

Die Strafbarkeit von Schein- und Umgehungs- handlungen in der EG

Ein rechtsvergleichender
Beitrag zum strafrechtlichen Schutz
der Finanzinteressen der EG

von

Sigrun Reisner



Freiburg im Breisgau 1995

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Einleitung	1
A. Problemstellung	5
1. Strafrechtliche Anknüpfung	7
2. Gesetzestechnik	8
3. Methoden der Auslegung von Gesetzen und des Sachverhalts	9
a) Teleologische Auslegung	9
b) Sachverhaltsbeurteilung	11
4. Konsequenzen im Hinblick auf Art. 177 EGV	13
B. Zielsetzung der Arbeit	14
C. Gang der Darstellung	16
1. Kapitel:	
Rechtslage in der Europäischen Gemeinschaft	19
A. Einführung in das System der europäischen Marktordnungen	21
I. Abschöpfung	22
II. Europäische Beihilfen	22
III. Ausfuhrerstattungen	22
IV. Intervention	23
V. Währungsausgleichsbeträge	23
VI. Beitrittsausgleichsbeträge	24
B. Scheinhandlungen im Europäischen Recht	24
C. Umgehungshandlungen im Europäischen Recht	25
I. Gesetzgebung	25
1. Art. 6 EWG-Verordnung Nr. 802/68	25
2. Rückwirkende Verordnungen	27
a) EWG-Verordnung Nr. 3092/76 EuGH vom 31.1.1979: "Würzfleisch"	27
b) EWG-Verordnung Nr. 57/81 EuGH vom 9.1.1990: "Olivenöl"	31
c) Ergebnis	31
II. Rechtsprechung des EuGH	32
1. Allgemeine Rechtsgrundsätze	32

a)	Fallgruppe: Warenmanipulationen.....	33
aa)	EuGH vom 24.11.1971: "Mayonnaise".....	33
bb)	EuGH vom 11.10.1977: "Cremer".....	34
cc)	EuGH vom 1.10.1981: "Atlas-bone".....	37
b)	Fallgruppe: Fantasieprodukte EuGH vom 9.10.1973: "Rohwurst".....	40
c)	Fallgruppe: Umwegefälle EuGH vom 27.10.1981: "Töpfer".....	44
d)	Ergebnis.....	48
2.	Auslegung und Analogieverbot.....	50
a)	EuGH vom 9.7.1981: "Gondrand Frères".....	50
b)	EuGH vom 25.9.1984: "Könecke".....	52
c)	Ergebnis.....	52

2. Kapitel:

Rechtslage in Deutschland	55
A. Scheinhandlungen im Zivil- und Verwaltungsrecht	57
I. § 117 Abs. 1 BGB.....	57
II. § 41 Abs. 2 Abgabenordnung (AO).....	57
III. § 4 Abs. 1 Subventionsgesetz (SubvG).....	61
IV. Ergebnis.....	61
B. Scheinhandlungen im Strafrecht	62
I. § 370 AO.....	62
1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	62
2. Tathandlungen.....	64
II. § 264 StGB.....	67
1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	67
2. Tathandlungen.....	69
III. § 263 StGB.....	74
1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	74
2. Tathandlungen.....	75
IV. Ergebnis.....	77
C. Umgehungshandlungen im Verwaltungsrecht	78
I. § 42 AO.....	78
1. Historische Entwicklung: Vorgängerregelungen.....	78
2. Voraussetzungen des § 42 AO.....	80
3. Methodische Einordnung der Steuerumgehung.....	82
a) Analogie.....	82

