

# Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| A. Einleitung . . . . .  | 1  |
| B. Englische Rechtspraxis als Vorbild der Zusicherung . . . . .  | 5  |
| I. MG Rover . . . . .  | 5  |
| II. Collins & Aikman . . . . .   | 7  |
| III. Nortel Networks . . . . .   | 10 |
| IV. Zusammenfassung . . . . .  | 12 |
| V. Rezeption . . . . .   | 13 |
| VI. Aufnahme in die EuInsVO. . . . .   | 16 |
| C. Die Zusicherung . . . . .   | 21 |
| I. Grundlagen. . . . .   | 21 |
| 1. Die Zusicherung im Überblick . . . . .  | 21 |
| 2. Funktion der Zusicherung . . . . .  | 22 |
| 3. Sekundärinsolvenzverfahren unter der<br>reformierten EuInsVO. . . . .                                   | 24 |
| 4. Gewährleistung des Schutzes der Interessen lokaler<br>Gläubiger durch die reformierte EuInsVO . . . . . | 25 |
| a) Konzeptionelle Schwächen . . . . .  | 27 |
| b) Vereinbarkeit mit dem Gläubigergleichbehandlungs-<br>grundsatz . . . . .                                | 30 |
| c) Vereinbarkeit mit dem allgemeinen<br>Diskriminierungsverbot . . . . .                                   | 32 |
| II. Anwendungsbereich . . . . .  | 33 |
| 1. Verfahrenstyp . . . . .   | 33 |
| 2. Qualifizierter Unionsbezug . . . . .  | 37 |
| 3. Verhältnis zu entsprechenden Instrumenten<br>nach nationalem Recht . . . . .                            | 39 |
| III. Wesen der Zusicherung . . . . .   | 41 |
| IV. Inhalt der Zusicherung . . . . .   | 44 |
| 1. „Als-ob“-Behandlung . . . . .   | 44 |
| 2. Wahrung der Verteilungs- und Vorzugsrechte. . . . .   | 47 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| 3.  | Begrenzung auf Verteilungs- und Vorzugsrechte . . . . .  | 50  |
| 4.  | Erlösaufteilung und Umsetzung der Verteilung . . . . .   | 52  |
| 5.  | Formulierung der Zusicherung . . . . .   | 53  |
| V.  | Die tatsächlichen Annahmen. . . . .  | 54  |
| 1.  | Umfang der tatsächlichen Annahmen . . . . .  | 56  |
| a)  | Tatsächliche Annahmen in Bezug auf den Wert<br>der Sekundärmasse . . . . .                           | 57  |
| b)  | Tatsächliche Annahmen in Bezug auf die Möglich-<br>keiten der Verwertung der Sekundärmasse . . . . . | 59  |
| c)  | Weitere tatsächliche Annahmen . . . . .  | 61  |
| 2.  | Rechtsfolgen objektiv unrichtiger Angaben. . . . .   | 62  |
| a)  | Diskussionsstand . . . . .   | 62  |
| b)  | Unwirksamkeit der Zusicherung und Entfall<br>der Bindungswirkung . . . . .                           | 64  |
| c)  | Anfechtung und Anpassungsanspruch. . . . .   | 66  |
| d)  | Nochmalige Billigung der Zusicherung. . . . .  | 68  |
| e)  | Haftung des Verwalters . . . . .   | 69  |
| VI. | Wirkungen der Zusicherung . . . . .  | 70  |
| 1.  | Aufspaltung des Insolvenzstatuts . . . . .   | 70  |
| a)  | Zeitpunkt . . . . .  | 71  |
| b)  | Umfang . . . . .   | 71  |
| aa) | Erlösverteilung und Rangordnung . . . . .  | 74  |
| (1) | Verteilungsverfahren . . . . .   | 76  |
| (2) | Behandlung von Masseverbindlichkeiten . . . . .  | 77  |
| bb) | Rechte der Gläubiger . . . . .   | 81  |
| (1) | Dingliche Rechte . . . . .   | 82  |
| (2) | Rechte aus einem Eigentumsvorbehalt . . . . .  | 85  |
