

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von A. Donatsch, D. Jositsch, F. Meyer,
C. Schwarzenegger, B. Tag und W. Wohlers

Urs Meier

Strafrechtliche Risiken in Sanierungssituationen

Konkursverschleppung und
Gläubigerbevorzugung

Inhaltsverzeichnis

Dank	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XIX
Materialienverzeichnis	XLV
Gegenstand der Untersuchung	1
I. Teil: Grundlagen	3
I. Unternehmenskrise	3
1. Terminologie	3
A. Unternehmensbegriff	3
a) Kartellrecht	4
b) Strafrecht	4
c) Handelsrecht	5
d) Unternehmensbegriff der vorliegenden Arbeit	7
B. Krisenbegriff	7
a) Betriebswirtschaftlicher Krisenbegriff	7
b) Rechtliche Aspekte des Krisenbegriffs	9
c) Strafrechtlicher Krisenbegriff?	10
2. Krisenursachen	11
3. Krisenprozess	13
A. Strategiekrise und Erfolgskrise	15
B. Liquiditätskrise	17
a) Zahlungseinstellung	17
b) Zahlungsunfähigkeit	18
C. Vermögenskrise	20
a) Einfacher Bilanzverlust und Unterbilanz	21
b) Kapitalverlust	23
c) Überschuldung	26
4. Krisenerkennung	27
A. Allgemeine Symptome finanzieller Krisen	29

B.	Feststellen der Zahlungsunfähigkeit	31
C.	Feststellen des Kapitalverlusts	35
D.	Feststellen der Überschuldung	37
E.	Zusammenhang zwischen Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung	39
F.	Relevanz der Fortführungsfähigkeit	40
II.	Sanierung	43
1.	Sanierungsbegriff	43
A.	Rechtlicher Sanierungsbegriff	43
a)	Lehre	43
aa)	Aktienrecht	43
bb)	Zwangsvollstreckungsrecht	46
cc)	Steuerrecht	47
b)	Rechtsprechung	48
B.	Betriebswirtschaftlicher Sanierungsbegriff	49
2.	Sanierungsbedürftigkeit	50
3.	Sanierungsfähigkeit und -würdigkeit	52
4.	Aussicht auf Sanierung	55
5.	Sanierungspflicht vs. Sanierungsverbot	57
6.	Sanierungsverfahren	59
A.	Konkursaufschub	59
B.	Nachlassverfahren	61
C.	Privatrechtliche Sanierung	65
7.	Ausgewählte Sanierungsmassnahmen	66
A.	Bilanzielle Sanierungsmassnahmen	67
a)	Auflösung von Reserven	67
b)	Kapitalherabsetzung	68
B.	Finanzielle Sanierungsmassnahmen	68
a)	Rangrücktritt	68
b)	Forderungsverzicht	69
c)	Stundung	70
d)	Darlehen	70
e)	Debt/Asset Swap	70
f)	Kapitalerhöhung	71
g)	Kapitalschnitt	71
C.	Organisatorische Sanierungsmassnahmen	72
2. Teil:	Strafrechtliche Risiken in Sanierungssituationen	75
1.	Einschlägige Straftatbestände	75

1. Konkursdelikte	75
A. Objektive Strafbarkeitsbedingung	76
B. Betrügerischer Konkurs (Art. 163 StGB)	79
a) Objektiver Tatbestand	79
b) Subjektiver Tatbestand	82
C. Gläubigerschädigung durch Vermögensminderung (Art. 164 StGB)	83
a) Objektiver Tatbestand	83
b) Subjektiver Tatbestand	86
D. Misswirtschaft (Art. 165 StGB)	86
a) Geschütztes Rechtsgut	87
b) Objektiver Tatbestand	87
c) Subjektiver Tatbestand	91
E. Unterlassung der Buchführung (Art. 166 StGB)	92
a) Objektiver Tatbestand	92
b) Subjektiver Tatbestand	94
F. Bevorzugung eines Gläubigers (Art. 167 StGB)	94
a) Geschütztes Rechtsgut	94
b) Objektiver Tatbestand	94
c) Subjektiver Tatbestand	99
2. Weitere Krisendelikte	102
A. Betrug (Art. 146 StGB)	103
a) Objektiver Tatbestand	103
b) Subjektiver Tatbestand	106
c) Exkurs: Betrügerische Handlungen zum Nachteil von Gläubigern	106
B. Ungetreue Geschäftsbesorgung (Art. 158 StGB)	107
a) Objektiver Tatbestand	107
b) Subjektiver Tatbestand	108
C. Urkundenfälschung (Art. 251 StGB)	109
a) Objektiver Tatbestand	109
b) Subjektiver Tatbestand	110
II. Risiko Konkursverschleppung	111
1. Misswirtschaft	111
A. Objektive Tatbestandselemente	112
a) Verletzung einer Anzeigepflicht	112
aa) Anzeigepflicht in einer Vermögenskrise	112
bb) Anzeigepflicht in einer Liquiditätskrise	114
b) Aufschub der Anzeige	117
aa) Aussicht auf Sanierung	117

