

Inhaltsübersicht

Literaturverzeichnis	XIX
----------------------------	-----

Abkürzungsverzeichnis	XXXIX
-----------------------------	-------

A. Einleitung	1
I. Problemstellung und Anlass der Untersuchung	1
II. Zielsetzung.....	3
III. Stand der Forschung	3
IV. Gang der Untersuchung.....	4
V. Ausgesparte Themenkomplexe.....	5
 B. Einführung	7
I. Schutzproblem.....	7
II. Fragestellung.....	9
III. Fazit.....	21
IV. Grundsatzfragen/Stellungnahme	21
V. Terminologie	24
 C. „Ausschließlich Delikt“	27
I. Andere Anspruchsgrundlagen	27
II. Deliktsrecht als richtiger Standort	37
 D. „Ausschließlich § 826 BGB“	39
I. Herleitung.....	39
II. Anwendungsbereich der drei deliktischen Generalklauseln.....	40
III. Prüfung der drei deliktischen Generalklauseln.....	40
 E. Gesamtlösung.....	135
I. Strafrechtliche Lösung	135
II. Gesellschaftsrechtliche Lösung	141
III. Zivilrechtliche Lösung	142

IV.	Abgleich mit Ausgangsthese.....	159
V.	Hauptkriterium: Fahrlässigkeit	160
VI.	Ergebnis	168
VII.	Abschließende Wertung	168
VIII.	Anschlussfragen.....	169
F.	Zusammenfassung und Ausblick.....	177
I.	Zusammenfassung der wesentlichsten Ergebnisse	177
II.	Ausblick	178

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis.....	XIX
---------------------------	-----

Abkürzungsverzeichnis	XXXIX
-----------------------------	-------

A.	Einleitung.....	1
I.	Problemstellung und Anlass der Untersuchung	1
II.	Zielsetzung	3
III.	Stand der Forschung	3
IV.	Gang der Untersuchung	4
V.	Ausgesparte Themenkomplexe.....	5
B.	Einführung.....	7
I.	Schutzproblem.....	7
1.	Im Konzern	7
2.	Im Kapitalerhaltungsrecht	8
II.	Fragestellung.....	9
1.	„Ob“ einer Regelung / Notwendigkeit einer (zusätzlichen) Regelung	10
a)	Eigeninteresse	11
b)	Gläubigerschutz	11
2.	„Wie“ einer Regelung / Erscheinungsbild und Einordnung.....	12
a)	Analogie zu den §§ 30, 31 GmbHG.....	13
b)	Konzernrechtliche Lösung.....	13
c)	Durchgriffslösung	15
d)	Sonderverbindung / Vertrag.....	16
e)	Quasi-Geschäftsführer	17
f)	Delikt	17
III.	Fazit.....	21
IV.	Grundsatzfragen / Stellungnahme.....	21
1.	Funktion	21
2.	Innen- oder Außenhaftung.....	22
3.	Schadensersatz- oder Ausfallhaftung	23
4.	Zustands- oder Verhaltenshaftung.....	23

5.	Zusammenfassung	24
V.	Terminologie.....	24
C.	„Ausschließlich Delikt“	27
I.	Andere Anspruchsgrundlagen	27
1.	Anspruch aus Konzernrecht	27
2.	Anspruch aus GmbHG.....	28
3.	Anspruch aus BGB.....	28
a)	Gesellschaftsvertrag	29
b)	Mitgliedschaftsverhältnis	31
c)	Sonderverbindung	32
aa)	Rücksichtspflichten	33
bb)	Treuepflichten	36
II.	Deliktsrecht als richtiger Standort	37
D.	„Ausschließlich § 826 BGB“	39
I.	Herleitung	39
II.	Anwendungsbereich der drei deliktischen Generalklauseln.....	40
III.	Prüfung der drei deliktischen Generalklauseln	40
1.	§ 823 Abs. 1 BGB.....	40
2.	§ 823 Abs. 2 BGB.....	41
a)	Allgemeines.....	41
b)	Exkurs: Verschulden / Abs. 2 S. 2.....	42
c)	Potentielle Schutzgesetze aus dem Strafrecht: §§ 283, 283d und § 266 StGB.....	43
aa)	§ 283 StGB.....	43
(1)	Interessentheorie	45
(a)	Nichtanwendung der Interessentheorie	45
(b)	Andere Ansätze	47
(aa)	Modifizierte Interessentheorie	47
(bb)	Theorie des funktionalen Zusammenhangs	47
(cc)	Zurechnungsmodell.....	47
(dd)	Organisationsrechtlicher Bezug	48
(2)	Aufgabe der Interessentheorie.....	48
(a)	Sachverhalt	48
(b)	Gründe.....	50
(c)	Folgerungen	51
(d)	Tateinheit.....	51

