

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	XI
Autorenverzeichnis	XLIII
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLVII
Abkürzungsverzeichnis	LIII

1. Teil: Krisenvermeidung, Krisenfrüherkennung und Krisenbewältigung

	Rz.	Seite
A. Vorbemerkungen	1	1
B. Krisenvorsorge und Krisenmanagement	23	12
C. Sanierung ohne Insolvenzverfahren	360	162
D. Sanierungsbemühungen, Insolvenzantragspflicht und Risiken bei Fehlverhalten in der Krise	682	308

2. Teil: Die Liquidation der GmbH

A. Tatbestände und gesellschaftsrechtliche Folgen der Auflösung	739	343
B. Arbeitsrechtliche Folgen der Liquidation	752	350
C. Steuerrechtliche Folgen der Liquidation	788	364

3. Teil: Die GmbH im Insolvenzeröffnungsverfahren

A. Insolvenzgründe	809	371
B. Insolvenzantrag	929	466
C. Rechtslage nach Antragstellung	953	480
D. Rechte und Pflichten des Geschäftsführers	982	490
E. Vorläufige Insolvenzverwaltung	995	497
F. Kredite und Kreditsicherheiten im Insolvenzeröffnungsverfahren	1060	516
G. Vorfinanzierung von Insolvenzgeld	1095	537

**4. Teil: Abweisung und Einstellung mangels Masse
sowie Massearmut** Rz. Seite

A. Rechtsfolgen der Masselosigkeit und Masseunzulänglichkeit nach der Insolvenzordnung	1122	551
B. Gesellschaftsrechtliche Rechtsfolgen	1165	578

5. Teil: Die GmbH im eröffneten Insolvenzverfahren

A. Das Verhältnis von Insolvenzrecht und Gesellschaftsrecht	1178	585
B. Die Rechtsstellung des Geschäftsführers nach der Insolvenzordnung	1190	592
C. Aufgaben und Haftung des Insolvenzverwalters	1230	622
D. Arbeitsrechtliche Aspekte im eröffneten Insolvenzverfahren	1319	657
E. Gesellschafterhaftung im eröffneten Insolvenzverfahren .	1446	699
F. Kredite und Kreditsicherheiten im eröffneten Insolvenzverfahren	1459	704
G. Steuerrechtliche Folgen im eröffneten Insolvenzverfahren	1563	755

6. Teil: Die GmbH im Insolvenzplanverfahren

A. Der Insolvenzplan	1608	771
B. Das Insolvenzplanverfahren	1634	783
C. Rechtswirkungen des bestätigten Plans	1674	797
D. Arbeitnehmerbeteiligung im Insolvenzplanverfahren . . .	1718	815

7. Teil: Die GmbH in der Eigenverwaltung

A. Die Eigenverwaltung in der gerichtlichen Praxis	1727	819
B. Gesetzliche Ausgestaltung	1734	824
C. Kreditgeschäft bei Eigenverwaltung	1753	830

**8. Teil: Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung
für Geschäftsführer, Gesellschafter und andere
Mithaftende der GmbH**

A. Mithaftung natürlicher Personen	1766	835
--	------	-----

	Rz.	Seite
B. Verbraucherinsolvenzverfahren	1772	838
C. Restschuldbefreiungsverfahren	1823	866

9. Teil: Haftungs- und Strafbarkeitsrisiken bei Verfahrensverschleppung und Insolvenzverursachung

A. Unerlaubte Verfahrensverschleppung	1862	889
B. Insolvenzverursachungshaftung	1944	937
Stichwortverzeichnis		945

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Autorenverzeichnis	XLIII
Allgemeines Literaturverzeichnis	XLVII
Abkürzungsverzeichnis	LIII

1. Teil Krisenvermeidung, Krisenfrüherkennung und Krisenbewältigung

	Rz.	Seite
A. Vorbemerkungen		
I. Die Insolvenzordnung im Praxistest (Uhlenbruck)	1	1
1. Die Insolvenzentwicklung von Unternehmen in der Rechtsform der GmbH	1	1
2. Gesellschaftsrechtliche Umsetzung der Insolvenz- ordnung in der Praxis	3	2
3. Sonstige Umsetzungsschwierigkeiten	7	4
4. Pflichtenrisiko und Haftungsgefahren für den GmbH- Geschäftsführer	12	6
a) Haftung für Verhalten in der Unternehmenskrise	13	6
b) Haftungs- und Pflichtenrisiken im eröffneten Insolvenzverfahren	14	7
c) Pflichten des Geschäftsführers im Insolvenzplan- verfahren	15	8
d) Haftungsrisiken bei Eigenverwaltung	16	8
e) Nachwirkende Pflichten bei Verfahrensbeendigung	17	9
5. Fazit	19	9
II. Gesetzliche Nachbesserungen der Insolvenzordnung (Karsten Schmidt)	20	10
1. Gesetzliche Nachbesserungen bis 2001	20	10
2. Das InsO-Änderungsgesetz 2001	21	10
3. Die unerledigte Wunschliste	22	11

B. Krisenvorsorge und Krisenmanagement

I. Begriff der Krise (<i>Maus</i>)	23	12
1. Betriebswirtschaftlicher Begriff	23	12
2. Rechtlicher Begriff	27	14
II. Krisenvermeidung (<i>Wellensiek</i>)	32	15
III. Kapitalausstattung (<i>Wellensiek</i>)	37	16
1. Grundsätze der GmbH-Finanzierung	39	17
a) Eigenkapital	39	17
b) Fremdkapital	45	19
c) Die GmbH & Co. KG	48	20
2. Eigenkapitalaufzehrung als Krisenwarnsignal	52	21
a) Gesetzliche Regelung	52	21
b) Statutarische Erweiterung	54	21
IV. Kapitalausstattungsgebot und Kapitalsicherung (<i>Karsten Schmidt</i>)	56	22
1. Kein allgemeines Unterkapitalisierungsverbot	56	22
2. Das Ausschüttungsverbot des § 30 GmbHG	58	23
3. Sanktionen	61	25
4. Kreditgewährung oder Kreditbesicherung: § 30 GmbHG als Liquiditätsschutz der Gesellschaft?	68	30
5. Analoge Anwendung des § 43a GmbHG?	73	34
6. Konzerninterne Darlehen	78	36
7. Verbot solvenzbedrohender Auszahlungen und Kredit- besicherungen?	80	37
8. Fazit	82	39
V. Umwandlung von Gesellschafterleistungen in Kapitalersatz (<i>Karsten Schmidt</i>)	83	39
1. Die verschiedenen Varianten	83	39
2. Rangrücktritt und Finanzplanbindung	84	40
3. Gesetzliche Bindung durch Stehenlassen	85	41
VI. Laufende Kontrolle (<i>Wellensiek</i>)	86	42
1. Bilanzanalyse	87	42
2. Betriebliche Statistik	92	43
3. Unternehmensplanung	97	45
4. Analyse der Unternehmensumwelt	101	46

