

# Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Teil 1 Einführung und Gang der Untersuchung .....</b>                  | <b>17</b> |
| <b>Teil 2 Grundzüge der Konzernbildung .....</b>                          | <b>23</b> |
| A Gründungsursachen von Konzernen .....                                   | 23        |
| I Institute der steuerlichen Organschaft .....                            | 24        |
| II Haftungsminimierung .....  | 24        |
| III Begründung von Synergieeffekten .....                                 | 25        |
| B Rechtliche Rahmenstrukturen des Konzerns .....                          | 25        |
| I Der Konzern als Rechtsbegriff .....                                     | 26        |
| 1 Gesellschaftsrechtlicher Konzernbegriff .....                           | 26        |
| a) Unterordnungskonzern .....   | 26        |
| b) Gleichordnungskonzern .....  | 28        |
| 2 Handelsrechtlicher Konzernbegriff .....                                 | 28        |
| 3 Konzernbegriff der InsO/EuInsVO .....                                   | 29        |
| II Steuerung des Konzerninteresses .....                                  | 30        |
| 1 Konzernleitungsmacht im Aktienkonzern .....                             | 30        |
| a) Aktienrechtlicher Vertragskonzern .....                                | 31        |
| b) Faktischer Aktienkonzern .....   | 35        |
| 2 Konzernleitungsmacht im GmbH Konzern .....                              | 37        |
| a) GmbH Vertragskonzern .....   | 37        |
| b) Faktischer GmbH Konzern .....  | 39        |
| C Betriebswirtschaftliches Konzernverständnis .....                       | 42        |
| I Konzerntypisierung anhand der konzerninternen<br>Leitungsstruktur ..... | 43        |
| II Konzerntypisierung anhand der wirtschaftlichen Verflechtung ...        | 45        |
| D Zwischenergebnis .....  | 48        |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Teil 3 Auswirkungen der wechselseitigen Beziehungen verbundener Kapitalgesellschaften in der Insolvenz – Der „Domino-Effekt“</b> | <b>51</b> |
| A Einleitung  | 51        |
| B Kapitalflüsse innerhalb des Konzerngefüges  | 54        |
| I Besonderheiten auf Ebene der Insolvenzgründe  | 54        |
| 1 Auswirkungen der unternehmensvertraglichen Bindung – der Verlustausgleichsanspruch nach § 302 AktG in der Insolvenz               | 56        |
| a) Insolvenz der abhängigen Gesellschaft  | 57        |
| aa) Überschuldung gemäß § 19 InsO   | 57        |
| bb) Zahlungsunfähigkeit gemäß § 17 InsO   | 58        |
| cc) Drohende Zahlungsunfähigkeit gemäß § 18 InsO  | 60        |
| b) Insolvenz der beherrschenden Gesellschaft  | 61        |
| 2 Auswirkungen der faktischen Unternehmensverbindung  | 62        |
| a) Bilanzielle Wertberichtigung der Gesellschaftsanteile  | 62        |
| b) Gegenseitige Besicherung von Gesellschaftsverbindlichkeiten  | 63        |
| c) Zahlungs- und Unterstützungszusagen im Konzern   | 64        |
| aa) Begriffsbestimmung  | 65        |
| bb) Konzerninterne Patronatserklärung   | 66        |
| (a) Auswirkungen auf die Insolvenzgründe  | 67        |
| (b) Zwischenergebnis  | 71        |
| cc) Konzernexterne Patronatserklärungen   | 72        |
| (a) Auswirkungen auf das Vorliegen von Insolvenzgründen   | 72        |
| (b) [un]taugliches Sanierungsinstrument   | 73        |
| d) Kündigungsklauseln mit Konzernbezug  | 73        |
| e) Zwischenergebnis   | 74        |
| II Vermögensverschiebungen im Konzern   | 75        |
| 1 Masseanreicherung bei gleichzeitiger Massereduzierung   | 77        |
| 2 Konkurrenz auf Ebene der Insolvenzverwalter   | 78        |

