vorsatz — **1028**
 - 11. Vollendung, Beendigung, Verjährung — **1031**
 - 12. Absehen von Strafe und Straffreiheit (Abs 6) — **1032**
 - 13. Rechtsfolgen — **1033**

- a) Strafe — **1033**
- b) Sonstige Folgen — **1038**
- 14. Konkurrenzen — **1039**
- 15. Verfahrensfragen — **1042**
 - a) Anfangsverdacht — **1042**
 - b) Ermittlungen — **1043**
 - aa) Auskünfte der Rentenversicherungsträger — **1043**
 - bb) Auskünfte der Einzugsstellen — **1044**
 - cc) Sonstige Ermittlungen — **1046**
 - dd) Ermittlungsbehörden — **1046**
 - ee) Grenzen — **1047**
 - c) Abschluss der Ermittlungen, Hauptverhandlung, Urteil — **1047**
- III. Veruntreuen von Arbeitsentgelt, § 266 Abs 3 StGB — **1051**

§ 22 Compliance

- I. Begriff der Compliance, insbesondere der Criminal Compliance und Insolvency Compliance — **1054**
- II. Strafrechtliche Determinierung der Compliance-Anforderungen — **1057**
 - 1. Allgemeine Anforderungen an die Unternehmensleitung — **1057**
 - a) Risikoverantwortlichkeit der Unternehmensleitung — **1057**
 - b) Haftung der Unternehmensführung wegen des vorsätzlichen oder fahrlässigen Unterlassens von Organisationsmaßnahmen — **1058**
 - c) Pflichten des Aufsichtsrats — **1059**
 - 2. Pflichten mit insolvenz- und insolvenzstrafrechtsspezifischem Bezug — **1060**
 - a) Pflichten vor Eintritt der Krise im insolvenzrechtlichen Sinne — **1060**
 - aa) Rechnungslegung — **1060**
 - (1) Bilanzstrafrecht — **1061**
 - (2) Insolvenzdelikte mit rechnungslegungsrechtlichem Hintergrund — **1063**
 - (3) Zeitlicher Rahmen — **1064**
 - bb) Verlustanzeigepflichten nach §§ 84 GmbHG, 401 AktG — **1065**
 - cc) Pflichten zur Erhaltung des Gesellschaftsvermögens — **1066**
 - b) Strafbewehrte Pflicht zur Insolvenzantragstellung bei Eintritt der insolvenzrechtlichen Krise gemäß § 15a InsO — **1067**
 - aa) § 15a Abs 4 InsO — **1067**
 - bb) § 15a Abs 5 InsO — **1070**
 - cc) Masseurhaltungspflichten nach den Bankrottatbeständen der §§ 283 ff StGB — **1071**
 - dd) Pflicht zur gleichmäßigen Gläubigerbefriedigung, § 283c StGB — **1073**
 - ee) Konkurrenz von Massesicherungspflicht und anderen strafbewehrten Pflichten — **1073**
 - (1) Zahlung von Arbeitnehmeranteilen an der Sozialversicherung — **1073**
 - (2) Steuerzahlungspflicht — **1074**
 - (3) Konzernrechtliche Pflichten — **1075**
 - ff) Vorsichtsgebot bei weiterem Handel — **1075**
 - 3. §§ 30, 130 OWiG als außerstrafrechtliche Auffangnorm — **1076**
- III. Bausteine der Implementierung hinreichender Insolvency Compliance – Die einzelnen Organisations- und Aufsichtsmaßnahmen — **1077**
 - 1. Vorüberlegung — **1077**
 - a) Problem der Beachtung insolvenzrechtlicher Spezifika — **1077**
 - b) Unternehmensspezifika — **1078**
 - 2. Organisation im Vorfeld der Krise — **1079**
 - a) Risikoüberwachung und Früherkennung — **1079**
 - b) Bestimmung von Risikofeldern und darauf beruhende Analyse der konkreten Risikofaktoren in Orientierung an IDW PS 340 — **1080**

- c) Organisatorische Ausrichtung — **1080**
 - aa) Compliance-Ressort in der Ebene der Unternehmensleitung — **1081**
 - bb) Aktivieren eines Compliance Officers in vertikaler Delegation — **1081**
 - cc) Installation eines Compliance Committees — **1081**
- d) Überwachung und Evaluation des Compliance-Systems zur Qualitätssicherung — **1082**
- e) Kommunikation — **1082**
- f) Konzernrechtliche Spezifika — **1083**
- 3. Organisationsanforderungen in der Krise — **1084**
 - a) Sofortige Konsultation externer fachlicher Berater und Erstellung eines Handlungskonzepts — **1084**
 - b) Dokumentation — **1086**
 - c) Gesteigerte Überwachung der Unternehmensentwicklung nach Überwindung der Krise — **1086**
- IV. Compliance-Anforderungen an den Insolvenzverwalter — **1086**

§ 23 Schuldnerbegünstigung, § 283d StGB

- I. Allgemeines und systematische Bedeutung — **1089**
- II. Tauglicher Täter — **1090**
- III. Krisensituation — **1093**
- IV. Tathandlungen — **1096**
 - 1. „Mit Einwilligung“ — **1096**
 - 2. „Zu Gunsten“ — **1098**
- V. Subjektiver Tatbestand — **1099**
- VI. Objektive Bedingung der Strafbarkeit — **1100**
- VII. Versuch — **1101**
- VIII. Besonders schwerer Fall — **1101**
- IX. Beteiligung — **1101**
- X. Konkurrenzen — **1102**
- XI. Vollendung, Beendigung, Rechtsfolgen und Verjährung — **1103**

4. Kapitel: Besondere strafrechtliche Risiken

§ 24 Rechte und Pflichten des Insolvenzverwalters

- I. Überblick — **1105**
- II. Allgemeine Schädigungsverbote — **1107**
 - 1. Strafbarkeit wegen Betruges — **1107**
 - 2. Strafbarkeit wegen Untreue — **1108**
 - a) Missbrauchstatbestand — **1108**
 - b) Treubruchstatbestand — **1109**
- III. Spezielle Pflichtenkreise des Insolvenzverwalters — **1111**
 - 1. Rechnungslegung — **1111**
 - 2. Sozialversicherungsbeiträge — **1112**
 - 3. Steuerrechtliche Pflichten — **1112**
 - 4. Datenschutz — **1116**
 - 5. Umweltdelikte — **1119**

