

Jochen Kaufmann

Organuntreue zum Nachteil von Kapitalgesellschaften



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

I. Einleitung	1
1. Problemaufriß zur GmbH	1
2. Problemaufriß zur AG	4
3. Gegenstand und Gang der Untersuchung	5
4. Eingrenzung des Untersuchungsgegenstandes	6
II. Rechtsentwicklung der Organuntreue	7
1. Aktiengesellschaft	8
a) Allgemeines Deutsches Handelsgesetzbuch	8
aa) Bundesgesetz 1870	8
bb) Aktiengesetz 1884	9
b) Strafgesetzbuch 1871	9
c) Handelsgesetzbuch 1897	10
d) Strafrechtsreform 1933	10
e) Aktiengesetz 1937	11
f) Aktienrechtsreform 1965	11
2. GmbH	11
a) Strafrechtsreform 1933	11
b) Strafrechtsreform 1970	13
III. Rechtsformunabhängige Grundfrage: Strafrechtliche Begriffsbestimmung oder Bindung an gesellschaftsrechtliche Vorgaben?	13
1. Die maßgeblichen strafrechtlichen Tatbestandsmerkmale	13
a) Durch § 266 StGB geschütztes Rechtssubjekt	14
b) Durch § 266 StGB geschütztes Vermögen	15
aa) Der juristische Vermögensbegriff	15
bb) Der personale Vermögensbegriff	15
cc) Der wirtschaftliche Vermögensbegriff	15
dd) Die juristisch-ökonomischen Vermittlungslehren	16
c) Das eigenständige Vermögensinteresse der juristischen Person im Rahmen des § 266 StGB	18
aa) Begriff	18
bb) Interesseninhaberschaft	19
cc) Formulierung der Interessen	19
(1) Akzessorietät	19
(2) Spezifisch strafrechtliche Betrachtung	20
(3) Lösungsansätze in der Literatur	21

(a) Limitierte Akzessorietät.....	21
(b) „Umgekehrte Maßgeblichkeit“ des Strafrechts	24
2. Stellungnahme und Ergebnis	25
IV. Die Rechtsprechung zur Frage der strafrechtlichen Relevanz der Gesellschafterzustimmung	27
1. Strafrechtliche Rechtsprechung zur GmbH	27
a) Grundansatz	27
b) Reichweite des Grundsatzes.....	27
aa) RGSt 42, 278	28
bb) RGSt 71, 353	28
cc) BGHSt 3, 23	28
dd) BGHSt 3, 32	28
ee) BGH, GmbHR 1954, 75	29
ff) BGH 2 StR 434/56.....	29
gg) BGHSt 9, 203	29
hh) BGH 2 StR 485/63.....	29
ii) BGH, wistra 1983, 71	30
jj) BGHSt 34, 379	30
kk) BGHSt 35, 333	30
ll) BGH, wistra 1990, 99	31
mm) BGH, WlB 1995, 403	32
c) Zusammenfassende Auswertung	32
aa) Inkongruenz mit gesellschaftsrechtlichen Wertungen	33
bb) Gründe der Inkongruenz.....	36
(1) Ausgangspunkt Dispositionsverbot.....	36
(2) Verständnis der Bankrottdelikte.....	37
2. Strafrechtliche Rechtsprechung zur AG	39
a) Grundansatz	39
b) Einzelne Entscheidungen	39
aa) RGSt 7, 278	39
bb) RGSt 47, 32	40
c) Auswertung	40
V. Standpunkte der Literatur zur Zustimmungproblematik bei der GmbH	41
1. Die Lehre von der umfassenden Wirksamkeit.....	43
a) Argument des Analogieverbotes im Strafrecht	43
b) Methodisches Argument	44
c) „Wirtschaftliches“ Argument.....	44
d) Ausweitung des Anwendungsbereichs der Bankrottdelikte	46