|    |  |    |
|----|--|----|
| C  | Konzernleitung im eröffneten Regelinsolvenzverfahren .....   | 79 |
| I  | Unternehmensvertraglich begründete Leitungsmacht .....   | 80 |
| 1  | Insolvenz der herrschenden Gesellschaft .....  | 81 |
| a) | Leitungsmacht unter Geltung der KO .....   | 81 |
| b) | Leitungsmacht unter Geltung der InsO .....   | 83 |
| 2  | Insolvenz der abhängigen Gesellschaft .....  | 86 |
| II | Faktisch begründete Leitungsmacht .....  | 87 |
| D  | Beendigung der umsatzsteuerlichen Organschaft nach der<br>Rechtsprechung des BFH .....                           | 89 |
| E  | Ergebnis Teil 3 – Wesentliche Problemfelder der wechselseitigen<br>Beziehungen der verbundenen Unternehmen ..... | 91 |

|               |  |           |
|---------------|--|-----------|
| <b>Teil 4</b> | <b>Verfahrensgestaltung nach Maßgabe des geltenden<br/>Rechts .....</b>  | <b>95</b> |
| A             | Der „verdeckte Wahlgerichtsstand“ des § 3 InsO im Rahmen der<br>Konzerninsolvenz – „insolvency planning“ und „forum shopping“ .... | 95        |
| B             | Grundzüge der Insolvenzverwalterauswahl de lege lata .....   | 99        |
| I             | Bestellungspraxis .....  | 99        |
| II            | Interessenkonflikte und Pflichtenkollisionen in der Person<br>des Insolvenzverwalters .....  | 101       |
| III           | Auflösung der Interessenkonflikte .....  | 104       |
| C             | Kooperationspflichten zwischen den Organen .....   | 105       |
| D             | Zwischenergebnis und Stellungnahme .....   | 106       |

|               |   |            |
|---------------|---|------------|
| <b>Teil 5</b> | <b>Koordinierungs- und Konsolidierungsvorschläge .....</b>  | <b>109</b> |
| A             | Forderung nach einem materiellen Konzerninsolvenzrecht .....  | 110        |
| I             | Materielle Zusammenfassung der Haftungsmassen<br>der konzernangehörigen Gesellschaften – materielle<br>Konsolidierung ..... | 110        |
| 1             | US-amerikanische „substantive consolidation“ .....  | 110        |
| 2             | Stellungnahme .....   | 112        |

|    |  |     |
|----|--|-----|
| II | „konzernspezifisches Sachwalterverfahren“ .....  | 114 |
| 1  | Intention .....  | 114 |
| 2  | Regelungsansatz .....  | 115 |
| 3  | Verfahrensrechtliche Regelungen .....  | 116 |
| 4  | Materiell-rechtliche Regelungen .....  | 116 |
| 5  | Stellungnahme .....  | 117 |
| B  | Forderung nach einem verfahrensrechtlichen<br>Konzerninsolvenzrecht .....                                      | 119 |
| I  | Konzept der verfahrensmäßigen Konsolidierung .....   | 119 |
| 1  | Skizzierung des Konzeptes des Einheitsverfahren .....  | 120 |
| 2  | Skizzierung des Konzeptes der<br>Verfahrenskonsolidierung durch analoge Anwendung<br>der §§ 166 ff. InsO ..... | 121 |
| II | Stellungnahme zu den Konzeptionen .....  | 122 |
| C  | Forderung nach Verfahrenszentralisierung .....   | 124 |
| I  | Zentralisierung durch Einführung eines<br>Konzerngerichtsstandes .....   | 124 |
| 1  | Prioritätsmodell .....   | 125 |
| 2  | Zuständigkeit am Sitz der Konzernmutter .....  | 126 |
| 3  | Prorogations- und Wahlzuständigkeitsmodell .....   | 127 |
| 4  | Verweisungsmodell .....  | 128 |
| 5  | Stellungnahme .....  | 128 |
| II | Verfahrenskonzentration durch das Modell des<br>Konzerninsolvenzverwalters .....                               | 131 |
| 1  | Vorteile der Bestellung eines personenidentischen<br>Verwalters .....  | 132 |
| 2  | Nachteile der Bestellung eines personenidentischen<br>Verwalters .....   | 133 |
| 3  | Stellungnahme .....  | 134 |
| D  | Forderung nach Verfahrenskoordination .....  | 136 |
| I  | Absichtserklärungen und Insolvenzverwalterverträge .....   | 136 |
| 1  | Unzulässigkeit der Aufgabe verfahrensbezogener Rechte ...  | 137 |
| 2  | Verlust der Unabhängigkeit .....   | 139 |

