

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
Tabellenverzeichnis	29
Abbildungsverzeichnis	31
A. Einleitung	33
B. Die Firmenbestattung als Bestandteil der Insolvenzstraftaten	37
I. Bedeutung der Insolvenz	37
1. Begriffsbestimmung	37
2. Ursachen für eine Insolvenz	37
3. Insolvenz als Nährboden für Firmenbestattungen	39
II. Begriffserläuterung und Prozessdarstellung einer strukturierten Firmenbestattung	41
1. Die etymologische Bedeutung der Firmenbestattung	41
a) Indizien für eine Firmenbestattung	41
b) Arbeitsdefinition	43
2. Akteure einer Firmenbestattung	45
a) Alt-Gesellschafter/Liquidator	47
b) Firmenbestatter	49
c) Neu-Gesellschafter/Liquidator	50
d) Notar	51
3. Prozessformen-, abläufe und Vertragsverhältnisse einer Firmenbestattung	52
a) Prozessformen und -abläufe	52
aa) Aufkauf von Gesellschaftsanteilen und anschließende Insolvenzantragstellung (1. Var.)	53
bb) „Reinkarnationsbestattung“ (2. Var.)	54
cc) Aufkauf ohne weitere Sanierungsmöglichkeiten (3. Var.)	55

b) Vertragsverhältnisse zwischen den Akteuren	56
aa) Vertragsverhältnis Alt-Gesellschafter/Liquidator zum Firmenbestatter	56
bb) Vertragsverhältnis Neu-Gesellschafter/Liquidator zum Firmenbestatter	58
4. Die Firmenbestattung ein unscheinbarer Modus Operandi?	60
C. Entwicklungen der allgemeinen Insolvenzen und der Firmenbestattungen	63
I. Statistische Erhebungsmöglichkeiten	63
II. Statistische Entwicklung der Insolvenzstraftaten und der Firmenbestattungen	64
1. Allgemeine Insolvenzen	65
a) Entwicklung der Unternehmensinsolvenzen	65
b) Unternehmensinsolvenzen von Kapitalgesellschaften	68
c) Schadensumfang der GmbH und der UG	74
2. Strafrechtlich relevante Insolvenzen	77
a) Polizeiliche Kriminalstatistik	78
b) Bundeslagebild „Wirtschaftskriminalität“	81
c) Strafverfolgungsstatistik	83
d) Schwächen der repressiven Statistiken	84
3. Ergebnis	86
III. Dunkelfeld im Bereich der Insolvenzstraftaten i. e. S.	88
1. Ursachen für ein Dunkelfeld	88
2. MiZi-Verfahren	90
3. Dunkelfeldstudien	92
a) Sachstand über Dunkelfeldstudien zur Firmenbestattung	92
b) Häufigkeitsquoten von Insolvenzstraftaten	93
c) Häufigkeitsquote zur Firmenbestattung	93
d) Volkswirtschaftlicher Schaden durch die Firmenbestattung	96

D. Akteure der Firmenbestattung	99
I. Allgemeines zu den Insolvenzstraftaten i. e. S.	100
1. Begriff der wirtschaftlichen Krise/Unternehmenskrise	101
a) Überschuldung gem. § 19 II InsO	103
b) Zahlungsunfähigkeit gem. § 17 II InsO	106
aa) „Drei Wochen-Frist“	107
bb) „Fälligkeit“	108
cc) Zahlungstockung vs. Zahlungsunfähigkeit.....	108
dd) Berechnungsgrundlage.....	109
ee) Liquiditätslücke	110
ff) Ergebnis.....	112
c) Drohende Zahlungsunfähigkeit gem. § 18 II InsO	115
2. Objektive Bedingung der Strafbarkeit	118
a) Objektive Bedingung der Strafbarkeit gem. § 283 VI StGB	118
aa) Abweisung des Eröffnungsbeschlusses mangels Masse	120
bb) Einstellung der Zahlungen	120
cc) Eröffnung des Insolvenzverfahrens	120
b) Objektive Bedingung der Strafbarkeit gem. § 15a VI InsO	121
3. Ergebnis	124
II. Individuelle Strafbarkeiten aller Akteure der Firmenbestattung.....	126
1. Strafbarkeit des Alt-Liquidators.....	128
a) Strafrechtliche Verantwortung gem. § 283 StGB und gem. § 15a I, IV InsO	129
aa) Strafrechtliche Zurechnung der besonderen persönlichen Merkmale gem. § 14 StGB	130
(1) Inhaltsmängel gem. § 241 Nr. 3 AktG analog	131
(2) Verstoß gegen die guten Sitten gem. § 241 Nr. 4 AktG analog i. V. m. § 138 BGB.....	133
bb) Verantwortlichkeit gem. § 15a I, IV InsO	137

