

# Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| Vorwort .....   | 5         |
| Abkürzungsverzeichnis .....   | 11        |
| <br>  |           |
| <b>I. Einleitung .....</b>  | <b>15</b> |
| <br>  |           |
| <b>II. Allgemeines .....</b>  | <b>19</b> |
| 1. Grundsätze der abgabenrechtlichen Sachverhaltsermittlung .....                         | 19        |
| 1.1 Der Grundsatz der Gleichmäßigkeit der Besteuerung .....                               | 19        |
| 1.2 Der Grundsatz der materiellen Wahrheit .....  | 21        |
| 1.3 Der Grundsatz der Unbeschränktheit der Beweismittel .....                             | 23        |
| 1.4 Der Grundsatz der freien Beweiswürdigung .....  | 27        |
| 2. Theorien zu den Beweisverwertungsverböten .....  | 28        |
| 2.1 Die Rechtskreistheorie .....  | 28        |
| 2.2 Die Abwägungslehre .....  | 29        |
| 2.3 Die Theorie der freiwilligen Selbstbeschränkung des Staates .....                     | 29        |
| 2.4 Die Theorie der Informationsbeherrschungsrechte .....                                 | 30        |
| 2.5 Die Schutzzwecktheorie .....  | 31        |
| 3. Grundlagen der Beweisverwertungsverböten im Abgabenverfahren .....                     | 32        |
| 3.1 Beweisverwertungsverböten und Beweiserhebungsvorschriften .....                       | 32        |
| 3.2 Beweisverwertungsverböten und Zweckbindung .....                                      | 37        |
| 3.3 Beweisverwertungsverböten und private Erhebungen .....                                | 37        |
| 4. Grundrechte und Beweisverwertungsverböten .....  | 38        |
| 4.1 Verfassungsrechtliche Grundfragen .....   | 38        |
| 4.2 DSG 2000 und Beweisverwertungsverböten .....  | 40        |
| 5. Europarecht und Beweisverwertungsverböten .....  | 45        |
| 6. Fernwirkung von Beweisverwertungsverböten .....  | 47        |
| 7. Umsetzung von Beweisverwertungsverböten .....  | 50        |
| 7.1 Verfahren nach der BAO .....  | 50        |
| 7.2 Verfahren nach dem DSG 2000 .....   | 52        |
| <br>  |           |
| <b>III. Normierte Beweisverwertungsverböten im Finanzstraf-</b><br><b>verfahren .....</b> | <b>54</b> |
| 1. Judikatur des VfGH zum Finanzstrafverfahren .....                                      | 54        |
| 2. Novellierung des FinStrG als Reaktion auf Judikatur des VfGH .....                     | 55        |
| 3. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 84 Abs 2 FinStrG .....                           | 57        |
| 3.1 Allgemeines zur Beschuldigtenvernehmung .....   | 57        |
| 3.2 Verbot der Zwangsausübung gegenüber einem Beschuldigten .....                         | 57        |

|  |   |        |
|--|---|--------|
| 3.3  | Verfassungsrechtlicher Schutz des Beschuldigten .....                             | 59     |
| 3.4  | Ausdrückliches Beweisverwertungsverbot nach § 98 Abs 4<br>FinStrG .....           | 61     |
| 4.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 89 FinStrG .....                            | 63     |
| 4.1  | Allgemeines zur Beschlagnahme von Beweismitteln .....                             | 63     |
| 4.2  | Beschlagnahme von Beweismitteln bei berufsmäßigen Parteien-<br>vertretern .....   | 65     |
| 4.2.1  | Allgemeines zur Verschwiegenheitspflicht berufsmäßiger<br>Parteienvertreter ..... | 65     |
| 4.2.2  | Verfassungsrechtlicher Schutz von Klienteninfor-<br>mationen .....                | 66     |
| 4.2.3  | Beschlagnahmeverbote im Finanzstrafgesetz .....                                   | 68     |
