

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Einleitung | 1 |
| Erster Teil: Wertungsgrundlagen des Sonderrechts | 4 |
| § 1 Gläubigerschutz | 5 |
| § 2 Gläubigerrisikoverantwortung der Gesellschafter | 8 |
| § 3 Konsequenzen für den (erweiterten) Anwendungsbereich des Sonderrechts | 18 |
| Zweiter Teil: Gesellschafterdarlehen als Ausgangspunkt der weiteren Untersuchung | 22 |
| § 4 Rechtsentwicklung | 22 |
| § 5 Regelungsgehalt von § 39 Abs. 1 Nr. 5, § 135 Abs. 1 InsO und § 6 AnfG | 27 |
| § 6 Anwendungsbereich | 46 |
| Dritter Teil: Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen | 133 |
| § 7 Grundlagen | 135 |
| § 8 Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO auf gesellschafterbesicherte Drittdarlehen | 139 |
| § 9 Die Sonderregeln der §§ 44a, 135 Abs. 2, § 143 Abs. 3 InsO | 143 |
| § 10 Sonderfälle | 166 |
| Vierter Teil: Gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen | 195 |
| § 11 Rückschau: Rechtslage vor dem MoMiG | 197 |
| § 12 Gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen im MoMiG-Gesetzgebungsverfahren | 215 |
| § 13 Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO auf gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen | 218 |
| § 14 Die Sonderregel des § 135 Abs. 3 InsO | 228 |
| § 15 Leistungsstörungen | 263 |
| § 16 Besondere Gebrauchsüberlassungsverhältnisse | 307 |
| Fünfter Teil: Sonstige Rechtshandlungen | 310 |
| § 17 Forderungsstundung | 311 |
| § 18 Factoring und Wechseldiskontierung | 331 |
| § 19 Pensionsgeschäfte | 335 |
| § 20 Mezzanine-Kapital | 338 |
| § 21 Sicherheiten | 345 |
| § 22 Dienstleistungen | 349 |
| Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse | 357 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Abkürzungsverzeichnis..... | XXI |
| Einleitung..... | I |
| Erster Teil: Wertungsgrundlagen des Sonderrechts | 4 |
| § 1 Gläubigerschutz..... | 5 |
| § 2 Gläubigerisikoverantwortung der Gesellschafter..... | 8 |
| A. Meinungsstand zum bisherigen Eigenkapitalersatzrecht | 8 |
| I. Begründungsansätze des Bundesgerichtshofs | 9 |
| 1. Widersprüchliches Verhalten | 9 |
| 2. Die Finanzierungsfolgenverantwortung des Gesellschafters | 9 |
| II. Begründungsansätze der Literatur | 10 |
| B. Meinungsstand zum neuen Recht der Gesellschafterfremdfinanzierung | 12 |
| I. Unwiderleglich vermutete Krise..... | 12 |
| II. Sonderstellung des Gesellschafters (Näheverhältnis) | 13 |
| III. Missbrauch der Haftungsbeschränkung | 14 |
| IV. Finanzierungszuständigkeit / Risikoübernahmeverantwortung | 14 |
| C. Stellungnahme..... | 15 |
| § 3 Konsequenzen für den (erweiterten) Anwendungsbereich des Sonderrechts | 18 |
| Zweiter Teil: Gesellschafterdarlehen als Ausgangspunkt der weiteren Untersuchung | 22 |
| § 4 Rechtsentwicklung..... | 22 |
| A. Die Rechtsprechungsregeln | 22 |
| B. Die Novellenregeln..... | 23 |
| I. Überblick | 23 |
| II. Zweistufiges Schutzsystem | 24 |
| C. Die Rechtslage seit dem 1.11.2008 | 25 |
| § 5 Regelungsgehalt von § 39 Abs. 1 Nr. 5, § 135 Abs. 1 InsO und § 6 AnFG..... | 27 |
| A. Insolvenzzrechtlicher Nachrang – § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO..... | 27 |
| I. Allgemein | 27 |
| II. Aufrechnung | 28 |
| III. Verwertung von Sicherheiten | 30 |
| B. Insolvenzanfechtung – § 135 Abs. 1 InsO..... | 30 |
| I. Gegenstand der Anfechtung | 31 |

