

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XV
Abkürzungsverzeichnis	LI
Einleitung	1
Erstes Kapitel: Das Vertrauensverhältnis	3
§ 1. Vertrauensverhältnis zwischen Rechtsanwalt und Mandant	3
A. Gegenstand der Vertrauenserwartung	3
I. Verschwiegenheit	4
II. Unabhängigkeit	4
III. Integrität und Zuverlässigkeit	5
B. Ausrichtung der Vertrauenserwartung	5
C. Schwerpunkt der Vertrauenserwartung	6
§ 2. Einfachrechtliche Ausgestaltung des Vertrauensverhältnisses	6
A. Rechtsquellen	6
B. Materielle Schweigepflicht	7
I. Strafrechtliche Schweigepflicht	7
1. Täterkreis	7
2. Tatobjekt	8
a) Fremdes Geheimnis	8
b) Zugang zum Geheimnis	9
c) Drittgeheimnisse	10
3. Tathandlung	11
4. Unbefugtheit	11
a) Offenbarungsrechte	11
aa) Einwilligung	11
bb) Gesetzliche Offenbarungsrechte	12
b) Offenbarungspflichten	14
aa) Rechtfertigende Pflichtenkollision	14
bb) Gesetzliche Offenbarungspflichten	15
5. Vorsatz	17
II. Berufsrechtliche Verschwiegenheitspflicht	17
1. Gegenstand der Verschwiegenheitspflicht	17
2. Verletzung der Verschwiegenheitspflicht	18
C. Formelle Absicherung	19

I. Zeugnisverweigerungsrechte	19
1. Übersicht der Zeugnisverweigerungsrechte	19
2. Gegenstand der Zeugnisverweigerungsrechte	19
3. Freie Entscheidung des Berufsgeheimnisträgers ...	20
4. Verhältnis zur materiellen Schweigepflicht.....	20
II. Vorlageverweigerungsrechte	21
III. Weitere Vorschriften.....	22
§ 3. Ausgangspunkt der verfassungsrechtlichen Untersuchung.	22
A. Prüfungsmaßstab	22
B. Schutzzweck der einfachrechtlichen Ausgestaltung	23
I. Schutzzweck der materiellen Schweigepflicht.....	23
II. Schutzzweck der formellen Absicherung.....	24
C. Multipolare Interessenlage	25
Zweites Kapitel: Das Vertrauensverhältnis im Verfassungsrecht	27
§ 4. Interesse des Rechtsanwalts	27
A. Berufsfreiheit	27
I. Schutzbereich.....	28
1. Beruf des Rechtsanwalts	28
a) Historie der Anwaltschaft	29
b) Aufgabenfeld	30
c) Organ der Rechtspflege	30
aa) Ursprung der Bezeichnung	31
bb) Privileg und Bürde	32
2. Vertrauensverhältnis zwischen Rechtsanwalt und Mandant	33
a) Historie der Schweigepflicht	34
aa) Strafrechtliche Schweigepflicht.....	34
bb) Berufsrechtliche Verschwiegenheitspflicht ..	35
b) Verschwiegenheit als anwaltliche Grundpflicht .	36
II. Eingriff	37
1. Berufsregelnde Tendenz	37
a) Rechtsprechung des BVerfG	38
b) Kritik an der Rechtsprechung des BVerfG.....	39
c) Spezifischer Zusammenhang	41
aa) Durchbrechung des Berufsbildes	41
bb) Interessenkonflikt durch Strafandrohung...	42
cc) Unsicherheiten hinsichtlich der Vertrau- lichkeit	43
2. Akzessorietät	44
a) Dispositionsbefugnis des Mandanten	44
b) Grenzen der Dispositionsbefugnis	45

III. Rechtfertigung.....	46
1. Gesetzesvorbehalt	46
a) Anwaltliche Standesrichtlinien	46
b) Berufliche Selbstverwaltung	46
aa) Instrument der Selbstverwaltung	47
bb) Wesentlichkeitstheorie des BVerfG	47
2. Schranken-Schranken	48
a) Schwere des Eingriffs	49
aa) Einordnung in die Drei-Stufen-Theorie	49
bb) Auswirkungen auf die Berufsausübung	50
cc) Hebelwirkung des Vertrauensverhältnisses	50
b) Belange des Gemeinwohls	51
c) Praktische Konkordanz	52
3. Ausgestaltung des Verfahrens.....	53
B. Unverletzlichkeit der Wohnung	54
I. Schutzbereich.....	55
II. Eingriff	55
III. Rechtfertigung.....	56
C. Brief-, Post- und Fernmeldegeheimnis	57
I. Schutzbereich.....	57
II. Eingriff	58
III. Rechtfertigung.....	58
D. Negative Meinungsfreiheit	59
E. Konkurrenzen	60
F. Zusammenfassung	60
§ 5. Interesse des Mandanten	61
A. Allgemeines Persönlichkeitsrecht	62
I. Hintergrund	63
II. Schutzbereich.....	63
1. Recht auf Privatheit	64
a) Definition der Privatheit.....	65
aa) Thematische und räumliche Betrachtung ...	65
bb) Beispiele aus der Rechtsprechung des BVerfG	67
cc) Einordnung in der Praxis	68
b) Typische Verschwiegenheitserwartung.....	69
c) Privatheit von Rechtsangelegenheiten.....	71
aa) Formeller Schutz von Rechtsangelegenheiten	71
bb) Materieller Schutz von Rechtsangelegen- heiten	73
d) Rechtsanwalt als Vertrauensperson	76
aa) Familienangehörige oder ähnliche Vertrauenspersonen	76

