

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b>	<b>1</b>
I. Einführung in das Thema . . . . .	1
II. Ziel und Gang der Arbeit . . . . .	3
<b>B. Die Insolvenzanfechtung, §§ 129 ff. InsO</b>	<b>5</b>
I. Einleitung . . . . .	5
II. Grundlagen . . . . .	6
1. Zweck der Insolvenzanfechtung . . . . .	6
2. Insolvenzanfechtung als Ausprägung des Prinzips der Gläubigergleichbehandlung (par conditio creditorum) . . . . .	8
a) Grundlagen . . . . .	8
b) Herleitung des Gläubigergleichbehandlungsgrundsatzes . . . . .	9
3. Entwicklung von der Konkurs- zur Insolvenzordnung . . . . .	11
a) Entwicklung bis zur Konkursordnung . . . . .	11
b) Die Konkursordnung von 1877 . . . . .	13
aa) Konkursanfechtung . . . . .	13
bb) Konkursvorrechte, insbesondere Arbeitnehmerprivilegien . . . . .	14
cc) Reformbedarf . . . . .	16
c) Die Insolvenzordnung von 1999 . . . . .	19
III. Die (bislang) aktuellen Anfechtungsregelungen . . . . .	21
1. Einleitung . . . . .	21
2. § 129 InsO, Grundtatbestand . . . . .	21
a) Allgemeines . . . . .	21
b) Voraussetzungen . . . . .	22
aa) Rechtshandlung . . . . .	22
(a) Begriff . . . . .	22
(b) Handelnder . . . . .	22
bb) Gläubigerbenachteiligung . . . . .	23
cc) Kausalität . . . . .	23
c) Ausübung des Anfechtungsrechts . . . . .	24
d) Zusammenfassung . . . . .	25
3. § 130 InsO, Kongruente Deckung . . . . .	26
a) Allgemeines . . . . .	26
b) Objektive Anfechtungsvoraussetzungen nach Abs. 1 Nr. 1 und 2 . . . . .	27

aa)	Überblick . . . . .	27
bb)	Gewährung oder Ermöglichung einer Sicherung oder Befriedigung . . . . .	27
cc)	Insolvenzgläubiger . . . . .	27
dd)	Besondere objektive Anfechtungsvoraussetzun- gen des Abs. 1 Nr. 1 . . . . .	28
	(a) Überblick . . . . .	28
	(b) Dreimonatsfrist . . . . .	28
	(c) Zahlungsunfähigkeit . . . . .	29
ee)	Besondere objektive Anfechtungsvoraussetzun- gen des Abs. 1 Nr. 2 . . . . .	30
c)	Subjektive Anfechtungsvoraussetzungen . . . . .	31
aa)	Überblick . . . . .	31
bb)	Kenntnis i.S.d. § 130 Abs. 1 InsO . . . . .	32
	(a) Begriff der Kenntnis . . . . .	32
	(b) Zeitpunkt der Kenntnis . . . . .	32
	(c) Positive Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit, § 130 Abs. 1 Nr. 1 . . . . .	33
	(d) Positive Kenntnis des Eröffnungsantrags, § 130 Abs. 1 Nr. 2 . . . . .	34
cc)	Erleichterung der Kenntnis, § 130 Abs. 2 . . . . .	34
d)	Zusammenfassung . . . . .	36
4.	§ 142, Bargeschäft . . . . .	37
a)	Allgemeines . . . . .	37
b)	Voraussetzungen . . . . .	37
	aa) Leistung und Gegenleistung . . . . .	37
	bb) Verknüpfung der Leistungen . . . . .	38
	cc) Gleichwertigkeit der Leistungen . . . . .	38
	dd) Unmittelbarkeit . . . . .	39
c)	Zusammenfassung . . . . .	40
5.	§ 133, Vorsatzanfechtung . . . . .	41
a)	Allgemeines . . . . .	41
b)	Subjektive Anfechtungsvoraussetzungen . . . . .	41
	aa) Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Schuldners . . . . .	41
	bb) Kenntnis des Anfechtungsgegners . . . . .	43
c)	Zusammenfassung . . . . .	44
6.	§ 143 InsO, Rechtsfolgen einer erfolgreichen Anfechtung . . . . .	45
IV.	Zusammenfassung und Bewertung . . . . .	46

