Untreue und Bankrott

Zum Problem einer strafrechtlichen "Doppelhaftung" des Geschäftsführers der GmbH in der Insolvenz

Bearbeitet von
Silvia Reichelt

1. Auflage 2011. Buch. 215 S. Hardcover
ISBN 978 3 631 61773 1
Gewicht: 390 g

Recht > Strafrecht > Strafgesetzbuch

schnell und portofrei erhältlich bei

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung 17

B. Ausgangspunkt der Untersuchung: Die Unternehmenskrise 21

C. Untreue zum Nachteil der GmbH 22
I. Der Schutzzweck des § 266 StGB 22
II. Die insolvenzrechtliche Relevanz des Untreuetatbestandes 23
III. Die Untreue – ein Sonderdelikt 23
1. Die Täterqualifikation im Insolvenz(eröffnungs-)verfahren 26
a) Der typische Ablauf eines Regelinsolvenzverfahrens 27
b) Die Verfügungsbefugnis im Insolvenzeröffnungsverfahren 27
aa) Begriffsbestimmung 27
bb) Der Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis auf den sog. „starken“ vorläufigen Insolvenzverwalter 30
cc) Der Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis auf den sog. „schwachen“ vorläufigen Insolvenzverwalter 32
(1) Die Anordnungen des Insolvenzgerichts 33
(2) Die Auswirkungen der Anordnungen des Insolvenzgerichts 33
(a) Das besondere Verfügungsverbot 38
(b) Der allgemeine Zustimmungsvorbehalt 46
c) Die Verfügungsbefugnis im (eröffneten) Insolvenzverfahren 48
aa) Der Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis auf den (endgültigen) Insolvenzverwalter 48
bb) Die Eigenverwaltung i.S.d. §§ 270 ff. InsO 49
d) Zwischenergebnis zur Verfügungsbefugnis 49
e) Die Verpflichtungsbefugnis im Insolvenz(eröffnungs-)verfahren 51
f) Die Vermögensbetreuungspflicht im Insolvenz(eröffnungs-)verfahren 51
aa) Die Geschäftsführung im Insolvenzeröffnungsverfahren 52
bb) Die Geschäftsführung im (eröffneten) Insolvenzverfahren 52
cc) Die Pflichtenstellung des geschäftsführungsbefugten Geschäftsführers 53
dd) Die Pflichtenstellung des nicht mehr geschäftsführungsbefugten Geschäftsführers 53
ee) Rechtsprechung 55
ff) Schrifttum 56
gg) Kritische Würdigung der Rechtslage 59

g) Zwischenergebnis zur Vermögensbetreuungspflicht ... 68
h) Ergebnis ... 69
2. Die Täterqualifikation nach Auflösung der Gesellschaft ... 70
a) durch die Eröffnung des Insolvenzverfahrens (§ 60 Abs. 1 Nr. 4, 1. Hs. GmbHG) ... 71
b) mit der Rechtskraft des Beschlusses, durch den die Eröffnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse abgelehnt worden ist (§ 60 Abs. 1 Nr. 5 GmbHG) ... 72
IV. Typische Untreuehandlungen des Geschäftsführers in der Krise der GmbH ... 73

D. Bankrott ... 77
I. Der Schutzzweck des § 283 StGB ... 78
II. Die Krisenmerkmale ... 79
1. Überschuldung ... 80
2. Zahlungsunfähigkeit ... 85
3. Drohende Zahlungsunfähigkeit ... 90
III. Die objektive Strafbarkeitsbedingung ... 92
1. Zahlungseinstellung ... 93
2. Eröffnung des Insolvenzverfahrens/Abweisung des Eröffnungsantrags mangels Masse ... 93
IV. Tathandlungen des Bankrotts ... 94
1. Unterscheidung zwischen bestandsbezogenen und informationsbezogenen Bankrotthandlungen ... 94
2. Die für eine strafrechtliche „Doppelhaftung“ in Betracht kommenden Bankrotthandlungen ... 95
a) § 283 Abs. 1 Nr. 1, 1. Alt. StGB ... 95
b) § 283 Abs. 1 Nr. 1, 3. Alt. StGB ... 97
c) § 283 Abs. 1 Nr. 2, 1. Alt. StGB ... 98
d) § 283 Abs. 1 Nr. 2, 2. Alt. StGB ... 99
e) § 283 Abs. 1 Nr. 3 StGB ... 100
f) § 283 Abs. 1 Nr. 8, 1. Alt. StGB ... 102
g) § 283 Abs. 2 StGB ... 102
V. Der Bankrott – ein Sonderdelikt ... 103
1. Die Zurechnung der strafbarkeitsbegründenden besonderen persönlichen Merkmale gem. § 14 Abs. 1 Nr. 1, 1. Alt. StGB ... 104
2. Die Täterqualifikation im Insolvenz(eröffnungs-)verfahren ... 105