| 4.2.4  | Ausdrückliches Beweisverwertungsverbot nach § 98<br>Abs 4 FinStrG .....           | 69     |
| 4.3  | Beschlagnahme von dem Bankgeheimnis unterliegenden<br>Beweismitteln .....         | 71     |
| 4.3.1  | Allgemeines zum Bankgeheimnis .....   | 71     |
| 4.3.2  | Beschlagnahmeregeln im Finanzstrafgesetz .....                                    | 73     |
| 4.3.3  | Ausdrückliches Beweisverwertungsverbot nach § 98<br>Abs 4 FinStrG .....           | 74     |
| 4.3.4  | Geldwäscherei und Bankgeheimnis .....   | 75     |
| 4.4  | Beschlagnahme von dem Briefgeheimnis unterliegenden<br>Beweismitteln .....        | 76     |
| 5.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 103 FinStrG .....                           | 79     |
| 5.1  | Allgemeines zu Zeugenaussagen .....   | 79     |
| 5.2  | Vernehmung mitteilungs- bzw wahrnehmungsunfähiger Personen ....                   | 81     |
| 5.3  | Vernehmung Geistlicher .....  | 82     |
| 5.4  | Vernehmung von Organen des Bundes unter Verletzung des<br>Amtsgeheimnisses .....  | 84     |
| 6.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 106 Abs 2 FinStrG .....                     | 86     |
| <br><b>IV. Beweisverwertungsverbote im Abgabenverfahren nach der<br/>BAO .....</b> |   | <br>87 |
| 1.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 143 BAO .....                               | 87     |
| 2.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 144 BAO .....                               | 88     |
| 3.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen §§ 147 f BAO .....                            | 92     |
| 4.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 170 BAO .....                               | 96     |
| 5.   | Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 171 BAO .....                               | 98     |
| 5.1  | Allgemeines zu den Entschlagungsrechten .....                                     | 98     |
| 5.2  | Entschlagungsrecht nach § 171 Abs 1 lit a BAO .....                               | 100    |
| 5.2.1  | Angehörigenbegriff der BAO .....  | 100    |

|   |            |
|---|------------|
| 5.2.2 Verfassungsrechtlicher Schutz des Angehörigenverhältnisses .....                          | 101        |
| 5.2.3 Beweisverwertungsverbot .....   | 104        |
| 5.3 Entschlagungsrecht nach § 171 Abs 1 lit b BAO .....   | 106        |
| 5.4 Entschlagungsrecht nach § 171 Abs 1 lit c BAO .....   | 108        |
| 5.5 Entschlagungsrecht nach § 171 Abs 2 BAO .....   | 110        |
| 5.5.1 Allgemeines zur Verschwiegenheitspflicht berufsmäßiger Parteienvertreter in der BAO ..... | 110        |
| 5.5.2 Entschlagungsrechte der Rechtsanwälte .....   | 112        |
| 5.5.3 Entschlagungsrechte der Wirtschaftstreuhandler .....                                      | 115        |
| 6. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 179 BAO .....  | 116        |
| 7. Verwertungsverbot bei geheimen Beweismitteln .....   | 119        |
| 8. Verwertungsverbote auf Grund von Vorschriften außerhalb der BAO ....                         | 120        |
| 8.1 Verwertungsverbote auf Grund des Bankgeheimnisses im Abgabenverfahren .....                 | 120        |
| 8.1.1 Bankgeheimnis im Abgabenverfahren .....   | 120        |
| 8.1.2 Verwertung von nach § 38 Abs 3 BWG erlangten Informationen .....                          | 121        |
| 8.1.3 Umgehung des Bankgeheimnisses durch Offenlegungs- und Mitwirkungspflichten .....          | 123        |