<b>C.</b>	<b>Die Entwicklung der neueren höchstrichterlichen Rechtspre- chung</b>	<b>49</b>
I.	Einleitung . . . . .	49
II.	Rechtsprechung des BGH in den Jahren 2009/2010 . . . . .	50
1.	BGH, Urteil vom 19. Februar 2009 - IX ZR 62/08 . . . . .	50

a)	Sachverhalt . . . . .	50
b)	Entscheidungsgründe . . . . .	51
c)	Bewertung . . . . .	54
aa)	Gläubigerdifferenzierung . . . . .	54
bb)	Wertung der Kenntnis der Umstände, die zwin- gend auf die Zahlungsunfähigkeit schließen las- sen, § 130 Abs. 2 InsO . . . . .	59
cc)	Zwischenergebnis . . . . .	61
2.	BGH, Urteil vom 15. Oktober 2009 - IX ZR 201/08 . . . .	62
a)	Sachverhalt . . . . .	62
b)	Entscheidungsgründe . . . . .	62
c)	Bewertung . . . . .	64
aa)	Gläubigerdifferenzierung . . . . .	64
bb)	Wertung der Kenntnis der Umstände, die zwin- gend auf die Zahlungsunfähigkeit schließen las- sen, § 130 Abs. 2 InsO . . . . .	66
cc)	Zwischenergebnis . . . . .	67
3.	BGH, Beschluss vom 4. Februar 2010 - IX 32/09 . . . . .	68
a)	Sachverhalt . . . . .	68
b)	Gründe . . . . .	68
c)	Bewertung . . . . .	69
4.	Zusammenfassung . . . . .	70
III.	Klärung der Rechtswegfrage durch den GmS-OGB am 27. Sep- tember 2010 . . . . .	72
1.	Einführung . . . . .	72
2.	Ansicht des BAG, insbesondere Beschluss vom 27. Febru- ar 2008 - AZB 43/07 . . . . .	72
a)	Sachverhalt . . . . .	72
b)	Gründe . . . . .	73
c)	Bewertung in Literatur und Rechtsprechung . . . . .	74
3.	Ansicht des BGH, insbesondere Vorlagebeschluss vom 2. April 2009 - IX ZB 182/08 . . . . .	75
a)	Sachverhalt . . . . .	75
b)	Gründe . . . . .	76
c)	Bewertung in Literatur und Rechtsprechung . . . . .	77
4.	Entscheidung des GmS-OGB, Entscheidung vom 27. Sep- tember 2010 - 1/09 . . . . .	78
5.	Folgen . . . . .	79
IV.	Rechtsprechung des BAG in den Jahren 2011 und 2014 . . . .	80
1.	BAG, Urteil vom 6. Oktober 2011 - 6 AZR 262/10 . . . .	80
a)	Sachverhalt . . . . .	80
b)	Entscheidungsgründe . . . . .	82
c)	Bewertung . . . . .	86
aa)	Bargeschäftseinwand, § 142 InsO . . . . .	87

bb)	Subjektiver Tatbestand des § 130 Abs. 2 InsO . . . . .	92
(a)	Stellung oder Funktion des Arbeitnehmers im Unternehmen . . . . .	92
(b)	Grundsätzlich keine Erkundigungspflichten . . . . .	93
cc)	Vorsatzanfechtung, § 133 InsO . . . . .	94
d)	Zwischenergebnis . . . . .	96
2.	BAG, Urteil vom 29. Januar 2014 - 6 AZR 345/12 . . . . .	96
a)	Sachverhalt . . . . .	96
b)	Entscheidungsgründe . . . . .	97
c)	Bewertung . . . . .	102
aa)	Gewährleistung des Existenzminimums und Be- stätigung der Rechtsprechung zu § 142 InsO . . . . .	102
bb)	Vorsatzanfechtung, § 133 InsO . . . . .	103
d)	Zwischenergebnis . . . . .	104
V.	Zusammenfassung und Ergebnis . . . . .	105

## **D. Rechtspolitische Bestrebungen, Gesetzentwürfe und das Über- einkommen C 173 der ILO 108**

I.	Einleitung . . . . .	108
II.	Kleine Anfragen der Fraktion Die Linke und andere . . . . .	109
1.	Überblick . . . . .	109
2.	Kleine Anfrage vom 5. September 2007 . . . . .	109
3.	Kleine Anfrage vom 9. Februar 2009 . . . . .	111
4.	Bewertung . . . . .	112
III.	Gesetzentwurf des Bundesministeriums der Justiz vom 17. Ju- ni 2009 . . . . .	113
1.	Entwurf eines § 130 Abs. 4 InsO . . . . .	113
2.	Begründung des BMJ . . . . .	114
3.	Reaktionen in Literatur und Praxis . . . . .	114
4.	Bewertung . . . . .	115
IV.	Gesetzentwurf des Bundesministeriums der Justiz und für Ver- braucherschutz vom 16. März 2015 . . . . .	116
1.	Entwurf eines Gesetzes zur Verbesserung der Rechtssi- cherheit bei Anfechtungen nach der Insolvenzordnung und nach dem Anfechtungsgesetz . . . . .	116
a)	Neuregelung der Vorsatzanfechtung, § 133 InsO . . . . .	117
b)	Konkretisierung des Bargeschäftseinwands, § 142 InsO . . . . .	117
2.	Begründung des Gesetzentwurfs . . . . .	118
3.	Reaktionen in Literatur und Praxis . . . . .	119
4.	Bewertung . . . . .	120
V.	Übereinkommen über den Schutz der Forderungen der Arbeit- nehmer bei Zahlungsunfähigkeit ihres Arbeitgebers der Inter- nationalen Arbeitsorganisation . . . . .	121
1.	Überblick . . . . .	121

