

SCHÄFFER
POESCHEL

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XII
A Einführung	1
B Durchsuchung	7
I Zweck der Durchsuchung/freiwillige Herausgabe	7
II Antragsbefugnis	9
III Anordnungsbefugnis/sachliche und örtliche Zuständigkeit	10
IV Anordnungsbefugnis bei Gefahr im Verzug	12
1 Voraussetzungen	12
2 Anordnungsorgane	14
2.1 Allgemeines	14
2.2 Redaktionsräume/Büros freier Mitarbeiter/Druckerei/Rundfunkanstalt ..	15
2.3 Post	16
2.4 Dokumentationsverpflichtung/gerichtliche Überprüfbarkeit	16
V Sachliche Voraussetzungen für eine Durchsuchung	17
1 Anfangsverdacht (allgemein)	17
2 Anfangsverdacht in Sonderfällen	18
2.1 Steuerstrafrechtliches Ermittlungsverfahren/ausgewählte Beispiele ...	19
2.1.1 Geschütztes Rechtsgut des § 370 AO	19
2.1.2 Anfangsverdacht	19
2.1.3 Tafelgeschäfte	22
2.1.4 Gläubigerbenennung (§ 160 AO)/Verdacht der Bestechung	23
2.1.5 Geschäftsführer, Bestellung, Entpflichtung, Handelsregistereintrag ...	24
2.1.6 Faktischer Geschäftsführer/formeller Geschäftsführer	25
2.1.7 Mitunternehmerschaft	26
2.1.8 Steuerberater	26
2.1.9 Ehepartner bei Zusammenveranlagung	27
2.1.10 Kompensationsverbot (§ 370 Abs. 4 Satz 3 AO)	27
2.1.11 Umsatzsteuerfreie Lieferungen in das EU-Ausland/Nicht-EU-Ausland ...	28
2.1.12 Fristerschleichung nach Versäumung der Klagefrist	30
2.1.13 Bedeutung der Progression bei der Einkommensteuer-Verkürzung	30
2.1.14 Verdeckte Gewinnausschüttung	31
2.1.15 Schätzung/Beweislast im Steuerrecht/Strafrecht	32
2.1.16 Berichtigung von Erklärungen (§ 153 AO)	33
2.1.17 Zwang zur Selbstbelastung	34
2.1.18 Subjektiver Tatbestand (Vorsatz, Leichtfertigkeit)	35
2.1.19 Selbstanzeige (§ 371 AO)	37
2.2 Verfassungswidrige Steuernormen	38
2.2.1 Vorübergehende Weitergeltung	38
2.2.2 Keine vorübergehende Weitergeltung	39
2.3 Geldwäsche durch Strafverteidiger	39
2.4 Gebrauch einer gefälschten Urkunde durch Strafverteidiger	40
3 Auffindungsvermutung/Auffindungstatsachen	40

4	Verhältnismäßigkeit	43
4.1	Allgemein	43
4.2	Kanzleien/Praxen von Berufsgeheimnisträgern	47
4.3	Redaktionsräume	48
4.4	Behörden	48
4.5	Handwerksbetriebe	49
4.6	Insolvenzverwalter	49
5	Dauerdurchsuchung	50
6	Computerdurchsuchung – verdeckte Online-Durchsuchung?	50
7	Keine vorherige Anhörung	51
VI	Inhalt eines Durchsuchungsbeschlusses	51
1	Vollständige Information	51
1.1	Allgemein/Begründungspflicht/Nachbesserung im Beschwerdeverfahren	51
1.2	Steuerstrafrechtliches Ermittlungsverfahren	55
2	Eingeschränkte Information	57
2.1	Ermittlungstaktische Gründe	57
2.2	Dritte (u. a. Banken, Steuerberater)	57
VII	Gültigkeitsdauer eines Durchsuchungsbeschlusses	58
VIII	Vollstreckung der Durchsuchung	60
1	Zuständigkeit/Hinzuziehung von Sachverständigen und sonstigen Dritten	60
2	Durchsuchungsort	61
3	Durchsuchungsumfang/Gelegenheit zur Herausgabe	61
4	Verfahrensbezogene Zufallsfunde	62
5	Durchsicht von Papieren	63
5.1	Sinn und Zweck	63
5.2	Durchsichtsbefugnis	65
5.3	Durchsicht von Papieren bei Berufsgeheimnisträgern	66
5.4	Teilnahmerecht Betroffener an der Durchsicht	68
5.5	Unzumutbar lange Dauer der Durchsicht	69
6	Nachtzeit	69
7	Hinzuziehung des Inhabers/Mitteilung des Durchsuchungszweckes/ Aushändigung des Durchsuchungsbeschlusses/ Ehepartner	70
7.1	Allgemein	70
7.2	Rechte des nicht beschuldigten Ehepartners	70
8	Anwesenheitsrecht Nichtbetroffener/Verteidiger/Anwalt	72
9	Durchsuchungszeugen	72
10	Zwangs- und Sicherungsmaßnahmen	74
11	Fotografieren von Fahndern	75
IX	Ende der Durchsuchung, Mitteilung, Verzeichnis	75
X	Strafrechtlicher Schutz für Durchsuchungsbeamte/zur Durchsicht mitgenommener Papiere	76
XI	Verfahrensfremde Zufallsfunde/Beweisverwertungsverbot	76
XII	Vorfeldermittlungen der Steuerfahndung anlässlich einer Durchsuchung	78
XIII	Benachrichtigung von Bankkunden	79
C	Beschlagnahme	81
I	Vorbemerkung	81
II	Beschlagnahmefähige/-freie Gegenstände beim Verdächtigen	82
1	Tagebücher	82
2	Bargeld allgemein	83
3	Bargeld steuerlich	83

