

## Gliederung

<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>XV</b>
----------------------------------	-----------

<b>Abkürzungsverzeichnis.....</b>	<b>XXXI</b>
-----------------------------------	-------------

<b>Einführung.....</b>	<b>1</b>
------------------------	----------

A. Allgemeines.....	3
---------------------	---

B. Stand der Forschung zur D&O-Versicherung und Insolvenz der Versicherungsnehmerin.....	5
---	---

I.) Berücksichtigung der D&O-Versicherung in den Kommentierungen zu den §§ 43 ff. VVG.....	5
---	---

II.) Die Behandlung der D&O-Versicherung im Zusammenhang mit insolvenzrechtlichen Fragestellungen im übrigen Schrifttum .....	6
--	---

C. Gang der Darstellung.....	8
------------------------------	---

<b>1. Kapitel: Grundlagen .....</b>	<b>9</b>
-------------------------------------	----------

A. Grundlagen zur D&O-Versicherung .....	9
--	---

I.) Begrifflichkeiten .....	9
-----------------------------	---

II.) Rechtliche Rahmenbedingungen.....	10
--	----

1.) Grundlagen.....	10
---------------------	----

2.) Versicherte Personen und Versicherungsnehmerin .....	13
--	----

3.) Versichertes Risiko .....	15
-------------------------------	----

4.) Versicherungszeitraum und Versicherungsfall .....	16
---	----

5.) Versicherungsleistung und Versicherungssumme .....	18
--	----

a) Versicherungsleistung .....	18
--------------------------------	----

b) Versicherungssumme und Leistungsbegrenzungen.....	18
--	----

c) Auskunft- und Anzeigepflichten .....	20
---	----

aa) Auskunft- und Anzeigepflichten .....	20
--	----

aaa) Vorvertragliche Anzeigepflichten .....	20
---	----

bbb) Anzeigepflichten während der Vertragslaufzeit .....	22
--	----

(1) Ansicht: Adressatin ist nur die Versicherungsnehmerin.....	22
--	----

(2) Ansicht: Adressaten sind auch die Versicherten .....	23
--	----

(3) Stellungnahme .....	24
-------------------------	----

ccc) Anzeigepflicht bei Eintritt eines Versicherungsfalls.....	25
--	----

ddd) Anzeigepflichten nach Eintritt des Versicherungsfalls .....	26
bb) Rechtsfolgen einer Verletzung der Anzeigepflichten während der Vertragslaufzeit.....	27
B. Grundlagen zum Insolvenzrecht.....	28
I.) Ablauf des Regelinsolvenzverfahrens.....	29
II.) Haftung des Insolvenzverwalters .....	32
C. Managerhaftung.....	32
I.) Innenhaftung .....	33
1.) Haftung der Vorstandsmitglieder und Geschäftsführer (Manager).....	33
a) Haftung der Vorstandsmitglieder einer AG .....	33
aa) Vorstandspflicht: Legalitätspflicht .....	35
bb) Vorstandspflicht: Ordnungsmäßigkeit (Compliance in Unternehmen) .....	36
cc) Vorstandspflicht: Wirtschaftlichkeit und Zweckmäßigkeit.....	37
dd) Vorstandspflicht: Business Judgment Rule .....	38
aaa) Unternehmerische Entscheidung .....	39
bbb) Entscheidung auf Grundlage angemessener Information .....	40
ccc) Wohle der Gesellschaft.....	40
ee) Aufgabenverteilung auf unterschiedliche Ressorts .....	41
ff) Vertrauen auf Expertenrat.....	42
gg) Haftungsausschlüsse und Haftungsbeschränkungen .....	42
hh) Beweislastverteilung.....	43
b) Haftung der Geschäftsführer einer GmbH.....	43
2.) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....	46
a) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder einer AG .....	46
b) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder einer GmbH.....	50
3.) Fälle der Innenhaftung .....	51
II.) Außenhaftung.....	52
1.) Haftung der Vorstandsmitglieder und Geschäftsführer .....	52
a) Haftung der Vorstandsmitglieder einer AG .....	52
b) Haftung der Geschäftsführer einer GmbH.....	54
2.) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....	54

III.) Insolvenzantragspflicht .....	54
D. Haftung des Interim Managers in der Eigenverwaltung .....	59
I.) Prinzip Interims Management.....	60
II.) Pflichtenkreis eines Interim Managers.....	61
III.) Einbindung des Interim Managers in das Unternehmen.....	62
IV.) Haftung des Interim Managers.....	63
1.) Innenhaftung .....	64
2.) Außenhaftung.....	64
a) Stand der Forschung .....	64
aa) Haftung über die Grundsätze des Vertrags mit Schutzwirkung zu Gunsten Dritter .....	64
bb) Analoge Anwendung des § 60 InsO .....	64
b) Stellungnahme.....	67
V.) Interim Manager als versicherte Person.....	67
1.) Meinungsstand im Schrifttum.....	67
2.) Stellungnahme.....	68
<b>2. Kapitel: Insolvenz der Versicherungsnehmerin .....</b>	<b>69</b>
A. Problemstellung und Einführung.....	69
B. Untersuchung insolvenzbezogener Vertragsklauseln .....	69
I.) AVB-AVG und andere Klauseln in Versicherungsverträgen.....	69
1.) Stand der Untersuchungen zu den AVB-AVG bis 2018 – insbesondere Ziffer 3.4 .....	69
2.) Untersuchung anhand versicherungs-, insolvenz- und AGB-rechtlichen Vorschriften.....	72
a) § 119 InsO .....	73
aa) Meinungsstand .....	73
bb) Stellungnahme.....	73
b) § 32 VVG .....	74
c) AGB-Prüfung .....	75
aa) Allgemeine Grundsätze zu §§ 305 ff. BGB.....	76
bb) § 305c BGB.....	77
aaa) Stand der Forschung .....	78