(3)	Eigene Stellungnahme zur Interessentheorie	52
(4)	Eigene Stellungnahme zur Frage der Tateinheit	54
(5)	Exkurs: Ausnahme vom Interessenerfordernis in der Vergangenheit	55
(6)	Fazit	56
(7)	Schutzgesetzcharakter von § 283 StGB	57
(a)	Schutzgesetz	57
(aa)	Befehlsqualität	57
(bb)	Individualschutz	58
(b)	Schutzzweckzusammenhang	59
(aa)	Persönlicher Schutzbereich	59
(bb)	Sachlicher Schutzbereich	60
(8)	Verstoß gegen ein Schutzgesetz	61
(a)	Objektiver Tatbestand	62
(aa)	Wirtschaftliche Krise	62
(bb)	Kongruenz zwischen Tathandlung und -objekt in § 283 Abs. 1 Nr. 1 StGB und Existenzvernichtungshaftung	64
(aaa)	Tatobjekt	65
(aaaa)	Vermögen	65
(bbbb)	Insolvenzmasse	66
(bbb)	Tatverhalten	67
(cc)	Insolvenzverursachung	69
(b)	Subjektiver Tatbestand	70
(c)	Rechtswidrigkeit und Schuld	70
(d)	Objektive Bedingung der Strafbarkeit	71
(9)	Handeln für einen anderen (§ 14 StGB)	75
(a)	Ausgangstatbestand / Besondere persönliche Merkmale	75
(b)	§ 14 Abs. 1 Nr. 1 StGB	76
(aa)	Handeln	76
(bb)	Juristische Person	76
(cc)	Organ	76
(dd)	Aufgabe der Interessentheorie („als“)	77
(ee)	Vertretungsberechtigung	77
(aaa)	Gesetzlichkeitsprinzip	77
(bbb)	Geltungsbereich	79
(c)	Die übrigen Varianten des § 14 Abs. 1 StGB	80
(d)	§ 14 Abs. 2 StGB	81
(e)	§ 14 Abs. 3 StGB („Faktischer Geschäftsführer“)	82
(aa)	Grundsatz	82
(bb)	Eigene Stellungnahme	84

(cc)	Mittelbare Täterschaft.....	86
(dd)	Organisationsstrukturen / Nötigungsherrschaft.....	86
(ee)	Abschließende Wertung.....	88
(10)	Ergebnis.....	89
bb)	§ 283d StGB	89
(1)	Schutzgesetzcharakter von § 283d StGB.....	90
(2)	Verstoß gegen ein Schutzgesetz.....	91
(a)	Tatbestand	91
(aa)	Täterkreis.....	92
(aaa)	Gesetzeswortlaut	92
(bbb)	Lagertheorie	92
(ccc)	Parallele zu § 299 StGB.....	93
(ddd)	Eigene Stellungnahme	97
(bb)	Tathandlung.....	98
(cc)	Krisenmerkmale	98
(dd)	Zu dessen Gunsten.....	98
(ee)	Einwilligung.....	99
(aaa)	Zivilrechtliches Verständnis	99
(bbb)	Strafrechtliches Verständnis	99
(ccc)	Parallele zu § 266 StGB.....	100
(ddd)	Vergleich mit § 228 StGB	101
(eee)	Fazit.....	102
(b)	Rechtswidrigkeit und Schuld.....	102
(c)	Objektive Strafbarkeitsbedingung.....	102
(d)	Schutzzweckzusammenhang.....	102
(aa)	Personaler Schutzbereich	102
(bb)	Sachlicher Schutzbereich.....	102
(e)	Verschulden	103
(f)	Zurechnungszusammenhang und ersatzfähiger Schaden	103
(aa)	Unterscheidung in Alt- und Neugläubiger	103
(bb)	Übertragung auf die Insolvenzverursachung des Gesellschafters	104
cc)	§ 266 StGB.....	105
d)	Potentielle Schutzgesetze aus dem GmbHG:	
	§§ 30, 43, 64, 73 GmbHG.....	105
aa)	§ 30 GmbHG.....	106
bb)	§ 43 GmbHG.....	106
cc)	§ 64 GmbHG.....	107
dd)	§ 73 GmbHG (Vorüberlegung)	108
(1)	Kalte Liquidation.....	108
(2)	Verbot der kalten Liquidation	109