| (3) | Aufrechnungsrechte . . . . .   | 86  |
| cc) | Angreifbarkeit gläubigerbenachteiligender<br>Handlungen. . . . .                                     | 89  |
| dd) | Auswirkungen auf laufende Verträge . . . . .   | 92  |
| ee) | Forderungsanmeldung und -prüfung . . . . .   | 94  |
| 2.  | Bindungswirkung . . . . .  | 96  |
| 3.  | Einschränkung von Sekundärinsolvenzverfahren. . . . .  | 97  |
| a)  | Unzulässigkeit von Sekundärinsolvenzanträgen . . . . .   | 97  |
| aa) | Gebilligte Zusicherung . . . . .   | 98  |
| bb) | Erhalt der Mitteilung über die Zusicherung<br>als fristauslösendes Moment . . . . .                  | 98  |
| cc) | Fristlauf und Fristablauf . . . . .  | 100 |
| b)  | Ablehnung der Verfahrenseröffnung . . . . .  | 101 |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| aa)   | Unterrichtungs- und Anhörungspflicht . . . . .  | 102 |
| bb)   | Antrag auf Ablehnung der Verfahrenseröffnung . . . . .  | 103 |
| cc)   | Gegebene Zusicherung . . . . .  | 104 |
| dd)   | Wirksame Zusicherung und Billigung . . . . .  | 106 |
| ee)   | Überzeugung des Gerichts vom angemessenen<br>Schutz der allgemeinen Interessen der lokalen<br>Gläubiger . . . . . | 107 |
| (1)   | Überzeugungsbildung . . . . .   | 107 |
| (2)   | Allgemeine Interessen lokaler Gläubiger . . . . .   | 109 |
| (3)   | Angemessener Schutz . . . . .   | 112 |
| (a)   | Ablehnung der Verfahrenseröffnung . . . . .   | 114 |
| (b)   | Aufschieben der Eröffnung . . . . .   | 115 |
| ff)   | Anträge anderer Antragsberechtigter . . . . .   | 115 |
| c)    | Anfechtung der Entscheidung über die<br>Verfahrenseröffnung . . . . .   | 116 |
| d)    | Fortbestehende Planungsunsicherheit . . . . .   | 116 |
| e)    | Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .  | 118 |
| 4.    | Herausgabeanspruch bei Eröffnung eines Sekundär-<br>insolvenzverfahrens . . . . .                                 | 119 |
| a)    | Schutz der Sekundärmasse als Normzweck . . . . .  | 119 |
| b)    | Inhalt des Anspruchs . . . . .  | 119 |
| c)    | Grenzen des Herausgabeanspruchs . . . . .   | 121 |
| VII.  | Die von der Zusicherung betroffene Vermögensmasse . . . . .   | 121 |
| 1.    | Bildung einer virtuellen Sekundärinsolvenzmasse . . . . .   | 122 |
| 2.    | Untermassebildung nach den Entwürfen<br>eines EG-Konkursübereinkommens . . . . .                                  | 124 |
| 3.    | Bestimmung des Umfangs der virtuellen Sekundärmasse . . . . .   | 125 |
| a)    | Territoriale Abgrenzung . . . . .   | 125 |
| aa)   | Die Bestimmung des Belegenheitsorts von<br>Vermögensgegenständen . . . . .  | 126 |
| bb)   | Allokation von Anfechtungsansprüchen . . . . .  | 128 |
| cc)   | Allokation von Neuerwerbungen . . . . .   | 129 |
| dd)   | Allokation von Verwertungserlösen . . . . .   | 131 |
| b)    | Temporale Abgrenzung . . . . .  | 132 |
| c)    | Normative Abgrenzung . . . . .  | 133 |
| 4.    | Veränderungen nach Abgabe der Zusicherung . . . . .   | 134 |
| 5.    | Beeinflussung des Umfangs der Masse durch<br>den Verwalter . . . . .  | 134 |