	Rz.	Seite
VII. Organisation (<i>Wellensiek</i>)	103	47
1. Krisenaverse Organisationsstrukturen	106	47
2. Organisation der Unternehmenskontrolle	111	48
a) Statutarische Berichtspflichten der Geschäftsführung	112	48
b) Externe Unternehmenskontrolle	113	49
c) Interne Kontrolle	113	50
d) Errichtung eines Aufsichtsorgans	117	51
VIII. Insolvenzfrüherkennung	121	52
1. Die Eigenprüfung durch die Geschäftsführer (<i>Maus</i>)	121	52
2. Insolvenzfrüherkennung durch die Gläubiger (<i>Maus</i>)	136	58
3. Früherkennung der Krise durch Kreditinstitute (<i>Wittig</i>)	140	60
a) Klassische Krisenanzeichen	140	60
aa) Bedeutung und Möglichkeiten der Krisenfrüher- kennung für Kreditinstitute	140	60
bb) Kontoführung und Kreditgewährung	142	62
cc) Einsichtnahme in die wirtschaftlichen Verhältnisse (§ 18 KWG)	143	63
dd) Kundenbesuche/Sicherheitenprüfungen	145	64
ee) Geschäftsbeziehungen des Kreditnehmers zu Dritten	146	66
ff) Erkenntnismöglichkeiten aufgrund der Krisen- anzeichen	147	66
b) Financial Covenants als Krisenindikatoren	148	67
aa) Einleitung	148	67
bb) Inhalt typischer Financial Covenants	152	69
(1) Eigenkapitalausstattung	153	69
(2) Verschuldung	155	70
(3) Ertrag	157	71
(4) Liquidität	161	72
cc) Vereinbarung	163	73
(1) Kennzahlen	164	73
(2) Definitionen	165	74
dd) Informationspflichten	168	75
ee) Kontinuität der Bilanzierungs- und Bewertungs- methoden	169	76
ff) Maßnahmen der Risikobegrenzung	170	76
gg) Struktur von Financial Covenants	171	77
hh) Bewertung von Financial Covenants als Krisen- indikatoren	172	78
ii) Bewertung von Financial Covenants als Ersatz- sicherheiten	179	81
(1) (Nach-)Besicherungsanspruch	180	82
(2) Kreditkündigung	182	83
jj) Zusammenfassung	183	84

	Rz.	Seite
IX. Bankgeschäfte in der Krise (Wittig)	184	85
1. Zahlungsverkehr in der Krise	185	86
a) Die rechtlichen Grundlagen des Zahlungsverkehrs	186	86
aa) Kontokorrent	186	86
(1) Der Girovertrag als Basis der Kontokorrentvereinbarung	186	86
(2) Inhalt der Kontokorrentvereinbarung	190	87
(3) Auswirkungen der Krise auf die Kontokorrentvereinbarung	194	88
bb) Aufrechnung	200	91
(1) Erhaltung einer Aufrechnungslage (§ 94 InsO)	201	92
(2) Eintritt der Aufrechnungslage im Verfahren (§ 95 Abs. 1 InsO)	203	92
(3) Unzulässigkeit der Aufrechnung (§ 96 InsO)	206	93
cc) AGB-Pfandrecht	213	95
(1) Gegenstand des Pfandrechts	213	95
(2) Bedeutung für das Bankgeschäft	215	96
b) Zahlungseingänge	217	97
aa) Berechtigung und Verpflichtung zur Gutschrift des Zahlungseingangs	218	97
bb) Unanfechtbare Verrechnung von Zahlungseingängen	221	99
(1) Sicherungsabtretung der Zahlungsansprüche	223	99
(2) Bargeschäft bei Zahlungsein- und -ausgängen	225	101
cc) Anfechtbare Verrechnung von Zahlungseingängen	230	103
(1) Eingänge bis zu 10 Jahren vor Insolvenzantrag	231	103
(2) Eingänge in den letzten 3 Monaten vor Insolvenzantrag	235	104
(3) Überweisungseingänge nach Insolvenzantrag	243	109
(4) Eingänge nach Verfahrenseröffnung	246	110
c) Zahlungsausgänge	248	110
aa) Grundstrukturen am Beispiel der Überweisung	249	111
(1) §§ 676a ff. BGB in der Fassung des Überweisungsgesetzes als Rechtsgrundlage	249	111
(2) Ausführung vor Zahlungsunfähigkeit und Insolvenzantrag	251	112
(3) Ausführung nach Zahlungsunfähigkeit und Insolvenzantrag	252	112
(4) Ausführung nach Anordnung eines allgemeinen Verfügungsverbots	258	114
(5) Ausführung nach Verfahrenseröffnung	262	116
bb) Besonderheiten bei Lastschrifteinlösungen im Einzugsermächtigungsverfahren	267	118
(1) Nach Insolvenzeröffnung erteilte Genehmigung	269	119
(2) Widerspruch gegen die Belastung	272	120

	Rz.	Seite
2. Kreditbesicherung in der Krise	286	126
a) Besicherung neu gewährter Kredite	289	127
b) Anspruch auf Nachbesicherung für bestehende Kredite	295	130
c) Bestellung von Drittsicherheiten	297	131
d) Anfechtbarkeit nachträglicher Besicherung aus dem Vermögen der GmbH	300	132
aa) Vorsatzanfechtung nach § 133 InsO	301	133
bb) Anfechtung der Sicherheitenbestellung für kapital- ersetzende Darlehen nach § 135 Nr. 1 InsO	305	136
cc) Schenkungsanfechtung nach § 134 InsO	307	136
dd) Anfechtung der Sicherheitenbestellung für nahe stehende Personen nach § 133 Abs. 2 InsO	310	138
ee) Allgemeine Insolvenzanfechtung nach §§ 130, 131 InsO	312	139
(1) Kongruente und inkongruente Besicherung	312	139
(2) Anfechtbarkeit inkongruenter Besicherung nach § 131 InsO	314	140
(3) Anfechtbarkeit kongruenter Besicherung	320	142
e) Sittenwidrigkeit der Besicherung	323	143
aa) Knebelung	325	144
bb) Gläubigergefährdung	333	149
3. Kreditkündigung	340	152
a) Ordentliches Kündigungsrecht	341	152
b) Außerordentliches Kündigungsrecht	343	153
c) Einschränkung des Kündigungsrechts mit Rücksicht auf die Schuldnerinteressen	348	156
d) Einschränkung des Kündigungsrechts wegen aus- reichender Sicherheiten	351	157
e) Rechtsfolgen unzulässiger Kündigung	354	159
 X. Sanierung oder Liquidation? (Maus)	 355	 159

C. Sanierung ohne Insolvenzverfahren

I. Interne Sanierung (Karsten Schmidt)	360	162
1. Begriffsbildung und praktisches Szenario	360	162
2. Kapitalerhöhung mit Kapitalherabsetzung	363	162
3. Aufnahme neuer Gesellschafter	374	169
4. Restrukturierung, insbesondere Umwandlung	379	171
5. Übertragende Sanierung	382	173
6. Mitwirkung der Gesellschafter	383	174

	Rz.	Seite
II. Finanzierung durch Gesellschafter als Kapitalersatz		
<i>(Karsten Schmidt)</i>	384	175
1. Eigenkapitalersatz als Finanzierungs- und Sanierungsproblem	384	175
2. Der Tatbestand des eigenkapitalersetzenden Gesellschafterdarlehens	386	176
3. Andere Arten der kapitalersetzenden Gesellschafterleistungen	391	180
4. Ausnahmen für Zwerganteile und für Sanierungsgesellschafter	395	183
a) Zwerganteile	396	184
b) Sanierungsprivileg	399	185
5. Rechtsfolgen kapitalersetzender Gesellschafterleistungen	407	188
a) Ausschüttungssperre	407	188
b) Freigabe von Sicherheiten	408	189
c) Nutzungsüberlassung	410	190
6. Finanzplankredite	414	193
a) Stand der gerichtlichen Klärung	414	193
b) Die Reichweite der Finanzplanfinanzierung	416	195
III. Externe Sanierung (Uhlenbruck)	419	196
1. Der gerichtliche Vergleich nach der VglO ist tot – der außergerichtliche Vergleich als freie Sanierung aber lebt	419	196
a) Sanierungsfördernde und sanierungshemmende Regelungen	420	196
b) Zum Begriff der externen Sanierung	423	198
c) Gerichtliche Sanierung schon bei drohender Zahlungsunfähigkeit?	424	198
2. Chancen und Gefahren einer Sanierung durch außergerichtlichen Vergleich	425	199
a) Chancen einer freien Sanierung aus der Sicht des Gläubigers	429	200
aa) Keine Bindungswirkung für nicht zustimmende Gläubiger	432	201
bb) Rechtsfolgen der Nichterfüllung des außergerichtlichen Vergleichs	434	201
cc) Bürgenhaftung	436	202
dd) Grundsatz der Gläubigergleichbehandlung	437	202
ee) Freie Sanierung und Aussonderungsrechte	440	203
ff) Dingliche und persönliche Sicherheiten der Gläubiger	441	203
gg) Die freie Sanierung als „billigeres“ Verfahren	444	204
b) Chancen einer freien Sanierung für die GmbH	445	205
aa) Vor- und Nachteile der freien Sanierung	445	205