b) Strafbarkeit gem. §§ 283 StGB ff. des Alt-Liquidators	138
aa) Bankrotthandlungen des Alt-Liquidators	
gem. § 283 I StGB	139
(1) Bankrotthandlung gem. § 283 I Nr. 1 StGB	139
(2) Bankrotthandlung gem. § 283 I Nr. 5 StGB	142
(3) Bankrotthandlung gem. § 283 I Nr. 6 StGB	146
(4) Bankrotthandlung gem. § 283 I Nr. 7 StGB	148
(a) § 283 I Nr. 7 lit. a) StGB mangelhafte Bilanzaufstellung	148
(b) § 283 I Nr. 7 lit. b) StGB nicht rechtzeitige Bilanzierung oder Inventarisierung	149
(5) Bankrotthandlung gem. § 283 I Nr. 8 StGB	150
(a) Verringerung	151
(b) Verschleierung oder Verheimlichung des wirklichen geschäftlichen Verhältnisses	151
bb) Strafzumessungsregeln	
gem. § 283a I Nr. 2 Alt. 2 StGB	154
cc) Verletzung der Buchführungspflicht § 283b StGB	155
c) Insolvenzverschleppung gem. § 15a I, IV InsO	157
aa) Krisenmerkmale	157
bb) Tathandlungen gem. § 15a IV InsO	158
cc) Notwendigkeit der Fristwahrung von drei Wochen	159
2. Strafbarkeit des Alt-Gesellschafters	161
a) Alt-Gesellschafter als Insolvenzstraftäter	
gem. §§ 283 StGB ff., § 15a I, IV, V InsO	161
b) Alt-Gesellschafter als Insolvenzstraftäter	
gem. §§ 15a III, IV InsO	162
c) Alt-Gesellschafter als Gehilfe für Insolvenzstraftaten i. e. S.	164
aa) Gehilfe zum Bankrott	
gem. § 27 StGB i. V. m. § 283 I StGB	165
bb) Gehilfe zur Insolvenzverschleppung	
gem. § 27 StGB i. V. m. §§ 15a I, IV InsO	168

3. Strafbarkeit des Neu-Gesellschafters	169
a) Nichtigkeit des Verfügungsgeschäfts (Abtretung)	
gem. § 241 Nr. 4 AktG analog i. V. m. § 138 BGB	170
aa) Sittenwidrigkeit aufgrund der Gefährdung	
Dritter (Gläubiger)	171
bb) Sittenwidrigkeit aufgrund der Gefährdung des	
Allgemeinwohls	172
b) Teilnehmerschaft zur Insolvenzstraftat i. e. S.	172
c) Insolvenzstraftaten i. e. S. aufgrund	
faktischer Gesellschafterstellung	174
4. Strafbarkeit des Neu-Liquidators	176
a) Relevanz des Zeitpunkts der Neubestellung	176
b) Nichtigkeit der Neubestellung	177
aa) Nichtigkeit aufgrund der gläubigerbenachteiligenden	
Wirkung der Neubestellung	
gem. § 241 Nr. 4 AktG analog?	177
bb) Nichtigkeit der Neubestellung wegen der Teilnichtigkeit	
der Abberufung gem. § 139 BGB	179
cc) Ausschlussstatbestand gem. § 6 II 2 Nr. 1 – 3 GmbHG	182
c) Strafbarkeit gem. §§ 283 StGB ff. des Neu-Liquidators	184
aa) Bankrottstrafbarkeit gem. §§ 283 I, 283a StGB	184
bb) Verletzung der Buchführungspflicht gem. § 283b StGB	186
d) Insolvenzverschleppung gem. § 15a I, IV InsO	187
aa) Tathandlung	187
bb) Gewährung der dreiwöchigen Frist	189
5. Strafbarkeit des Firmenbestatters	193
a) Strafrechtliche Verantwortung des Firmenbestatters	194
aa) Rechtsvergleichende Betrachtung	197
(1) Strafrechtliche Zurechnung der besonderen	
persönlichen Merkmale der Schuldner-eigenschaft	
bei dem Hintermann nach dem englischen Recht	197
(a) Geschäftsführerverantwortlichkeit	199
(b) Rechtsfigur des Shadow Directors	200