e) Stellungnahme.....	46
aa) Zum Analogieverbot.....	46
bb) Zum methodischen Argument.....	48
cc) Zum „wirtschaftlichen“ Argument.....	51
dd) Zur Ausweitung des Anwendungsbereichs der Bankrott- delikte.....	53
f) Ergebnis.....	53
2. Die Lehre von der umfassenden Unwirksamkeit.....	54
3. Differenzierende Ansichten in der Literatur.....	56
a) Die erste Untergruppe.....	56
b) Die zweite Untergruppe.....	58
VI. Die Literatur zur Zustimmungproblematik bei der AG.....	58
1. Bezüge in der GmbH-rechtlichen Literatur zur Zustim- mungproblematik bei der AG.....	58
2. Aktienrechtliche Literatur zur Untreue bei der AG.....	59
3. Zusammenfassende Auswertung.....	61
VII. Abgrenzung von Untreue und Bankrott.....	62
1. Die Interessenformel.....	63
2. Die Theorie des funktionalen Zusammenhangs.....	64
3. Stellungnahme.....	67
VIII. Analyse der GmbH-rechtlichen Vermögensbindung.....	69
1. Das Spannungsfeld zwischen umfassenden Vermögens- dispositionsbefugnissen der Gesellschafter und dem Eigeninteresse der GmbH.....	70
a) Die Dispositionsbefugnis der Gesellschafter.....	70
2. Das allgemeine Unternehmens- und das Gesellschaftsinteresse.....	71
a) Das Unternehmensinteresse.....	72
b) Das Vermögensinteresse als Teil eines allgemeinen Gesell- schaftsinteresses.....	74
aa) Begriff.....	74
bb) Anerkennung eines allgemeinen Gesellschaftsinteresses in Rechtsprechung und Literatur.....	75
c) Ergebnis.....	77
3. Ableitungen des Eigeninteresses aus dem GmbH-Recht.....	78
a) Stammkapitalrückgewähr gemäß § 30 GmbHG.....	80
aa) Allgemeiner Regelungsinhalt.....	80
bb) Feststellung eines Verstoßes gegen § 30 GmbHG.....	81

(1) Zeitpunkt	81
(2) Maßgebliche Bilanz	81
cc) Umfang des Vermögensschutzes	81
dd) Normzweck	82
ee) Für § 266 StGB relevanter Interessenbezug des § 30 GmbHG	82
b) Erweiterter Vermögensschutz	85
aa) Abweichende Bilanzierung	86
bb) Stellungnahme	88
cc) Überschuldungsvertiefungen	93
c) Ergebnis	95
d) Kapitalausstattungs-, Kapitalbelassungsverpflichtungen und Unterkapitalisierungen	95
aa) Allgemeine Pflicht zu angemessener Kapitalausstattung	96
bb) Unterkapitalisierungen	97
(1) Auszuschließende Fälle der Sonderverpflichtungen	97
(2) Arten der Unterkapitalisierung	98
(a) Materielle und nominelle Unterkapitalisierung	98
(b) Einfache und qualifizierte Unterkapitalisierung	99
(c) Anfängliche und nachträgliche Unterkapitalisierung	99
(d) Eingrenzung des Untersuchungsgegenstandes	100
(3) Gesellschaftsrechtliche Fundierung und Rechtsfolgen der nachträglichen qualifizierten Unterkapitalisierung	100
(a) Gesellschaftsrechtliche Fundierung	100
(b) Rechtsfolge: Durchgriff oder Innenhaftung	102
(4) Zwischenergebnis	104
e) Nominelle Unterkapitalisierung im Sinne der §§ 32a, b GmbHG, 32a KO, 3b AnfG	104
aa) Inhalt der Regelungen	105
bb) Rechtsfolgen	106
(1) Stammkapitalrückgewähr im Sinne des § 30 GmbHG durch Rückgewähr eigenkapitalersetzender Darlehen	106
(2) Rückgewähr eigenkapitalersetzender Darlehen außerhalb des Verbotsbereich der §§ 30, 31 GmbHG	108
(a) Rückzahlungen nach Eröffnung des Konkursverfahrens	108
(b) Vor Konkurseröffnung rückgezahlte eigenkapitalersetzende Darlehen	109
(c) Rückzahlung von eigenkapitalersetzenden Darlehen außerhalb des Konkursverfahrens	109
cc) Normzwecke	110
dd) Bedeutung für eine Strafbarkeit nach § 266 StGB	111