b)	Wirtschaftliche Betrachtungsweise	83
aa)	Gesetzesauslegung	83
bb)	Sachverhaltsbeurteilung	84
c)	Zwischenergebnis	86
II.	§ 4 Abs. 2 SubvG	87
1.	Voraussetzungen des § 4 Abs. 2 SubvG	87
2.	Methodische Einordnung der Subventionserschleichung	88
a)	Restriktive Auslegung	88
b)	Fiktion	89
c)	Zwischenergebnis	90
III.	Umgebungsgesetze	90
1.	Art. 1 § 6 Rechtsberatungsgesetz und § 7 Steuerberatungsgesetz	90
2.	§ 5 Güterkraftverkehrsgesetz	91
3.	§ 6 Personenbeförderungsgesetz	93
4.	Methodische Einordnung	94
IV.	Ergebnis	94
D.	Umgehungshandlungen im Strafrecht	96
I.	Gesetzgebung	96
1.	Gesetztechnik	96
a)	Umgehungsstrafgesetze	96
b)	§§ 370, 42 AO und § 264 StGB i.V.m. § 4 Abs. 2 SubvG	96
2.	Verfassungsrechtliche Grenzen: Bestimmtheitsgebot	97
a)	Umgehungsstrafgesetze	97
b)	§§ 370, 42 AO und § 264 StGB i.V.m. § 4 Abs. 2 SubvG	98
3.	Ergebnis	105
II.	Rechtsprechung der Strafgerichte	106
1.	Auslegung und Analogieverbot	106
2.	Umgehungsfälle	109
a)	"Postregal"-Fälle	109
aa)	RG vom 2.7.1888	109
bb)	RG vom 5.4.1889	110
cc)	RG vom 18.2.1892	111
b)	"Manipulationen"-Fälle	111
aa)	RG vom 21.1.1918: "Schuhe"	111
bb)	RG vom 18.3.1937: "Kaviardosen"	112
cc)	BGH vom 19.2.1985: "Maschinenpistolen"	114
c)	"Umwege"-Fall OLG Hamburg vom 18.10.1967: "Honigexport"	116

d)	Steuerhinterziehung.....	117
aa)	RG vom 7.6.1943: "Teilzahlungen".....	117
bb)	BGH vom 27.1.1982: "Basisgesellschaft".....	119
cc)	OLG Düsseldorf vom 26.8.1988: "Zwischen- vermietung".....	120
e)	Subventionserschleichung BGH vom 7.2.1984: "Investitionszulagen".....	122
3.	Ergebnis.....	126

3. Kapitel:

Rechtslage in Frankreich	127
---------------------------------------	-----

A. Scheinhandlungen im Zivil- und Verwaltungsrecht	129
---	-----

B. Scheinhandlungen im Strafrecht	131
--	-----

I. Art. 414 i.V.m. Art. 426 Nr. 3, 4 und 5 Code des douanes (CD).....	131
---	-----

1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	131
--------------------------------------	-----

a) Art. 19 quater Abs. 1, Satz 1, 2 CD.....	131
---	-----

b) Art. 426 Nr. 5 CD.....	133
---------------------------	-----

c) Art. 414 i.V.m. 426 Nr. 3, 4 CD.....	134
---	-----

2. Tathandlungen.....	135
-----------------------	-----

II. Art. 313-1 Nouveau Code Pénal (NCP).....	138
--	-----

1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	139
--------------------------------------	-----

2. Tathandlungen.....	141
-----------------------	-----

III. Art. 1741 Code Général des Impôts (CGI).....	143
---	-----

1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	143
--------------------------------------	-----

2. Tathandlungen.....	144
-----------------------	-----

IV. Art. 1 Gesetz vom 1.8.1905 "sur les fraudes et falsifications en matière de produits ou de services".....	146
--	-----

1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	146
--------------------------------------	-----