§ 25 Umfeldaktivitäten des Insolvenzverwalters

- I. Die Beschäftigung von abhängigen Hilfskräften — **1121**
 - 1. Die Struktur der Insolvenzverwaltervergütung — **1121**
 - 2. Kosten der Hilfskräfte — **1124**
 - 3. Strafrechtliche Risiken — **1128**
 - a) Betrug — **1128**
 - b) Untreue — **1129**

- II. Vergütung bei Einsatz besonderer Sachkunde — **1129**
 - 1. Die Qualifikation des Insolvenzverwalters — **1130**
 - a) Natürliche Person — **1130**
 - b) Einzelfalleignung — **1132**
 - c) Geschäftskundigkeit — **1132**
 - d) Unabhängigkeit — **1132**
 - e) Vorschlagsrecht der Gläubiger und des Schuldners — **1134**
 - 2. Strafrechtliche Risiken — **1135**
- III. Beteiligung des Verwalters am wirtschaftlichen Ergebnis der von ihm eingeschalteten selbstständigen Hilfskräfte — **1136**
- IV. Eigenerwerb des Insolvenzverwalters oder Erwerb ihm Nahestehender aus der Insolvenzmasse — **1139**
- V. Fortführung von Aufträgen der Insolvenzschuldnerin — **1140**
- VI. Erwerb von Insolvenzforderungen unter Nennwert — **1141**
- VII. Insidergeschäfte — **1141**
- VIII. Korruptionsstraftaten — **1142**

§ 26 Sanierung in der Insolvenz

- I. Interessenslagen — **1144**
- II. Reformen — **1147**
 - 1. (Entscheidende) Neuerungen durch das Gesetz zur weiteren Erleichterung der Sanierung von Unternehmen (ESUG) — **1147**
 - 2. Gesetz zur Verkürzung des Restschuldbefreiungsverfahrens und zur Stärkung der Gläubigerrechte — **1148**
- III. Sanierungsbeteiligte — **1149**
 - 1. Bisherige Eigentümer — **1149**
 - 2. Organschaftliche Vertreter/persönlich haftende Gesellschafter — **1149**
 - 3. Investoren – neue Eigentümer — **1150**
 - 4. (Vorläufiger) Insolvenzverwalter — **1150**
 - 5. Gläubigerversammlung — **1152**
 - 6. Arbeitnehmer — **1153**
- IV. Sanierungsarten — **1154**
 - 1. Übertragende Sanierung — **1154**
 - 2. Insolvenzplanverfahren — **1155**
 - a) Liquidationsplan — **1156**
 - b) Sanierungsplan — **1156**
 - c) Übertragungsplan — **1157**
 - d) Mischpläne — **1157**
 - e) Sonstige Pläne — **1158**
- V. Praktische Probleme des (vorläufigen) Insolvenzverwalters — **1158**
 - 1. Betriebsfortführung durch schwachen vorläufigen Insolvenzverwalter — **1158**
 - a) Treuhandkontenmodell — **1159**
 - b) Gerichtliche Ermächtigung für Masseverbindlichkeiten — **1162**
 - 2. Übertragende Sanierung bzw Verwertung vor Berichtstermin — **1164**
 - 3. Konzerninsolvenz — **1167**
 - 4. Sonstige strafrechtliche Risiken für den Insolvenzverwalter aus der Betriebsfortführung — **1170**

§ 27 Insolvenzgeld

- I. Historischer Hintergrund — **1171**
- II. Interessenslagen — **1171**
 - 1. Die Situation des Geschäftsführers — **1171**
 - 2. Die Interessenslage der Gesellschafter — **1172**
 - 3. Situation des (vorläufigen) Insolvenzverwalters — **1172**

- III. Die Insolvenzzgeldversicherung — **1173**
- IV. Voraussetzungen für die Leistung von Insolvenzzgeld — **1173**
 - 1. Arbeitnehmer — **1174**
 - 2. Inlandsbeschäftigung — **1175**
 - 3. Insolvenzereignis — **1175**
 - 4. Insolvenzzgeldzeitraum — **1176**
 - 5. Anspruchshöhe — **1176**
- V. Anspruchsausschluss und Anspruchsverlust — **1177**
- VI. Gestaltungsspielräume — **1179**
 - 1. Vorfinanzierung von Insolvenzzgeld — **1179**
 - 2. Organe juristischer Personen — **1182**
- VII. Strafrechtliche Grenzen — **1183**
 - 1. Strafrechtlich relevante Handlungen von Geschäftsführern bzw Vorständen — **1183**
 - 2. Strafrechtliche Risiken für den (vorläufigen) Insolvenzverwalter — **1184**
 - 3. Arbeitnehmer — **1186**

§ 28 Die Banken

- A. Einführung — **1187**
- B. Die Bankenuntreue — **1188**
 - I. Kredituntreue — **1188**
 - 1. Der Täterkreis — **1189**
 - 2. Untreuerisiken bei der Vergabe „normaler“ Darlehen im „Mikrokosmos“ — **1196**
 - a) Anforderungen an die untreuerechtliche Pflichtwidrigkeit einer Darlehensvergabe – allgemeine Erwägungen — **1197**
 - aa) Ausgangspunkt der Pflichtwidrigkeitsermittlung — **1197**
 - bb) Die Auswirkungen der „AUB-Rspr“ auf die Kredituntreue — **1199**
 - cc) Kausalität/objektive Zurechnung zwischen Pflichtverletzung und Schaden — **1202**
 - dd) Das Erfordernis der gravierenden Pflichtverletzung — **1202**
 - b) Anforderungen an die untreuerechtliche Pflichtwidrigkeit einer Darlehensvergabe – Besonderheiten — **1209**
 - aa) Verstoß gegen Formalvorgaben — **1209**
 - bb) Missachtung materieller Vorgaben — **1211**
 - (1) Missachtung der banküblichen Prüf-/Informationspflicht — **1211**
 - (2) Fehlende/unzureichende Sicherheiten — **1216**
 - (3) Klumpenrisiken und Verstoß gegen Eigenmittelausstattung — **1217**
 - (4) Unterlassene Kreditkündigung — **1219**
 - c) Anforderungen an den untreurelevanten Nachteil — **1220**
 - 3. Strafbarkeitsrisiken bei der Vergabe von Sanierungskrediten — **1232**
 - a) Die untreuerechtlichen Gefahren — **1232**
 - b) Die Falle des § 15a Abs 4 InsO — **1237**
 - c) Die bankrottstrafrechtlichen Gefahren — **1238**
 - 4. Untreuerisiken im Makrokosmos der Darlehensvergabe oder: Der Verstoß gegen § 25a KWG – ein Fall für den Staatsanwalt? — **1240**
 - 5. Besonderheiten bei Sparkassen/Genossenschaftsbanken in der Opferrolle — **1242**
 - a) Das Regelungsregime der Sparkassen und Genossenschaftsbanken — **1243**
 - b) Untreuerechtliche Konsequenzen bei Verstößen gegen die referierten Regelungsregime sowie sonstige Besonderheiten — **1245**
 - 6. Strafbarkeitsrisiken bei kick-back-Zahlungen von Fondsgesellschaften an Banken — **1247**
 - 7. Strafbarkeitsrisiken im Kontext des § 2 BauFordSiG — **1250**
 - II. Die strafrechtlichen Folgen der Banken- und Finanzkrise — **1251**
 - 1. § 266 StGB und die ABS-Papiere — **1252**
 - a) Bedeutung und Wirkweise von ABS-Papieren — **1252**