4	Bargeld zollrechtlich	84
5	Strafbare Handlungen eines Berufsgeheimnisträgers	84
6	Verteidigungsaufzeichnungen	85
7	Briefe eines Untersuchungsgefangenen	86
III	Beschlagnahmefähige/-freie Gegenstände bei Dritten	86
1	Berufsgeheimnisträger	87
1.1	Allgemeines	87
1.2	Buchführungsunterlagen	89
1.3	Freier Verkehr des Verteidigers mit dem Beschuldigten	92
1.4	Notariatsunterlagen/Testamente	93
1.5	Entbindung von der beruflichen Schweigepflicht	94
1.6	Tatbeteiligung	96
2	Kreditinstitute	96
2.1	Allgemeines/Kundenliste/privatschriftliches Testament im Banksafe	96
2.2	Anderkonten von Berufsgeheimnisträgern	97
3	Behörden	99
3.1	Sperrerkklärung (§ 96 StPO)	99
3.2	Sozialdaten (§ 35 SGB I Abs. 1)	100
4	Post	100
5	Angaben des Insolvenzschuldners (§ 97 Abs. 1 Satz 3 InsO)	101
6	Abgeordnete	101
7	Presseunternehmen	102
IV	Telekommunikationsdaten	102
1	Mailbox/PC	102
2	E-Mail-Verkehr	103
3	SMS	104
4	Mautdaten	105
5	Daten aufgrund rechtswidrigen Auskunftersuchens	105
6	Zwischengeschalteter Server (Bouncer)	105
V	Beschlussinhalt	106
1	Genau Bezeichnung	106
2	Genau Bezeichnung nicht möglich	106
3	Beschlagnahmeanordnung von Zufallsfunden	107
VI	Durchführung der Beschlagnahme	107
1	Zuständigkeit/Wegnahme/Verfügungsverbot/Kopien	107
2	Mitwirkungspflichten	108
2.1	Verdächtiger	108
2.2	Dritte/Ordnungs- und Zwangsmittel	109
3	Formvorschriften	111
3.1	Verzeichnis der beschlagnahmten Gegenstände	111
3.2	Kennzeichnung beschlagnahmter Gegenstände	111
3.3	Öffnung von bei der Post beschlagnahmten Gegenständen	112
4	Antrag auf richterliche Bestätigung einer Beschlagnahme nach den Grundsätzen der Gefahr im Verzug	112
VII	Strafrechtlicher Schutz	112
VIII	Erlöschen der Beschlagnahme	113
1	Zeitpunkt	113
2	Rückgabe/Vernichtung von Kopien/Pfändung	113
3	Zuständigkeit für die Rückgabe	114
4	Löschung beschlagnahmter Datensätze	114
5	Rückgabeort	114
6	Rechtsweg	115
IX	Steuererklärungspflicht trotz beschlagnahmter Unterlagen	116

