

# Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung .....	1
I. Einführung in die Fragestellungen .....	2
II. Gang der Untersuchung .....	4
B. Allgemeine Grundlagen zum Rechtsschutz .....	7
I. Historische Entwicklung .....	7
1. Rechtsmittel im Konkursverfahren von 1877 .....	7
2. Rechtsmittel in der Vergleichsordnung von 1935 .....	8
3. Rechtsmittel in der Gesamtvollstreckungsordnung von 1990 .....	8
4. Rechtsmittel im Insolvenzverfahren seit 1999 .....	9
a) Sofortige Beschwerde .....	9
b) Erinnerung .....	10
5. Zwischenergebnis .....	10
II. Rechtsnatur Insolvenzverfahren .....	11
1. Insolvenzverfahren als Zivilverfahren .....	11
2. Unterschiedliche Verfahrensarten im Zivilverfahren .....	12
3. Klassifizierung Insolvenzverfahren .....	13
a) Elemente der streitigen Gerichtsbarkeit .....	14
b) Elemente der freiwilligen Gerichtsbarkeit .....	15
4. Zwischenergebnis .....	17
III. Verfassungsrechtliche Bedeutung .....	19
1. Rechtsschutz nach Art. 19 Abs. 4 S. 1 GG .....	20
a) Einordnung und Voraussetzungen der Rechtsschutzgarantie .....	20
b) Begriff „öffentliche Gewalt“ .....	21
aa) Wortlaut .....	23
bb) Systematik .....	23
cc) Historische Auslegung .....	25
dd) Teleologische Auslegung .....	27
ee) Zwischenergebnis .....	29
c) Effektiver Rechtsschutz .....	29
d) Garantie Instanzenzug .....	30
aa) Eine Instanz .....	30
bb) Mehrstufiger Instanzenweg .....	31
cc) Zwischenergebnis .....	31

2.	Justizgewährungsanspruch .....	32
a)	Grundsätzliches.....	32
b)	Der Beschluss des Bundesverfassungsgerichts vom 30. April 2003 .....	34
c)	Auswirkung auf die teleologische Auslegung des Art. 19 Abs. 4 GG.....	35
d)	Zwischenergebnis.....	37
3.	Zwischenergebnis.....	37
IV.	Verfassungsrechtliche Auswirkungen auf den Rechtsschutz im Insolvenzverfahren .....	37
1.	Der Rechtsprechungs begriff .....	38
a)	Allgemeine Begriffsbestimmung .....	38
aa)	Im Sinne einer Ausschließlichkeitsfunktion .....	38
bb)	In Abgrenzung zu dritten Handlungsorganen .....	39
cc)	Übertragung weiterer Aufgaben .....	40
b)	Begriffsbestimmung durch das Bundesverfassungsgericht.....	41
aa)	Rechtsprechung im formellen Sinne .....	42
bb)	Rechtsprechung im materiellen Sinne.....	43
cc)	Rechtsprechung im funktionellen Sinne.....	43
2.	Rechtsprechung in der freiwilligen Gerichtsbarkeit.....	44
a)	Allgemeine Zuordnung .....	44
b)	Ansicht von <i>Smid</i> .....	46
c)	Stellungnahme.....	46
3.	Rechtsprechung im Insolvenzverfahren.....	47
a)	Abgrenzung zu Justizverwaltungsakten.....	48
b)	Rechtsprechung im formellen Sinne .....	49
aa)	Einfachgesetzlicher Richtervorbehalt.....	50
bb)	Konkreter Richtervorbehalt.....	51
c)	Rechtsprechung im materiellen Sinne.....	52
d)	Rechtsprechung im funktionellen Sinne.....	52
aa)	Rechtsstreitigkeit .....	52
bb)	Verbindlichkeit .....	54
cc)	Weitere Voraussetzungen .....	55
4.	Stellungnahme.....	55
5.	Zwischenergebnis.....	57
V.	Der Rechtsweg im Insolvenzverfahren .....	57
C.	Die sofortige Beschwerde .....	61
I.	Grundsätzliches.....	61
1.	Enumerativprinzip.....	61
2.	Entscheidung des Insolvenzgerichts.....	62

3.	Reichweite der Unanfechtbarkeit.....	63
a)	Grundsätzliches.....	63
b)	Rechtsmittel der ZPO.....	63
aa)	Sofortige Beschwerde nach § 567 Abs. 1 Nr. 1, 2 ZPO.....	63
bb)	Zwischenergebnis.....	65
4.	Weitere Zulässigkeitsvoraussetzungen.....	65
5.	Keine aufschiebende Wirkung.....	67
6.	Verfahren des Beschwerdegerichts.....	67
7.	Rechtsbeschwerde.....	68
II.	Gesetzlich zugelassene Beschwerdemöglichkeiten.....	69
1.	Sofortige Beschwerde nach § 21 Abs. 1 S. 2 InsO.....	70
a)	Normierung Rechtsmittel für Schuldner.....	70
b)	Der Beschluss des Bundesgerichtshofs vom 07. Februar 2013.....	71
2.	Sofortige Beschwerde nach § 253 InsO.....	72
a)	Grundsätzliches.....	73
b)	Zum Freigabeverfahren nach § 253 Abs. 4 InsO.....	74
aa)	Parallele zum Aktienrecht.....	74
bb)	Interessenabwägung.....	76
(1)	Erste Stufe.....	76
(2)	Zweite Stufe.....	76
cc)	Zwischenergebnis.....	77
3.	Weitere normierte sofortige Beschwerden.....	79
4.	Gemeinsamkeiten der statthaften sofortigen Beschwerde.....	96
a)	Gläubiger- und Schuldnerschutz.....	96
b)	Verteilungsgerechtigkeit.....	97
c)	Auskunfts- und Mitwirkungspflichten.....	98
d)	Verfahrenseinstellung.....	98
e)	Vergütungsentscheidungen.....	98
5.	Stellungnahme.....	99
6.	Zwischenergebnis.....	101
III.	Fehlende Beschwerdemöglichkeit.....	101
1.	Im Eröffnungsverfahren.....	101
a)	Ermittlungs- und Sicherungsanordnungen.....	101
b)	Verwertungs- und Einziehungsverbot.....	103
c)	Bestellung des vorläufigen Gläubigerausschusses.....	106
aa)	Grundsätzliches.....	106
(1)	Voraussetzungen.....	106
(2)	Ausschlussgründe.....	107
(3)	Kein Beschwerderecht.....	108
bb)	Anderweitige Rechtsmittel.....	109