- b) Untreuestrafrechtliche Konsequenzen des ABS-Ankaufs — 1255
 - aa) Der Kauf von ABS-Papieren – pflichtwidrig iSd § 266 Abs 1 StGB? — 1256
 - bb) Der Nachteil — 1259
 - cc) Vorsatz bzgl des objektiven Tatbestandes — 1260
 - dd) Der „Deal“ als umfassende Problemlösung? — 1262
 - 2. § 283 StGB im Lichte der Bankenkrise — 1262
 - 3. Strafrechtliche Reformvorschläge und Neuerungen im Angesicht der Finanz-/Bankenkrise — 1263
- C. Das bankenspezifische Insolvenzstrafrecht — 1265
 - I. Der Tatbestand des § 54a KWG — 1266
 - 1. Objektiver Tatbestand des § 54a KWG — 1266
 - a) Handlungsteil — 1267
 - b) Erfolgsteil — 1268
 - 2. Die Vorschrift des § 54a Abs 3 KWG — 1268
 - 3. Strafzumessungsrechtliche Ungereimtheiten — 1270
 - II. Der Tatbestand des § 55 KWG — 1270
 - 1. Objektiver Tatbestand des § 55 KWG — 1271
 - a) Täterkreis — 1272
 - b) Nichtanzeige der drohenden Zahlungsunfähigkeit – ein Fall des § 55 KWG? — 1272
 - c) Tathandlungen — 1274
 - 2. Subjektiver Tatbestand/Tatvollendung/Konkurrenzen — 1274

§ 29 Der Berater

- I. Problemstellung — 1275
- II. Varianten der Beteiligung und Konkurrenzverhältnisse — 1276
 - 1. Täterschaft — 1277
 - 2. Teilnahme — 1280
 - a) Anstiftung — 1280
 - b) Beihilfe — 1281
- III. Steuerberater und Wirtschaftsprüfer — 1285
 - 1. Problemstellung — 1285
 - 2. Einzelne Straftatbestände — 1286
 - a) Insolvenzstraftaten nach §§ 283–283d StGB — 1286
 - b) Untreue nach § 266 StGB — 1291
 - c) Insolvenzverschleppung nach § 15a InsO — 1292
 - d) Betrug nach § 263 StGB — 1295
 - e) Verletzung der Berichtspflicht nach § 332 HGB — 1296
 - f) Steuerhinterziehung und leichtfertige Steuerverkürzung nach §§ 370, 378 AO — 1297
 - aa) Steuerhinterziehung durch aktives Tun nach § 370 Abs 1 Nr 1 AO — 1297
 - bb) Steuerhinterziehung durch Unterlassen nach § 370 Abs 1 Nr 2 AO — 1299
 - cc) Teilnahme an der Steuerhinterziehung des Mandanten — 1300
 - dd) Leichtfertige Steuerverkürzung nach § 378 AO — 1301
- IV. Rechtsanwälte — 1302
 - 1. Beratung in der Unternehmenskrise — 1302
 - 2. Unternehmenssanierung — 1304
 - 3. Insolvenzverwaltung — 1308
 - 4. Liquidation — 1310
 - 5. Strafverteidigung in Wirtschafts- und Steuerstrafverfahren — 1310
- V. Notare und sonstige Berater — 1312

§ 30 Professionelle Unternehmensbestatter

- I. Problemstellung — 1313
- II. Ablauf des „Insolvenzaufkaufs“ — 1315
 - 1. Ausgangssituation — 1315

2. Verkäufer — **1315**
 3. Aufkäufer — **1316**
 4. Kontakt zwischen Verkäufer und Aufkäufer — **1316**
 5. Notartermin — **1317**
 6. Zusatzvereinbarung — **1318**
 7. Das weitere Vorgehen nach der Veräußerung — **1319**
 - a) Einsetzen neuer Geschäftsführer — **1319**
 - b) Sitzverlegung — **1319**
 - c) Vernichtung der Geschäftsunterlagen — **1320**
 - d) Stellung von Insolvenzanträgen — **1320**
 - e) Anlagevermögen — **1320**
 8. Typische Arten des Insolvenzaufkaufs — **1320**
 - a) Aufkauf ohne weitere Sanierungsaktivitäten — **1320**
 - b) Aufkauf zur Verwertung des Firmenmantels — **1321**
 - c) Aufkauf und anschließende Insolvenzantragstellung — **1321**
 - d) Aufkauf und gleichzeitiger Verkauf einer Vorratsgesellschaft — **1321**
- III. Strafrechtliche Wertung — **1322**
1. Strafbarkeit des Altgeschäftsführers — **1322**
 - a) Insolvenzverschleppung – § 15a Abs 3 und 4 InsO — **1322**
 - b) Bankrottdelikte – § 283 StGB — **1324**
 - aa) Bankrotthandlung nach § 283 Abs 1 Nr 1 StGB — **1325**
 - bb) Bankrottstrafbarkeit nach – § 283 Abs 1 Nr 5 StGB — **1326**
 - cc) Bankrottstrafbarkeit nach § 283 Abs 1 Nr 6 StGB — **1326**
 - dd) Bankrottstrafbarkeit nach § 283 Abs 1 Nr 7 StGB — **1327**
 - ee) Bankrottstrafbarkeit nach § 283 Abs 1 Nr 8 StGB — **1328**
 - c) Untreue – § 266 StGB — **1329**
 - d) Vorenthaltung von Arbeitnehmerbeiträgen – § 266a Abs 1 StGB — **1329**
 - e) Hehlerei – § 259 StGB — **1330**
 - f) Urkundenfälschung – § 267 StGB — **1330**
 2. Strafbarkeit des Neugeschäftsführers — **1330**
 - a) Täterschaft des Neugeschäftsführers — **1330**
 - b) Insolvenzverschleppung — **1331**
 - c) Bankrottdelikte – § 283 StGB — **1333**
 - d) Untreue – § 266 StGB — **1334**
 - e) Urkundenunterdrückung – § 274 StGB — **1335**
 - f) Begünstigung – § 257 StGB — **1335**
 - g) Vorenthaltung von Arbeitnehmerbeiträgen – § 266a Abs 1 StGB — **1335**
 - h) Betrug gegenüber dem Altgeschäftsführer – § 263 StGB — **1335**
 - i) Strafvereitelung – § 258 StGB — **1336**
 3. Strafbarkeit der Gesellschafter und Hintermänner — **1336**
 - a) Faktischer Geschäftsführer — **1336**
 - b) Strafbarkeit wegen Anstiftung und Beihilfe — **1337**
 - c) Strafbarkeit wegen Bildung einer kriminellen Vereinigung — **1337**
 4. Strafbarkeit des beurkundenden Notars — **1338**
- § 31 Die Abrechnung des Insolvenzverwalters**
- I. Einleitung — **1339**
 - II. Zivilrechtliche Grundlagen — **1340**
 1. Überblick über die Ziele des Insolvenzrechts und die Aufgaben des insolvenzrechtlichen Vergütungsrechts — **1340**
 - a) Ziele des Insolvenzverfahrens — **1340**
 - aa) „par conditio creditorum“ — **1340**
 - bb) Insolvenzplanverfahren — **1341**