	Rz.	Seite
bb) Vermindertes strafrechtliches Risiko für die Geschäftsführung	447	205
cc) Der außergerichtliche Liquidationsvergleich	448	206
dd) Sanierungswürdigkeit und Mindestquote	449	206
ee) Einbeziehung von Gesellschaftern und dinglich gesicherten Gläubigern	450	207
c) Gefahren einer freien Sanierung für die Gläubiger	451	207
aa) Heimlicher Verstoß gegen den Gleichbehandlungs- grundsatz	452	207
bb) Verschleierung der wirtschaftlichen Situation	453	209
cc) Verjährung, Kapitalersatz und Anfechtung	454	209
dd) Fehlende Überwachung der Vergleichserfüllung	455	210
ee) Gefahren eines außergerichtlichen Liquidationsver- gleichs	456	210
ff) Besserungsscheine und Besserungsklauseln	457	210
gg) Risiken einer treuhänderischen Vermögensübertra- gung	458	211
d) Nachteile und Risiken des außergerichtlichen Vergleichs für die GmbH und ihren Geschäftsführer	460	212
aa) Kein Stop der gesetzlichen Insolvenzantragsfrist	460	212
bb) Kein Vollstreckungsverbot für Gesellschafts- gläubiger	461	212
cc) Kein Stopp der Verwertung dinglicher Sicherheiten	462	213
dd) Kein Überstimmen opponierender Minderheiten	463	213
ee) Übernahmehaftung bei übertragender Sanierung	464	214
3. Freie Sanierung und persönliche Haftung von Gesell- schaftern und Geschäftsführern	467	214
4. Die Vorteile gerichtlicher Sanierung nach der Insolvenz- ordnung	468	215
a) Generelle Vorteile einer flexiblen Verfahrensabwick- lung	468	215
b) Spezielle Vorteile eines gerichtlichen Sanierungsverfah- rens	469	216
c) Gerichtliche Sanierung der GmbH & Co. KG	470	217
d) Fazit	471	218
IV. Sanierungsbeiträge der Kreditinstitute (Wittig)	472	218
1. Sanierungsbeiträge im weiteren Sinne	472	218
2. Beseitigung der Insolvenzgründe durch Sanierungsbeiträge im engeren Sinne	474	220
3. Teilnahme von Kreditinstituten an der Sanierung von Kreditnehmern	476	220
a) Wirtschaftliche Ausgangssituation	476	220
b) Rechtspflichten zur Sanierung	478	221

	Rz.	Seite
4. Typische Sanierungsbeiträge	480	222
a) Gewährung zusätzlicher Kredite	481	223
aa) Konzept des Sanierungsbeitrags	481	223
bb) Insolvenzverschleppung	484	224
cc) Bürgschaften der öffentlichen Hand	490	227
b) Stundung und Verzicht	496	232
aa) Stundung von Zins- und/oder Tilgungsraten	496	232
bb) Verzicht auf Zinszahlungen	501	235
cc) Forderungsverzicht	503	235
c) Rangrücktritt/Besserungsschein	512	239
aa) Konzept des Sanierungsbeitrags	512	239
bb) Forderungsverzicht mit Besserungsschein	514	240
cc) Rangrücktrittserklärung	516	241
dd) Praktischer Nutzen	523	246
d) Umwandlung von Krediten in Eigenkapital	524	247
aa) Konzept des Sanierungsbeitrags	524	247
bb) Kapitalersatz und Sanierungsprivileg	526	248
cc) Verdeckte Sacheinlage und Differenzhaftung	536	252
e) Übernahme von (Wandel-)Genussrechten	538	252
V. Arbeitsrechtliche Aspekte der Sanierung: Personalabbau		
(<i>Moll</i>)	542	255
1. Ausgangspunkt und Regelungskomplexe	542	255
2. Betriebsbedingte Kündigung	545	256
a) Dringende betriebliche Erfordernisse		
(§ 1 Abs. 2 KSchG)	546	256
aa) Entfallen von Beschäftigungsmöglichkeiten	546	256
bb) Ultima-Ratio-Prinzip	550	259
cc) Wiedereinstellungsanspruch	558	262
dd) Interessenabwägung	559	262
b) Sozialauswahl (§ 1 Abs. 3 KSchG)	560	263
aa) Einzubeziehende Arbeitnehmer	563	264
bb) Soziale Schutzbedürftigkeit	570	266
cc) Betriebliche Bedürfnisse	572	268
dd) Gesamtwürdigung	574	271
ee) Rechtsfolge einer fehlerhaften Sozialauswahl	575	271
ff) Besonderheiten der sozialen Auswahl bei der Änderungskündigung	576	272
c) Auswahlrichtlinien (§ 1 Abs. 4 KSchG)	577	272
VI. Steuerrechtliche Folgen der Sanierung (<i>Crezelius</i>)	585	274
1. Steuersystematische Grundlagen nach der Unternehmens- steuerreform	585	274

	Rz.	Seite
2. Kapitalerhöhung	593	278
a) Grundsätze	593	278
b) Verwendung von Gesellschafterdarlehen	599	280
3. Kapitalherabsetzung	605	281
4. Sog. Mantelkauf nach § 8 Abs. 4 KStG	610	282
5. Umwandlungen	624	288
a) Verschmelzung GmbH auf GmbH	624	288
b) Spaltung auf Kapitalgesellschaften	635	292
c) Verschmelzung GmbH auf Personengesellschaft	641	294
6. Darlehen von Gesellschaftern, insbesondere Rangrücktritt und Forderungsverzicht	654	298
a) Rangrücktritt	654	298
b) Forderungsverzicht	661	301
aa) Erlass	661	301
bb) Besserungsvereinbarungen	671	304
c) Sonderfall: Verzicht auf Pensionsanwartschaft	676	306

D. Sanierungsbemühungen, Insolvenzantragspflicht und Risiken bei Fehlverhalten in der Krise

I. Sanierungsbemühungen und sog. Insolvenzantragspflicht <i>(Karsten Schmidt)</i>	682	308
1. Selbstprüfungspflicht der Gesellschaftsorgane	682	308
2. Pflichtenkonflikte	684	309
II. Haftungsrisiken <i>(Karsten Schmidt)</i>	685	310
1. Geschäftsführerhaftung	685	310
2. Gesellschafterhaftung	689	311
III. Strafrechtliche Risiken für Geschäftsführer <i>(Uhlenbruck)</i>	693	312
1. Krisenbegriffe und Strafbarkeit	694	314
a) Der strafrechtliche Begriff der Unternehmenskrise	694	314
b) Typische Straftaten in der Krise der GmbH	698	316
c) Erhöhte Aufklärungsquote durch die Insolvenzordnung	700	317
2. Strafbarer Sanierungsschwindel	701	318
3. Strafbarer Minderungen des Stammkapitals	702	319
4. Strafbare Rückzahlungen auf kapitalersetzende Gesellschafterleistungen	705	321
5. Strafbare Manipulationen mit Insolvenzgeld	707	322