bb) Erweiterung auf berufliche Vertrauenspersonen	77
cc) Rechtsanwalt als berufliche Vertrauensperson	78
e) Stellungnahme	79
aa) Differenzierung zwischen Rechtsanwalt und Strafverteidiger	79
bb) Typischer Menschenwürdebezug	81
cc) Kommunikativer Rückzugsraum	81
2. Recht auf Selbstdarstellung in der Öffentlichkeit ..	84
3. Selbstbelastungsfreiheit	86
a) Verfassungsrechtliche Herleitung	87
b) Einschränkbarkeit	89
c) Gefahr einer Umgehung der Selbstbelastungsfreiheit	91
aa) Informationsaustausch zwischen Rechtsanwalt und Mandant	91
bb) Informationserhebung und -verwertung durch den Staat	92
cc) Stellungnahme	94
4. Recht auf informationelle Selbstbestimmung	94
a) Schutz von personenbezogenen Informationen ..	95
b) Persönlichkeitsgefährdung statt Persönlichkeitsverletzung	96
c) Inkongruenz mit der anwaltlichen Schweigepflicht	98
5. Anwendbarkeit auf juristische Personen	99
a) Recht auf Privatheit	100
b) Selbstbelastungsfreiheit	101
III. Eingriff	103
1. Beeinträchtigung	103
2. Einwilligung	104
a) Freiwilligkeit der Einwilligung	104
b) Umfang der Einwilligung	105
c) Formfreiheit der Einwilligung	105
IV. Rechtfertigung	108
1. Gesetzesvorbehalt	108
2. Schranken-Schranken	108
a) Bestimmtheitsgebot	108
b) Verhältnismäßigkeit	109
aa) Schwere des Eingriffs	109
bb) Belange des Gemeinwohls	111
cc) Praktische Konkordanz	111

B. Recht auf ein faires Verfahren.....	113
I. Hintergrund	113
II. Schutzbereich.....	114
1. Teilnahme am Rechtsschutz	114
a) Notwendigkeit von Rechtsbeistand	114
b) Recht auf Rechtsbeistand	116
aa) Recht auf ein faires Verfahren.....	117
bb) Justizgrundrechte	118
cc) Stellungnahme	119
2. Vertraulichkeit der Kommunikation	123
a) Recht auf Verteidigung	124
aa) Effektivität der Verteidigung	124
bb) Selbstbelastungsfreiheit	125
cc) Verfahrensrechtliche Waffengleichheit	127
b) Stellungnahme	128
3. Verfahrensbezug.....	130
a) Stufen des Verfahrensbezugs	130
b) Wechselwirkung zwischen Verfahren	131
c) Stellungnahme	132
III. Verletzung	133
1. Vertrauensverhältnis als rechtsstaatlich Unverzichtbares	134
2. Entgegenstehende Interessen	135
3. Beweisverwertungsverbote	137
C. Konkurrenzen	138
D. Zusammenfassung	139
§ 6. Interesse der Allgemeinheit	140
A. Funktionsfähigkeit der Rechtspflege	141
I. Anwaltschaft im Grundgesetz	142
II. Bedeutung für den Rechtstaat	142
1. Begriff der Rechtspflege	142
2. Beitrag der Anwaltschaft zur Rechtspflege	144
a) Forensische Tätigkeit	144
aa) Rechtsfindung	144
bb) Kontrolle der Staatsgewalt	146
cc) Verfahrensrechtliche Waffengleichheit	148
b) Außerforensische Tätigkeit	149
III. Institutionelle Garantie der Anwaltschaft	150
1. Berufsfreiheit	151
2. Justizgrundrechte	151
3. Rechtsstaatsprinzip	152
4. Stellungnahme	152