- cc) Eigenverwaltung — **1342**
- dd) Restschuldbefreiung — **1343**
- b) Aufgabe des Vergütungsrechts der Insolvenzordnung — **1344**
 - aa) Angemessenheit — **1344**
 - bb) Vertretbarkeit — **1345**
- 2. Geschichtliche Entwicklung des insolvenzrechtlichen Vergütungsanspruchs — **1345**
 - a) Regelungen bis zum Erlass der Vergütungsordnung vom 25. Mai 1960 — **1345**
 - b) Die Vergütungsordnung vom 25. Mai 1960 — **1346**
 - c) Vergütungsanspruch für Gesamtvollstreckungsverfahren — **1347**
 - d) Die insolvenzrechtliche Vergütungsordnung vom 19. August 1998 — **1347**
 - aa) Anwendungsbereich — **1347**
 - bb) Umstellung der Vergütung auf Euro — **1348**
 - cc) Änderung der Verordnung vom 4.10.2004 — **1348**
 - dd) Änderung des § 11 InsVV durch die Verordnung vom 21.12.2006 — **1349**
 - ee) Regelung der Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters bei Nichteröffnung eines Insolvenzverfahrens mit Einführung des ESUG zum 1.3.2012 — **1350**
 - ff) Die vergütungsrechtlich relevanten Änderungen im Gesetz zur Verkürzung der Restschuldbefreiung und zur Stärkung der Gläubigerrechte vom 15.7.2013 — **1350**
 - e) Fortgeltung der Vergütungsordnung vom 25.5.1960 — **1351**
- III. Der Vergütungsanspruch im Einzelnen — **1351**
 - 1. Vergütungsanspruch als Teil der Verfahrenskosten — **1351**
 - a) Vergütungsanspruch als Sachverständiger — **1352**
 - aa) Die Tätigkeit des Sachverständigen im Insolvenzeröffnungsverfahren — **1352**
 - bb) Der Vergütungsanspruch des Sachverständigen im Insolvenzeröffnungsverfahren — **1352**
 - (1) Vergütungsanspruch des „isolierten“ Sachverständigen — **1352**
 - (2) Vergütungsanspruch des vorläufigen Insolvenzverwalters, der zugleich Sachverständiger ist — **1353**
 - cc) Vergütungsanspruch des Sachverständigen im eröffneten Verfahren — **1355**
 - (1) Die Tätigkeit als Sachverständiger — **1355**
 - (2) Vergütungsanspruch des Sachverständigen — **1355**
 - b) Vergütungsanspruch als Insolvenzverwalter — **1356**
 - aa) Rechtsgrundlage — **1356**
 - bb) Angemessenheit — **1357**
 - cc) Art — **1357**
 - dd) Rang — **1358**
 - ee) Geltungsbereich — **1358**
 - (1) Vergütungsanspruch als vorläufiger Insolvenzverwalter — **1359**
 - (a) Ausgangspunkt — **1359**
 - (aa) Qualitative Normalaufgaben — **1359**
 - (bb) Quantitative Kriterien — **1360**
 - (b) Der Vergütungsanspruch — **1360**
 - (aa) Regelfall — **1360**
 - (bb) Ausnahmefall: das nicht eröffnete Verfahren — **1361**
 - (cc) Auswirkungen des § 63 Abs 3 InsO und des § 11 InsVV — **1362**
 - (2) Vergütungsanspruch als Insolvenzverwalter — **1362**
 - (a) Ausgangspunkt — **1362**
 - (b) Der Vergütungsanspruch — **1363**
 - c) Vergütungsanspruch als Treuhänder — **1364**
 - aa) Im Restschuldbefreiungsverfahren — **1364**
 - (1) Ausgangspunkt — **1364**
 - (2) Vergütungsanspruch — **1364**
 - bb) Im vereinfachten Insolvenzverfahren — **1365**
 - (1) Ausgangspunkt — **1365**

