

16-1-2020

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
§ 1 Sanierungsförderung im Insolvenzrecht.....	17
A. Bedürfnis für Sanierungsmöglichkeiten im Insolvenzverfahren	17
I. Problemstellung.....	17
II. Das bisherige Recht	19
1. Die Zahl der Vergleichs- und Zwangsvergleichsverfahren.....	19
2. Ursachen der Funktionsunfähigkeit.....	28
B. Die Reform des Insolvenzrechts.....	22
I. Rechtspolitische Orientierung	22
1. Ökonomischer Ansatz	25
2. Sanierung zur Vermeidung gesamtwirtschaftlichen Schadens	28
3. Grundfragen	24
II. Die Insolvenzordnung.....	28
1. Der Verlauf der Insolvenzrechtsreform	28
2. Die Sanierung nach der InsO	29
a) Das Konzept der Marktkonformität	29
b) Maßnahmen zur Ermöglichung der Sanierungsfähigkeit.....	31
aa) Einheitliches Insolvenzverfahren.....	31
bb) Maßnahmen gegen die Massearmut.....	31
cc) Stärkung der Gläubigerautonomie.....	34
dd) Förderung der Sanierung	34
C. Prüfungsgegenstand	35
I. Kernfragen.....	35
II. Prüfungsfolge	36

17 - 18
 S. 29-52
 S. 37-42
 S. 83-90

§ 2 Unternehmensfortführung im Eröffnungsverfahren	37
A. Überblick über das Eröffnungsverfahren	37
I. Regelung des Eröffnungsverfahrens	37
1. Untersagung oder Einstellung von Maßnahmen der Einzelzwangsvollstreckung	38
2. Verfügungsverbot	39
3. Bestellung eines vorläufigen Insolvenzverwalters	39
II. Sanierungsaspekte im Eröffnungsverfahren	41
B. Einzelne Probleme	42
I. Befugnisse des vorläufigen Insolvenzverwalters	42
II. Liquidität	45
1. Kreditaufnahme	46
a) Bisherige Rechtslage	46
b) Regelung nach der InsO	48
aa) Zustimmungspflicht	49
bb) Zustimmungserteilung	50
c) Haftungsrisiken	51
2. Insolvenzzgeld	52
a) Bisherige Rechtslage	53
aa) Die Konkursausfallversicherung	53
bb) Die Vorfinanzierung des Konkursausfallgeldes	54
(1) Die Auffassung der Bundesanstalt für Arbeit	55
(2) Die Auffassung des BSG	57
(3) Stellungnahme	57
b) Rechtslage nach der InsO	58
aa) Gesetzliche Regelung des Insolvenzzgeldes	58
bb) Beurteilung	59
(1) Problematik des Zustimmungsvorbehaltes	60
(a) Vorstellung des Gesetzgebers	60
(b) Bedeutung für die Praxis	61
(aa) Entscheidungskriterien	61
(bb) Erzwingbarkeit der Zustimmung	64
(2) Zulässigkeit der Vorfinanzierung des Insolvenzzgeldes zur Betriebsfortführung	65
(a) Fortführungspflicht	66
(b) Prüfung von Sanierungsaussichten	67

(c) Zustimmungsvorbehalt	67
c) Übereinstimmung mit Europarecht	68
aa) RL 80/987/EWG	68
(1) Inhalt der RL 80/987/EWG	68
(2) Auslegung des EuGH	69
bb) Vereinbarkeit mit dem SGB III	70
cc) Keine unmittelbare Wirkung der RL 80/987/EWG	71
d) Untauglichkeit wegen § 55 Abs. 2 S. 2 InsO?	71
aa) Vorrang von § 108 Abs. 2 InsO oder teleologische Reduktion von § 55 Abs. 2 InsO?	72
bb) Rangrücktritt	75
cc) Verwalterbestellung nach § 22 Abs. 2 InsO	76
dd) Gesetzesänderung	77
ee) Anordnungspraxis des Gerichts	77
e) Insolvenzgeld und Marktkonformität	78
aa) Problemstellung	78
bb) Lösungsvorschläge	79
cc) Kein Funktionswechsel	82
3. Warenkredite	83
III. Dauer des Eröffnungsverfahrens	84
IV. Fortführungspflicht	86
1. Regelung	86
2. Probleme	87
a) Teileinstellung	87
b) Zwang zur Darlehensaufnahme	88
c) Sicherung des Unternehmensbestandes	90
3. Beurteilung der Fortführungspflicht	91
C. Zusammenfassung	94
§ 3 Sanierungsmaßnahmen im Insolvenzverfahren	97
A. Einleitung	97
B. Sanierungsmaßnahmen und ihre Durchführung	97
I. Bestandssicherung	98
1. Ausübung des Wahlrechts bei gegenseitigen Verträgen	98
2. Absonderungsrechte	99
a) Verwertungsrecht des Insolvenzverwalters	100