|  |  |            |
|--|--|------------|
| II   | Koordination im Rahmen des Insolvenzplanverfahrens .....                                       | 141        |
| 1  | Konsolidierung der Haftungsmassen .....  | 141        |
| 2  | Koordination der Einzelverfahren .....   | 142        |
| 3  | Stellungnahme .....  | 143        |
| E  | Zwischenergebnis Teil 5 .....  | 146        |
| <b>Teil 6 Konzernweite Eigenverwaltung .....</b>   |  | <b>149</b> |
| A  | Überblick der Änderungen des Eigenverwaltungsverfahrens durch das ESUG .....                   | 150        |
| B  | Fortbestand der Leitungsmacht in der Eigenverwaltung .....                                     | 152        |
| I  | Insolvente Muttergesellschaft mit solventen Tochtergesellschaften .....                        | 152        |
| II   | Eigenverwaltende Tochtergesellschaften – Ende der Konzernleitungsmacht durch § 276a InsO ..... | 155        |
| 1  | Beendigung der anteilsbedingten Leitungsmacht durch § 276a InsO .....                          | 156        |
| 2  | Beendigung der vertraglich begründeten Leitungsmacht durch § 276a InsO .....                   | 160        |
| 3  | Auswirkungen von § 276a InsO auf den Beherrschungsvertrag .....                                | 161        |
| III  | Koordination durch die Bestellung des Sachwalters .....  | 162        |
| C  | Zwischenergebnis Teil 6 .....  | 165        |
| <b>Teil 7 Der Regierungsentwurf zu einem Gesetz zur Erleichterung der Bewältigung von Konzerninsolvenzen .....</b> |  | <b>167</b> |
| A  | Aktueller Stand des Gesetzgebungsverfahrens .....  | 167        |
| B  | Regelungsgegenstand des Reformvorschlages (Reg-E) .....  | 169        |
| I  | Der Konzernbegriff des Reformgesetzgebers, § 3 e Reg-E .....                                   | 170        |
| II   | Stellungnahme .....  | 170        |
| III  | Einführung eines Gruppengerichtsstandes, §§ 3 a-d Reg-E .....                                  | 172        |
| IV   | Stellungnahme .....  | 173        |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| V    | Verwalterbestellung bei Schuldnern derselben Unternehmensgruppe, § 56 b Reg-E .....  | 176 |
| VI   | Stellungnahme .....  | 178 |
| VII  | Zusammenarbeit der Organe des Insolvenzverfahrens, §§ 269 a-c Reg-E .....            | 178 |
| VIII | Das Koordinationsverfahren, §§ 269 d-i Reg-E .....                                   | 179 |
| IX   | Stellungnahme .....  | 182 |
| X    | Eigenverwaltung, § 270 d Reg-E .....   | 183 |
| XI   | Änderungen durch Ausschuss für Recht und Verbraucherschutz .....                     | 183 |
| 1    | Anhebung von Grenzwerten .....   | 184 |
| 2    | Erweiterung des Gruppenbegriffs um die GmbH & Co. KG .....                           | 184 |
| 3    | Umbenennung des Koordinationsverwalters .....  | 184 |
| 4    | Stellungnahme .....  | 185 |
| C    | Zusammenfassendes Fazit zum Reg-E und den Änderungen durch den Rechtsausschuss ..... | 186 |
| D    | Inkrafttreten der Neuregelungen am 21.04.2018 .....                                  | 187 |
| I    | Einzelheiten zu den Neuregelungen .....  | 187 |
| II   | Begründung eines Gruppengerichtsstands §§ 3 a bis 3 e InsO ....                      | 188 |
| 1    | § 3a InsO – Gruppen-Gerichtsstand .....  | 188 |
| a)   | Gesetzestext .....   | 188 |
| b)   | Regelungsinhalt .....  | 189 |
| aa)  | Untergeordnete Bedeutung .....   | 189 |
| bb)  | Prioritätsprinzip .....  | 190 |
| cc)  | Gemeinsames Interesse der Gläubiger .....  | 190 |
| dd)  | Antragsrecht .....   | 191 |
| 2    | § 3b InsO – Fortbestehen des Gruppen-Gerichtsstands .....                            | 191 |
| a)   | Gesetzestext .....   | 191 |
| b)   | Regelungsinhalt .....  | 191 |
| 3    | § 3c InsO – Zuständigkeit für Gruppen-Folgevverfahren ....                           | 192 |
| a)   | Gesetzestext .....   | 192 |