- (2) Vergütungsanspruch — **1365**
 - (3) Auswirkungen des Wegfalls der §§ 312 ff und der Änderung des § 13 InsVV — **1366**
 - cc) Im Verbraucherinsolvenzverfahren als vorläufiger Treuhänder — **1367**
 - (1) Ausgangspunkt — **1367**
 - (2) Vergütungsanspruch — **1367**
 - (3) Auswirkungen des Wegfalls der §§ 312 ff und der Änderung des § 13 InsVV — **1368**
 - d) Vergütungsanspruch als Sachwalter — **1368**
 - aa) Ausgangspunkt — **1368**
 - bb) Vergütungsanspruch — **1368**
 - e) Vergütungsanspruch als vorläufiger Sachwalter — **1368**
 - aa) Ausgangspunkt — **1368**
 - bb) Vergütungsanspruch — **1369**
 - f) Vergütungsanspruch als Sonderinsolvenzverwalter — **1370**
 - aa) Ausgangspunkt — **1370**
 - bb) Vergütungsanspruch — **1371**
 - g) Vergütungsanspruch als vorläufiger Sonderinsolvenzverwalter — **1371**
 - h) Vergütungsanspruch als Nachlassinsolvenzverwalter — **1372**
 - i) Vergütungsanspruch des Verwalters im künftigen Konzerninsolvenzverfahren — **1372**
 - aa) Gruppeninsolvenzverwalter — **1372**
 - bb) Koordinationsverwalter — **1372**
 - 2. Besonders zu vergütende Tätigkeiten des Insolvenzverwalters — **1373**
 - a) Vergütung im Normalverfahren — **1373**
 - aa) Allgemeines — **1373**
 - bb) Definition des Normalfalls — **1374**
 - (1) Bei vorläufiger Verwaltung — **1374**
 - (2) Im eröffneten Verfahren — **1374**
 - b) Vorzeitige Beendigung des Insolvenzverfahrens — **1376**
 - c) Zu- und Abschläge — **1376**
 - aa) Allgemeines — **1376**
 - bb) Anwendung der Grundsätze auf die vorläufige Verwaltung — **1377**
 - (1) Erhöhung — **1377**
 - (2) Minderung — **1378**
 - (3) Höhe der Vergütung — **1378**
 - cc) Anwendung der Grundsätze auf die Verwaltung im eröffneten Verfahren — **1378**
 - (1) Erhöhung — **1378**
 - (2) Minderung — **1379**
 - d) Besonders zu vergütende Tätigkeiten — **1379**
- IV. Zuständigkeit für die Vergütungsfestsetzung — **1380**
 - 1. Sachliche Zuständigkeit — **1380**
 - a) Grundsatz — **1380**
 - b) Sonderfall: vorläufige Verwaltung ohne spätere Verfahrenseröffnung — **1380**
 - 2. Funktionelle Zuständigkeit — **1381**
 - a) Vor der Eröffnung — **1381**
 - b) Nach der Eröffnung — **1382**
 - c) Fehlende Eröffnung — **1382**
 - aa) Abweisung mangels Masse — **1382**
 - bb) Erledigungserklärung — **1383**
 - cc) Antragsrücknahme — **1383**
 - d) Zusammenfassung — **1383**
- V. Zivilrechtlich relevante Verstöße gegen die Abrechnung — **1383**
 - 1. Denkbare Unregelmäßigkeiten — **1384**
 - a) Durch den Sachverständigen — **1384**

- aa) Überhöhte Geltendmachung von Arbeitsstunden für das Eröffnungsgutachten — **1384**
- bb) Unzutreffende Angabe über erstattungsfähige Auslagen — **1385**
- cc) Herbeiführung nicht erforderlicher Auslagen — **1386**
- dd) Falsche Belege über Drittgutachten und sonstige Auslagen — **1386**
- ee) Verstoß gegen die Pflicht der persönlichen Erstellung — **1386**
- ff) Verstoß gegen das Verbot der Doppelvergütung — **1387**
- gg) Überhöhte Geltendmachung von Arbeitsstunden und Auslagen bei der Schlussrechnungsprüfung — **1388**
- b) Durch den Insolvenzverwalter — **1388**
 - aa) Angaben über nicht erfolgte Leistungen, um höhere Zuschläge bzw mehr Zuschläge zu erhalten — **1388**
 - bb) Unzutreffende Angaben über Bewertungsgrundlagen, um im Rahmen des Ermessens höhere Zuschläge zu erhalten — **1389**
 - cc) Unzutreffende Angaben über Berechnungsgrundlagen, um eine höhere Vergütung zu erhalten — **1389**
 - dd) Falsche Angaben über die Hinzuziehung von Hilfskräften — **1389**
 - ee) Vortäuschen persönlicher Eignung — **1391**
 - ff) Schwerwiegende schuldhafte Pflichtverstöße — **1391**
 - gg) Verschweigen des Vorliegens einer Interessenkollision — **1392**
 - hh) Verstoß gegen die Dokumentationspflicht — **1393**
 - ii) Unberechtigte Entnahme von Gebühren und Vorschüssen — **1394**
 - (1) Unberechtigte Entnahme von Gebühren nach § 5 InsVV — **1394**
 - (2) Unberechtigte Entnahme eines Vorschusses nach § 9 InsVV — **1394**
 - jj) Geltendmachung einer überhöhten Vergütung — **1395**
 - kk) Verstoß gegen das Verbot des Abschlusses von Vergütungsvereinbarungen — **1396**
 - ll) Geltendmachung der Vergütung, obwohl diese verwirkt ist — **1397**
 - mm) Geltendmachung der Vergütung unter Missbrauch besonderer Fachkunde — **1398**
 - nn) Unkorrekte Geltendmachung von Auslagen — **1398**
 - oo) Verstoß gegen das Verbot der Doppelvergütung — **1399**
- c) Durch das Insolvenzgericht — **1400**
 - aa) Durch den Insolvenzrichter und den Insolvenzrechtspfleger — **1400**
 - (1) Keine genügende Kontrolle des Vergütungsantrags — **1400**
 - (2) Leichtfertige Genehmigung zusätzlicher Kosten — **1401**
 - (3) Rechtswidrige Vergabe von Sachverständigengutachten — **1402**
 - (4) Verstoß gegen die Prüfungspflicht bei der Delegation — **1403**
 - (5) Keine Versagung bei schuldhaften Pflichtverstößen — **1404**
 - (6) Nichtbeachtung einer Interessenkollision — **1404**
 - (7) Verstoß gegen Prüfungspflichten — **1405**
 - (8) Unzulässiger Abschluss von Vergütungsvereinbarungen — **1405**
 - (9) Festsetzung der Vergütung, obwohl diese verwirkt ist — **1406**
 - (10) Vergütung wird unberechtigt nicht zuerkannt — **1406**
 - (11) Verzögerte Bearbeitung des Vergütungsantrags — **1407**
 - (12) Verstoß gegen das Verbot der Doppelvergütung — **1407**
 - (13) Versagung eines Vorschusses an den Verwalter — **1408**
 - (14) Vergütung eines unverwertbaren Gutachtens — **1408**
 - (15) Verstoß gegen das Willkürverbot — **1409**
 - bb) Durch den Anweisungsbeamten — **1409**
- 2. Sanktionen — **1410**
 - a) Gegen den Sachverständigen — **1410**
 - aa) Bei überhöhter Geltendmachung von Arbeitsstunden in der Vergütungsabrechnung für das Eröffnungsgutachten — **1410**
 - bb) Bei unzutreffenden Angaben über erstattungsfähige Auslagen — **1411**