bbb) Stellungnahme .....	78
cc) § 307 BGB .....	80
aaa) Allgemeine Grundsätze zu § 307 BGB .....	80
bbb) Stand der Forschung .....	81
ccc) Stellungnahme .....	82
d) Zwischenergebnis.....	86
3.) D&O-Versicherungsschutz für Ansprüche wegen Zahlungen nach Eintritt der Insolvenzreife.....	87
a) Deckung von Ansprüchen aus § 64 GmbHG (a.F.) bzw. § 15b InsO durch die D&O-Versicherung.....	87
b) Deckung von Ansprüchen aus §§ 60, 61 InsO.....	90
4.) Andere Klauseln in Versicherungsverträgen .....	91
a) Versicherungsschutzweiternde Klauseln .....	91
b) Leistungsausschluss für nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens begangene Pflichtverletzungen .....	91
c) Leistungsausschluss für während der Eigenverwaltung begangene Pflichtverletzungen .....	93
aa) Stand der Forschung .....	94
bb) Untersuchung anhand AGB-Vorschriften .....	94
cc) Anordnung der Eigenverwaltung als Gefahrerhöhung.....	95
aaa) Grundsätze zur Gefahrerhöhung.....	96
bbb) Keine vertragliche Regelung .....	97
ccc) Vertragliche Regelung .....	100
5.) Zwischenergebnis.....	101
II.) Insolvenz- und insolvenzantragsabhängige Lösungsklauseln .....	102
1.) Streitstand.....	103
a) Die Wirksamkeit befürwortende Ansicht .....	104
b) Die Wirksamkeit ablehnende Ansicht .....	106
c.) BGH-Urteil vom 15.11.2012 .....	107
d) Stellungnahme.....	108
2.) Vorwirkung des § 119 InsO .....	108
a) Stand der Forschung .....	109
b) Stellungnahme.....	109

3.) Anwendbarkeit des BGH-Urteils auf andere gegenseitige Verträge.....	111
a) Die Anwendbarkeit befürwortende Ansicht .....	111
b) Die Anwendbarkeit ablehnende Ansicht .....	112
c) Differenzierende Ansicht .....	112
d) BGH-Urteil vom 07.04.2016 .....	113
e) Ergebnisse der Verfasserin hinsichtlich der Anwendbarkeit auf Versicherungsverträge .....	115
4.) Insolvenzanfechtung .....	116
5.) Untersuchung anhand AGB-rechtlichen Vorschriften.....	118
a) Insolvenzabhängige Lösungsklauseln gegenüber Verbrauchern .....	118
b) Insolvenzabhängige Lösungsklauseln gegenüber Unternehmern ....	119
aa) Stand der Forschung .....	119
bb) Stellungnahme.....	120
aaa) § 305c BGB.....	120
bbb) § 307 BGB .....	121
6.) Zwischenergebnis.....	124
C. Auswirkungen der Insolvenz der Versicherungsnehmerin auf die D&O-Versicherung .....	125
I.) Auswirkungen im Rahmen des Regelinsolvenzverfahrens .....	125
1.) Grundsätze.....	125
2.) Insolvenzgefahr.....	126
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	126
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	126
aa) Mitteilungspflicht des Versicherers .....	127
aaa) Stand der Forschung .....	127
bbb) Stellungnahme .....	129
bb) Mitteilungspflicht der Versicherungsnehmerin .....	130
aaa) Stand der Forschung .....	130
bbb) Stellungnahme .....	133
3.) Insolvenzreife.....	136
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	137

b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	137
4.) Insolvenzantragstellung .....	138
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	138
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	139
5.) Insolvenzeröffnung .....	139
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	140
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	141
aa) Beidseitig vollständig erfüllter Vertrag .....	142
bb) Einseitig vollständig erfüllter Vertrag .....	143
cc) Von beiden Parteien nicht vollständig erfüllter Vertrag.....	143
6.) Wahlrechtsausübung durch den Insolvenzverwalter (§ 103 InsO) .....	145
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	146
aa) Kein außerordentliches Kündigungsrecht.....	146
bb) Ordentliches Kündigungsrecht .....	147
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	148
aa) Erfüllungswahl.....	148
bb) Erfüllungsablehnung.....	150
aaa) Teilnahme am Insolvenzverfahren als Insolvenzgläubiger.....	151
bbb) Nichtteilnahme am Insolvenzverfahren.....	152
7.) Beendigung des Insolvenzverfahrens .....	153
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	154
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	154
II.) Auswirkungen im Rahmen des Eigenverwaltungsverfahrens.....	155
1.) Grundlagen zum Eigenverwaltungsverfahren .....	155
2.) Insolvenzgefahr und Insolvenzreife.....	156
3.) Insolvenzantragstellung .....	157
4.) Insolvenzeröffnung .....	157
a) Auswirkungen auf den Versicherungsvertrag.....	158
b) Auswirkungen auf den Versicherungsanspruch .....	158
5.) Wahlrechtsausübung .....	159