b) Verwendungsrecht.....	102
c) Kostenbeitrag.....	102
d) Marktkonformität.....	103
3. Einstellung der Zwangsvollstreckung, Rückschlagsperre.....	105
4. Mietverhältnisse.....	106
5. Aufrechnung.....	108
6. Zusammenfassung.....	109
II. Liquiditätsverbesserung.....	109
1. Kapitaländerungen.....	110
a) Kapitalherabsetzung.....	110
b) Kapitalerhöhung.....	111
aa) Formen der Kapitalaufbringung.....	112
(1) Neues Gesellschaftskapital.....	112
(2) Umwandlung von Gläubigerforderungen.....	112
(3) Möglichkeit der Umwandlung eigenkapitalersetzender Darlehen.....	115
bb) Anreize für Neugesellschafter.....	116
2. Darlehen.....	117
a) Darlehen Dritter.....	117
aa) Kreditaufnahme im Insolvenzverfahren.....	119
bb) Kredite im Nachverfahren: der Kreditrahmen nach § 264 InsO.....	120
b) Gesellschafterdarlehen.....	125
aa) Behandlung eigenkapitalersetzender Darlehen im Insolvenzverfahren.....	125
bb) Darlehensgewährung nach Stellung des Insolvenzantrags.....	125
cc) Gesellschafterdarlehen nach Aufhebung des Verfahrens.....	130
III. Aufwandsenkende Maßnahmen.....	131
1. Kündigungen.....	132
2. Kündigung von Betriebsvereinbarungen.....	134
3. Umstrukturierungen.....	135
IV. Geschäftsführung.....	138
1. Geschäftsführung des Insolvenzverwalters.....	138
2. Eigenverwaltung.....	139
3. Kritik.....	140
C. Zusammenfassung und Bewertung.....	143

§ 4 Die übertragende Sanierung	145
A. Begriff der übertragenden Sanierung	145
B. Probleme bei der Durchführung einer übertragenden Sanierung	146
I. Zustimmung der Gläubiger	146
1. Generelles Zustimmungserfordernis	146
2. Drohende Veräußerung unter Wert	147
a) Preisfindung.....	147
b) Sicherungsmaßnahmen	148
c) Veräußerung an besonders Interessierte	150
3. Veräußerung im Eröffnungsverfahren	152
a) Zulässigkeit.....	152
b) Zustimmungspflicht.....	154
II. Haftungsfragen	156
1. Vermögensübernahme, § 419 BGB a. F.....	156
2. Firmenfortführung, § 25 HGB.....	156
a) Anwendung im eröffneten Verfahren.....	156
b) Anwendung vor Eröffnung des Verfahrens.....	157
3. § 75 AO	159
III. § 613 a BGB	160
1. Bisherige Regelung.....	160
2. § 613 a BGB im Insolvenzverfahren	162
a) Rechtslage im Insolvenzverfahren	162
b) Kritik.....	163
c) Begründung des Gesetzgebers	164
d) Stellungnahme.....	164
C. Zusammenfassung	167
§ 5 Der Sanierungsplan	169
A. Einführung	169
I. Zweck des Insolvenzplans.....	169
II. Das Rechtsinstitut des Insolvenzplans	170
1. Vergleich und Zwangsvergleich	171
2. Das US-amerikanische Vorbild	171
3. Rechtsinstitut eigener Art.....	173
III. Beurteilungsmaßstab	175

B. Der Sanierungsplan	176
I. Gliederung und Inhalt des Plans	176
1. Darstellender Teil	176
a) Sanierungsplan	177
aa) Bericht über die Ausgangslage	177
bb) Sanierungskonzept	178
b) Übertragungsplan	183
2. Gestaltender Teil	184
a) Überblick	184
b) Regelungsbereich	184
c) Anforderungen	185
d) Beteiligte	186
e) Mögliche Inhalte	190
aa) Absonderungsberechtigte	190
bb) Nicht nachrangige Insolvenzgläubiger	191
(1) Verzicht	191
(2) Umwandlung von Forderungen in Kapital	192
(3) Stundung	193
cc) Nachrangige Insolvenzgläubiger	193
dd) Arbeitnehmer	193
ee) Schuldner	194
ff) Dritte	195
gg) Insolvenzverwalter	195
3. Anlagen	196
a) Vermögensübersicht, Ergebnis- und Finanzplan	196
b) Weitere Anlagen	197
aa) Erklärung des Schuldners	197
bb) Zustimmung von Gläubigern	197
cc) Beiträge Dritter	197
II. Planinitiativrecht	198
1. Einzelheiten des Planinitiativrechts	199
a) Initiativrecht des Verwalters	200
b) Indirekte Planvorlage von Gläubigern	201
c) Kein „negatives“ Initiativrecht	205
d) Zielbestimmungsrecht	207
e) Zusammenfassung	207
2. Bewertung	208
III. Verfahren	210

1. Ausarbeitung	210
2. Vorlage	210
3. Prüfung durch das Insolvenzgericht	211
4. Annahme durch die Gläubiger	212
a) Verfahren	212
b) Probleme des Annahmeverfahrens	213
aa) Gruppenbildung	213
(1) Überblick	214
(2) Kriterien der Gruppenbildung	216
bb) Obstruktionsverbot	220
(1) Überblick	220
(2) Kritik	222
(3) Stellungnahme	223
(4) Folgerungen	228
cc) Mehrheit von Plänen	231
dd) Planänderungen	233
(1) Planänderung nach § 240 InsO	233
(2) Vorlage eines neuen Plans	237
5. Zustimmung des Schuldners	237
6. Gerichtliche Bestätigung	240
a) Minderheitenschutz	240
aa) Überblick	240
bb) Problemstellung	241
cc) Lösungsansätze	242
(1) Zusatzleistungen	242
(2) Beurteilungsspielraum	243
b) Verfahrensvorschriften und bedingter Plan	244
7. Rechtsmittel	245
8. Wirkungen und Aufhebung des Verfahrens	248
9. Erfüllung des Plans	249
a) Wiederauflebensklausel	249
b) Planüberwachung	250
C. Beurteilung	252
I. Die einzelnen Regelungen	253
II. Sanierungstauglichkeit	256

§ 6 Schlußbetrachtung	261
A. Unternehmensfortführung und Sanierung	261
B. Marktkonformität und Funktion des Insolvenzrechts	264
C. Mißbrauchsmöglichkeiten	267
D. Verbesserungsmöglichkeiten	269
E. Gesamtwürdigung	270
Literaturverzeichnis	273