

# FINANZSTRAFRECHT

Klaus HÜBNER

8/2019

Nr. 13

# **Finanzstrafrecht**

verfasst von

**StB Mag. Klaus Hübner**

Stand: August 2019

# Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| <b>ALLGEMEINE GRUNDSÄTZE DES FINANZSTRAFVERFAHRENS.....</b>  | <b>5</b>  |
| 1. Einleitung .....  | 5         |
| 2. Allgemeines zur Verteidigung .....  | 5         |
| 3. Welche Anlassgründe gibt es für finanzstrafrechtliche Ermittlungen? .....   | 6         |
| 4. Finanzbehördliches oder gerichtliches Strafverfahren?.....  | 7         |
| 4.1. Gerichtliche Zuständigkeit (§ 53).....  | 8         |
| 4.2. Verwaltungsbehördliche Zuständigkeit .....  | 9         |
| 5. Abgaben im Sinne des FinStrG (§ 2) (sachlicher Geltungsbereich).....  | 9         |
| 6. Keine Strafe ohne Gesetz (zeitlicher Geltungsbereich).....  | 10        |
| 7. Territorialitätsprinzip (§ 5) (örtlicher Geltungsbereich).....  | 10        |
| 8. Strafrechtliche Grundsätze.....   | 11        |
| 8.1. Bestimmtheitsgebot .....  | 11        |
| 8.2. „Nemo tenetur“ und „ne bis in idem“ Prinzip .....   | 11        |
| 8.3. Keine Strafe ohne Schuld (§ 6).....   | 11        |
| 8.4. Die Unschuldsvermutung (§ 57 Abs. 7) .....  | 12        |
| 8.5. Zweifelsgrundsatz („In dubio pro reo“).....   | 12        |
| 9. Elemente der Straftat.....  | 12        |
| 10. Zurechnungsunfähigkeit (§ 7).....  | 13        |
| 11. Auslieferung / Rechtshilfe .....   | 13        |
| 12. Die Schuldformen („subjektive Tatseite“) des FinStrG.....  | 14        |
| 12.1. Vorsätzliches Handeln (§ 8 Abs. 1).....  | 14        |
| 12.2. Grobe Fahrlässigkeit (§ 8 Abs. 3).....   | 16        |
| 13. Der Irrtum (§ 9).....  | 17        |
| 13.1. Entschuldbarer / Nichtentschuldbarer Irrtum .....  | 17        |
| 13.2. Vertretbare Rechtsansicht.....   | 18        |
| 13.3. Entschuldbare Fehlleistung.....  | 19        |
| 14. Notstand (§ 10).....   | 19        |
| 15. Behandlung aller Beteiligten als Täter (§ 11).....   | 19        |
| 15.1. Allgemeines .....  | 19        |
| 15.2. Der Steuerberater als möglicher Mittäter .....   | 22        |
| 16. Verantwortlichkeit von Verbänden (§ 28 a) .....  | 26        |
| 17. Versuch (§ 13).....  | 27        |
| 18. Rücktritt vom Versuch (§ 14) .....   | 28        |
| 19. Verjährung .....   | 29        |
| 19.1. Verfolgungsverjährung (§ 31) .....   | 29        |
| 19.2. Vollstreckbarkeitsverjährung (§ 32).....   | 31        |
| <b>DIE EINZELNEN FINANZVERGEHEN.....</b>   | <b>32</b> |
| 1. Abgabenhinterziehung (§ 33).....  | 32        |
| 2. Abgabenhinterziehung betreffend USt-Vorauszahlungen (§ 33 Abs. 2 lit. a).....   | 35        |
| 3. Abgabenhinterziehung betreffend Lohnsteuer, Dienstgeberbeiträgen und<br>Zuschlägen zum Dienstgeberbeitrag (§ 33 Abs. 2 lit. b)..... | 38        |
| 3.1 Die Strafdrohung für Abgabenhinterziehung .....  | 38        |