| | |
|---|----|
| II. Zeitpunkt der Rechtshandlung – § 140 InsO..... | 33 |
| III. Auswirkungen des Bargeschäftsprivilegs – § 142 InsO | 35 |
| 1. Grundsatz | 36 |
| 2. Teleologische Reduktion | 37 |
| IV. Rechtsfolgen der Anfechtung – § 143 Abs. 1, § 144 Abs. 1 InsO | 39 |
| 1. Anfechtbare Sicherheitenbestellung | 40 |
| 2. Anfechtbare Befriedigungsleistung | 41 |
| V. Exkurs: Anfechtbarkeit nach § 133 InsO | 43 |
| 1. Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Geschäftsführers | 43 |
| 2. Kenntnis des Gesellschafters | 44 |
| C. Einzelanfechtung – § 6 AnFG | 45 |
| § 6 Anwendungsbereich | 46 |
| A. Die Gesellschaft (insolvenzrechtlicher Anwendungsbereich) | 46 |
| B. Der Gesellschafter (persönlicher Anwendungsbereich) | 47 |
| I. Gesellschafterstellung | 48 |
| II. Maßgeblicher Zeitpunkt | 48 |
| 1. Doppelrolle im Zeitpunkt der Verfahrenseröffnung..... | 48 |
| 2. Auseinanderfallen von Gesellschafterstellung und Forderungsinhaberschaft | 49 |
| III. Erweiterung des persönlichen Anwendungsbereichs | 53 |
| 1. Gesellschafter als wirtschaftliche Kreditgeber (Umgehungsfälle)..... | 53 |
| 2. Dritte als wirtschaftliche Kreditgeber..... | 55 |
| a) Grundsätzlich restriktive Handhabung..... | 55 |
| b) Einzige Ausnahme: Treugeber | 60 |
| 3. Verbundene Unternehmen | 60 |
| a) Kreditvergabe im horizontalen Konzern | 61 |
| b) Kreditvergabe im vertikalen Konzern | 63 |
| IV. Privilegierung von Kleinbeteiligten – § 39 Abs. 5 InsO | 64 |
| 1. Regelungsgegenstand | 64 |
| 2. Kritik | 64 |
| 3. Berechnung der Anteilsgröße..... | 66 |
| a) Umgehungen..... | 67 |
| b) Weitere (mittelbare) Beteiligungen..... | 68 |
| c) Stimmrechtskonsortium; Koordinierte Kreditvergabe | 68 |
| d) Keine teleologische Reduktion | 70 |
| 4. Geschäftsführerstellung | 70 |
| 5. Maßgeblicher Zeitpunkt..... | 71 |

| | |
|--|-----|
| V. Privilegierung von Sanierungsgesellschaften – § 39 Abs. 4 Satz 2, § 135 Abs. 4 InsO | 73 |
| 1. Erfasster Personenkreis | 73 |
| 2. Zeitpunkt des Anteilserwerbs und der Kreditgewährung | 74 |
| 3. Sanierungszweck | 75 |
| 4. Dauer der Privilegierung | 76 |
| C. Das Darlehen (gegenständlicher Anwendungsbereich) | 77 |
| I. Grundsatz | 77 |
| II. Überbrückungskredite | 79 |
| III. Förderdarlehen („Durchleitungskredite“) | 80 |
| IV. Konsortialkredite | 81 |
| 1. Grundlagen | 82 |
| a) Außenkonsortium (offenes Konsortium) | 83 |
| b) Innenkonsortium (stilles Konsortium) | 84 |
| c) Unterbeteiligung | 85 |
| d) Parallelkredite (unechtes Konsortium) | 85 |
| 2. Anwendung der Sonderregeln auf Konsortialkredite | 86 |
| a) Persönlicher Anwendungsbereich | 87 |
| b) Sachlicher Anwendungsbereich | 87 |
| V. Europarechtswidrige Darlehen der öffentlichen Hand | 90 |
| 1. Fehlen konkreter Anhaltspunkte in den Entscheidungen der Kommission sowie der Rechtsprechung des EuGH und des EuG | 92 |
| 2. LG Erfurt, Urt. v. 8.8.2001 – 3 HK O 400/00 | 93 |
| 3. BGH, Urt. v. 5.7.2007 – IX ZR 221/05 | 94 |
| 4. BGH, Urt. v. 5.7.2007 – IX ZR 256/06 | 95 |
| 5. Meinungsstand in der Literatur | 95 |
| 6. Stellungnahme | 98 |
| VI. Absteigende Darlehen im Rahmen konzerninterner Cash-Pool-Systeme („downstream-loans“) | 101 |
| 1. Grundlagen | 101 |
| a) Physisches Cash Pooling | 101 |
| b) Virtuelles Cash Pooling | 102 |
| c) Vor- und Nachteile von Cash-Pool-Systemen | 103 |
| d) Die rechtliche Einordnung Cash-Pool-interner Zahlungsströme als Darlehen | 104 |
| e) Exkurs: Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 106 |
| aa) Gründung eines Konzernunternehmens | 106 |
| bb) Barkapitalerhöhung in einem Konzernunternehmen | 107 |