	Rz.	Seite
6. Vorenthaltung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozial- und Arbeitslosenversicherung (§ 266a Abs. 1 StGB)	710	324
7. Die Nichteinberufung der Gesellschafterversammlung nach § 49 Abs. 3 GmbHG	715	327
8. Strafbarkeit wegen Insolvenzverschleppung (§ 84 Abs. 1 Nr. 2 StGB)	716	328
9. Bankrottdelikte in der Krise der GmbH	717	328
a) Strafbares Beiseiteschaffen von Vermögen (§ 283 Abs. 1 Nr. 1 StGB)	720	330
b) Strafbarer Verstoß gegen Buchführungs- und Bilanzierungspflichten	724	333
10. Gläubiger- und Schuldnerbegünstigung	727	335
11. Die Zahlungseinstellung, Verfahrenseröffnung oder Abweisung mangels Masse als objektive Bedingung der Strafbarkeit	731	337
12. Die Strafbarkeit des faktischen Geschäftsführers	733	339
13. Die Strafbarkeit von Liquidatoren	734	340
14. Strafbarkeit des gezielten Ankaufs von Anteilen insolventer GmbHs	735	341

2. Teil Die Liquidation der GmbH

A. Tatbestände und gesellschaftsrechtliche Folgen der Auflösung (*Karsten Schmidt*)

I. Auflösungstatbestände und Typen der Liquidation	739	343
1. Die gesellschaftsrechtlichen Tatbestände	739	343
2. Der insolvenzrechtliche Tatbestand der Masselosigkeit	742	344
II. Gesellschaftsrechtliche Folgen der Liquidation	744	344
1. Allgemeine Regeln	744	344
2. Kapitalbindung in der Liquidation	747	346
3. Gesellschaft und Liquidation	748	346
4. Rechnungslegung	749	347
5. Betriebs- und Teilbetriebsveräußerung	751	348

B. Arbeitsrechtliche Folgen der Liquidation (Moll)

I. Abgrenzung: Stilllegung oder Veräußerung	752	350
1. Betriebsveräußerung	753	350
2. Betriebsstilllegung	756	352
3. Verlegungsfälle	757	352
II. Betriebsstilllegung: Betriebsverfassungsrecht	758	353
1. Unterrichtung des Betriebsrats	759	353
2. Interessenausgleich	760	353
3. Sozialplan	771	357
4. Verhältnis zwischen Interessenausgleich und Sozialplan	774	358
III. Betriebsveräußerung	778	359
1. Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers	779	360
2. Arbeitsverhältnis nach Widerspruch	780	360
IV. Fortsetzungsanspruch	782	361

C. Steuerrechtliche Folgen der Liquidation (Crezelius)

I. Liquidationsbesteuerung der GmbH	788	364
II. Steuerrechtliche Konsequenzen für den Anteilseigner	798	366
1. Ertragsteuerrecht	798	366
2. Wegfall der Begünstigungen der §§ 13a, 19a ErbStG	805	368

3. Teil

Die GmbH im Insolvenzeröffnungsverfahren

A. Insolvenzgründe

I. Die rechtliche und wirtschaftliche Bedeutung der Insolvenzauslöser (Uhlenbruck)	809	371
---	-----	-----

	Rz.	Seite
1. Die Funktion der Insolvenzgründe	809	371
2. Verzicht der InsO auf ein Insolvenzverhütungsverfahren	811	372
3. Verstärkung der Hilfs- und Sicherungsmaßnahmen im Insolvenzeröffnungsverfahren	813	373
4. Erleichterung der Verfahrenseröffnung durch Vereinfachung der Insolvenztatbestände	814	374
a) Gesetzliche Definition der Insolvenzgründe	814	374
b) Risiken des Eigenantrags wegen drohender Zahlungsunfähigkeit	815	374
5. Besonderheiten der GmbH & Co. KG	816	375
a) Organpflichten nach den §§ 130a, 177a HGB	816	375
b) Verfahrensrechtliche Interdependenzen	817	376
c) Koordinationsprobleme im Insolvenzplanverfahren	818	376
II. Zahlungsunfähigkeit (Uhlenbruck)	819	377
1. Begriff der Zahlungsunfähigkeit	819	377
a) Die Legaldefinition in § 17 Abs. 2 InsO	819	377
b) Offen gebliebene Zweifelsfragen	821	378
2. Die Zahlungseinstellung	824	379
a) Begriff der Zahlungseinstellung	824	379
b) Erscheinungsformen der Zahlungseinstellung	825	380
c) Zahlungseinstellung trotz einzelner Zahlungen	828	381
3. Zahlungsunfähigkeit als Geldilliquidität	829	382
4. Der Verzicht auf die „ernstliche Einforderung“ der fälligen Verbindlichkeiten	832	385
5. Der Verzicht auf das Merkmal der „Dauer“	836	387
6. Der Verzicht auf das Merkmal der „Wesentlichkeit“	838	388
7. Zahlungsunwilligkeit als Insolvenzgrund	841	390
8. Wertung der Legaldefinition in § 17 Abs. 2 InsO	842	391
III. Drohende Zahlungsunfähigkeit	845	393
1. Rechtspolitische Bedeutung (Karsten Schmidt)	845	393
2. Nur Eigenantrag (Karsten Schmidt)	846	394
3. Begriffliches (Uhlenbruck)	847	395
IV. Überschuldung (Karsten Schmidt)	849	397
1. Rechtspolitische Bedeutung	849	397
2. Der Überschuldungsbegriff der Rechtsprechung und § 19 InsO: Kontinuität oder Rechtsänderung?	852	398
V. Die Feststellung der Insolvenzgründe (Uhlenbruck)	859	403
1. Vorbemerkung	859	403

	Rz.	Seite
2. Die Feststellung der Zahlungsunfähigkeit	861	404
a) Die Pflicht des Geschäftsführers zur ständigen Eigenprüfung	861	404
b) Die Pflicht zur Aufstellung einer Liquiditätsbilanz	863	405
c) Interdependenzen (Verzahnungen) bei der GmbH & Co. KG	866	408
3. Die Feststellung der drohenden Zahlungsunfähigkeit	867	409
a) Anforderungen an den Nachweis der drohenden Zahlungsunfähigkeit	867	409
b) Die notwendige richterliche Überzeugung vom Vorliegen der drohenden Zahlungsunfähigkeit	868	410
c) Der Finanzplan als Instrument der Feststellung einer drohenden Zahlungsunfähigkeit	870	411
d) Die Planbilanz	872	413
e) Die Plan-Gewinn- und -Verlustrechnung (Ergebnisplan)	873	413
f) Der Prognosezeitraum	874	414
4. Die Feststellung der Überschuldung der GmbH	875	415
a) Methoden der Überschuldungsfeststellung	875	415
b) Die Fortbestehensprognose	878	418
aa) Prognosemethoden	878	418
bb) Der Prognosezeitraum	879	419
cc) Das Merkmal der „überwiegenden Wahr- scheinlichkeit“	880	420
5. Ansatz und Bewertung in der Überschuldungsbilanz	881	420
a) Wertansätze und Bewertung bei positiver Fortführungs- prognose	882	420
b) Wertansätze und Bewertung bei negativer Fortführungs- prognose	883	422
6. Dokumentation der Überschuldungsprüfung	885	425
7. Die Aktivposten der Überschuldungsbilanz	886	425
a) Kosten der Gründung, Kapitalbeschaffung und Ingang- setzung oder Erweiterung des Geschäftsbetriebs	887	426
b) Der Geschäfts- oder Firmenwert	889	427
c) Sonstige immaterielle Vermögensgegenstände	890	429
d) Ausstehende Einlagen der Gesellschafter und beschlossene Nachschüsse	891	430
e) Ansprüche gegen Geschäftsführer und Gesellschafter	892	431
aa) Schadensersatzansprüche gegen Geschäftsführer	893	432
bb) Keine Aktivierung der Komplementär-Haftung bei der GmbH & Co. KG	894	433
cc) Aktivierbarkeit von Patronatserklärungen	895	433
dd) Konzernrechtliche Ausgleichsansprüche	896	434
f) Ansatz eigener und fremder Geschäftsanteile	897	435
g) Sachanlagen	898	436