| VIII. | Die Abgabe der Zusicherung . . . . .  | 139 |
| 1.    | Kompetenzgrundlage . . . . .  | 139 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| 2.  | Erklärender der Zusicherung . . . . .   | 140 |
| 3.  | Ermessensentscheidung . . . . .   | 142 |
| 4.  | Sprache der Zusicherung . . . . .   | 143 |
| 5.  | Zustimmungs- und Formerfordernisse . . . . .                                  | 143 |
|     | a) Schriftform . . . . .  | 143 |
|     | b) Form- und Zustimmungserfordernisse . . . . .                               | 144 |
|     | c) Verstöße gegen Form- und Zustimmungs-<br>erfordernisse . . . . .           | 147 |
|     | d) Bekanntgabe im Insolvenzregister . . . . .                                 | 147 |
| 6.  | Erklärungsempfänger . . . . .   | 148 |
| 7.  | Zeitpunkt der Abgabe . . . . .  | 149 |
| 8.  | Rücknahme und erneute Abgabe . . . . .  | 150 |
| 9.  | Zeitraum für die Abgabe . . . . .   | 150 |
| 10. | Verhinderung der Verfahrenseröffnung bis zur Abgabe. . . . .                  | 151 |
|     | a) Aussetzen der Verfahrenseröffnung nach<br>Art. 38 Abs. 3 EulnsVO . . . . . | 151 |
|     | aa) Unmittelbare Anwendbarkeit. . . . .                                       | 152 |
|     | bb) Anwendbarkeit im Rahmen einer Analogie . . . . .                          | 156 |
|     | b) Zuwarten des Eröffnungsgerichts . . . . .                                  | 158 |
| 11. | Die missbräuchliche Abgabe . . . . .  | 160 |
| 12. | Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .                          | 160 |
| IX. | Die Unterrichtungspflichten des Verwalters . . . . .                          | 161 |
|     | 1. Zeitpunkt . . . . .  | 161 |
|     | 2. Form . . . . .   | 162 |
|     | 3. Sprache . . . . .  | 164 |
|     | 4. Adressatenkreis . . . . .  | 164 |
|     | 5. Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .                       | 165 |
| X.  | Die Billigung der Zusicherung. . . . .  | 165 |
|     | 1. Funktion . . . . .   | 165 |
|     | 2. Abstimmungsverhalten . . . . .   | 166 |
|     | 3. Zeitraum . . . . .   | 167 |
|     | 4. Teilnahmeberechtigung . . . . .  | 167 |
|     | a) Gläubigereigenschaft . . . . .   | 167 |
|     | b) Niederlassungsbezug der Forderung . . . . .                                | 168 |
|     | aa) Forderungsübergang . . . . .  | 171 |
|     | bb) Inhaber dinglicher Rechte . . . . .                                       | 171 |
|     | cc) Behörden der Insolvenzsicherung . . . . .                                 | 172 |
|     | c) Kenntnis des Verwalters . . . . .  | 173 |
|     | 5. Mehrheitserfordernisse und Abstimmungsregeln . . . . .                     | 174 |
|     | a) Verbindlichkeit des Anwendungsbefehls . . . . .                            | 176 |

|   |     |
|---|-----|
| b) Mehrheitserfordernisse . . . . .   | 177 |
| c) Abstimmungsregeln . . . . .  | 179 |
| d) Forderungsfeststellung . . . . .   | 183 |
| e) Gerichtliche Zustimmungsersetzung . . . . .  | 183 |
| 6. Verfahrensfehler . . . . .   | 185 |
| 7. Scheitern der Billigung . . . . .  | 186 |
| 8. Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .   | 186 |