2.	Übereinkommen über den Schutz der Forderungen der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit ihres Arbeitgebers .	122
3.	Bewertung . . . . .	124
VI.	Zusammenfassung . . . . .	126
<b>E. Die Situation der Arbeitnehmer, insbesondere im Falle der Insolvenz ihres Arbeitgebers</b>		<b>128</b>
I.	Einleitung . . . . .	128
II.	Das Arbeitsverhältnis . . . . .	128
1.	Hauptleistungspflichten . . . . .	129
2.	Nebentätigkeit . . . . .	130
3.	Keine Sicherungsmöglichkeiten des Arbeitnehmers . . . .	132
III.	Absicherung des Arbeitnehmers im Insolvenzfall des Arbeitgebers . . . . .	133
1.	Insolvenzgeld . . . . .	134
a)	Allgemeines . . . . .	134
b)	Voraussetzungen . . . . .	135
c)	Leistungshöhe und -dauer . . . . .	135
d)	Ergebnis . . . . .	136
2.	Arbeitslosengeld und Gleichwohlgewährung . . . . .	137
a)	Allgemeines . . . . .	137
b)	Voraussetzungen Arbeitslosengeld gemäß § 136 ff. SGB III . . . . .	137
c)	Problematik der Sperrfrist gemäß § 159 Abs. 1 SGB III . . . . .	137
d)	Voraussetzungen der Gleichwohlgewährung gemäß § 157 Abs. 3 SGB III . . . . .	138
e)	Ergebnis . . . . .	139
3.	Sozialplanansprüche . . . . .	140
a)	Allgemeines . . . . .	141
b)	Voraussetzungen . . . . .	142
c)	Insolvenzrechtliche Besonderheiten . . . . .	143
d)	Durchsetzbarkeit von Sozialplanansprüchen gemäß § 123 InsO . . . . .	144
e)	Ergebnis . . . . .	145
IV.	Zusammenfassung und Ergebnis . . . . .	145
<b>F. Ökonomische Analyse der Insolvenzanfechtung von Lohn- und Gehaltszahlungen</b>		<b>148</b>
I.	Einleitung . . . . .	148
II.	Ökonomische Theorie . . . . .	149
1.	Allgemeines . . . . .	149
2.	Ökonomische Theorie im Insolvenzrecht . . . . .	152

III.	Ökonomische Analyse der Insolvenzanfechtung von Lohn- und Gehaltszahlungen . . . . .	153
1.	Einleitung . . . . .	153
2.	Folgen der aktuell zulässigen Insolvenzanfechtung von Lohn- und Gehaltszahlungen . . . . .	153
3.	Folgen einer Privilegierung von Lohn- und Gehaltszahlungen im Rahmen der Insolvenzanfechtung . . . . .	159
4.	Vergleich und Ergebnis . . . . .	160
<b>G.</b>	<b>Gestaltungsalternativen</b>	<b>163</b>
I.	Einleitung . . . . .	163
II.	Modifikation im Sozialrecht . . . . .	164
1.	Ausdehnung des Insolvenzgeldzeitraums . . . . .	164
2.	Sonstige sozialrechtliche Lösungen . . . . .	166
III.	Modifikation im Insolvenzrecht . . . . .	168
1.	Modifikation des subjektiven Tatbestandes des § 130 InsO – der Gesetzentwurf des BMJ vom 17. Juni 2009 . . . . .	168
2.	Modifikation des Bargeschäftseinwands, § 142 InsO . . . . .	170
a)	Gleichstellung von Arbeitsentgeltzahlungen mit Bargeschäft . . . . .	170
b)	Herstellung eines zeitlich engen Zusammenhangs zwischen Leistung und Gegenleistung . . . . .	171
c)	Ergebnis . . . . .	175
3.	Modifikation der Rechtsfolgende . . . . .	175
a)	Entreicherungseinwand gem. § 818 Abs. 3 BGB zu lassen . . . . .	175
b)	Anfechtungsbegrenzung in Höhe der Pfändungsfreigrenze . . . . .	178
4.	Grundsätzliche Ausnahme von Arbeitsentgelt von der Anfechtung . . . . .	181
IV.	Zusammenfassung und Ergebnis . . . . .	183
<b>H.</b>	<b>Schlussbetrachtung</b>	<b>186</b>