Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis 25

A. Einleitung 27

I. Zielsetzung 30

II. Ausgeklammerte Probleme 31

B. Grundlagen und Entstehung der Kollisionslage 33

I. Gesetzgeberische Entwicklung 33

1. Geschichte und Herkunft der steuerlichen Haftungsnormen 34
2. Geschichte und Herkunft der Massesicherungspflicht 41
3. Entwicklung des korrespondierenden Insolvenzrechts 45

II. Daraus folgender Grundkonflikt 52

III. Aktueller Sachstand der Einzelgesetze 54

1. Steuerrecht 54
2. Insolvenzrecht 115
3. Gebot der Massesicherung 156
4. Straf- und Deliktsrecht 205

IV. Vorhandene Spannungsfelder 208

1. Kurzzusammenfassung der steuerlichen Prinzipien 208
2. Kurzzusammenfassung der insolvenzrechtlichen Prinzipien 209
3. Kurzzusammenfassung der gesellschaftsrechtlichen Prinzipien 209
4. Vorliegen einer Kollision 209
5. Zeitraumbezogene Betrachtung 210

C. Bisherige Behandlung der Kollisionslage 213

I. Allgemeines Vorrangverständnis von Insolvenz- und Steuerrecht 213

Bibliografische Informationen
http://d-nb.info/1253003866

digitalisiert durch DEUTSCHE NATIONAL BIBLIOTHEK

1. Historischer Ausgangspunkt ... 213
2. Neueres Verständnis ... 213

II. Behandlung durch die Rechtsprechung ... 214
1. Rechtslage bis 2007 ... 214
2. Rechtsprechungsänderung ab 2007 ... 220

III. Aktuell vertretene Positionen in der Literatur ... 225
1. Kein Ausschluss der Haftung (Steuer muss gezahlt werden) ... 225
2. Anteilige Steuerzahlungspflicht ... 226
3. Stundung des Steueranspruchs ... 227
4. Vorrang der par conditio creditorum ... 228
5. Abstrakte Auflösung – die Lehre der Pflichtenkollision ... 235

IV. Kritik an den bisherigen Lösungsansätzen ... 238
1. Fehlende Grundlagen ... 238
2. Inkonsistente Lösungen ... 238
3. Fehlende Abstimmung der Obergerichte ... 240
4. Kritik am Grundsatz der anteiligen Tilgung ... 241

D. Verfassungsrechtliche Analyse der Normenkollision ... 245

I. Grundsatz der Wesentlichkeit ... 245

II. Rechtsstaatsprinzip ... 246
1. Grundsatz der Rechtssicherheit ... 246
2. Gebot der Folgerichtigkeit ... 247
3. Gebot der Widerspruchsfreiheit ... 251
4. Gebot der Belastungsvorhersehbarkeit ... 253
5. Rechtsfolge ... 257

III. Art. 95 Abs. 3 GG ... 259
1. Ursprung ... 260
2. Verfahren ... 260
3. Ableitung eines allgemeinen Rücksichtnahmegebots ... 261
4. Zusammenfassung ... 263

IV. Verfassungsrechtliche Qualifikation der Einzelnormen ... 263

1. Gesetzgebungskompetenz ... 263
2. Verfassungsrang der Vorschriften ... 266
3. Indienstnahme ... 269

V. Zusammenfassung ... 270

E. Rechtstheoretische Analyse der Normenkollision ... 273

I. Einleitung ... 273
1. Normen und deren Kollisionsarten ... 274
2. Gebote und Verbote ... 274

II. Abstrakte Kollisionsregeln ... 275
1. Derogationsnormen ... 276
2. Auflösung von atypischen Kollisionen ... 279

III. Richterliche Lösungsmöglichkeiten ... 289
1. Befugnis des Richters zur Normsetzung ... 289
2. Pflicht des Richters zur Normsetzung ... 290
3. Rechtsfortbildung ... 290
4. Auslegungsgrenzen des Steuerrechts ... 291
5. Zwischenergebnis ... 292

IV. Zusammenfassung ... 293

F. Rechtslage im Eröffnungsverfahren – bisherige Positionen 295

I. Bisherige Entscheidungen ... 295

II. Fortschreibung der Rechtsprechung ... 298
1. Bundesfinanzhof ... 298
2. Bundesgerichtshof ... 299
3. Gesetzesänderungen durch das ESUG ... 299

III. Literaturstimmen ... 300
1. Steuerzahlungspflicht ... 300
2. Haftungsfreistellung ... 301
3. Unterscheidung nach Entstehungszeitpunkt und Umstand ... 303
4. Zahlungsverbot ... 303