	Rz.	Seite
aa) Grundstücke und Gebäude	899	436
bb) Sonstige Gegenstände des Sachanlagevermögens	900	438
h) Finanzanlagen	901	438
i) Umlaufvermögen	902	438
j) Forderungen aus Lieferungen und Leistungen	903	439
k) Bilanzierung von Transferleistungen im Lizenzfußball	904	440
l) Ansprüche nach §§ 92, 93 InsO und Insolvenzanfechtungsansprüche	905	441
m) Forderungen aus schwebenden Geschäften	906	441
n) Aktive Rechnungsabgrenzungsposten	907	442
o) Treuhandvermögen	908	443
8. Die Passivposten der Überschuldungsbilanz	909	444
a) Nicht zu berücksichtigende Passivposten im Überschuldungsstatus	911	447
b) Verbindlichkeiten aus schwebenden Verträgen	912	448
c) Rückstellungen	913	449
aa) Pensionsrückstellungen	914	451
bb) Sonstige Rückstellungen	915	452
d) Aufwendungs- und Annuitätendarlehen	916	452
e) Passivierung eigenkapitalersetzender Gesellschafterdarlehen	917	453
aa) Die Entscheidung des BGH v. 8. 1. 2001	918	454
bb) Rücktritt in den Rang des § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO	919	455
cc) Passivierung von Forderungen mit Sanierungsprivileg nach § 32a Abs. 3 Satz 3 GmbHG	920	456
f) Einlage des stillen Gesellschafters	921	457
g) Passivierung von Genussrechten	922	458
h) Passivierung von Rückforderungsansprüchen gemeinschaftswidrig gewährter Beihilfen	923	458
i) Passive Rechnungsabgrenzungsposten	924	459
j) Konzernmäßige Ausgleichspflichten	925	460
k) Passivierung von „Plafonds-Verbindlichkeiten“ i.S. von § 264 InsO	926	460
9. Die Feststellung der Überschuldung bei der GmbH & Co. KG	927	461
a) Überschuldungsfeststellung bei der KG	927	461
b) Überschuldungsfeststellung bei der Komplementär-GmbH	928	464

B. Insolvenzantrag

I. Antragsberechtigte	929	466
1. Eigenantrag (<i>Karsten Schmidt</i>)	929	466

	Rz.	Seite
2. Gläubigerantrag (<i>Uhlenbruck</i>)	934	467
a) Der Insolvenzantrag als Gläubigerkalkül	934	467
b) Die ordnungsgemäße Antragstellung	935	468
c) Der Insolvenzantrag gegen eine GmbH & Co. KG	937	470
d) Forderung gegen die Gesellschaft	938	470
e) Glaubhaftmachung von Forderung und Insolvenzgrund	939	470
f) Das erforderliche Rechtsschutzinteresse für den Antrag	940	471
g) Haftung wegen fahrlässigen Insolvenzantrags	941	472
h) Das Zulassungsverfahren als quasi-streitiges Partei- verfahren	942	472
i) Antragsrücknahme und Erledigungserklärung	943	473
II. Zulässigkeitsprüfung des Insolvenzantrags durch das Gericht (<i>Vallender</i>)	944	474
1. Prüfung des Eigenantrags	946	475
2. Prüfung des Gläubigerantrags	948	477

C. Rechtslage nach Antragstellung

I. Sicherungsmaßnahmen im Eröffnungsverfahren (<i>Wellensiek</i>)	953	480
1. Zweck	953	480
2. Inhalt	955	480
3. Grenzen	958	481
II. Verfügungsverbot (<i>Vallender</i>)	962	482
III. Einstellung von Zwangsvollstreckungsmaßnahmen (<i>Vallender</i>)	970	485
IV. Anordnung der vorläufigen Postsperrre (<i>Vallender</i>)	978	488

D. Rechte und Pflichten des Geschäftsführers (<i>Vallender</i>)	982	490
--	------------	------------

E. Vorläufige Insolvenzverwaltung

I. Die Regelung in der Insolvenzordnung (<i>Wellensiek</i>)	995	497
--	------------	------------

	Rz.	Seite
II. Der vorläufige Insolvenzverwalter mit Verfügungsbefugnis <i>(Wellensiek)</i>	999	498
1. Allgemeines	999	498
2. Aufgaben	1003	499
3. Die Pflicht zur Betriebsfortführung	1008	500
a) Unterschiede zum früheren Recht	1008	500
b) Schaffung von Anlaufliquidität	1011	501
c) Deckung der Personalkosten durch Vorfinanzierung von Insolvenzgeld	1017	503
4. Die Betriebsstilllegung	1024	505
 III. Der vorläufige Insolvenzverwalter ohne Verfügungs- befugnis <i>(Wellensiek)</i>	 1033	 508
1. Allgemeines	1033	508
2. Aufgaben und Befugnisse	1036	509
 IV. Haftungsrisiken <i>(Wellensiek)</i>	 1040	 509
1. Haftungsrisiken für den vorläufigen Insolvenzverwalter	1040	509
2. Staatshaftung	1048	512
 V. Arbeitsrechtliche Befugnisse des vorläufigen Insolvenz- verwalters <i>(Moll)</i>	 1053	 513
 F. Kredite und Kreditsicherheiten im Insolvenzeröffnungsverfahren <i>(Wittig)</i>		
 I. Kreditgeschäft	 1060	 516
1. Wirkungen des allgemeinen Verfügungsverbots	1061	516
a) Bestehende Kredite	1062	517
b) Neue Kredite	1066	519
2. Wirkungen der Bestellung eines vorläufigen Verwalters	1068	520
a) Bestehende Kredite	1069	521
b) Neue Kredite	1070	522
aa) Schwacher vorläufiger Insolvenzverwalter	1072	523
bb) Halbstarker vorläufiger Insolvenzverwalter	1075	524
cc) Starker vorläufiger Insolvenzverwalter	1077	526
dd) Wirtschaftlicher Nutzen der Privilegierung als Massekredit	1078	526
ee) Verwalterhaftung	1081	527
ff) Besicherung neuer Kredite	1082	528

	Rz.	Seite
II. Verwertung von Kreditsicherheiten	1085	530
1. Verwertung durch den vorläufigen Insolvenzverwalter . .	1086	531
a) Befugnis zur Verwertung	1086	531
b) Verwertungskostenbeitrag	1089	533
c) Rechtsfolgen unzulässiger Verwertung	1090	534
2. Verwertung durch den gesicherten Gläubiger	1093	535
G. Vorfinanzierung von Insolvenzgeld (Wittig)		
<hr/>		
I. Grundstrukturen der Insolvenzgeldvorfinanzierung	1095	537
II. Der Anspruch auf Insolvenzgeld	1098	538
1. Voraussetzungen und Umfang der Insolvenzgeldzahlung	1098	538
2. Europarechtliche Modifikationen des Insolvenzgeldes? . .	1103	539
III. Zum Rang der auf die Bundesanstalt für Arbeit über- gehenden Lohn- und Gehaltsansprüche	1105	541
1. Die Regelung der Insolvenzordnung bis zum November 2001	1105	541
2. Die Regelung der Insolvenzordnung ab dem 1. 12. 2001 . .	1108	544
IV. Die Rahmenbedingungen für die Vorfinanzierung von Insolvenzgeld	1109	544
1. Erwerb des Anspruchs auf Insolvenzgeld	1109	544
2. Prüfung durch das Arbeitsamt zur Vermeidung von Rechtsmissbräuchen	1114	546
V. Alternativen zur Vorfinanzierung des Insolvenzgelds	1121	550

