

Inhaltsübersicht

Dank	VII
Inhaltsübersicht	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII
Materialienverzeichnis	XXXIX
Teil 1: Einleitung	1
Teil 2: Grundlagen	7
Kapitel 1: Das schweizerische Sanierungsrecht nach SchKG	9
Kapitel 2: Das US-amerikanische Sanierungsrecht nach Chapter 11 des US Bankruptcy Code	61
Kapitel 3: UNCITRAL Legislative Guide on Insolvency Law (Exkurs)	81
Teil 3: Vertragskündigung und Vertragsablehnung im Sanierungsrecht	83
Kapitel 1: Das Ablehnungsrecht nach 11 USC § 365(a)	85
Kapitel 2: Das Kündigungsrecht nach Art. 297a SchKG	115
Teil 4: Fazit	241
Sachverzeichnis	263

Inhaltsverzeichnis

Dank	VII
Inhaltsübersicht	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII
Materialienverzeichnis	XXXIX
Teil 1: Einleitung	1
Teil 2: Grundlagen	7
Kapitel 1: Das schweizerische Sanierungsrecht nach SchKG	9
§ 1 Überblick	9
I. Allgemeines	9
II. Das Nachlassverfahren	10
A. Allgemeines	10
B. Verfahrenseröffnung	11
C. Die Nachlassstundung	12
1. Allgemeines	12
2. Provisorische Nachlassstundung	13
3. Definitive Nachlassstundung	14
4. Wirkungen der Nachlassstundung	15
D. Die Sachwalterin	16
E. Der Nachlassvertrag	19
1. Allgemeines	19
2. Zustimmung der Gläubiger zum Nachlassvertrag	20
3. Gerichtliche Bestätigung des Nachlassvertrages	23
§ 2 Verträge im schweizerischen Sanierungsrecht	25
I. Allgemeines	25
II. Schicksal der Verträge im Nachlassverfahren	25
A. Allgemeines	25
B. Vertragsauflösung von Gesetzes wegen	26
C. Vertragsweiterführung durch die Nachlassschuldnerin	27
D. Gesetzliche Rücktritts- und Kündigungsrechte	28

1.	Zu Gunsten der aufrechtstehenden Vertragspartei	28
a.	Allgemeines.....	28
b.	Ordentliche Kündigung.....	28
c.	Rücktrittsrecht nach Art. 83 Abs. 2 OR	28
d.	Vorgehen nach Art. 107 Abs. 2 OR	32
e.	Kündigung aus wichtigem Grund	33
2.	Zu Gunsten der Nachlassschuldnerin	35
a.	Ordentliche Kündigung.....	35
b.	Ausserordentliche Kündigung nach Art. 297a SchKG.....	35
E.	Vertragliche Auflösungsbestimmungen für den Insolvenzfall	35
F.	Zwischenergebnisse	37
III.	Sanierungsrechtliche Behandlung der vertraglichen Gläubigerforderungen	38
A.	Allgemeines	38
B.	Vorbemerkungen	39
1.	Entstehungszeitpunkt der vertraglichen Forderungen	39
2.	Mitwirkung der Sachwalterin	41
3.	Mitwirkung der Liquidatorin	44
C.	Pfandgesicherte Forderungen	44
D.	Privilegierte Forderungen	45
1.	Masseforderungen	45
2.	Durch die Sachwalterin genehmigte Forderungen	48
a.	Forderungen aus mit Zustimmung der Sachwalterin neu abgeschlossenen Verträgen.....	48
b.	Forderungen aus mit Zustimmung der Sachwalterin weitergeführten Verträgen	49
i.	Allgemeines	49
ii.	Forderungen aus mit Zustimmung der Sachwalterin weitergeführten Dauerschuldverhältnissen	50
iii.	Forderungen aus mit Zustimmung der Sachwalterin weitergeführten einfachen Schuldverhältnissen.....	52
c.	Befriedigung während der Nachlassstundung.....	54
3.	Privilegierte Forderungen i.S.v. Art. 219 Abs. 4 SchKG	55
E.	Nachlassforderungen	55
1.	Allgemeines	55
2.	Forderungen aus nicht bzw. ohne Zustimmung der Sachwalterin weitergeführten Verträgen	57
F.	Forderungen, die ausserhalb des Nachlassverfahrens zu behandeln sind	57
G.	Zwischenergebnisse	58