(3)	Eigene Stellungnahme zum Verbot der kalten Liquidation	110
(4)	Verbot der „kalten Liquidation“ als dogmatische Begründung für die Existenzvernichtungshaftung.....	111
(5)	Abdingbarkeit.....	111
(6)	Die Regelung des § 73 GmbHG	112
(a)	§ 73 Abs. 1 GmbHG.....	113
(b)	§ 73 Abs. 2 GmbHG.....	114
(c)	§ 73 Abs. 3 GmbHG.....	115
(7)	Schutzgesetzeigenschaft des § 73 GmbHG in der Liquidationsgesellschaft	116
(a)	(Reine) Kapitalerhaltung	117
(b)	Verzicht / Vergleich.....	118
(c)	Verjährung.....	118
(d)	Vergleich mit § 64 GmbHG.....	118
(e)	Vergleich mit § 82 GmbHG	119
(f)	Vergleich mit § 199 S. 2 InsO / Unmittelbarkeit	119
(g)	Historisches Argument.....	119
(h)	Eigene Stellungnahme zur Schutzgesetzeigenschaft des § 73 GmbHG.....	119
(8)	Die Schutzgesetzeigenschaft des § 73 GmbHG analog	122
(a)	Planwidrige Regelungslücke	122
(b)	Vergleichbare Interessenlage	122
(c)	Schutzgesetzeigenschaft und Analogie.....	123
(d)	Zusammenfassung.....	124
3.	§ 826 BGB	124
a)	Allgemeines.....	124
b)	Die Trihotel-Doktrin	125
aa)	Sachverhalt (vereinfacht):	125
bb)	Verfahrensgang:.....	127
cc)	Entscheidung des BGH	127
dd)	Haftungskonzept	128
ee)	Anknüpfungspunkt.....	128
ff)	Ausgestaltung.....	129
gg)	Anspruchsgrundlagenverhältnis	130
c)	§ 826 BGB „direkt“ / „Rheumaklinik“	130
aa)	Sachverhalt	131
bb)	Entscheidung des BGH / Vergleich mit Berufungsgericht.....	131
d)	Vergleich.....	132

E.	Gesamtlösung	135
I.	Strafrechtliche Lösung.....	135
1.	Materiell	135
2.	Prozessual.....	136
a)	Zivilprozess	136
b)	Strafprozess	136
c)	Exkurs: Adhäsionsverfahren	136
aa)	Anwendungsbereich	137
bb)	Antragsberechtigung	138
cc)	Antragsgegner (Beschuldigter)	138
dd)	Antragsgegenstand.....	138
ee)	Wirksamer Adhäsionsantrag	138
ff)	Entscheidungsoptionen	139
d)	Fazit.....	140
II.	Gesellschaftsrechtliche Lösung	141
1.	Materiell	141
2.	Prozessual.....	141
III.	Zivilrechtliche Lösung.....	142
1.	Trihotel-Doktrin.....	142
a)	Materiell	142
aa)	Haftungsgrundsatz im Deliktsrecht.....	142
bb)	Ersatzberechtigung bei § 826 BGB	143
(1)	Vorsatzlehre	145
(2)	Schutzzwecklehre	146
(3)	„Reflex“-Rechtsprechung.....	147
(4)	Eigene Stellungnahme	147
cc)	Korrekturen durch richterrechtlichen Gestaltungsakt.....	150
(1)	Richterrecht.....	150
(2)	Terminologie.....	151
(3)	Daseinsberechtigung	151
(4)	Grenzziehung.....	153
(5)	Übertragung der allgemeinen Grundsätze auf die „Trihotel“-Doktrin / Stellungnahme.....	154
b)	Prozessual.....	157
aa)	Forderungszuständigkeit.....	157
bb)	Darlegungs- und Beweislast	158
2.	Reinform (Rheumaklinik)	158
a)	Materiell	158
b)	Prozessual.....	159
IV.	Abgleich mit Ausgangsthese.....	159

V.	Hauptkriterium: Fahrlässigkeit	160
1.	Begrenzung auf Vorsatz.....	162
2.	Beachtung von Fahrlässigkeit.....	163
a)	Vergleich mit (eigenkapitalersetzenden) Gesellschafterdarlehen.....	163
b)	Vergleich mit Insolvenzverursachungshaftung des Geschäftsführers	164
3.	Eigene Stellungnahme zum Verschulden.....	165
VI.	Ergebnis	168
VII.	Abschließende Wertung.....	168
VIII.	Anschlussfragen	169
1.	Exkulpationsmöglichkeit / Beschränkung auf grobe Fahrlässigkeit.....	170
a)	Guter Glaube.....	170
b)	Gröbliche Pflichtverletzung	171
c)	Eigene Stellungnahme zur Frage des Sorgfaltsmaßstabes / Lösungsvorschlag.....	172
2.	Subsidiarität	175
F.	Zusammenfassung und Ausblick	177
I.	Zusammenfassung der wesentlichsten Ergebnisse	177
II.	Ausblick.....	178