4. Teil
Abweisung und Einstellung mangels Masse
sowie Massearmut

	Rz.	Seite
A. Rechtsfolgen der Masselosigkeit und Masseunzulänglichkeit nach der Insolvenzordnung (Uhlenbruck)	1122	551
I. Vorbemerkung	1122	551
II. Die Abweisung des Insolvenzantrags mangels Masse	1124	552
1. Die Feststellung der Massekostendeckung	1125	552
2. Der Massekostenvorschuss	1128	554
a) Die Höhe des Massekostenvorschusses	1128	554
b) Die Person des Vorschussleistenden	1130	556
c) Vorschussanforderung	1132	557
d) Abweisungsbeschluss und Rechtsfolgen	1135	558
3. Rechtsmittel gegen den Abweisungsbeschluss	1138	560
4. Rechtsfolgen der Abweisung mangels Masse für die GmbH/GmbH & Co. KG	1139	560
a) Auflösung und Vollbeendigung der Gesellschaft	1139	560
b) Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	1141	562
5. Die Zuweisung von Schadensersatzansprüchen nach § 26 Abs. 3 InsO	1143	564
a) Der Zweck der gesetzlichen Zuweisung von Schadensersatzansprüchen	1143	564
b) Schadensersatz wegen verspäteter Antragstellung	1144	565
c) Prozessuale Probleme des § 26 Abs. 3 InsO	1145	566
6. Akteneinsichtsrecht bei Abweisung mangels Masse	1148	567
III. Die Einstellung des eröffneten Insolvenzverfahrens mangels Masse	1150	570
1. Das Einstellungsverfahren	1150	570
2. Die Aufhebung gerichtlich anberaumter Termine	1153	571
3. Nachtragsverteilungen	1154	572
4. Die Verwertung und Verteilung bei Masselosigkeit	1155	572
5. Die Aufhebung des Verfahrens	1157	573
IV. Das Verfahren bei Masseunzulänglichkeit (Massearmut)	1158	573
1. Masseunzulänglichkeit und Masseverwertung	1158	573

	Rz.	Seite
2. Rechtsfolgen der Masseinsuffizienz	1159	574
3. Folgen der Anzeige der Masseinsuffizienz für anhängige Erkenntnisverfahren	1160	575
4. Vollstreckungsrechtliche Folgen einer Anzeige der Masseunzulänglichkeit	1161	576
5. Insolvenzanfechtung nach Anzeige der Masseunzuläng- lichkeit	1162	576
6. Verteilungsregelung bei Masseunzulänglichkeit	1163	577

B. Gesellschaftsrechtliche Rechtsfolgen

(Karsten Schmidt)

I. Masselose Liquidation: Gesellschaftsrecht versus Insolvenzrecht?

	1165	578
1. Die Tatbestände	1165	578
2. Liquidation nach Insolvenzrechtsgrundsätzen?	1171	580
3. Insolvenzverschleppungshaftung bei Masselosigkeit	1174	582

II. Schadensliquidation nach § 26 Abs. 3 InsO bei Insolvenz- verschleppung

	1176	583
1. Bedeutung der Vorschrift	1176	583
2. Rechtspolitische Defizite	1177	583

5. Teil

Die GmbH im eröffneten Insolvenzverfahren

A. Das Verhältnis von Insolvenzrecht und Gesell- schaftsrecht *(Karsten Schmidt)*

I. Die Funktionsteilung	1178	585
1. Schulenstreit oder Sachproblem?	1178	585
2. Organisationsrecht, Finanzierung und Haftungsrecht, Verfahrensrecht	1179	585
II. Die Gesellschaft als Rechtsträgerin und Schuldnerin	1180	586
1. Auflösung und Organisation der Gesellschaft	1180	586
2. Die Insolvenzmasse	1182	587

	Rz.	Seite
III. Zwecke und Umfang des Insolvenzverfahrens	1186	589
1. Liquidations- und Sanierungszweck	1186	589
2. Vollbeendigung als Bestandteil des Insolvenzverfahrens	1188	590
B. Die Rechtsstellung des Geschäftsführers nach der Insolvenzordnung (Uhlenbruck)		
I. Organschaftliche Stellung und Dienstvertrag	1190	592
II. Entgeltzahlungen an die Geschäftsführer	1192	593
III. Die Insolvenzsicherung der Geschäftsführerbezüge	1193	594
1. Ansprüche des Geschäftsführers auf Zahlung von Insolvenzgeld	1194	595
2. Insolvenzsicherung der betrieblichen Altersversorgung des „abhängigen“ Geschäftsführers	1195	596
3. Insolvenzschutz von Pensionszusagen an geschäftsführende Mehrheitsgesellschafter	1198	599
IV. Die Verfahrenspflichten des Geschäftsführers und ihre Durchsetzung	1200	600
1. Die Verfahrenspflichten gegenüber der Gesellschaft	1200	600
2. Die Verfahrenspflichten nach der InsO	1201	602
a) Die Auskunftspflicht der Geschäftsführer	1201	602
aa) Art und Umfang der Auskunftspflichten	1201	602
bb) Gegenstand der Auskunft	1205	603
cc) Die Pflicht zur Offenbarung strafbarer Handlungen	1206	604
dd) Das strafprozessuale Verwendungsverbot (§ 97 Abs. 1 Satz 3 InsO)	1207	604
ee) Strafbare Falschauskunft	1210	606
b) Die Anwesenheitspflicht des Geschäftsführers	1211	607
c) Die Mitwirkungspflichten des Geschäftsführers	1213	608
aa) Allgemeine Mitwirkungspflichten	1213	608
bb) Spezielle Mitwirkungspflichten	1214	609
3. Zwangsmittel zur Durchsetzung der Pflichten	1216	611
V. Die Verfahrensrechte der Geschäftsführer	1220	613
VI. Restkompetenzen im gesellschaftsinternen Bereich	1223	615
VII. Weisungen der Gesellschafter und des Insolvenzverwalters	1224	617

	Rz.	Seite
1. Weisungsrechte der Gesellschafter	1224	617
2. Weisungsrechte des Insolvenzverwalters	1225	618
VIII. Die verfahrensrechtliche Stellung des faktischen Geschäftsführers	1227	619
IX. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	1228	620
 C. Aufgaben und Haftung des Insolvenzverwalters		
I. Aufgaben des Verwalters 1230 622		
1. Die Betriebsfortführung im Insolvenzverfahren (Wellensiek)	1230	622
a) Allgemeines	1230	622
b) Gründe für eine Unternehmensfortführung im eröffne- ten Insolvenzverfahren	1234	623
c) Der Unternehmensverkauf	1243	624
aa) Trennung von Aktiva und Passiva	1243	624
bb) Sanierungsmaßnahmen	1246	625
d) Maßnahmen der Betriebsfortführung	1250	626
2. Pflichten des Verwalters bei Betriebsfortführung (Wellensiek)	1258	627
a) Verfahrensrechtliche Pflichten	1258	627
b) Pflichten aus übergegangener Unternehmerstellung	1266	629
3. Übertragende Sanierung im Insolvenzverfahren (Karsten Schmidt)	1278	631
a) Grundsätzliches	1278	631
b) Übertragende Sanierung im Insolvenzplan	1279	631
 II. Haftungsrealisierung durch den Insolvenzverwalter (Karsten Schmidt) 1280 632		
1. Gesellschafterhaftung	1280	632
2. Eigenkapitalersetzende Nutzungsüberlassung	1283	634
3. Gesamtgläubigerschaden	1284	634
4. Vergleichsverbote für den Insolvenzverwalter?	1286	635
 III. Die insolvenzrechtliche Haftung des Verwalters (Uhlenbruck) 1289 636		
1. Die allgemeine Verwalterhaftung	1289	636