- cc) Bei Herbeiführung nicht erforderlicher Auslagen — **1412**
- dd) Bei falschen Belegen über Drittgutachten und sonstige Auslagen — **1412**
- ee) Verlust des Vergütungsanspruchs als Sachverständiger — **1412**
- b) Gegen den Insolvenzverwalter — **1413**
 - aa) Bei Angaben über nicht erfolgte Leistungen, um höhere Zuschläge bzw mehr Zuschläge zu erhalten — **1413**
 - bb) Bei unzutreffenden Angaben über Bewertungsgrundlagen, um im Rahmen des Ermessens höhere Zuschläge zu erhalten — **1414**
 - cc) Bei falschen Angaben über die Hinzuziehung von Hilfskräften — **1414**
 - dd) Bei Vortäuschen persönlicher Eignung — **1414**
 - ee) Bei schuldhaften Pflichtverstößen — **1415**
 - ff) Bei Verschweigen des Vorliegens einer Interessenkollision — **1415**
 - gg) Bei einem Verstoß gegen die Dokumentationspflicht — **1416**
 - hh) Bei unberechtigter Entnahme von Gebühren und Vorschüssen — **1416**
 - (1) Unberechtigte Entnahme von Gebühren nach § 5 InsVV — **1416**
 - (2) Unberechtigte Entnahme von Vorschüssen nach § 9 InsVV — **1417**
 - ii) Bei unerlaubtem Abschluss einer Vergütungsvereinbarung — **1417**
- c) Gegen Angehörige des Insolvenzgerichts — **1417**
 - aa) Gegen den Insolvenzrichter und den Insolvenzrechtspfleger — **1418**
 - bb) Gegen den Anweisungsbeamten — **1419**
- 3. Wertung und eigene Stellungnahme — **1419**
- 4. Zusammenfassung aus zivilrechtlicher Sicht — **1420**

5. Kapitel: Besondere Verfahrensfragen

§ 32 Die Verständigung im Strafverfahren

- I. Bedeutung für die Praxis — **1423**
 - 1. Allgemeines — **1423**
 - 2. Motivation — **1423**
- II. Die Absprache im Ermittlungs- und Zwischenverfahren — **1425**
 - 1. Einstellung des Verfahrens — **1425**
 - 2. Erörterungen nach § 160b StPO — **1425**
 - 3. Erlass eines Strafbefehles — **1427**
 - 4. Verständigung im Zwischenverfahren — **1428**
 - a) Einstellung gem § 153a StPO — **1428**
 - b) Erörterungen gem § 202a StPO — **1428**
- III. Die Rechtslage vor und nach Inkrafttreten des Gesetzes zur Regelung der Verständigung im Strafverfahren — **1430**
 - 1. Historische Rechtsprechung des BVerfG — **1430**
 - 2. Rechtsprechung des BGH — **1431**
 - 3. Das Gesetz zur Regelung der Verständigung im Strafverfahren — **1431**
 - 4. Die Entscheidung des BVerfG vom 19.3.2013 — **1433**
- IV. Der Weg zu einer Verständigung — **1434**
 - 1. Verständigungsgespräche und Pflichtverteidigung — **1434**
 - 2. Die Rolle des Staatsanwaltes — **1435**
 - 3. Einhaltung des Öffentlichkeitsgrundsatzes — **1436**
 - 4. Gewährung rechtlichen Gehörs — **1437**
 - 5. Erörterungen nach § 212 StPO — **1438**
 - 6. Erörterungen nach § 257b StPO — **1438**
 - a) Regelungsgehalt — **1438**
 - b) Protokollierung nach § 273 Abs 1 S 2 StPO — **1439**
 - 7. Die Mitteilungspflicht nach § 243 Abs 4 StPO als verfahrensrechtliche Sicherung einer Verständigung — **1439**

- a) Gesetzeszweck — 1439
 - b) Schutzrichtung — 1440
 - aa) Grundsatz der Öffentlichkeit mündlicher Hauptverhandlungen — 1440
 - bb) Schutz des Angeklagten — 1441
 - c) Mitteilung durch den Vorsitzenden — 1442
 - d) Der Begriff der „Erörterung“ — 1443
 - e) Einschränkung des Erörterungsbegriffes durch das Verständigungsgesetz — 1444
 - f) Die Mitteilungspflicht wirklich zum Schutze aller Angeklagten? — 1446
 - g) Mitteilung des „wesentlichen Inhalts“ durch den Vorsitzenden — 1447
 - h) Erörterungen des „Gerichts“ — 1448
 - i) Erfolgreiche Gespräche — 1449
 - j) Das „Negativattest“ — 1449
 - k) Umfang der Mitteilung — 1450
 - l) Der Zwischenrechtsbehelf des § 238 Abs 2 StPO — 1451
 - m) Beruhen des Urteils auf der unterlassenen Belehrung — 1451
8. Besorgnis der Befangenheit — 1454
- V. Die Verständigung — 1459
- 1. Gewährung rechtlichen Gehörs — 1459
 - 2. Aufklärung des Angeklagten — 1460
 - 3. Grundsatz der materiellen Wahrheit — 1462
 - 4. Wahrung der freien Willensentschließung des Angeklagten; die „Sanktionsschere“ — 1467
 - 5. Belehrung nach § 257c Abs 5 StPO — 1469
 - 6. Die zulässige Verständigung — 1471
 - a) Inhalt — 1471
 - b) Angabe einer Ober- und Untergrenze der Strafe — 1475
 - c) Keine Zusage über den Schuldspruch, § 257c Abs 2 S 3 StPO — 1476
 - d) Keine Verständigung über Maßregeln der Besserung und Sicherung — 1476
 - e) Geständnis des Angeklagten und schuldangemessene Strafe — 1477
 - 7. Bindungswirkung von Verständigungen — 1478
 - a) Verständigungen iSd Verständigungsgesetzes — 1478
 - b) Keine Bindung des Angeklagten — 1482
 - c) Keine Bindung des Staatsanwaltes — 1482
 - d) Informelle Absprachen — 1483
 - 8. Belehrung nach § 35a S 3 StPO — 1484
 - 9. Die Protokollierungspflichten — 1484
 - a) Allgemeines — 1484
 - b) Erörterungen nach §§ 202a, 212 StPO — 1484
 - c) Erörterungen nach § 257b StPO — 1485
 - d) Protokollierung nach §§ 202a, 212 iVm 243 Abs 4 S 1 und 2 StPO — 1485
 - e) Protokollierung einer Verständigung — 1485
 - f) Gescheiterte Gespräche — 1486
 - g) Protokollierung des Negativattestes — 1486
 - h) Weitere Protokollierungspflichten — 1487
 - 10. Die Urteilsgründe — 1487
 - 11. Der Rechtsmittelverzicht — 1488
 - 12. Verständigung nach Urteilsverkündung — 1493
- VI. Prozess gegen Mittäter oder Gehilfen — 1494
- VII. Die Berufungshauptverhandlung gegen den Angeklagten — 1495
- VIII. Behandlung einer Verständigung in der Revision — 1498
- 1. Kein Verfahrenshindernis — 1498
 - 2. Die Verfahrensrüge — 1499
 - a) Zulässigkeit — 1499
 - b) Die Protokollrüge — 1500
 - c) Verletzung von §§ 202a, 212, 257b StPO — 1501