5. Kritik an den bisherigen Lösungen 305
6. Zusammenfassung 306
IV. Vermeidungsstrategien der Praxis 306
1. Lösung der Insolvenzgerichte 306
2. Weitere Hilfsmaßnahmen 311
V. Zusammenfassung 317

G. Eröffnete Verfahren in Eigenverwaltung 319
I. Einfache Steuerverbindlichkeiten 319
1. Vergleich Insolvenzverwalter 319
2. Möglicher Anschluss des Bundesfinanzhofs 320
II. Nachgeholte Zahlungen 321
III. Folgen unzulässiger Zahlungen 322
IV. Masseverbindlichkeiten 322
V. Zwischenergebnis 322

H. Anwendung der Grundsätze 323

I. Gesetzesvorschlag 327

J. Sanierungs- und Insolvenzrechtsfortentwicklungsgesetz 331
I. Änderungen der Insolvenzordnung 332
1. Neuregelung der Zahlungsverbote 332
2. Modifikation der Haftung und des Gesellschaftereinflusses 335
3. Modifikation der Eigenverwaltung und deren Eröffnungsverfahren 336
4. Modifikation der Masseverbindlichkeiten 337
5. Sonstiges 338
II. Gesetz über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen für Unternehmen 338

III. Stellungnahmen der Verbände im Gesetzgebungsverfahren 339
IV. Fazit 340

K. Gesamtergebnis 343

J. Anhang 347
I. Gesetze 347
1. Auszüge aus den durch das SanInsFoG geänderten Regelungen 347
2. Auszüge der Reichsabgabenordnung 1919 350
3. Auszüge der Reichsabgabenordnung 1931 351
4. Auszüge der Abgabenordnung 1977 352
5. Auszüge des ADHGB vom 11.06.1870 353
6. Auszüge des GmbHG 353
7. Auszug des HGB 354
8. Auszüge der Insolvenzordnung 355
9. Auszüge des Strafgesetzbuchs 358
II. Statistik Insolvenzzahlen 360

K. Literaturverzeichnis 363

L. Stichwortverzeichnis 389

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis 25

A. Einleitung 27

I. Zielsetzung 30

II. Ausgeklammerte Probleme 31

B. Grundlagen und Entstehung der Kollisionslage 33

I. Gesetzgeberische Entwicklung 33

1. Geschichte und Herkunft der steuerlichen Haftungsnormen 34

a) Erste Steuerhaftung bis hin zur RAO 1919 34

aa) Vorgeschichte 34

bb) Schaffung der RAO 1919 35

cc) Gesetzessystematik 35

dd) Erste Reaktionen 37

b) Wandel zwischen 1919 und 1977 38

c) Entstehung und Fortentwicklung der AO 39

2. Geschichte und Herkunft der Massesicherungspflicht 41

a) Ursprung und Entwicklung bis zum MoMiG 41

b) Änderung durch das MoMiG 43

3. Entwicklung des korrespondierenden Insolvenzrechts 45

a) Die Entstehung der Konkursordnung 45

b) Die Entwicklung der Konkursordnung 46

c) Neue Insolvenzordnung und neuer Leitgedanke 47

d) ESUG 49

e) Weitere Entwicklung 51

II. Daraus folgender Grundkonflikt 52

III. Aktueller Sachstand der Einzelgesetze 54

1. Steuerrecht 54

a) § 69 AO 54
aa) Normzweck und Rechtfertigung 55
bb) Rechtsnatur 57
cc) Tatbestandsvoraussetzungen 59
(1) Personenkreis 59
(a) Gesetzliche Vertreter 60
(b) Gleichgestellte Personen 62
(c) Pflichtenübertragung 64
(2) Pflichtverletzung 65
(a) Die einzelnen steuerlichen Pflichten 66
(b) Grundsatz der anteiligen Tilgung 69
(c) Mittelvorsorgepflicht 73
(d) Ende der Pflichtenstellung 75
(3) Haftungsschaden 78
(4) Kausalität / Ursächlichkeit 81
(5) Problem: Hypothetische Kausalverläufe 83
(a) Grundlagen des Anfechtungsrechts 84
(aa) Kongruente Deckung 85
(bb) Inkongruente Deckung 86
(cc) Rechtsfolge 86
(b) Berücksichtigung im Zivilrecht sowie durch den BGH 87
(c) Unbeachtlichkeit nach BFH 90
(d) Kritik 93
(e) Ergebnis 99
(6) Verschulden 100
(a) Verschuldensmaßstab der Tatbestandsvarianten 100
(b) Kritik 102
(c) Mitverschulden 104
(d) Beispielsfälle 104
(7) Nachtrag zur internationalen Anwendbarkeit 105
dd) Geltendmachung der Haftung 106