Kapitel 2: Das US-amerikanische Sanierungsrecht nach Chapter 11 des US Bankruptcy Code	61
§ 1 Überblick	61
I. Allgemeines	61
II. Das Reorganisationsverfahren	63
A. Verfahrenseröffnung	63
B. Automatic Stay und Bankruptcy Estate	64
D. Prinzip der Eigenverwaltung und dessen Ausnahmen	65
E. Der Reorganisationsplan	66
1. Allgemeines	66
2. Genehmigung des Reorganisationsplans	67
3. Gerichtliche Bestätigung des Reorganisationsplans	68
§ 2 Verträge im US-amerikanischen Sanierungsrecht	69
I. Allgemeines	69
II. Schicksal der Verträge im Reorganisationsverfahren	69
A. Allgemeines	69
B. Vertragsweiterführung durch die Debtor in Possession	70
C. Vertragsablehnung durch die Debtor in Possession	71
D. Vertragsübertragung auf Dritte	71
E. Nichtstun	71
F. Vertragliche Auflösungsbestimmungen im Insolvenzfall	72
G. Zwischenergebnisse unter Berücksichtigung des schweizerischen Sanierungsrechts	73
III. Sanierungsrechtliche Behandlung der vertraglichen Gläubigerforderungen	74
A. Kategorien der Gläubigerforderungen im Reorganisationsverfahren	74
B. Pfandgesicherte Forderungen	75
C. Masseforderungen	75
1. Allgemeines	75
2. Forderungen aus von der Debtor in Possession neu abgeschlossenen Verträgen	76
3. Forderungen aus von der Debtor in Possession weitergeführten Verträgen	76
D. Privilegierte Forderungen	77
E. Nichtprivilegierte Forderungen	77
F. Zwischenergebnisse unter Berücksichtigung des schweizerischen Sanierungsrechts	78

Kapitel 3: UNCITRAL Legislative Guide on Insolvency Law (Exkurs)	81
§ 1 Allgemeines	81
§ 2 Verträge im UNCITRAL Legislative Guide on Insolvency Law	82
Teil 3: Vertragskündigung und Vertragsablehnung im Sanierungsrecht	83
Kapitel 1: Das Ablehnungsrecht nach 11 USC § 365(a)	85
§ 1 Allgemeines	85
§ 2 Voraussetzungen	87
I. Allgemeines	87
II. Beidseitig unerfüllter Vertrag	87
III. Frist- und Formerfordernisse	90
A. Frist	90
B. Form	91
IV. Für den Bankruptcy Estate nachteiliger Vertrag	92
V. Zustimmung der Richterin	95
A. Allgemeines	95
B. Business Judgment Test	96
VI. Zwischenergebnisse	98
§ 3 Rechtsfolgen	99
I. Allgemeines	99
II. Nichterfüllung der zukünftigen Vertragspflichten	100
III. Vertragsverletzung durch die Debtor in Possession	100
A. Grundsatz	100
B. Mission Prod. Holding, Inc. v. Tempnology, LLC	101
C. Ausnahmen	104
1. Allgemeines	104
2. Mietverträge betr. Grundstücke (11 USC § 365[h])	105
3. Grundstückkaufverträge (11 USC § 365[i] und [j])	106
4. Lizenzverträge (11 USC § 365[n])	106
IV. Ansprüche der Gegenpartei	108
A. Entschädigungsforderung	108
1. Allgemeines	108
2. Würdigung	110
B. Weitere Ansprüche	112
V. Zwischenergebnisse	112

Kapitel 2: Das Kündigungsrecht nach Art. 297a SchKG	115
§ 1 Allgemeines	115
§ 2 Zweck	115
§ 3 Dauerschuldverhältnisse in der Nachlassstundung	116
§ 4 Gesetzgebungsgeschichte	118
I. Allgemeines	118
II. Bericht der Expertengruppe Nachlassverfahren vom April 2005	118
III. Bericht und Vorentwurf der Expertengruppe Nachlassverfahren vom Juni 2008	119
IV. Vorentwurf des Bundesrates vom Januar 2009	121
V. Ergebnis des Vernehmlassungsverfahrens vom August 2009	121
VI. Regulierungsfolgeabschätzung 2010	122
VII. Entwurf und Botschaft des Bundesrates vom September 2010	123
§ 5 Voraussetzungen	124
I. Allgemeines	124
II. Dauerschuldverhältnis (mit Ausnahme des Arbeitsverhältnisses)	125
A. Allgemeines	125
B. Der Begriff des Dauerschuldverhältnisses	125
1. Allgemeines	125
2. Im internationalen Verhältnis	127
C. Würdigung unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	129
D. Zwischenergebnisse	132
III. Frist- und Formerfordernisse	133
A. Allgemeines	133
B. Frist	133
C. Form	135
D. Zwischenergebnisse unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	136
IV. Vereitelung des Sanierungszwecks im Unterlassungsfall	137
A. Allgemeines	137
C. Gesetzgebungsverfahren	138
D. Der Begriff des Sanierungszwecks	138
E. Der Begriff des Vereitelns	143
F. Würdigung unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	144
G. Zwischenergebnisse	148
V. Zustimmung der Sachwalterin	149