ee) Zwischenergebnis	113
f) Gesellschaftsrechtliches „Verbot existenzgefährdender Maßnahmen“?	114
aa) Dispositionsfreiheit über den Gesellschaftszweck	116
bb) Liquidationsverfahren	118
cc) Nichtprivilegierungswürdigkeit unzureichender Kapitalausstattung?	119
dd) Rückschluß aus Konzernlagen	120
ee) Weitere Hinweise auf die gesellschaftsrechtliche Zulässigkeit der Existenzgefährdung und -vernichtung	121
(1) Stille Abwicklung	121
(2) Weitere zulässige Arten der Existenzgefährdung und -vernichtung	124
IX. Gesamtbewertung der Diskussion zum Umfang der Vermögensbindung und zur Brauchbarkeit gesellschaftsrechtlicher Lösungsansätze für eine Untreuestrafbarkeit	125
X. Abweichungen bei GmbH-Konzernierungstatbeständen	127
1. Arten der GmbH-Konzernierung	129
a) Gleichordnungs- und Unterordnungskonzerne	129
b) Vertragskonzern und faktischer Konzern	130
aa) Vertragskonzern	130
bb) Faktischer Konzern	131
(1) Einfacher faktischer Konzern	131
(2) Qualifizierter faktischer Konzern	132
2. Auswirkungen der Konzernierung auf die für § 266 StGB relevante Vermögensbindung	133
a) Vermögensbindung im qualifizierten faktischen Konzern	133
aa) Bindung des Vermögens oberhalb der Stammkapitalgrenze	134
bb) Bindung des zur Erhaltung des Stammkapitals erforderlichen Vermögens	135
(1) Außerhalb des § 30 GmbHG liegende, zum Stammkapitalverzehr führende Eingriffe	136
(2) Verstöße gegen das Rückgewährverbot des § 30 GmbHG	137
cc) Ergebnis	138
b) Vermögensbindung im Vertragskonzern	138
XI. Untreue bei der AG trotz Zustimmung aller Aktionäre	140
1. Vermögensbindungen im Aktienrecht	140
a) Die unverbundene AG	140
b) Die vertraglich konzernierte AG	142

c) Die faktische konzernierte AG.....	143
2. Verwaltungsorgankompetenzen in der AG.....	145
a) Die unverbundene AG	145
b) Die vertraglich konzernierte AG	147
c) Die faktisch konzernierte AG.....	147
3. Die Grenzen des Weisungsrechts der Hauptversammlung	148
4. Eigeninteresse der AG	149
5. Ergebnis	151
XII. Zusammenfassung	153
XIII. ANHANG: Wortlaut der Untreuerregelungen	155
1. Aktienrechtliche Regelungen.....	155
a) AktG vom 18. Juli 1884	155
Artikel 249	155
b) HGB vom 10. Mai 1897.....	155
§ 312	155
c) Einführungsgesetz zum Gesetz über Aktiengesellschaften und Kommanditgesellschaften auf Aktien vom 30. Januar 1937.....	156
§ 294 Handeln zum Nachteil der Gesellschaft.....	156
§ 304 Strafbarkeit persönlich haftender Gesellschafter einer Kommanditgesellschaft auf Aktien	156
d) Einführungsgesetz zum Aktiengesetz vom 06. September 1965	156
§ 29	156
2. GmbH-Gesetz.....	157
a) Gesetz zur Änderung strafrechtlicher Vorschriften vom 26. Mai 1933	157
§ 81 a	157
b) Erstes Gesetz zur Reform des Strafrechts vom 25. Juni 1969.....	157
3. Strafgesetzbuch.....	157
a) Strafgesetzbuch für das Deutsche Reich vom 15.05.1871 (Gesetz betreffend die Redaktion des Strafgesetzbuches für den Nord- deutschen Bund als Straf- gesetzbuch für das Deutsche Reich).....	157
§ 266	157
b) Gesetz zur Änderung strafrechtlicher Vorschriften vom 26. Mai 1933	158
§ 266	158
c) Erstes Gesetz zur Reform des Strafrechts vom 25. Juni 1969 in der Fassung der Bekanntmachung vom 01. September 1969.....	158
§ 266	158