2. Tathandlung.....	147
---------------------	-----

V. Ergebnis.....	148
------------------	-----

C. Umgehungshandlungen im Verwaltungsrecht	149
---	-----

I. Art. L. 64 Livres des Procédures Fiscales (LPF).....	150
---	-----

1. Historische Entwicklung des Art. L. 64 LPF.....	150
--	-----

2. Voraussetzungen des Art. L. 64 LPF.....	152
--	-----

a) CE 10.6.1981: "Winzer Unternehmen".....	153
--	-----

b) CE 22.12.1982: "Rent a star company".....	154
--	-----

c) CE 22.6.1983: "Rückkauf von Wertpapieren".....	157
---	-----

d) CE 11.5.1984: "Leihe eines Kundenstamms".....	158
--	-----

e)	CE 3.2.1984: "Langzeitparverträge".....	160
3.	Methodische Einordnung der Steuerumgehung	161
a)	Sachverhaltsbeurteilung	161
b)	"Abus de droit"	162
c)	"Simulation"	163
II.	Ergebnis	164
D.	Umgehungshandlungen im Strafrecht	166
I.	Gesetzgebung	166
1.	Gesetzestchnik	166
a)	Umgehungsstrafgesetze	166
b)	Blankettstrafgesetze	167
aa)	Gesetz vom 21.3.1947	167
bb)	Art. 1729 CGI i.V.m. Art. L. 64 LPF	168
2.	Verfassungsrechtliche Grenzen: Bestimmtheitsgebot	169
a)	Conseil constitutionnel vom 10.11.1982	171
b)	Conseil constitutionnel vom 3.9.1986	173
c)	Conseil constitutionnel vom 18.1.1985	173
3.	Ergebnis	175
II.	Rechtsprechung der Cour de Cassation	176
1.	Auslegung und Analogieverbot	176
a)	"Interprétation stricte"	176
b)	Anwendung dieser Grundsätze in der Rechtsprechungs- praxis	180
aa)	Cass. crim. vom 3.8.1912	180
bb)	Cour d'Appel vom 8.1.1936	180
cc)	Cass. crim. vom 14.1.1971	181
dd)	Cass. crim. vom 7.3.1941	181
c)	Ergebnis	181
2.	Umgehungsfälle	183
a)	Art. 313-1 NCP (Art. 405 CP a.F.)	183
b)	Getränkezonen-Fälle	184
aa)	Trib. corr. de Sens vom 3.1.1923	184
bb)	Cass. crim. vom 26.1.1923	185
cc)	Trib. corr. d'Abbeville vom 18.10.1923	185
dd)	Cass. crim. vom 9.2.1924	185
ee)	Trib. corr. Saint Pol vom 27.7.1923	185
c)	Steuerumgehungen	187
aa)	Cass. crim. vom 28.5.1980: "Rent a star company"	187
bb)	Cass. crim. vom 3.1.1983: "Club des Hélionautes"	189

cc)	Cass. crim. vom 12.3.1984: "Sitev" / Cass.com. vom 7.3.1984: "Beauvallet"	190
d)	EG-Subventionsbetrug, Cass. crim. vom 1.6.1981: "Zuckerexport" (Umwege-Fall)	190
3.	Ergebnis.....	192

4. Kapitel:

Rechtsslage in England	195
A. Scheinhandlungen im Zivil- und Verwaltungsrecht	197
B. Scheinhandlungen im Strafrecht	199
I. Überblick	199
1. Tatbestände.....	199
2. Sachlicher Anwendungsbereich	200
II. Tathandlungen	203
I. Gefährungsdelikte	203
a) Sec. 5 (b) Perjury Act 1911	203
b) Sec. 167 CEMA 1979	204
c) Sec. 7 (3), 5 Agriculture Act 1957	205
d) Steuerstraftatbestände	206
e) Sec. 146 (3c) Social Security Act 1975	206
2. Erfolgsdelikte mit dem Merkmal "Dishonesty"	207
a) Definition: Fraud/Dishonesty	207
b) Common law-Tatbestände	210
aa) Conspiracy to defraud	210
bb) Cheating the public revenue.....	214
c) Strafgesetze mit dem Merkmal "fraudulent evasion of ..."	216
d) Strafgesetze mit dem Merkmal "obtaining ... dishonestly by deception"	218
aa) Deception	218
bb) Deliberate or reckless.....	220
cc) Obtaining... ..	221
aaa) Sec. 15 (1) Theft Act 1968: Obtaining property belonging to another.....	221
bbb) Sec. 1 Theft Act 1978: Obtaining services	222
ccc) Sec. 2 Theft Act 1978: Obtaining remission or exemption.....	223
dd) Sondervorschrift: Sec. 136 CEMA	224
III. Zusammenfassung	225