	Rz.	Seite
2. Die Haftung wegen schuldhafter Verletzung insolvenzspezifischer Pflichten	1290	638
a) Interne Verwalterhaftung gegenüber Gesellschaft und Gesellschaftern	1291	638
b) Externe Verwalterhaftung gegenüber Gläubigern und sonstigen Dritten	1295	640
3. Haftung nur bei Verschulden	1297	641
4. Die Verwalterhaftung für nicht insolvenzspezifische Pflichten	1298	642
5. Haftung des Verwalters und Haftung der Insolvenzmasse	1299	643
6. Die Haftung für Masseverbindlichkeiten	1300	645
7. Die Haftung für Hilfskräfte	1302	646
8. Die Haftung wegen Betriebsfortführung	1303	647
9. Die Verjährung von Schadensersatzansprüchen	1307	649
IV. Umweltrechtliche Verantwortung, insbesondere bei Altlasten (<i>Karsten Schmidt</i>)	1308	650
1. Klarheiten – Unklarheiten	1308	650
2. Die Grundlinien: „massefreundliche“ und „massefeindliche“ Auffassungen	1312	651
3. Zum Stand der Rechtsprechung	1315	654
4. Verhaltensempfehlung	1317	655
D. Arbeitsrechtliche Aspekte im eröffneten Insolvenzverfahren (<i>Moll</i>)	1319	657
I. Arbeitsverhältnisse	1319	657
1. Fortbestand	1319	657
2. Vergütungsansprüche	1320	657
3. Kündigungen	1325	658
4. Befristungen	1337	661
5. Klagefrist	1338	661
II. Betriebsvereinbarungen	1342	662
III. Besonderheiten bei Betriebsänderungen: Personalabbau	1354	666
1. Vermittlungsversuch	1355	667
2. Gerichtliche Zustimmung zur Durchführung der Betriebsänderung ohne Interessenausgleichsverfahren	1356	667
3. Kündigungsbezogener Interessenausgleich	1365	670
a) Überblick	1365	670

	Rz.	Seite
b) Tatbestandsvoraussetzungen	1366	670
c) Rechtsfolgen	1372	673
d) Änderung der Sachlage	1379	676
e) Massenentlassung	1382	678
f) Betriebsratsanhörung	1383	678
4. Beschlussverfahren statt Interessenausgleich	1384	679
5. Sozialplanregelungen gemäß §§ 123, 124 InsO	1403	684
IV. Betriebsveräußerung	1428	690
1. Anwendbarkeit des § 613a BGB in der Insolvenz	1428	690
2. Modifizierung der Haftungsfolgen	1429	690
3. Kündigungssperre nach § 613a Abs. 4 Satz 1 BGB	1434	691
4. Besonderheiten nach der Insolvenzordnung	1437	694
5. Aufhebungs- und Änderungsvereinbarungen	1443	695
E. Gesellschafterhaftung im eröffneten Insolvenzverfahren (Karsten Schmidt)		
<hr/>		
I. Kapitalschutz und Haftungsrisiken	1446	699
1. Gesellschafterrisiken	1446	699
2. Risiken für Mitgesellschafter (§§ 24, 31 Abs. 3 GmbHG)	1450	700
II. Eigenkapitalersatzrisiken im Insolvenzverfahren	1453	701
1. Eigenkapitalersatz und Rangrücktritt	1453	701
2. Rückforderung eigenkapitalersetzender Leistungen in die Masse	1456	702
3. Verwalterdarlehen als Eigenkapitalersatz?	1458	703
F. Kredite und Kreditsicherheiten im eröffneten Insolvenzverfahren (Wittig)		
<hr/>		
I. Neukredite	1459	704
1. Finanzierung mit Neukrediten im regulären Insolvenzverfahren	1462	706
a) Finanzierung durch Ausnutzung bestehender Kreditlinien?	1463	706
b) Aufnahme neuer Kredite	1465	709
2. Besicherung des Neukredits	1471	712

	Rz.	Seite
II. Verwertung von Kreditsicherheiten	1474	714
1. Aussonderung und Absonderung	1474	714
a) Aussonderung	1475	714
b) Absonderung	1478	715
2. Abgesonderte Befriedigung aus Immobilien	1479	716
a) Einschränkungen des Verwertungsrechts	1480	716
aa) Einstellung der Verwertung	1480	716
bb) Nachteilsausgleich	1484	717
b) Kostenbeitrag	1487	719
3. Abgesonderte Befriedigung aus Sicherungsübereignung und Sicherungsabtretung	1490	720
a) Einschränkungen des Verwertungsrechts bei beweg- lichen Sachen	1490	720
b) Einschränkungen des Verwertungsrechts bei Forderun- gen	1501	724
c) Kostenbeitrag	1509	726
4. Abgesonderte Befriedigung aus Pfandrechten	1516	729
a) Pfandrecht an beweglichen Sachen	1517	729
b) Pfandrecht an Forderungen	1520	730
c) AGB-Pfandrecht	1521	730
5. Der Kostenbeitrag der gesicherten Gläubiger im Überblick	1522	731
 III. Inanspruchnahme der vertraglichen Mithaftung von Geschäftsführern und Gesellschaftern	 1523	 731
1. Typische Sicherungsformen	1526	733
a) Bürgschaft	1526	733
b) Schuldbeitritt	1527	734
c) Garantie	1528	734
d) Harte Patronatserklärungen	1531	736
2. Allgemeine Rechtsprobleme	1535	739
a) Schranken des Sicherungszwecks	1535	739
b) Formvorschriften für Verbraucherdarlehen	1541	742
c) Haustürgeschäfte	1548	745
d) Grenzen für die Mithaftung Vermögensloser	1554	748
aa) Die Unwirksamkeit von Bürgschaften Vermögens- loser aufgrund von § 138 BGB	1555	749
bb) Zur Geltung der Bürgschaftsrechtsprechung für den Schuldbeitritt und andere Mithaftungserklärungen Vermögensloser	1561	753

G. Steuerrechtliche Folgen im eröffneten Insolvenzverfahren (*Crezelius*)

I. Ertragsteuerrecht	1563	755
1. Gesellschaft und Anteilseigner	1563	755
2. Gesellschafterdarlehen	1570	756
a) GmbH	1570	756
b) Anteilseigner	1573	758
aa) Betriebsvermögen	1573	758
bb) Privatvermögen	1578	759
3. Bürgschaften	1588	764
4. Sonderfall: Insolvenz der Betriebs-GmbH bei Betriebsaufspaltung	1595	767
 II. Umsatzsteuer	 1599	 768

6. Teil

Die GmbH im Insolvenzplanverfahren

A. Der Insolvenzplan (*Maus*)

I. Begriff	1608	771
II. Insolvenzplanarten	1615	774
III. Planinitiativrecht	1617	775
IV. Inhalt und Anlagen des Insolvenzplans	1619	777
1. Der darstellende Teil (§ 220 InsO)	1620	777
2. Der gestaltende Teil	1622	778

B. Das Insolvenzplanverfahren

I. Die Vorprüfung des Insolvenzplans (<i>Vallender</i>)	1634	783
--	------	-----

	Rz.	Seite
II. Gruppenbildung als Insolvenzplanstrategie (Wellensiek)	1641	786
III. Abstimmungsverfahren (Maus)	1651	790
IV. Obstruktionsverbot (Maus)	1655	791
V. Gerichtliche Planbestätigung (Vallender)	1667	794
VI. Minderheitenschutz (Maus)	1672	796
 C. Rechtswirkungen des bestätigten Plans		
I. Eintritt der rechtsgestaltenden Wirkungen (Vallender)	1674	797
II. Rechte gegen Mitschuldner und Bürgen (Karsten Schmidt)	1682	799
1. Die Grundregel des § 254 Abs. 2 InsO	1682	799
2. Praktische Bedeutung und Abdingbarkeit	1684	800
III. Kreditgeschäft im Insolvenzplanverfahren (Wittig)	1686	801
1. Privilegierung von Neukrediten	1687	801
a) Insolvenzantragsverfahren	1688	801
b) Eröffnetes Insolvenzverfahren	1689	802
c) Planbestätigung	1690	802
d) Rahmenkredite im Insolvenzplan	1691	803
e) Auswirkungen auf das Kreditgeschäft	1702	807
2. Besicherung des Neukredits	1703	807
IV. Wiederauflebensklausel (Vallender)	1707	809
V. Planüberwachung (Uhlenbruck)	1713	811
1. Anordnung der Überwachung im Insolvenzplan	1713	811
2. Überwachung von Übernahmegesellschaften	1714	812
3. Aufgaben und Befugnisse des Insolvenzverwalters im Rahmen der Überwachung	1715	813
4. Dauer und Aufhebung der Überwachung	1716	813
5. Kosten der Überwachung	1717	814