(c) Exkurs: Auswirkungen des Brexits auf die Firmenbestattung	206
(2) Strafrechtliche Zurechnung der besonderen persönlichen Merkmale bei dem Hintermann nach dem schweizerischen Recht	208
(3) Strafrechtliche Zurechnung der besonderen persönlichen Merkmale der Schuldner-eigenschaft bei dem Hintermann nach dem europäischen Ansatz	213
(4) Ergebnis des Rechtsvergleichs.....	217
bb) Repräsentantenhaftung des Firmenbestatters gem. § 14 I-III StGB	218
(1) Aufgabe der Interessentheorie.....	219
(2) Organhaftung gem. § 14 I StGB	222
(3) Gewillkürte Vertretungshaftung des Firmenbestatters gem. § 14 II Nr. 1 StGB?.....	223
(4) Faktischer Liquidator gem. § 14 III StGB.....	226
(a) Die Eigenschaft als Liquidator.....	228
(b) Unwirksamer Bestellsakt zum (faktischen) Organ.....	230
(c) Außenwirkung als obligatorisches oder fakulatives Tatbestandsmerkmal.....	235
(aa) Notwendigkeit der Außenwirkung	235
(bb) Außenwirkung als alternative Erscheinungsform	237
(cc) Ergebnis zu der Außenwirkung	240
(d) Ergebnis	242
cc) Das Rechtsinstitut „faktisch gekorener Schatten-Liquidator“	242
(1) Voraussetzung nach § 14 III StGB	243
(a) Wörtliche Auslegung des Adressatenkreises	244
(b) Historische Auslegung des Adressatenkreises	245
(c) Systematische Auslegung des Adressatenkreises	246
(d) Teleologische Auslegung des Adressatenkreises.....	247
(e) Ergebnis	248

2. Voraussetzung nach § 15a I InsO	248
(a) Insolvenzantragspflicht des faktischen Organs	
nach § 15a I InsO	248
(aa) Befürwortende Ansichten	248
(bb) Ablehnende Ansichten	249
(cc) Ergebnis	251
(b) „Faktisch gekorener Schatten-Liquidator“	
(Bestatter) als tauglicher Täter gem. § 15a I InsO	252
(aa) Wörtliche Auslegung	252
(bb) Historische Auslegung	253
(cc) Systematische Auslegung	254
(dd) Teleologische Auslegung	254
(c) Ergebnis	255
(3) Bestimmtheitsgrundsatz unter Berücksichtigung	
der erweiterten Sechs-aus-Acht-Rechtsprechung	255
dd) Der Firmenbestatter als Mittäter gem. § 25 II StGB oder	
mittelbarer Täter gem. § 25 I 2. Alt. StGB	259
(1) Mittelbare Täterschaft gem. § 25 II 2. Alt. StGB	259
(a) Nötigungsbedingte Zwangslage	261
(b) „Täter hinter dem Täter“	262
(aa) Rahmenbedingungen in	
bestehenden Organisationsstrukturen	263
(bb) Fungibilität und Rechtsgelöstheit	265
(cc) Ergebnis	267
(2) Mittäterschaftliche Begehung gem. § 25 II StGB	268
(ee) Ergebnis zur strafrechtlichen Verantwortung des	
Firmenbestatters	270
b) Der Firmenbestatter und die Insolvenzstraftaten i. e. S.	272
aa) Strafbarkeit gem. §§ 283 ff. StGB	272
(1) Bankrottdelikte gem. § 283 StGB	272
(a) § 283 I Nr. 1 StGB, Beiseiteschaffen,	
Verheimlichen, Zerstören, Beschädigen	
oder Unbrauchbarmachung von	
Vermögensbestandteilen	272