| XI. Die Umsetzung der Zusicherung. . . . .  | 188 |
| 1. Allgemeines . . . . .  | 188 |
| 2. Verteilungsverfahren . . . . .   | 189 |
| 3. Teilnahme . . . . .  | 189 |
| 4. Befriedigung von Masseforderungen . . . . .  | 190 |
| XII. Die Durchsetzung der Zusicherung . . . . .   | 193 |
| 1. Verhältnis der Rechtsschutzinstrumente in<br>Art. 36 EuInsVO zu solchen des nationalen Rechts. . . . .                             | 193 |
| 2. Die Benachrichtigung über die beabsichtigte Verteilung . . . . .   | 194 |
| a) Inhalt . . . . .   | 195 |
| b) Adressatenkreis . . . . .  | 196 |
| c) Form . . . . .   | 196 |
| d) Sprache . . . . .  | 198 |
| e) Zeitraum zwischen Benachrichtigung und<br>Vornahme der Verteilung . . . . .  | 199 |
| f) Schlecht- oder Nichterfüllung der Benachrichtigungs-<br>pflicht . . . . .  | 199 |
| 3. Die Anfechtung der beabsichtigten Verteilung . . . . .   | 200 |
| a) Antragsberechtigung . . . . .  | 201 |
| b) Zuständigkeit . . . . .  | 201 |
| c) Antragsfrist . . . . .   | 203 |
| d) Verstoß der beabsichtigten Verteilung gegen geltendes<br>Recht oder den Inhalt der Zusicherung . . . . .                           | 203 |
| 4. Antrag auf Verpflichtung des Verwalters zur Sicherstellung<br>der Einhaltung der Zusicherung. . . . .                              | 204 |
| a) Antragsberechtigung . . . . .  | 204 |
| b) Zuständigkeit . . . . .  | 205 |
| c) Einhaltung des Inhalts der Zusicherung. . . . .  | 205 |
| d) Verpflichtung des Verwalters zur Einhaltung<br>der Zusicherung . . . . .   | 206 |
| 5. Antrag auf Erlass einstweiliger Maßnahmen und<br>Sicherungsmaßnahmen zur Sicherstellung der<br>Einhaltung der Zusicherung. . . . . | 208 |

|   |  |     |
|---|--|-----|
| a)  | Antragsberechtigung . . . . .  | 208 |
| b)  | Internationale Zuständigkeit . . . . .   | 209 |
| c)  | Einstweilige Maßnahmen und Sicherungsmaßnahmen . . . . .   | 209 |
| 6.  | Die Haftung des Verwalters . . . . .   | 210 |
| a)  | Anspruchsberechtigung . . . . .  | 211 |
| b)  | Schaden infolge der Nichterfüllung der Pflichten<br>und Auflagen i. S. d. Art. 36 EuInsVO . . . . .    | 212 |
| c)  | Verschulden . . . . .  | 213 |
| d)  | Haftung für Dritte . . . . .   | 214 |
| 7.  | Rechtsmittel . . . . .   | 215 |
| D. Die Zusicherung im deutschen Insolvenzverfahren . . . . .          |  | 217 |
| I. Hauptinsolvenzverfahren in Deutschland . . . . .                   |  | 218 |
| 1.  | Abgabe der Zusicherung . . . . .   | 218 |
| a)  | Erklärender . . . . .  | 218 |
| b)  | Form und Zustimmungserfordernisse . . . . .  | 218 |
| 2.  | Die Unterrichtungspflichten des Verwalters. . . . .  | 219 |
| 3.  | Die Benachrichtigung über die beabsichtigte Verteilung . . . . .                                       | 221 |
| 4.  | Rechtsbehelfe . . . . .  | 221 |
| a)  | Die Anfechtung der Verteilung . . . . .  | 221 |
| aa)   | Zuständigkeit . . . . .  | 222 |
| bb)   | Notfrist . . . . .   | 222 |
| cc)   | Entscheidung durch Beschluss . . . . .   | 223 |
| b)  | Antrag auf Verpflichtung des Verwalters zur<br>Sicherstellung der Einhaltung der Zusicherung . . . . . | 223 |