(1) Rechtspflegererinnerung.....	109
(2) Antrag nach §§ 23 ff. EGGVG.....	109
(3) Sofortige Beschwerde nach § 567 Abs. 1 Nr. 2 ZPO.....	110
d) Verfahrenskostenvorschuss.....	111
e) Ablehnung der Eigenverwaltung .....	113
f) Ablehnung Schutzschirmverfahren .....	114
2. Im eröffneten Verfahren .....	116
a) Bestellung des Insolvenzverwalters .....	116
aa) Kein Rechtsmittel.....	116
bb) Konkurrentenklage .....	117
(1) Vorauswahl des Insolvenzverwalters.....	117
(2) Bestellung des Insolvenzverwalters .....	118
(3) Insolvenzverwaltervorschlag des Gläubigerausschusses.....	119
b) Einberufung oder Vertagung der Gläubigerversammlung .....	121
c) Feststellung zur Insolvenztabelle .....	122
d) Berichtigung der Tabelleneintragung.....	124
aa) Offensichtliche Unrichtigkeit der Insolvenztabelle .....	124
bb) Berichtigungsentscheidung .....	124
e) Verfahrenseinstellung wegen Masseunzulänglichkeit.....	125
f) Rücknahmefiktion gem. § 305 Abs. 3 S. 2 InsO.....	126
g) Fortsetzungsanordnung .....	128
IV. Zwischenergebnis.....	129
D. Weitere Rechtsbehelfe.....	131
I. Gerichtliche Rechtsbehelfe .....	132
1. Rechtsbehelfe nach § 11 Abs. 1, 2 RPfIG.....	132
a) Die sofortige Beschwerde und die befristete Erinnerung gegen Entscheidungen des Rechtspflegers.....	132
b) Aufteilung der Zuständigkeit zwischen Richter und Rechtspfleger.....	134
c) Zeitliche oder sachliche Zuständigkeitsabgrenzung .....	135
d) Entscheidung oder verfahrensleitende Maßnahme.....	136
2. Erinnerung und sofortige Beschwerde nach § 573 ZPO .....	136
3. Vollstreckungserinnerung gem. § 766 ZPO .....	137
4. Vollstreckungsabwehrklage gem. § 767 ZPO .....	139
5. Wiederaufnahme des Verfahrens.....	140
6. Beschwerde gegen Kostenentscheidungen .....	141
7. Nichtzulassungsbeschwerde nach § 522 Abs. 3 i.V.m. § 544 ZPO.....	142
8. Dienstaufsichtsbeschwerde.....	143

9.	Anhörungsrüge nach § 321a ZPO .....	144
a)	Gesetzesänderungen zu § 321a ZPO .....	145
b)	Voraussetzungen und Folgen des Rügeverfahrens .....	146
c)	Rechtsnatur der Anhörungsrüge .....	147
d)	Analoge Anwendung des § 321a Abs. 1 ZPO.....	150
e)	Im Insolvenzverfahren .....	152
10.	Antrag nach §§ 23 ff EGGVG.....	153
a)	Grundsätzliches.....	153
b)	Im Insolvenzverfahren .....	155
c)	Zur Insolvenzverwalterbestellung .....	156
aa)	Vorauswahl eines Bewerbers .....	156
bb)	Insolvenzverwalterbestellung .....	158
d)	Ablehnung vorläufiger Gläubigerausschuss .....	158
aa)	Befürwortung Antrag nach § 23 EGGVG.....	159
bb)	Ablehnung Antrag nach § 23 EGGVG .....	160
cc)	Stellungnahme .....	161
e)	Versagung Akteneinsicht .....	163
11.	Verfassungsbeschwerde.....	164
12.	Art. 6 Abs. 1 S. 1 EMRK .....	166
a)	Grundsätzliches.....	166
b)	Inhalt.....	167
c)	Bedeutung für das Insolvenzverfahren .....	168
d)	Individualbeschwerde nach Art. 34 EMRK.....	169
II.	Außerordentliche Rechtsbehelfe .....	170
1.	Beschwerde wegen greifbarer Gesetzeswidrigkeit .....	171
a)	Zum potentiellen Anwendungsbereich.....	171
b)	Argumente gegen eine Zulassung.....	172
2.	Gegenvorstellung.....	173
III.	Zusammenfassung .....	176
E.	Zusammenfassung und Bewertung.....	179
I.	Zusammenfassung .....	179
II.	Bewertung des Regelungssystems .....	181
1.	Verfassungsrechtlicher Ausgangspunkt .....	182
2.	Das Rechtsbehelfssystem.....	182
a)	Handlungen des Rechtspflegers .....	182
b)	Handlungen des Richters .....	183
aa)	Im Zusammenhang mit der Insolvenz.....	183

bb) Entscheidung des Insolvenzgerichts.....	184
(1) Schwerwiegender Grundrechteingriff.....	184
(2) Justizverwaltungsakt.....	184
3. Schlussbetrachtung.....	184
Literaturverzeichnis.....	187