(1) Entschließungsermessen ... 106
(2) Auswahlermessen ... 108
(3) Sonstiges ... 108
ee) Abgrenzung zum Strafrecht ... 110
b) Weitere relevante AO-Normen ... 114
2. Insolvenzrecht ... 115
a) § 15a InsO ... 115
aa) Insolvenzgründe ... 117
(1) Zahlungsunfähigkeit ... 117
(2) Überschuldung ... 119
(3) Drohende Zahlungsunfähigkeit ... 120
bb) Haftungsansprüche ... 120
cc) Strafbarkeit der Insolvenzverschleppung ... 123
b) § 55 Abs. 4 InsO ... 124
c) § 155 InsO ... 126
d) Eröffnungsverfahren nach ESUG ... 127
aa) Vorläufige Eigenverwaltung ... 128
(1) Ablauf ... 128
(2) Rechtsstellung des Schuldners ... 130
(a) Amtswalterstellung ... 130
(b) Fortbestand der privatautonomen Rechtsmacht ... 131
(c) Stellungnahme ... 132
(aa) Bestätigt durch § 270a Abs. 2 InsO ... 133
(bb) Anwendbarkeit des § 276a InsO ... 133
(cc) Ermächtigung zur Begründung von Masseverbindlichkeiten ... 134
(dd) Gleichstellung im Haftungsregime ... 135
(ee) Bewertung in der Rechtsprechung ... 138
(ff) Ergebnis ... 139
(3) Begründung von Masseverbindlichkeiten durch den Schuldner ... 139
(4) Auswahl und Rechtsstellung des Sachwalters ... 141

(a) Seine Rechte 142
(b) Seine Pflichten 143
(c) Kassenführung 144
(d) Zustimmungsvorbehalt 146
(e) Zustimmungsvorbehalt für einzelne Zahlungen 147
(f) Haftung 150
bb) Schutzschirmverfahren 150
(1) Ablauf 151
(2) Begründung von Masseverbindlichkeiten 152
(3) Rechtsstellung des Schuldners 153
cc) Gläubigerausschuss 154
3. Gebot der Massesicherung 156
a) Rechtsdogmatische Grundlage 157
aa) Ausgangslage 157
bb) Stellungnahme 158
cc) Zusammenfassung 165
b) Adressaten 165
c) Gläubiger 166
d) Tatbestandsvoraussetzungen 167
aa) Beginn des Anwendungszeitraums 167
bb) Ende des Anwendungszeitraums 168
(1) Bisherige Auffassungen 169
(a) Keine Anwendung im Insolvenzverfahren 169
(aa) Bereits ab Antragstellung 169
(bb) Mit Beginn eines Verfahrens nach §§ 270a, 270b InsO 169
(cc) Ende der Anwendung im eröffneten Insolvenzverfahren 170
(b) Anwendung auch im eröffneten Verfahren ... 171
(2) Stellungnahme 172
(a) Systematische Auslegung 173

(aa) Verdrängung durch die Insolvenzordnung 173
a. Übertragung auf die Eigenverwaltung 174
b. Zwischenergebnis 175
(bb) Situation im Eröffnungsverfahren 175
a. Verfügungsverbot 175
b. Schwacher vorläufiger Insolvenzverwalter 176
c. Vorläufige Eigenverwaltung und Schutzschirmverfahren 176
(cc) Zwischenergebnis 177
(b) Teleologische Auslegung 178
(aa) Anwendung im eröffneten Insolvenzverfahren 178
a. Reguläres Insolvenzverfahren 178
b. Eigenverwaltungsverfahren 179
(bb) Anwendung im Eröffnungsverfahren .. 179
a. Reguläres Insolvenzverfahren 179
b. Vorläufige Eigenverwaltung und Schutzschirm 180
(cc) Anwendung nach Antragstellung 184
(c) Zusammenfassung 184
(3) Zwischenergebnis 185
cc) Zahlung 186
dd) Privilegierte Zahlungen 189
(1) Meinungsstand 189
(a) Öffnungsfunktion des § 64 S. 2 GmbHG 190
(b) Insolvenzrechtliche Auslegung 191
(2) Stellungnahme 192
(a) Wortlaut 192
(b) Historisch 192
(c) Systematik 194