D	Art und Weise der Durchsuchung/Beschlagnahme	117
E	Rechtsbehelfe	121
I	Einführung/Rechtsbehelfe der StPO	121
1	Beschwerde (§§ 304 ff. StPO)	122
2	Antrag auf gerichtliche Entscheidung (§ 98 Abs. 2 Satz 2 StPO)	122
3	Nachträglicher Rechtsschutz bei Postbeschlagnahme	123
II	Rechtsschutzgarantie (Art. 19 Abs. 4 GG)	123
1	Rechtsverletzung durch die öffentliche Hand (§ 98 Abs. 2 Satz 2 StPO analog)	123
2	§ 98 Abs. 2 Satz 2 StPO analog/§§ 23 ff. EGGVG	125
2.1	Richterlich geregelte Art und Weise nach Beendigung der Durchsuchung	125
2.2	Löschung gespiegelter Daten (§ 489 Abs. 2 StPO)	126
III	Rechtsschutzinteresse	126
1	Durchsuchung/Beschlagnahme	127
2	Art und Weise	128
IV	Akteneinsichtsrecht (Beschwerdeverfahren/Antrag nach § 98 Abs. 2 Satz 2 StPO)	129
V	Weitere Rechtsschutzmöglichkeiten	129
VI	Rechtsweg zu den Finanzgerichten/Auswertung von Mandantenunterlagen	131
F	Beweisverwertungsverbote	133
I	Vorbemerkung	133
II	Absolute Verwertungsverbote	135
III	Relative Verwertungsverbote	136
1	Hypothetischer Kausalverlauf/Umgrenzungsfunktion	136
1.1	Anfangsverdacht/Teilnahmeverdacht	136
1.2	Durchsuchung bei Dritten (Angehörigen)	136
1.3	Umgrenzungsfunktion (Durchsuchungs-/Beschlagnahmeanordnung)	137
2	Gefahr im Verzug/Missachtung des Richtervorbehaltes	138
3	Durchsicht von Papieren bei Berufsgeheimnisträgern	139
4	Verstoß gegen das Anwesenheitsrecht (§ 106 StPO)	140
5	Sachliche Unzuständigkeit zur Beantragung einer Durchsuchungs- anordnung	140
6	Sachliche Unzuständigkeit des Gerichts	140
IV	Umfang des Verwertungsverbotes/Fernwirkung/Verwendungsverbot	140
V	Geltendmachung von Verwertungsverboten	141
VI	Verzicht auf Verwertungsverbot	143
VII	Selbstanzeige	143
VIII	Auswirkung auf das Besteuerungsverfahren	144
G	Isoliertes Herausgabeverlangen (§ 95 StPO)	145
I	Voraussetzungen	145
II	Rechtsschutz	146
III	Bewährung in der Praxis	147
H	Entschädigung	149
I	Öffentlich-rechtliches Verwahrungsverhältnis	149
II	Amtspflichtverletzung	150

III	Aufopferungsanspruch (für Dritte)	150
IV	Strafrechtsentschädigungsgesetz (für Beschuldigte)	151
V	Kostenpflicht des Anzeigeerstatters (für Beschuldigte)	152
VI	Justizvergütungs- und Entschädigungsgesetz (für Dritte)	153
	1 Voraussetzungen	153
	2 Einschränkung durch § 261 HGB?	153
	3 Ansprüche gegen den Bankkunden?	154
	4 Bank als Dritte trotz Verdachts institutionalisierter Beihilfe?	154
	5 Verfahren/Rechtsbehelfe	155
VII	Menschenrechtskonvention (für Dritte)	157
J	Strafrechtliche Verjährung	159
I	Vorbemerkung	159
II	Graphische Darstellung zur Einkommensteuer	160
III	Graphische Darstellung zur Umsatzsteuer	161
IV	Lohnsteuer	161
K	Strafbarkeit rechtswidriger Durchsuchung/Hausfriedensbruch	163
	Anhang 1: Verhaltensregeln/Checkliste	165
I	Vorbereitung auf den möglichen Tag X	165
	1 Beschuldigte	165
	2 Steuerberater	166
	3 Sonstige Dritte	167
II	Checkliste: Verhalten am Tag X	167
III	Checkliste: Maßnahmen nach dem Tag X	168
	Anhang 2: Musterschreiben	170
I	Muster für Beschwerde gegen einen Durchsuchungsbeschluss	170
II	Muster für einen Antrag nach § 98 Abs. 2 Satz 2 StPO	171
III	Muster für einen Antrag nach § 98 Abs. 2 Satz 2 StPO analog	172
	Stichwortverzeichnis	173