| aa)   | Zuständigkeit . . . . .  | 223 |
| bb)   | Fristerfordernis . . . . .   | 223 |
| cc)   | Geeignete Maßnahmen . . . . .  | 224 |
| dd)   | Entscheidung durch Beschluss . . . . .   | 224 |
| c)  | Haftung des Verwalters . . . . .   | 224 |
| II. Hauptinsolvenzverfahren in einem anderen Mitgliedsstaat . . . . . |  | 226 |
| 1.  | Die Billigung der Zusicherung . . . . .  | 226 |
| a)  | Bundesagentur für Arbeit als lokaler Gläubiger. . . . .  | 227 |
| b)  | Mehrheitserfordernisse und Abstimmungsregeln . . . . .   | 228 |
| aa)   | Abstimmung über Fernkommunikationsmittel . . . . .   | 228 |
| bb)   | Regeln über die Mehrheit . . . . .   | 229 |
| (1)   | Erforderliche Mehrheiten . . . . .   | 229 |
| (2)   | Gruppenbildung . . . . .   | 229 |
| (a)   | Absonderungsberechtigte Gläubiger . . . . .  | 229 |

|  |            |
|--|------------|
| (b) Nicht nachrangige Gläubiger . . . . .  | 230        |
| (c) Nachrangige Gläubiger . . . . .  | 231        |
| (d) Am Schuldner beteiligte Personen . . . . .   | 231        |
| (e) Sonstige Gruppen . . . . .   | 231        |
| (3) Obstruktionsverbot . . . . .   | 232        |
| cc) Stimmrechtsfeststellung . . . . .  | 232        |
| 2. Die Unterrichtungspflichten des Verwalters . . . . .  | 233        |
| a) Inhalt . . . . .  | 233        |
| b) Form . . . . .  | 233        |
| 3. Infolge der Zusicherung anwendbares Recht . . . . .   | 234        |
| 4. Antrag auf Erlass einstweiliger Maßnahmen und<br>Sicherungsmaßnahmen zur Sicherstellung der Einhaltung<br>der Zusicherung . . . . .                         | 234        |
| a) Zuständigkeit . . . . .   | 234        |
| b) Fristerfordernisse . . . . .  | 235        |
| c) Einstweilige Maßnahmen und Sicherungsmaßnahmen . . . . .  | 235        |
| d) Entscheidung durch Beschluss . . . . .  | 235        |
| 5. Rechtsschutz gegen die Ablehnung der Verfahrenseröffnung . . . . .  | 235        |
| 6. Verfahrenseröffnung trotz wirksamer Zusicherung . . . . .   | 236        |
| 7. Gerichtskosten . . . . .  | 236        |
| <br>   |            |
| <b>E. Die Zusicherung im Kontext grenzüberschreitender<br/>Konzerninsolvenzen . . . . .</b>  | <b>237</b> |
| I. Die Zusicherung im Kontext der europäischen Vorschriften<br>über Insolvenzverfahren über das Vermögen von Mitgliedern<br>einer Unternehmensgruppe . . . . . | 238        |
| II. Zusicherung und Verfahrenskonsolidierung<br>im Geltungsbereich der EuInsVO . . . . .   | 240        |
| III. Die UNCITRAL draft legislative provisions on facilitating the<br>cross-border insolvency of multinational enterprise groups. . . . .                      | 242        |
| <br>   |            |
| <b>F. Gesamtbetrachtung . . . . .</b>  | <b>245</b> |
| I. Zusammenfassung der bisherigen Erkenntnisse . . . . .   | 245        |
| II. Zusammenfassung der Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .   | 253        |
| III. Schluss . . . . .   | 253        |
| <br>   |            |
| Literaturverzeichnis . . . . .   | 257        |
| <br>   |            |
| Sachverzeichnis . . . . .  | 265        |