(aa) Herkunft der Begrifflichkeit 194
(bb) Rolle des Geschäftsführers im Insolvenzverfahren 196
(d) Telos 197
(e) Zwischenergebnis 198
(3) Ergebnis 199
ee) Verschulden 199
e) Entstehung und Verjährung des Anspruchs 201
f) Parallelvorschriften 202
aa) § 92 Abs. 2 AktG 202
bb) § 130a HGB 202
g) Gebot der Massesicherung außerhalb von § 64 GmbHG 203
4. Straf- und Deliktsrecht 205
a) Insolvenzstrafrecht 205
b) Vorenthaltung von Sozialversicherungsbeiträgen 207
c) Steuerstrafrecht 207
IV. Vorhandene Spannungsfelder 208
1. Kurzzusammenfassung der steuerlichen Prinzipien 208
2. Kurzzusammenfassung der insolvenzrechtlichen Prinzipien 209
3. Kurzzusammenfassung der gesellschaftsrechtlichen Prinzipien 209
4. Vorliegen einer Kollision 209
5. Zeitraumbezogene Betrachtung 210

C. Bisherige Behandlung der Kollisionslage 213
I. Allgemeines Vorrangverständnis von Insolvenz- und Steuerrecht 213
1. Historischer Ausgangspunkt 213
2. Neueres Verständnis 213
II. Behandlung durch die Rechtsprechung 214
1. Rechtslage bis 2007 214
a) 5. Strafsenat des BGH 214

aa) Bedingter Vorrang der Sozialversicherungsbeiträge 214
bb) Kritik 216
b) Zivilsenate des BGH 217
c) Bundesfinanzhof 218
d) Zwischenstand im Jahr 2007 219
2. Rechtsprechungsänderung ab 2007 220
a) II. Zivilsenat des BGH 220
aa) Änderung 2007 220
bb) Weitere Änderungen 220
cc) Gleichbleibende Behandlung durch den II. Senat 221
dd) Kritik 221
b) Reaktion des BFH 223
c) 5. Strafsenat des BGH 224
d) Außendivergenz zwischen BGH und BFH 224
III. Aktuell vertretene Positionen in der Literatur 225
1. Kein Ausschluss der Haftung (Steuer muss gezahlt werden) 225
2. Anteilige Steuerzahlungspflicht 226
3. Stundung des Steueranspruchs 227
4. Vorrang der par conditio creditorum 228
a) Altmeppen 228
b) Haas 230
c) Blank 232
d) Meyer 233
e) Verschiedene 235
5. Abstrakte Auflösung – die Lehre der Pflichtenkollision 235
IV. Kritik an den bisherigen Lösungsansätzen 238
1. Fehlende Grundlagen 238
2. Inkonsistente Lösungen 238
3. Fehlende Abstimmung der Obergerichte 240

4. Kritik am Grundsatz der anteiligen Tilgung 241

D. Verfassungsrechtliche Analyse der Normenkollision 245

I. Grundsatz der Wesentlichkeit 245

II. Rechtsstaatsprinzip 246

1. Grundsatz der Rechtssicherheit 246
2. Gebot der Folgerichtigkeit 247
3. Gebot der Widerspruchsfreiheit 251
4. Gebot der Belastungsvorhersehbarkeit 253
5. Rechtsfolge 257
   a) Gesamtnichtigkeit 257
   b) Teilnichtigkeit 257
   c) Verfassungskonforme Auslegung 258
   d) Konkrete Anwendung 258
   e) Zwischenergebnis 259

III. Art. 95 Abs. 3 GG 259

1. Ursprung 260
2. Verfahren 260
3. Ableitung eines allgemeinen Rücksichtnahmegebots 261
4. Zusammenfassung 263

IV. Verfassungsrechtliche Qualifikation der Einzelnormen 263

1. Gesetzgebungskompetenz 263
   a) Steuerrecht 263
   b) Insolvenzrecht 264
   c) Implizite Gesetzgebungskompetenzen 264
   d) Vergleich 266
2. Verfassungsrang der Vorschriften 266
   a) Steuerrecht 266
   b) Insolvenzrecht 267
   c) Zwischenergebnis 268
3. Indienstnahme 269
   a) Steuerrechtliche Indienstnahme 269

b) Insolvenzrechtliche Indienstnahme 270
c) Rechtsfolge 270
V. Zusammenfassung 270