B.	Grundsatz der freien Advokatur	155
	I. Historie der freien Advokatur	155
	II. Rechtsprechung des BVerfG	157
	III. Inhalt der freien Advokatur	159
	1. Unabhängigkeit der Anwaltschaft	159
	2. Sinn und Zweck der Unabhängigkeit	161
C.	Objektiv-rechtlicher Schutz des Vertrauensverhältnisses ..	162
	I. Vertrauensgrundlage der Anwaltschaft	163
	II. Gefahren für die Vertrauensgrundlage	163
	1. Verschwiegenheit	164
	2. Unabhängigkeit	165
	3. Integrität und Zuverlässigkeit	166
Drittes Kapitel: Das Vertrauensverhältnis im Steuerrecht		167
§ 7.	Pflichtenkollision im Steuerrecht	167
A.	Staatliches Besteuerungsinteresse	168
	I. Untersuchungsmaxime	168
	1. Gesetzmäßigkeit der Besteuerung	168
	2. Gleichmäßigkeit der Besteuerung	169
	II. Kooperationsmaxime	170
B.	Vertrauensverhältnis zwischen Rechtsanwalt und Mandant	170
	I. Interesse des Rechtsanwalts	171
	II. Interesse des Mandanten	171
	III. Interesse der Allgemeinheit	173
C.	Mitwirkungspflichten versus Schweigepflicht	173
	I. Steuerliche Mitwirkungspflichten des Rechtsanwalts ..	174
	1. Steuerpflichtigkeit des Rechtsanwalts	174
	2. Mitwirkungspflichten als Steuerpflichtiger	174
	a) Allgemeine Mitwirkungspflicht	174
	b) Spezielle Mitwirkungspflichten	175
	II. Grenzen der steuerlichen Mitwirkungspflichten	176
	1. Mitwirkungsverweigerungsrechte	176
	a) Auskunftsverweigerungsrecht	176
	b) Vorlageverweigerungsrecht	177
	c) Verhältnismäßigkeit	178
	d) Insbesondere: Außenprüfung	179
	2. Durchbrechung der Mitwirkungsverweigerungsrechte	180
	a) Entbindung von der Verschwiegenheit	181
	aa) Entbindungsberechtigung	181
	bb) Formfreiheit der Entbindungserklärung	182
	b) Gesetzliche Offenbarungsbefugnisse	183
	aa) Regelung des § 102 Abs. 4 AO	184

bb) Erforderlichkeit einer Güterabwägung	184
(1) Kontrolldefizit als Argument	185
(2) Steuergeheimnis als Argument	185
III. Rechtsfolgen der Mitwirkungsverweigerung	187
1. Unberechtigte Mitwirkungsverweigerung	187
2. Berechtigte Mitwirkungsverweigerung.....	188
§ 8. Fallbeispiele zur Pflichtenkollision	190
A. Digitale Außenprüfung.....	191
I. Problemstellung	191
II. FG Nürnberg vom 30. Juli 2009	192
III. BFH vom 9. April 2013	193
IV. Verfassungsrechtliche Würdigung	193
1. Eingriff in den Schutzbereich	193
2. Rechtfertigung	194
a) Legitimer Zweck	194
b) Geeignetheit	195
c) Erforderlichkeit	195
d) Angemessenheit	196
aa) Gleichmäßigkeit der Besteuerung	196
bb) Vertrauensverhältnis zwischen Rechtsanwalt und Mandant	196
cc) Praktische Konkordanz.....	198
B. Bewirtungsaufwendungen	199
I. Problemstellung	199
II. FG München vom 20. November 1998.....	199
III. BFH vom 26. Februar 2004	200
IV. Verfassungsrechtliche Würdigung	201
1. Eingriff in den Schutzbereich	201
2. Rechtfertigung	202
a) Legitimer Zweck	202
b) Geeignetheit	203
c) Erforderlichkeit	203
d) Angemessenheit	204
aa) Gleichmäßigkeit der Besteuerung	204
bb) Wirtschaftliche Betätigungsfreiheit	205
(1) Konkludente Einwilligung	205
(2) Offenbarungsrecht	206
(3) Zwischenergebnis	207
cc) Praktische Konkordanz.....	207
C. Zusammenfassende Meldung	208
I. Problemstellung	208
II. FG Köln vom 15. April 2015	209
III. BFH vom 27. September 2017	209

IV. Verfassungsrechtliche Würdigung	210
1. Prüfungsmaßstab	210
2. Eingriff in den Schutzbereich	211
a) Anwaltsgeheimnis im Unionsrecht	211
b) Beeinträchtigung der anwaltlichen Berufsfreiheit	212
c) Einwilligung des Mandanten	213
3. Rechtfertigung	214
a) Legitimer Zweck	215
b) Geeignetheit	216
c) Erforderlichkeit	216
d) Angemessenheit	216
aa) Gleichmäßigkeit der Besteuerung	217
bb) Vertrauensverhältnis zwischen Rechtsanwalt und Mandant	218
cc) Praktische Konkordanz	219
D. Meldepflicht für Steuergestaltungsmodelle	221
I. Problemstellung	221
II. Grenzüberschreitende Steuergestaltungen	222
III. Innerstaatliche Steuergestaltungen	223
IV. Verfassungsrechtliche Würdigung	223
1. Prüfungsmaßstab	224
2. Eingriff in den Schutzbereich	225
3. Ausblick	227
E. Zusammenfassung	228
Schluss	231