| b)   | Regelungsinhalt .....  | 192 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| 4   | § 3d InsO – Verweisung an den Gruppen-Gerichtsstand .... | 193 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 193 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 193 |
| 5   | § 3e InsO – Unternehmensgruppe .....                     | 194 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 194 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 195 |
| III | Antragserfordernisse des § 13a InsO .....                | 196 |
| 1   | Gesetzestext .....                                       | 196 |
| 2   | Regelungsinhalt .....                                    | 196 |
|     | a) Angaben nach § 13a Abs. 1 Nr. 1 InsO .....            | 197 |
|     | b) Angaben nach § 13a Abs. 1 Nr. 2 InsO .....            | 197 |
|     | c) Angaben nach § 13a Abs. 1 Nr. 3 InsO .....            | 198 |
|     | d) Angaben nach § 13a Abs. 1 Nr. 4 InsO .....            | 198 |
|     | e) Angaben nach § 13a Abs. 1 Nr. 5 InsO .....            | 198 |
|     | f) Angaben nach § 13a Abs. 2 InsO .....                  | 199 |
| IV  | Einheitsverwalterernennung § 56b InsO .....              | 199 |
| 1   | Gesetzestext .....                                       | 199 |
| 2   | Regelungsinhalt .....                                    | 200 |
| V   | Kooperationspflichten .....                              | 201 |
| 1   | § 269a Zusammenarbeit der Insolvenzverwalter .....       | 201 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 201 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 201 |
| 2   | § 269b Zusammenarbeit der Gerichte .....                 | 202 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 202 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 202 |
| 3   | § 269c Zusammenarbeit der Gläubigerausschüsse .....      | 203 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 203 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 203 |
| VI  | Koordinationsverfahren .....                             | 204 |
| 1   | § 269d Koordinationsgericht .....                        | 204 |
|     | a) Gesetzestext .....                                    | 204 |
|     | b) Regelungsinhalt .....                                 | 205 |
|     | c) Verhältnis zur EuInsVO .....                          | 205 |

|  |  |            |
|--|--|------------|
| 2                                      | § 269e Verfahrenskoordinator .....                                     | 206        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 206        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 206        |
| 3                                      | § 269f Aufgaben und Rechtsstellung des<br>Verfahrenskoordinators ..... | 207        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 207        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 207        |
| 4                                      | § 269g Vergütung des Verfahrenskoordinators .....                      | 208        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 208        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 208        |
| 5                                      | § 269h Koordinationsplan .....   | 209        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 209        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 210        |
| 6                                      | § 269i Abweichungen vom Koordinationsplan .....                        | 211        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 211        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 212        |
| 7                                      | § 270d Eigenverwaltung bei gruppenangehörigen<br>Schuldnern .....      | 212        |
|  | a) Gesetzestext .....  | 212        |
|  | b) Regelungsinhalt .....   | 212        |
| <b>Teil 8 Schlussbetrachtung .....</b> |  | <b>215</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>      |  | <b>217</b> |