|   |    |
|---|----|
| 4. Grob fahrlässige Abgabenverkürzung (§ 34).....                                   | 39 |
| 4.1. Die Strafdrohung für grob fahrlässige Abgabenverkürzung .....                  | 41 |
| 5. Gewerbsmäßige Abgabenhinterziehung (§ 38) .....                                  | 41 |
| 6. Bandenmäßige Abgabenhinterziehung (§ 38 a) .....                                 | 41 |
| 7. Abgabebetrag (§ 39).....   | 42 |
| 7.1. Die Strafdrohung für den Abgabebetrag .....                                    | 43 |
| 8. Grenzüberschreitender Umsatzsteuerbetrug (§ 40).....                             | 44 |
| 9. Zusammentreffen von Finanzvergehen mit anderen strafbaren Handlungen (§ 22)..... | 44 |
| 10. Finanzordnungswidrigkeiten (§§ 49 bis 51) .....                                 | 44 |
| 10.1. Finanzordnungswidrigkeit nach § 49 .....                                      | 44 |
| 10.2. Finanzordnungswidrigkeit nach § 49 a.....                                     | 46 |
| 10.3. Finanzordnungswidrigkeiten nach § 49 c.....                                   | 46 |
| 10.4. Finanzordnungswidrigkeit nach § 49 d .....                                    | 46 |
| 10.5. Finanzordnungswidrigkeiten der §§ 50 und 51 .....                             | 46 |
| 11. Weitere Finanzvergehen .....  | 48 |
| 12. Exkurs „Sozialbetrug“ .....   | 48 |
| 13. Exkurs: Strafbestimmungen für die Kommunalsteuer.....                           | 49 |
| 14. Exkurs: Gerichtlich strafbare Handlungen, die keine Finanzvergehen sind.....    | 49 |
| 15. Exkurs: Finanzvergehen in Nebengesetzen .....                                   | 49 |
| 16. Exkurs: Verwaltungsbehördliche Strafsanktionen im AVRAG (§ 7 i Abs. 5).....     | 50 |

**DIE SELBSTANZEIGE ..... 51**

|   |    |
|---|----|
| 1. Die Voraussetzungen für eine wirksame Selbstanzeige .....                | 51 |
| 1.1. Darlegung der Verfehlung und Offenlegung der bedeutsamen Umstände..... | 51 |
| 1.2. Rechtzeitigkeit der Selbstanzeige .....                                | 53 |
| 1.3. Abgabenerhöhung nach § 29 Abs. 6.....                                  | 58 |
| 1.4. Einbringung bei der zuständigen Behörde.....                           | 58 |
| 1.5. Fristgerechte Entrichtung der verkürzten Abgaben.....                  | 58 |
| 1.6. Für wen wirkt die Selbstanzeige?.....                                  | 60 |
| 2. Selbstanzeige bei unterlassener Einreichung der Steuererklärungen.....   | 61 |
| 3. Selbstanzeige bei abgabenrechtlicher Verjährung .....                    | 61 |
| 4. Sonderproblem für uns StB.....   | 61 |

**VERKÜRZUNGSZUSCHLAG (§ 30 A)..... 62**

**DER STRAFBESTIMMENDE WERTBETRAG..... 64**

|  |    |
|--|----|
| 1. Keine Bindungswirkung an rechtskräftige Abgabenbescheide .....              | 65 |
| 2. Strafbestimmender Wertbetrag bei Schätzung der Besteuerungsgrundlagen ..... | 66 |
| 3. Weitere Praxisfälle.....  | 68 |
| 4. Ermittlung des strafbestimmenden Wertbetrages .....                         | 71 |

**DIE STRAFEN UND GRUNDSÄTZE DER STRAFBEMESSUNG..... 73**

|                                   |    |
|-----------------------------------|----|
| 1. Die Strafen (§§ 15 - 20) ..... | 73 |
| 1.1. Die Geldstrafe.....          | 73 |
| 1.2. Die Freiheitsstrafe.....     | 74 |