6.) Beendigung des Eigenverwaltungsverfahrens .....	160
7.) Einsatz eines Interim Managers als Gefahrerhöhung .....	161
III.) Zwischenergebnisse .....	163
D. Haftung des Insolvenzverwalters, des Sachwalters, der Schuldnerin und der geschäftsleitenden Organmitglieder der Schuldnerin .....	165
I.) Haftung des Insolvenzverwalters wegen Beendigung oder Verschlechterung eines D&O-Versicherungsvertrags .....	165
1.) BGH-Rechtsprechung zum Erhalt einer D&O-Versicherung durch den Insolvenzverwalter .....	166
2.) Mitteilungspflicht des Insolvenzverwalters über die Beendigung der D&O-Versicherung oder über verschlechterte Versicherungsbedingungen .....	168
a) Versicherungsveranschaffungspflicht vereinbart .....	169
b) Versicherungsveranschaffungspflicht nicht vereinbart .....	169
II.) Haftung der Schuldnerin, der geschäftsleitenden Organmitglieder und des Sachwalters wegen Beendigung oder Verschlechterung des D&O-Versicherungsvertrags in der Eigenverwaltung .....	170
1.) Haftung der Schuldnerin .....	170
2.) Haftung des Sachwalters .....	171
3.) Haftung der geschäftsleitenden Organmitglieder der Schuldnerin .....	172
III.) Schadensersatzpflicht des Insolvenzverwalters bei verspäteter Inanspruchnahme des versicherten Managers .....	172
<b>3. Kapitel: Prozessualer Teil .....</b>	<b>177</b>
A. Prozessrechtliche Rahmenbedingungen .....	177
I.) Haftpflichtprozess und Deckungsprozess .....	177
II.) Bindungswirkung .....	178
III.) Ausnahme vom Trennungsprinzip / Geltendmachung des Versicherungsschutzes durch die Versicherungsnehmerin .....	179
IV.) Prozessführungsbefugnis .....	181
V.) Abtretung des Freistellungsanspruchs .....	182
1.) Grundsätze .....	182
2.) Abtretung an die geschädigte Versicherungsnehmerin .....	184
3.) Ziffer 10.2 AVB-AVG als überraschende Klausel .....	188

4.) Anwendbarkeit des § 108 Abs. 2 VVG bei Großrisiken .....	189
5.) Bindungswirkung und Rechtsfolgen bei Abtretung des Freistellungsanspruchs .....	190
a) Anerkenntnis oder Vergleich .....	190
b) Rechtskräftiges Haftpflichturteil.....	191
c) Klagestattgabe im Direktprozess .....	191
d) Klageabweisung im Direktprozess .....	192
aa) Vollständige Abweisung der Direktklage.....	192
aaa) Deckungsrechtliche Gründe.....	192
bbb) Haftungsrechtliche Gründe .....	194
ccc) Zwischenergebnisse .....	197
bb) Teilweise Abweisung der Direktklage.....	198
6.) Vertretung der Versicherungsnehmerin im Prozess .....	198
VI.) Zwischenergebnisse .....	200
B. Darlegungs- und Beweislast.....	201
I.) Beweislast im Haftpflichtprozess .....	201
1.) Beweislast in Innenhaftungsprozessen .....	201
2.) Beweislast in Außenhaftungsprozessen.....	203
II.) Beweislast im Deckungsprozess .....	205
1.) Beweislast der versicherten Manager .....	205
2.) Beweislast des Versicherers.....	206
III.) Beweislast im Direktprozess bei Abtretung des Freistellungsanspruchs an die geschädigte Versicherungsnehmerin.....	206
C. Prozessuale Gestaltungsmöglichkeiten .....	210
I.) Vergleich .....	211
1.) Haftungsvergleich .....	211
2.) Deckungsvergleich.....	214
3.) Haftungs- und Deckungsvergleich.....	214
II.) Klagearten .....	215
1.) Feststellungsklage .....	215
2.) Leistungsklage.....	216
III.) Nebenintervention und Streitverkündung.....	217



1.) Haftpflichtprozess .....	217
2.) Direktprozess bei abgetretenem Freistellungsanspruch.....	217
<b>4. Kapitel: Zusammenfassung.....</b>	<b>219</b>
A. Wesentliche Ergebnisse.....	219
B. Empfehlungen.....	221