E. Rechtstheoretische Analyse der Normenkollision 273
I. Einleitung 273
1. Normen und deren Kollisionsarten 274
2. Gebote und Verbote 274
II. Abstrakte Kollisionsregeln 275
1. Derogationsnormen 276
a) Lex superior derogat legi inferiori 277
b) Lex specialis derogat legi generali 277
c) Lex posterior derogat legi priori 278
d) Konkurrenzen der Derogationsnormen 279
e) Fehlende Anwendungsmöglichkeit der Derogationsnormen 279
2. Auflösung von atypischen Kollisionen 279
a) Lösung nur durch Gesetz 280
b) Kollisionslücke 280
c) Einheit der Rechtsordnung 282
aa) Einführung 282
bb) In der Rechtsprechung 283
cc) Bloßes Axiom 283
dd) Auslegungshilfe 284
ee) Postulat 284
ff) Zwischenergebnis 285
d) Güterabwägung 285
e) Auflösung auf Rechtswidrigkeitsebene 286
f) Wahlrecht des Betroffenen 287
g) Größtmögliche Wirksamkeit 287
h) Zwischenergebnis 288
III. Richterliche Lösungsmöglichkeiten 289

1. Befugnis des Richters zur Normsetzung 289
2. Pflicht des Richters zur Normsetzung 290
3. Rechtsfortbildung 290
4. Auslegungsgrenzen des Steuerrechts 291
5. Zwischenergebnis 292

IV. Zusammenfassung 293

F. Rechtslage im Eröffnungsverfahren – bisherige Positionen . 295

I. Bisherige Entscheidungen 295

II. Fortschreibung der Rechtsprechung 298
1. Bundesfinanzhof 298
2. Bundesgerichtshof 299
3. Gesetzesänderungen durch das ESUG 299

III. Literaturstimmen 300
1. Steuerzahlungspflicht 300
2. Haftungsfreistellung 301
3. Unterscheidung nach Entstehungszeitpunkt und Umstand 303
4. Zahlungsverbot 303
5. Kritik an den bisherigen Lösungen 305
6. Zusammenfassung 306

IV. Vermeidungsstrategien der Praxis 306
1. Lösung der Insolvenzgerichte 306
a) Amtsgericht Düsseldorf und Heilbronn 307
b) Amtsgericht Hannover 308
c) Amtsgericht Hamburg 309
d) Zusammenfassung 311
2. Weitere Hilfsmaßnahmen 311
a) Verbindliche Auskunft 312
b) Nichtzahlung unter Hinweis auf Insolvenzantrag 312
c) Vorläufige Zahlung mit Anfechtungsmöglichkeit 313
d) Dauerfristverlängerung 314

e) Zahlung unter Zustimmungsvorbehalt 314
f) Treuhandlösung 315
g) D&O Versicherungen 316
V. Zusammenfassung 317

G. Eröffnete Verfahren in Eigenverwaltung 319
I. Einfache Steuerverbindlichkeiten 319
1. Vergleich Insolvenzverwalter 319
2. Möglicher Anschluss des Bundesfinanzhofs 320
II. Nachgeholte Zahlungen 321
III. Folgen unzulässiger Zahlungen 322
IV. Masseverbindlichkeiten 322
V. Zwischenergebnis 322

H. Anwendung der Grundsätze 323

I. Gesetzesvorschlag 327

J. Sanierungs- und Insolvenzrechtsfortentwicklungsgesetz 331
I. Änderungen der Insolvenzordnung 332
1. Neuregelung der Zahlungsverbote 332
a) Rechtformneutrale Zusammenfassung 332
b) Insolvenzrecht vor Steuerrecht 333
c) Wechsel der Senatszuständigkeit 335
2. Modifikation der Haftung und des Gesellschaftereinflusses 335
3. Modifikation der Eigenverwaltung und deren Eröffnungsverfahren 336
a) Vorläufige Eigenverwaltung 336
b) Aufhebung 337
4. Modifikation der Masseverbindlichkeiten 337

5. Sonstiges ... 338
II. Gesetz über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen für Unternehmen ... 338
III. Stellungnahmen der Verbände im Gesetzgebungsverfahren ... 339
IV. Fazit ... 340

K. Gesamtergebnis ... 343

J. Anhang ... 347
I. Gesetze ... 347
1. Auszüge aus den durch das SanInsFoG geänderten Regelungen ... 347
2. Auszüge der Reichsabgabenordnung 1919 ... 350
3. Auszüge der Reichsabgabenordnung 1931 ... 351
4. Auszüge der Abgabenordnung 1977 ... 352
5. Auszüge des ADHGB vom 11.06.1870 ... 353
6. Auszüge des GmbHG ... 353
7. Auszug des HGB ... 354
8. Auszüge der Insolvenzordnung ... 355
9. Auszüge des Strafgesetzbuchs ... 358
II. Statistik Insolvenzzahlen ... 360

K. Literaturverzeichnis ... 363

L. Stichwortverzeichnis ... 389