|   |           |
|---|-----------|
| 1.3. Die Ersatzfreiheitsstrafe .....  | 75        |
| 1.4. Strafe des Verfalls .....  | 76        |
| 1.5. Strafe des Wertersatzes.....   | 76        |
| 1.6. Entzug von Berechtigungen.....   | 76        |
| 1.7. Verwarnung (§ 25).....   | 77        |
| 1.8. Strafschärfung bei Rückfall (§ 41) .....   | 77        |
| 2. Kosten des Strafverfahrens .....   | 78        |
| 3. Die Schuld als Grundlage der Strafbemessung (§ 23).....  | 78        |
| 3.1. Die persönlichen und wirtschaftlichen Verhältnisse des Täters.....                               | 78        |
| 3.2. Besondere Milderungsgründe.....  | 79        |
| 3.3. Besondere Erschwerungsgründe.....  | 81        |
| 4. Die Strafpraxis .....  | 82        |
| 5. Strafbemessung als Ziel der Verteidigung.....  | 82        |
| 6. Tilgung .....  | 83        |
| <b>ZUM VERFAHREN.....</b>   | <b>84</b> |
| 1. Schweigerecht im Finanzstrafverfahren versus Mitwirkungspflicht im<br>Abgabeverfahren .....        | 84        |
| 2. Beschuldigtenrechte (§ 57) .....   | 85        |
| 3. Recht auf Verteidigung (§ 77) .....  | 86        |
| 3.1. Teilnahme an Beweisaufnahmen.....  | 87        |
| 3.2. Mitwirkung an der mündlichen Verhandlung und Plädoyer .....                                      | 87        |
| 4. Die Position des Verteidigers.....   | 88        |
| 5. Beweispflicht der Behörde.....   | 89        |
| 6. Akteneinsicht (§ 79).....  | 90        |
| 7. Antrag auf Beweisaufnahme.....   | 90        |
| 8. Beschuldigtenrechtfertigung (§ 116) .....  | 91        |
| 9. Fristsetzungsantrag an das BFG .....   | 91        |
| <b>VERFAHRENSABLAUF.....</b>  | <b>92</b> |
| 1. Allgemeine Grundsätze zum Verfahren.....   | 92        |
| 2. Das ordentliche Verfahren (§§ 80 ff).....  | 93        |
| 2.1. Vorerhebungen .....  | 93        |
| 2.2. Einleitung eines Strafverfahrens.....  | 94        |
| 2.3. Beschuldigteneinvernahme und Beschuldigtenrechtfertigung .....                                   | 95        |
| 2.4. Ergänzung des Untersuchungsverfahrens.....   | 96        |
| 2.5. Mündliche Verhandlung vor dem Einzelbeamten .....  | 97        |
| 2.6. Mündliche Verhandlung vor dem Spruchsenat .....  | 97        |
| 2.7. Vorladung zur mündlichen Verhandlung (§ 125).....  | 100       |
| 2.8. Vorbereitung des Beschuldigten auf die mündliche Verhandlung.....                                | 100       |
| 2.9. Der Ablauf der mündlichen Verhandlung .....  | 101       |
| 2.10. Der Schlussvortrag (Plädoyer) des Verteidigers.....   | 102       |
| 2.11. Zeugenbeweis (§§ 102 ff).....   | 103       |
| 2.12. Die gesetzliche Verschwiegenheitspflicht des StB gemäß § 91 WTBG<br>als Entschlagungsrecht..... | 104       |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Das vereinfachte Verfahren (§ 143).....                              | 104 |
| 3.1. Voraussetzung für ein vereinfachtes Verfahren .....                | 104 |
| 3.2. Zweckmäßigkeit des vereinfachten Verfahrens .....                  | 105 |
| 3.3 Verfahren gegen Personen unbekanntes Aufenthaltes (§ 147) .....     | 106 |
| 4. Das Rechtsmittelverfahren (§§ 150 ff) .....                          | 106 |
| 4.1. Beschwerde.....  | 106 |
| 4.2. Rechtsmittelfrist.....   | 107 |
| 4.3. Rechtsmittelverzicht .....   | 107 |
| 4.4. Ablauf des Rechtsmittelverfahrens.....                             | 107 |
| 4.5. Das Verfahren vor dem Bundesfinanzgericht .....                    | 108 |
| 4.6. Die Entscheidung über Beschwerden .....                            | 108 |
| 4.7. VwGH - Revision .....  | 109 |
| 4.8. Beschwerde an den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte..... | 110 |
| 5. Außerordentliche Rechtsbehelfe .....                                 | 110 |
| 6. Das Gnadenrecht (§ 187) .....  | 110 |
| 7. Strafaufschub .....  | 111 |
| 8. Sozialdienst .....   | 111 |

**HAUSDURCHSUCHUNG UND BESCHLAGNAHME..... 112**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Wann kann es zu einer Hausdurchsuchung kommen? (§ 93) .....    | 112 |
| 2. Der Hausdurchsuchungs-Befehl .....                             | 112 |
| 3. Welche Vorschriften gelten während der Hausdurchsuchung? ..... | 113 |
| 4. Beschlagnahme (§ 89).....                                      | 114 |
| 5. Hausdurchsuchung und Beschlagnahme bei StB.....                | 114 |

**DIE STEUERFAHNDUNG ..... 116**

**DIE FINANZPOLIZEI..... 117**

**KONTROLLFRAGEN ZUM FINANZSTRAFGESETZ ..... 119**

|  |     |
|--|-----|
| ANHANG 1 Persönliche Anmerkungen .....   | 121 |
| ANHANG 2 Schematischer Ablauf eines behördlichen Strafverfahrens .....                                 | 125 |
| ANHANG 3 KWT-Infoblatt zur Hausdurchsuchung .....  | 128 |
| 1. Grundlagen.....   | 128 |
| 2. Durchführung der Hausdurchsuchung .....   | 129 |
| 3. Welche Unterlagen sind geschützt? .....   | 132 |
| 4. Aufgaben des Kammervertreters .....   | 134 |
| 5. Rechtsschutzmöglichkeiten im Zuge einer Hausdurchsuchung bzw.<br>Sicherstellung/Beschlagnahme ..... | 135 |

**LITERATURHINWEISE ..... 139**

**ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS..... 140**