C.	Umgehungshandlungen im Verwaltungsrecht	226
I.	Gesetzgebung.....	226
II.	Rechtsprechung.....	227
1.	Alte Rechtsprechung des House of Lords	227
a)	"Single transactions" I. R.C. v. Duke of Westminster (1936)	227
b)	"Dividend-stripping"	229
aa)	Griffith v. Harrison (1963).....	229
bb)	Bishop v. Finsbury (1966)	231
cc)	F.A. & A.B. Ltd. v. Lupton (1971)	231
dd)	Zwischenergebnis.....	233
c)	"Circular self-cancelling transactions" I.R.C. v. Plummer (1980).....	235
d)	"Linear composite transactions" Floor v. Davis (1978)	236
2.	Neue Rechtsprechung des House of Lords.....	238
a)	"Circular self-cancelling transactions"	238
aa)	Ramsay v. I.R.C. (1981)	238
bb)	Eilbeck v. Rawling (1981)	241
cc)	I.R.C. v. Burma Oil (1982)	242
dd)	Zwischenergebnis.....	243
b)	"Linear composite transactions"	244
aa)	Furniss v. Dawson (1984)	244
bb)	Craven v. White (1988).....	246
cc)	Zwischenergebnis.....	249
c)	"Single transactions" Cinzano v. Customs & Excise Commissioners (1985)	249
III.	Ergebnis und Ausblick.....	251
D.	Umgehungshandlungen im Strafrecht	255
I.	Gesetzgebung.....	255
1.	Gesetzestechnik	
	Sec. 765, 766 Income and Corporation Taxes Act 1988	255
2.	Verfassungsrechtliche Grenzen: Bestimmtheitsgebot	256
II.	Rechtsprechung.....	257
1.	Auslegung und Analogieverbot.....	257
a)	Common law	257
b)	Equitable construction.....	258
c)	Literal construction	260
d)	"In dubio pro mitius".....	260

e)	Purposive construction	262
f)	Analogieverbot im Strafrecht	263
2.	Umgehungsfälle	265
a)	Deal v. Schofield (1867)	265
b)	Regina v. Newland and others (1953)	266
c)	D.P.P. v. Bhagwan (1970)	268
d)	Hurford-Jones (1977)	269
3.	Ergebnis	271
5. Kapitel:		
	Rechtsvergleichender Querschnitt	275
A.	Die Behandlung von Scheinhandlungen und Scheingeschäften	277
B.	Die Behandlung der Umgehungsproblematik	279
I.	Auslegung und Analogieverbot	279
II.	Umgehungsfälle	281
1.	Deutschland	281
2.	Frankreich	284
3.	England	286
4.	EuGH	289
C.	Ergebnis und Konsequenzen	290
6. Kapitel:		
	Rechtspolitische Überlegungen	293
A.	Vorschlag de lege ferenda	295
B.	Strafrechtliche Anknüpfung	298
C.	Rechtliche Bedenken: Bestimmtheitsgebot	299
Anhang:		
	Rechtspolitische Entwicklungen	301
I.	Art. 3 des Vorschlags für eine Verordnung des Rates	303
1.	Methodische Einordnung	303
2.	Voraussetzungen einer Umgehungshandlung	306
3.	Umgehung von belastenden Normen	306
II.	Übereinkommen über den Schutz der finanziellen Interessen der Gemeinschaften	307
	Literaturverzeichnis	311