| 8.2 Verwertungsverbote auf Grund internationaler Aspekte .....                                  | 124        |
| 8.2.1 Allgemeines .....   | 124        |
| 8.2.2 Verwertungsverbot auf Grund von Doppelbesteuerungsabkommen .....                          | 125        |
| 8.2.3 Verwertungsverbot auf Grund des EG-Amtshilfegesetzes .....                                | 128        |
| <b>V. Erweiterung der Beweisverwertungsverbote im Finanzstrafverfahren .....</b>                | <b>131</b> |
| 1. Erweiterung des Verwertungsverbotes bei Verstoß gegen § 84 Abs 2 FinStrG .....               | 132        |
| 1.1 Mangelnde Belehrung über das Aussageverweigerungsrecht .....                                | 132        |
| 1.2 Stellung von Fang- und Suggestivfragen .....  | 133        |
| 2. Erweiterung der Beschlagnahmeverbote des § 89 FinStrG .....                                  | 134        |
| 3. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen §§ 93 ff FinStrG .....                                   | 135        |
| 3.1 Allgemeines zur Hausdurchsuchung im Finanzstrafverfahren .....                              | 135        |
| 3.2 Beweisverwertungsverbot bei rechtswidriger Hausdurchsuchung ...                             | 138        |
| 3.3 Hausdurchsuchung und Beschlagnahme .....  | 139        |
| 3.4 Personendurchsuchung im Finanzstrafverfahren .....  | 141        |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 100 FinStrG .....  | 143 |
| 5. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 104 FinStrG .....  | 144 |
| 6. Verwertungsverbot bei Verstoß gegen § 110 FinStrG .....  | 146 |
| 7. Verwertungsverbot bei geheimen Beweismitteln .....   | 146 |
| 8. Verwertungsverbot auf Grund internationaler Aspekte .....  | 146 |
| <br><b>VI. Beweisübernahme aus anderen Verfahren</b> .....  | 148 |
| 1. Zulässigkeit der Übernahme und Verwertung von Beweismitteln .....  | 148 |
| 2. Sonderfragen der Verwertung von Beweismitteln eines<br>Finanzstrafverfahrens in einem Abgabenverfahren .....   | 150 |
| 2.1 Beweismittel, die unter Verletzung der Vorschrift des § 84 Abs 2<br>FinStrG gewonnen wurden .....   | 151 |
| 2.2 Beweismittel, die in einem Finanzstrafverfahren beschlagnahmt<br>wurden .....   | 152 |
| 2.2.1 Beschlagnahme und berufsmäßiger Parteienvertreter .....   | 152 |
| 2.2.2 Beschlagnahme und Bankgeheimnis .....   | 154 |
| 3. Sonderfragen der Verwertung von Beweismitteln eines gerichtlichen<br>Strafverfahrens in einem Abgabenverfahren .....                                   | 155 |
| 3.1 Beweismittel, die auf Grund einer Überwachung einer<br>Telekommunikation gewonnen wurden .....  | 156 |
| 3.1.1 Allgemeines zur Telekommunikation .....   | 156 |
| 3.1.2 Überwachung einer Telekommunikation nach den<br>Vorschriften der StPO .....   | 158 |
| 3.1.3 Beweisverwertung im Abgabenverfahren .....  | 159 |
| 3.2 Beweismittel, die auf Grund einer optischen oder akustischen<br>Überwachung von Personen unter Verwendung technischer Mittel<br>gewonnen wurden ..... | 162 |
| 3.3 Beweismittel, die auf Grund des Auslieferungs- und Rechtshilfe-<br>gesetzes gewonnen wurden.....  | 163 |
| 4. Sonderfragen der Verwertung von Beweismitteln eines Abgaben-<br>verfahrens in einem Finanzstrafverfahren .....   | 164 |
| 4.1 Beweismittel, die auf Grund von abgabenrechtlichen<br>Mitwirkungspflichten gewonnen wurden .....  | 164 |
| 4.2 Beweismittel, die bei einer Bankenprüfung gewonnen wurden .....   | 168 |
| <br><b>VII. Zusammenfassung</b> .....   | 169 |
| Literaturverzeichnis .....  | 175 |
| Stichwortverzeichnis .....  | 193 |