- d) Verletzung der Mitteilungspflicht nach § 243 Abs 4 S 1 und 2 StPO — **1501**
- e) Das Negativattest — **1501**
- f) Die Verständigung iSd § 257c StPO — **1502**
- g) Informelle Absprachen — **1504**
- h) Berufungsrücknahme — **1505**
- i) Rechtsmittelverzicht — **1505**
- j) Beruhen des Urteils auf dem Gesetzesverstoß — **1507**
- 3. Allgemeine Sachrüge — **1507**
 - a) Fehlerhafte Beweiswürdigung — **1507**
 - b) Verstoß gegen § 46 Abs 1, 2 StGB — **1508**
 - c) Fehlende Berücksichtigung eines verständigungs-basierten Geständnisses — **1508**
 - d) Eigene Sachentscheidung des Revisionsgerichtes — **1508**
- 4. Wiederaufnahme des Verfahrens — **1509**
- 5. Beschwerde — **1509**

§ 33 Gewinnabschöpfung und Rückgewinnungshilfe

- I. **Materiellrechtliche Grundlagen — 1509**
 - 1. Praktische Bedeutung — **1509**
 - 2. Entstehungsgeschichte — **1510**
 - 3. Voraussetzungen des Verfalls und Verfall von Wertersatz — **1510**
 - a) Vorbemerkungen/Übersicht — **1510**
 - b) Der Verfall – § 73 Abs 1 StGB — **1512**
 - c) Nutzung und Surrogate – § 73 Abs 2 StGB — **1514**
 - d) Bedeutung und Rechtsfolge des Verfalls – § 73e StGB — **1514**
 - e) Der Verfall des Wertersatzes – § 73a StGB — **1515**
 - f) Rechtsfolgen des Wertersatzverfalls — **1516**
 - 4. Schätzung gem § 73b StGB — **1516**
 - 5. Verfall/Wertersatzverfall gegenüber Dritten/Tatunbeteiligten – § 73 Abs 3 StGB — **1517**
 - a) Auffassung der Literatur — **1518**
 - b) Auffassung des Bundesgerichtshofes — **1519**
 - c) Stellungnahme — **1521**
 - 6. Ausschluss des Verfalls/Wertersatzverfalls bei unbilliger Härte – § 73c StGB — **1521**
 - 7. Ausschluss/Beschränkung des Verfalls/Wertersatzverfalls durch Rechte Dritter – § 73 Abs 1 S 2 StGB — **1522**
- II. **Prozessrechtliche Grundlagen — 1524**
 - 1. Erster Überblick — **1524**
 - 2. Beschlagnahme von Verfallsgegenständen gem § 111c StPO — **1527**
 - 3. Dinglicher Arrest gem § 111d StPO – Sicherung von Wertersatzverfall — **1528**
 - 4. Anordnungs-kompetenz für Verfall und Wertersatzverfall — **1530**
 - 5. Durchsuchungsmaßnahmen — **1531**
 - 6. Aufhebung der Beschlagnahme und Arrestandordnung/Rechtsmittel — **1531**
 - 7. Benachrichtigung des Verletzten – § 111e StPO — **1532**
 - 8. Befriedigung von Ansprüchen der Verletzten bei Verfallsgegenständen und bei Wertersatzverfall — **1532**
 - 9. Hinterlegung von gepfändeten Forderungen/Geld — **1536**
 - 10. Sonderregelung in § 111i StPO — **1536**
 - 11. Rückgewinnungshilfe als Ermessensausübung — **1537**
 - 12. Rückgewinnungshilfe und Insolvenz — **1539**
 - 13. Kosten der Rückgewinnungshilfe — **1540**
 - 14. Ausblick — **1540**

6. Kapitel: Zwischen- und Hauptverfahren**§ 34 Die Staatsanwaltschaft**

- I. Die Abschlussverfügung — 1543
 - 1. § 153 Abs 1 StPO — 1543
 - 2. § 153a Abs 1 StPO — 1544
 - 3. §§ 154 Abs 1 und 154a Abs 1 StPO — 1545
 - 4. Die Verwarnung mit Strafvorbehalt — 1545
 - 5. Der Strafbefehl — 1546
 - 6. Die Anklageerhebung — 1546
 - a) Die sachliche Zuständigkeit — 1546
 - b) Die örtliche Zuständigkeit — 1547
- II. Das Zwischenverfahren — 1548
- III. Das Hauptverfahren — 1548
- IV. Rechtsmittel — 1550
- V. Vollstreckung — 1550

§ 35 Das Gericht

- I. Die Zuständigkeit — 1551
- II. Das Zwischenverfahren — 1552
- III. Das Hauptverfahren — 1554
 - 1. Vorbereitung — 1554
 - 2. Die Hauptverhandlung — 1556
 - a) Amtsaufklärungspflicht und entscheidungserheblicher Verfahrensstoff — 1557
 - b) Beweisanträge — 1558
 - c) Konfliktverteidigung und Prozessverschleppung — 1561
 - d) Ablehnungsanträge — 1562
- IV. Die Rechtsmittel — 1564