A. Allgemeines	149
C. Erteilung der Zustimmung	150
D. Verweigerung der Zustimmung	151
E. Kognition der Sachwalterin	152
F. Würdigung unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	154
G. Zwischenergebnisse	156
§ 6 Rechtsfolgen	157
I. Allgemeines	157
II. Art. 297a SchKG als prozessrechtliche Bestimmung mit materiellrechtlichen Wirkungen	158
III. Schutzbestimmungen des materiellen Rechts	161
IV. Beendigung des Dauerschuldverhältnisses	162
A. Allgemeines	162
B. Untergang der typischen Hauptleistungspflicht	162
C. Fortbestand von Vertragspflichten trotz Vertragsbeendigung	163
D. Vertragsbeendigung <i>ex nunc</i>	165
E. Würdigung unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	165
F. Zwischenergebnisse	170
V. Entschädigung der Gegenpartei	171
A. Allgemeines	171
B. Höhe der Entschädigung	171
C. Schadenminderungspflicht der Gegenpartei	173
D. Qualifikation der Entschädigung als Nachlassforderung	174
E. Anmeldung und Prüfung der Entschädigungsforderung	176
F. Zwischenergebnisse unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	178
VI. Im Falle einer mangelhaften Kündigung	179
A. Allgemeines	179
B. Formell mangelhafte Kündigung	179
C. Materiell mangelhafte Kündigung	181
1. Unwirksamkeit der Kündigung	181
2. Würdigung <i>de lege ferenda</i>	185
E. Konversion in eine ordentliche Kündigung	185
F. Zwischenergebnisse	187
§ 7 Verfahrensrechtliche Fragen	188
I. Allgemeines	188
II. Zuständigkeit	188

III.	Verfahrensablauf	189
IV.	Rechtsschutz der Gegenpartei	190
	A. Allgemeines	190
	B. Rechtsschutz gegen die Kündigung	191
	C. Rechtsschutz gegen die Zustimmung der Sachwalterin	192
	1. Allgemeines	192
	2. Beschwerde gegen die Zustimmung der Sachwalterin	195
	D. Rechtsschutz betreffend Bestand und Umfang der Entschädigungsforderung	197
V.	Gerichtliche Durchsetzung der Kündigung	199
	A. Allgemeines	199
	B. Gegenpartei bestreitet Gültigkeit der Kündigung	200
	C. Sachwalterin verweigert die Zustimmung zur Kündigung	200
VI.	Verteilung der Beweislast	202
VII.	Koordination Prozess und Nachlassverfahren	202
	A. Allgemeines	202
	B. Prozesse im Nachlassverfahren	203
	1. Allgemeines	203
	2. Prozesssistierung nach Art. 297 Abs. 5 SchKG	204
	3. Bereinigung der bestrittenen Forderungen im Nachlassverfahren	207
	C. Koordination Zivilprozess und Nachlassverfahren	210
	D. Koordination SchKG-Beschwerdeverfahren und Nachlassverfahren	213
VIII.	Zwischenergebnisse	215
§ 8 Ausnahme: Arbeitsverhältnisse		218
§ 9 Alternativen		220
I.	Allgemeines	220
II.	Umwandlung der Realforderungen in Geldforderungen (Art. 297 Abs. 9 SchKG)	221
	A. Allgemeines	221
	B. Zweck	221
	C. Voraussetzungen	222
	D. Rechtsfolgen	224
	E. Rechtsmittelmöglichkeiten	225
III.	Nichtinanspruchnahme bzw. nichtgenehmigte Inanspruchnahme der Gegenleistungen aus dem Dauerschuldverhältnis (Art. 310 SchKG)	227
	A. Allgemeines	227
	B. Zweck	227
	C. Voraussetzungen	228

D. Rechtsfolgen	229
E. Rechtsmittelmöglichkeiten	230
V. Vergleich mit Kündigung nach Art. 297a SchKG und Würdigung	231
A. Allgemeines	231
B. Kündigung des Dauerschuldverhältnisses	234
C. Würdigung	235
VI. Zwischenergebnisse	237
 Teil 4: Fazit	241
§ 1 Allgemeines	243
§ 2 Schicksal der Verträge im Sanierungsverfahren	243
§ 3 Sanierungsrechtliche Behandlung der vertraglichen Gläubigerforderungen	245
§ 4 Vertragskündigung und Vertragsablehnung im Sanierungsrecht	248
I. Allgemeines	248
III. Ergebnisse Vertragsablehnung nach 11 USC § 365(a)	248
IV. Ergebnisse Kündigung nach Art. 297a SchKG unter Berücksichtigung des US-amerikanischen Sanierungsrechts	250
A. Voraussetzungen	250
B. Rechtsfolgen	252
D. Verfahrensrechtliche Fragen	254
E. Alternativen	256
F. Vorschlag für eine Revision von Art. 297a SchKG	257
1. Gesetzestext <i>de lege ferenda</i>	257
2. Keine Begrenzung des Anwendungsbereichs auf Dauerschuldverhältnisse	258
3. Keine materiellen Voraussetzungen für die Kündigung von Gesetzes wegen	258
G. Fazit	259
 Sachverzeichnis	263