D. Arbeitnehmerbeteiligung im Insolvenzplanverfahren (Moll)

I. Aufstellung	1719	815
II. Darstellender Teil	1724	817
III. Gestaltender Teil	1725	817

**7. Teil
Die GmbH in der Eigenverwaltung**

A. Die Eigenverwaltung in der gerichtlichen Praxis (Vallender)

1727 819

B. Gesetzliche Ausgestaltung (Maus)

I. Das Anordnungsverfahren	1734	824
II. GmbH-Geschäftsführer und Sachwalter	1740	826
III. Insolvenzplanverfahren in Eigenverwaltung	1751	828

C. Kreditgeschäft bei Eigenverwaltung (Wittig)

I. Kreditaufnahme durch den Schuldner	1754	830
1. Befugnis zur Kreditaufnahme	1755	830
2. Bestellung von Kreditsicherheiten	1760	832
II. Verwertung von Kreditsicherheiten	1761	832
III. Kredite im Insolvenzplanverfahren	1765	834

8. Teil
Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung
für Geschäftsführer, Gesellschafter
und andere Mithaftende der GmbH
(Vallender)

	Rz.	Seite
A. Mithaftung natürlicher Personen	1766	835
B. Verbraucherinsolvenzverfahren		
I. Verbraucherinsolvenzverfahren für Geschäftsführer und Gesellschafter der GmbH?	1773	838
II. Erste Stufe: Der außergerichtliche Einigungsversuch	1777	840
III. Zweite Stufe: Gerichtliches Schuldenbereinigungs- verfahren	1790	846
1. Verfahrenskosten und Stundung	1791	847
2. Eröffnungsantrag und Eröffnungsgründe	1794	848
3. Vordruckzwang	1798	850
4. Einzureichende Unterlagen	1799	851
5. Inhalt des Schuldenbereinigungsplans	1800	851
a) Zulässigkeit des „Null-Plans“	1802	852
b) Auswirkung auf Sicherheiten	1803	853
6. Wirkungen des Insolvenzantrags und Sicherungsmaßnah- men nach § 21 InsO	1804	854
7. Ablauf des gerichtlichen Schuldenbereinigungsverfahrens	1806	855
8. Annahme des Schuldenbereinigungsplans	1811	858
9. Wirkungen des gerichtlichen Schuldenbereinigungsplans	1814	859
IV. Dritte Stufe: Vereinfachtes Insolvenzverfahren	1816	861
1. Vereinfachter Verfahrensablauf	1817	861
2. Abwicklung durch den Treuhänder	1820	863
3. Verwertung der Insolvenzmasse	1822	865
C. Restschuldbefreiungsverfahren		
I. Vorangegangenes Insolvenzverfahren	1823	866

	Rz.	Seite
II. Antrag auf Erteilung der Restschuldbefreiung	1829	868
III. Versagung oder Anündigung der Restschuldbefreiung . . .	1835	871
IV. Wohlverhaltensperiode	1839	874
1. Einsetzung eines Treuhänders	1840	875
2. Lohnabtretung	1842	875
3. Erfassung von Neuvermögen	1847	879
4. Obliegenheiten des Schuldners	1851	881
5. Versagung der Restschuldbefreiung	1856	884
6. Restschuldbefreiung	1859	885
7. Widerruf der Restschuldbefreiung	1861	886

9. Teil

Haftungs- und Strafbarkeitsrisiken bei Verfahrensverschleppung und Insolvenzverursachung

A. Unerlaubte Verfahrensverschleppung

I. Geschäftsführerhaftung nach § 64 GmbHG <i>(Karsten Schmidt)</i>	1862	889
1. Bedeutung der sog. „Insolvenzantragspflicht“	1862	889
2. Haftungstatbestände	1864	890
3. Straf- und Haftungssanktionen	1867	891
4. Der Umfang des Schadensersatzes: Quotenschaden, Gesamtschaden und Individualschaden	1870	892
5. Quotenschaden und Gesamtschadensliquidation nach § 92 InsO	1875	895
6. Haftung nach § 64 Abs. 2 GmbHG	1882	900
 II. Gesellschafterhaftung wegen Verfahrensverschleppung <i>(Karsten Schmidt)</i>	 1889	 905
1. Deliktshaftung	1889	905
2. Haftung aus der Gesellschafterverantwortung	1890	905
3. Die Gesellschafter als „Aufsichtsrat“ der Gesellschaft? . .	1891	906

	Rz.	Seite
III. Die Strafbarkeit des Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung (§ 84 GmbHG) (Uhlenbruck)	1892	907
1. Verlustanzeige und Insolvenzantragspflicht	1892	907
2. Strafbarkeit wegen unterlassener Verlustanzeige	1894	907
3. Voraussetzungen einer Insolvenzverschleppung	1897	910
4. Beginn der Insolvenzantragspflicht	1899	911
5. Anwendungsprobleme	1902	913
IV. Strafbarkeitsrisiken des Sanierungsberaters (Uhlenbruck)	1904	914
1. Sanierungsberatung als Herausforderung für wirtschaftsberatende Berufe	1904	914
2. Sanierungsberatung und strafrechtliches Risiko	1905	915
a) Sanierungsberatung als Rechtsberatung	1907	917
b) Teilnahme des Beraters an Bankrottdelikten eines GmbH-Geschäftsführers	1908	918
c) Übertragende Sanierung als Beihilfe zum Bankrottdelikt	1909	919
d) Strafbarkeit sog. „Firmenbestatter“	1910	920
3. Strafbarkeit des Beraters bei Übernahme von Buchführungs- und Bilanzierungsarbeiten	1912	920
a) Unmittelbare Täterschaft des Beraters	1913	921
b) Strafbarkeit des Beraters und des Geschäftsführers	1915	922
c) Teilnahme des Beraters an Bankrottdelikten	1916	922
d) Grenzen strafrechtlicher Pflichtigkeit	1917	923
4. Teilnahme des Beraters an einer Insolvenzverschleppung	1918	924
a) Der Sanierungsberater als Täter der Insolvenzverschleppung	1919	925
b) Der Sanierungsberater als Teilnehmer einer Insolvenzverschleppung	1920	925
c) Ergebnis	1922	926
5. Der Berater als Beschuldigter	1923	926
6. Der Berater als Zeuge im Ermittlungs- oder Strafverfahren gegen den Mandanten	1924	927
7. Durchsuchung und Beschlagnahme von Mandantenunterlagen beim Berater	1927	929
a) Durchsuchung beim Berater	1927	929
b) Beschlagnahme beim Berater	1928	930
V. Haftungsrisiken für Kreditinstitute (Wittig)	1931	931
1. Neue Kredite	1932	932
2. Kündigung bestehender Kredite	1933	932
3. Stillhalten	1934	933
a) Bloße Weitergewährung vereinbarter Kredite	1934	933

	Rz.	Seite
b) Eingriffe in die Geschäftsführung	1939	934
c) Einflussnahme auf Geschäftspartner des Kunden	1941	935
d) Rechtsfolgen	1943	936

B. Insolvenzverursachungshaftung

(Karsten Schmidt)

I. Haftung für Unterkapitalisierung	1944	937
1. Grundlagen	1944	937
2. Durchgriff bei Unterkapitalisierung oder Verschuldenshaftung aus Finanzierungsverantwortung?	1945	938
II. Haftung für Missmanagement	1949	941
1. Geschäftsführer	1949	941
2. Gesellschafter?	1950	941
III. Haftung für fehlerhafte Beratung	1951	942
1. Beratungsfehler im Vorfeld der Insolvenz	1951	942
2. Allgemeine Berufshaftung der freiberuflichen Rechtsberater und Wirtschaftsprüfer	1952	942
Stichwortverzeichnis		945