§ 36 Die Beteiligung der Finanzbehörden

- I. Voraussetzungen der Beteiligung — 1566
- II. Finanzbehörde — 1566
- III. Rechte im Einzelnen — 1566
 - 1. Recht auf Information — 1566
 - 2. Anwesenheitsrecht — 1567
 - 3. Äußerungsrecht — 1567
 - 4. Fragerecht — 1567
 - 5. Grenzen der Beteiligung — 1568
 - a) Beteiligung, wenn es auf die Sachkunde ankommt — 1568
 - b) Einschränkung — 1568
- IV. Rechtsfolgen von Verstößen gegen § 407 AO — 1569

§ 37 Die Verteidigung

- I. Die Verteidigung im Zwischenverfahren — 1570
 - 1. Der gesetzliche Rahmen — 1570
 - 2. Die Funktion des Zwischenverfahrens — 1571
 - 3. Die praktische Bedeutung des Zwischenverfahrens — 1572
 - a) Grundsätzliches — 1572
 - b) Insolvenzstrafverfahren — 1572
 - 4. Verteidigungsaktivitäten — 1573
- II. Die Verteidigung im Hauptverfahren — 1575
 - 1. Die Vorbereitung der Hauptverhandlung — 1575
 - a) Einleitung — 1575
 - b) Möglichkeiten der Verfahrensbeendigung ohne Hauptverhandlung — 1577

- aa) Anfechtung oder Rücknahme des Eröffnungsbeschlusses — **1577**
 - bb) § 206a StPO — **1577**
 - cc) §§ 153 ff StPO — **1577**
 - dd) Strafbefehlsverfahren — **1578**
 - c) Terminierung und Ladung — **1578**
 - aa) Terminierung — **1578**
 - (1) Grundsätze — **1578**
 - (2) Reaktionsmöglichkeiten der Verteidigung — **1580**
 - (a) Terminverlegungsantrag — **1580**
 - (b) Beschwerde — **1580**
 - (c) Befangenheit — **1581**
 - bb) Ladung des Angeklagten und des Verteidigers — **1581**
 - d) Beweiserhebung — **1582**
 - aa) Anträge zur Beweiserhebung — **1582**
 - (1) Beweisanträge gemäß § 219 StPO — **1582**
 - (2) Beweisanregungen — **1584**
 - bb) Selbstladung von Zeugen und Sachverständigen — **1584**
 - (1) Bedeutung — **1584**
 - (2) Voraussetzungen — **1584**
 - (a) Zustellung des Ladungsschreibens — **1584**
 - (b) Beweisantrag — **1585**
 - (3) Weiterer Verfahrensablauf — **1585**
 - e) Prüfung des gesetzlichen Richters — **1586**
 - aa) Zuständigkeitsrüge — **1586**
 - bb) Besetzungsrüge — **1586**
 - (1) Einleitung — **1586**
 - (2) Einzelheiten zur Besetzungsprüfung — **1587**
 - (a) Besetzungsmitteilung gemäß § 222a StPO — **1587**
 - (b) Prüfung der Besetzung — **1587**
 - (3) Form und Inhalt der Besetzungsrüge — **1588**
 - (4) Präklusion — **1589**
 - (5) Prozesstaktik — **1589**
 - f) Reden oder Schweigen — **1589**
 - g) Kontakt zu Verfahrensbeteiligten und Medien — **1592**
 - aa) Abstimmung mit Verteidigern von Mitangeklagten — **1592**
 - bb) Kontakt zum Vorsitzenden — **1592**
 - (1) Sitzordnung — **1593**
 - (2) Foto- und Filmaufnahmen im Gerichtssaal — **1593**
 - (3) Besondere Verteidigungsaktivitäten (opening statement) — **1593**
 - cc) Medienkontakte — **1594**
2. Die Hauptverhandlung — **1594**
 - a) Der formalisierte Beginn der Hauptverhandlung — **1595**
 - aa) Aufruf zur Sache — **1595**
 - bb) Präsenzfeststellung und Entfernen der Zeugen — **1596**
 - cc) Vernehmung des Angeklagten zur Person — **1596**
 - dd) Verlesen des Anklagesatzes — **1597**
 - ee) Mitteilung von Verständigungsgesprächen — **1598**
 - ff) Hinweis auf Aussagefreiheit — **1599**
 - b) Vernehmung des Angeklagten zur Sache — **1599**
 - c) Handlungsoptionen und Handlungspflichten des Verteidigers — **1601**
 - aa) Präklusion — **1601**
 - bb) Beanstandungen von Maßnahmen des Vorsitzenden – § 238 Abs 2 StPO — **1602**
 - cc) Erklärungen nach einzelnen Beweiserhebungen – § 257 Abs 2 StPO — **1605**
 - dd) Widerspruchobliegenheit — **1606**

- d) Beweisaufnahme – Allgemeines — 1607
 - aa) Form und Gegenstand der Beweisaufnahme — 1607
 - bb) Gerichtliche Aufklärungspflicht — 1608
- e) Beweisanträge — 1609
 - aa) Bedeutung für die Verteidigung — 1609
 - bb) Begriff, Form und Inhalt des Beweisantrages — 1610
 - cc) Ablehnung von Beweisanträgen — 1611
- f) Umgang der Verteidigung mit dem Zeugen — 1612
- g) Befragung des Sachverständigen — 1613
 - aa) Befragungsstrategie — 1614
 - bb) Vereidigung — 1614
 - cc) Befangenheit — 1615
- h) Urkundenbeweis — 1615
 - aa) Begriff und Zulässigkeit — 1615
 - bb) Form des Urkundenbeweises — 1616
 - (1) Verlesung — 1616
 - cc) Selbstleseverfahren — 1616
- i) Befangenheit — 1618
 - aa) Grundsätzliches — 1618
 - bb) Ablehnungsgründe — 1618
 - (1) Verhandlungsführung — 1618
 - (2) Voreingenommenheit in der Schuldfrage — 1619
 - (3) Richterliche Vorbefassung — 1620
 - (4) Prozessuale Willkür — 1620
 - cc) Zeitpunkt, Form und Inhalt des Antrages — 1621
 - dd) Ablehnungsverfahren — 1622
- j) Plädoyer — 1623
- k) Letztes Wort — 1626
- l) Urteilsverkündung — 1626
- 3. Die abgekürzte Hauptverhandlung – Verständigung nach § 257c StPO — 1626
 - a) Zulässiger Inhalt einer Verständigung — 1628
 - b) Verfahrensgang — 1629
 - c) Verfahren nach gescheiterter Verständigung — 1629
 - d) Verständigung in der Verteidigungspraxis — 1630
 - e) Besonderheiten im Insolvenzstrafverfahren — 1631

Stichwortverzeichnis — 1633