bb)	Beurteilung der Aussicht auf Sanierung	119
c)	Aufschubfrist	122
aa)	Dauer	123
bb)	Beginn	126
d)	Weitere objektive Tatbestandselemente	127
aa)	Erfolg	127
bb)	Kausalzusammenhang	129
B.	Subjektive Tatbestandselemente	129
a)	Vorsatz	129
b)	Fahrlässigkeit	130
C.	Mögliche Begleitdelikte	131
a)	Ungetreue Geschäftsbesorgung	131
b)	Unterlassung der Buchführung	133
c)	Urkundenfälschung	133
2.	Täter- und Teilnehmerkreis	135
A.	Schuldner	135
a)	Mitarbeiter und faktische Organe	136
b)	Organe	136
aa)	Verwaltungsrat	136
bb)	Revisionsstelle	137
B.	Dritte	138
3.	Fazit	139
III.	Risiko Gläubigerbevorzugung	142
1.	Bevorzugung eines Gläubigers	142
A.	Objektive Tatbestandselemente	143
a)	Gläubigerstellung	143
b)	Tathandlung	144
aa)	Inkongruente Deckung	144
bb)	Kongruente Deckung	144
c)	Eingetretene Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung	147
d)	Erfolg	148
B.	Subjektive Tatbestandselemente	149
a)	Bevorzugungs- und Benachteiligungsabsicht	150
b)	Kenntnis von Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung	150
C.	Bevorzugung von Sanierungsgläubigern	152
a)	Gesellschaftsrechtliches Bevorzugungsverbot	153
b)	Anfechtungsrechtliches Bevorzugungsverbot	154

aa)	Gläubigerschädigung bei Verfügung über „letzte Aktiven“	154
bb)	Fehlende Schädigungsabsicht bei Sanierungsbemühungen	155
c)	Strafrechtliches Bevorzugungsverbot	159
aa)	Anwendungsbereich von Art. 167 StGB	159
bb)	Fehlende Bevorzugungsabsicht bei Sanierungsbemühungen	162
cc)	Riskante Sanierungsmassnahmen	164
2.	Täter- und Teilnehmerkreis	167
A.	Schuldner	167
B.	Dritte	167
3.	Fazit	169
3. Teil: Rechtsvergleich		171
I.	Deutschland	171
1.	Konkursverschleppung	171
A.	Objektive Strafbarkeitsvoraussetzungen	172
a)	Verletzung einer Antragspflicht	172
aa)	Antragspflicht in einer Vermögenskrise	172
bb)	Antragspflicht in einer Liquiditätskrise	172
cc)	Tatverhalten	173
b)	Aufschub des Antrags	173
aa)	Aussicht auf Sanierung	173
bb)	Beurteilung der Aussicht auf Sanierung	174
c)	Aufschubfrist	174
aa)	Dauer	174
bb)	Beginn	175
d)	Weitere objektive Strafbarkeitsvoraussetzungen	176
B.	Subjektive Strafbarkeitsvoraussetzungen	177
a)	Vorsatz	177
b)	Fahrlässigkeit	178
C.	Taugliche Täter	178
2.	Gläubigerbevorzugung	179
A.	Objektive Tatbestandselemente	180
a)	Gläubigerstellung	180
b)	Tathandlung	180
aa)	Inkongruente Deckung	181

	bb) Kongruente Deckung	181
	c) Eingetretene Zahlungsunfähigkeit	182
	d) Erfolg	183
B.	Subjektive Tatbestandselemente	184
	a) Begünstigungsabsicht	185
	b) Kenntnis von Zahlungsunfähigkeit	185
C.	Bevorzugung von Sanierungsgläubigern	186
	a) Gesellschaftsrechtliches Zahlungsverbot	186
	b) Anfechtungsrechtliches Bevorzugungsverbot	187
	c) Strafrechtliches Bevorzugungsverbot	187
	aa) Anwendungsbereich von § 283c dStGB	188
	bb) Fehlende Begünstigungsabsicht bei Sanierungsbemühungen	188
II.	USA	191
	1. Konkursverschleppung	192
	A. Überschuldung und Zahlungsunfähigkeit	193
	B. Chapter 11-Sanierungsverfahren	194
	C. Handlungs- und Anzeigepflichten in Unternehmenskrisen	199
	2. Gläubigerbevorzugung	204
	A. Strafrechtliche Bevorzugungsverbote	204
	B. Anfechtungsrechtliche Bevorzugungsverbote	206
	a) Preferential Transfers	207
	b) Actual Fraudulent Transfers	209
	c) Constructive Fraudulent Transfers	209
	C. Privilegierte Sanierungsbemühungen	210
	a) Sanierungsfinanzierung	210
	b) Sanierungsberatung	212
	c) Lieferantenforderungen	212
III.	Ergebnisse des Rechtsvergleichs	214
	1. Konkursverschleppung	214
	2. Gläubigerbevorzugung	219
	Schluss	223