(b) § 283 I Nr. 5 StGB Verletzung der Buchführungspflichten.....	273
(c) § 283 I Nr. 6 StGB Unterdrücken von Handelsbüchern oder sonstigen Unterlagen.....	273
(d) § 283 I Nr. 7 StGB Verletzung der Bilanzierungspflicht	274
(e) § 283 I Nr. 8 StGB, sonstiges Verringern, Verheimlichen oder Verschleiern	274
(2) § 283a StGB Strafzumessungsregeln	276
(a) § 283a II Nr. 1 StGB Streben nach Gewinnsucht.....	276
(b) § 283a II Nr. 2 Alt. 2 StGB wirtschaftliche Not.....	277
(3) § 283b StGB Verletzung der Buchführungspflicht	278
bb) § 15a I, IV InsO, Insolvenzverschleppung	278
6. Strafbarkeit des Notars	279
a) Notar als Täter der Insolvenzstraftaten i. e. S.	280
b) Notar als Teilnehmer der Insolvenzstraftaten i. e. S.....	281
E. Strafanwendungsrecht bei einer Firmenbestattung mit Auslandsbezug	283
I. Anwendbarkeit der deutschen Straftatbestände	285
II. Anwendbarkeit der §§ 3 f. StGB.....	286
III. Anwendung des § 9 StGB.....	286
1. Erfolgs-, Handlungs- und Unterlassungsort bei Insolvenzstraftaten i. e. S.	287
a) Bezugspunkt: Handlungs- oder Erfolgsort	287
b) Bezugspunkt: Unterlassungsort.....	289
2. Objektive Bedingung der Strafbarkeit als Erfolgsort?	290
3. Zuordnung der Akteure der Firmenbestattung im Kontext mit den §§ 3, 9 StGB	293
a) Firmenbestatter mit Sitz im Ausland	293
aa) Beteiligungsform des Firmenbestatters in Bezug zu § 9 I StGB	293
bb) Begehungsweisen gem. § 9 I StGB	293
cc) Mittäterschaftlicher Bezug gem. § 9 I StGB.....	295

b) Alt-Liquidator mit Sitz im Ausland	296
aa) Beteiligungsform des Alt-Liquidators in Bezug zu § 9 StGB	296
bb) Begehungsweise gem. § 9 I StGB.....	296
cc) Mittäterschaftlicher Bezug gem. § 9 I StGB	297
c) Alt-Gesellschafter mit Sitz im Ausland	298
aa) Beteiligungsform des Alt-Gesellschafters in Bezug zu § 9 I StGB	298
bb) Begehungsweise gem. § 9 I StGB.....	298
cc) Begehungsweise gem. § 9 II StGB	299
d) Neu-Liquidator mit Sitz im Ausland.....	299
aa) Beteiligungsform des Neu-Liquidators zu § 9 I StGB.....	299
bb) Begehungsweise gem. § 9 I StGB.....	299
cc) Mittäterschaftlicher Bezug gem. § 9 I StGB?.....	300
e) Neu-Gesellschafter mit Sitz im Ausland	301
aa) Beteiligungsform des Neu-Gesellschafters zu § 9 II StGB	301
bb) Begehungsweise gem. § 9 II StGB.....	301
f) Notar mit Sitz im Ausland.....	302
aa) Beteiligungsform des Notars zu § 9 II StGB	302
bb) Begehungsweise gem. § 9 II StGB.....	302
 F. Generalpräventive Ansätze zur Bekämpfung der Firmenbestattung	 305
I. Ausschlussgründe als Geschäftsführer/Liquidator gem. § 6 II 2 Nr. 3 GmbHG	 307
1.) Erweiterung des § 6 II 2 Nr. 3 lit. a) GmbHG auf „nicht rechtzeitig“ und „nicht richtig gestellten“ Insolvenzantrag	 309
2.) Anpassung der Sperrfrist des § 6 II 2 Nr. 3 GmbHG a. E. bei Firmenbestattungen.....	 310
3.) Ergebnis	312
II. Umwandlungsverbot bei Firmenbestattungen	314
 G. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	 317
 Literaturverzeichnis.....	 321