E. Handeln „als“ Geschäftsführer ... 109
I. Die Entstehungsgeschichte des § 14 StGB ... 109

II. Die sog. „Interessenformel“ der Rechtsprechung ... 112
1. Analyse der Rechtsprechung des Reichsgerichts zu den Vorläufer-Vorschriften des § 14 StGB ... 112
a) RGSt 42, 278 ... 112
b) RGSt 60, 234 ... 114
c) RGSt 71, 112 ... 115
d) RGSt 73, 68 ... 116
e) RGSt 73, 117 ... 118
2. Analyse der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zu den Vorläufer-Vorschriften des § 14 StGB ... 119
a) BGHSt 3, 23 ... 119
b) BGHSt 3, 32 ... 119
c) BGH v. 22.01.1953 – 3 StR 154/52 ... 120
d) BGHSt 6, 314 ... 122
e) BGH, Urt. v. 19.10.1956 – 5 StR 182/56 ... 124
f) BGH, Urt. v. 11.10.1960 – 5 StR 155/60 ... 124
g) BGH, Urt. v. 16.05.1962 – 2 StR 76/62 ... 125
h) BGHSt 19, 174 ... 126
i) BGH NJW 1969, 1494 ... 126
3. Ergebnis ... 127
4. Analyse der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zu § 14 StGB ... 129
a) BGH GA 1979, 311 ... 129
b) BGHSt 28, 371 ... 130
c) BGH, Beschl. v. 03.05.1979 – 1 StR 609/78 ... 131
d) BGH, Urt. v. 11.09.1979 – 1 StR 394/79 ... 132
e) BGH, Urt. v. 18.12.1979 – 1 StR 452/79 ... 132
f) BGH, Beschl. v. 11.03.1980 – 5 StR 56/80 ... 132
g) BGH, Beschl. v. 21.10.1980 – 1 StR 407/80 ... 133
h) BGHSt 30, 127 ... 134
i) BGH wistra 1982, 148 ... 135
j) BGH wistra 1984, 71 ... 136
k) BGH wistra 1986, 262 ... 137
l) BGH wistra 1987, 216 ... 137
m) BGHSt 34, 221 ... 138
n) BGH wistra 1989, 264 ... 139
o) BGH wistra 1990, 99 ... 140
p) BGH wistra 2009, 275 ... 140
q) BGH NStZ-RR 2009, 373 ... 142
r) BGH wistra 2000, 136 ... 143

s) BGH wistra 2009, 273 ... 144
5. Analyse der Rechtsprechung der Oberlandesgerichte zu § 14 StGB ... 144
a) OLG Hamm wistra 1985, 158 ... 144
b) OLG München wistra 1994, 278 ... 144
c) OLG Karlsruhe wistra 2006, 352 ... 145
6. Ergebnis ... 145
III. Die im Schrifttum vertretenen Auffassungen ... 146
1. Modifizierungen der Interessenformel ... 146
2. Objektiv-funktionale Betrachtungsweise ... 149
IV. Kritische Untersuchung der Interessenformel und der objektiv-funktionalen Betrachtungsweise ... 154
1. Argumente gegen die Interessenformel ... 154
a) Verschiebung der Strafbarkeitsgrenzen ... 154
b) Dysfunktion des Rechtsgüterschutzes ... 156
c) Verlust strafprozessualer Effektivität ... 159
d) Abhängigkeit der Verurteilung von der Einlassung des Angeklagten ... 159
e) Ungleichbehandlung gegenüber Einzelkaufleuten ... 160
f) Ungeeignetes Kriterium zur Bestimmung des Vertretungsbezugs ... 161
g) Wertungswiderspruch zum Zivilrecht ... 162
h) Leerlaufen des Berufsverbots ... 162
i) Die Entscheidung des AG Halle-Saalkreis vom 2. April 2001 ... 164
j) Betriebswirtschaftliche Aspekte ... 166
2. Argumente gegen die objektiv-funktionale Betrachtungsweise ... 170
V. Eigener Ansatz ... 171
1. Grammatische Auslegung des § 14 StGB ... 172
2. Historische Auslegung des § 14 StGB ... 173
3. Teleologische Auslegung des § 14 StGB ... 185
4. Systematische Auslegung des § 14 StGB ... 190
5. Ergebnis ... 196

F. Schlussbetrachtung: Gläubigerschutz durch § 283 StGB ... 199

G. Thesen ... 201

H. Literaturverzeichnis ... 203