| | |
|---|-----|
| 2. Anwendung der Sonderregeln auf down-stream-loans | 108 |
| a) § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO | 109 |
| b) § 135 Abs. 1 InsO | 110 |
| aa) Das Bargeschäftsprivileg – § 142 InsO | 110 |
| bb) Anfechtungszeitraum | 113 |
| cc) Anfechtungshöhe; Gläubigerbenachteiligung | 114 |
| (1) Meinungsstand | 115 |
| (2) Stellungnahme | 117 |
| c) Zusammenfassung | 118 |
| VII. Darlehenszinsen | 119 |
| VIII. Noch nicht valutierte Darlehen (Darlehensversprechen) | 121 |
| 1. Grundannahme: „Abzugsverbot, kein Nachschussgebot“ | 121 |
| 2. Kritische Überprüfung | 122 |
| a) Die Erfüllung schwebender Verträge in der Insolvenz nach § 103 InsO | 122 |
| b) Anwendung auf Darlehensverträge | 123 |
| c) Besonderheiten bei Gesellschafterdarlehen | 125 |
| aa) Verhältnis von § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO zu § 38 InsO | 125 |
| (1) § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO als <i>lex specialis</i> (<i>Geißler</i>) | 125 |
| (2) Stellungnahme | 126 |
| bb) Verhältnis von § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO zu § 55 Abs. 1 Nr. 2, Alt. 1 InsO | 128 |
| (1) § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO als <i>lex specialis</i> (<i>Geißler</i>) | 128 |
| (2) Stellungnahme | 129 |
| 3. Ergebnis | 132 |
| Dritter Teil: Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen | 133 |
| § 7 Grundlagen | 135 |
| A. Adressat | 135 |
| B. Das gesellschafterbesicherte Drittdarlehen als Grundvoraussetzung | 135 |
| I. Finanzierungsleistung eines Dritten | 135 |
| II. Sicherungsarten | 137 |
| § 8 Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO auf gesellschafterbesicherte Drittdarlehen | 139 |
| A. Insolvenzrechtlicher Nachrang | 140 |
| B. Insolvenzanfechtung | 141 |
| § 9 Die Sonderregeln der §§ 44a, 135 Abs. 2, § 143 Abs. 3 InsO | 143 |
| A. Insolvenzanfechtung und Erstattungspflicht des Gesellschafters – § 135 Abs. 2, § 143 Abs. 3 InsO | 143 |

| | |
|---|-----|
| I. Grundlagen | 143 |
| II. Voraussetzungen | 145 |
| III. Rechtsfolgen | 147 |
| 1. Erstattungspflicht des Gesellschafters – § 143 Abs. 3 Satz 1 InsO | 147 |
| 2. Höhe der Erstattungspflicht – § 143 Abs. 3 Satz 2 InsO | 147 |
| 3. Ersetzungsbefugnis – § 143 Abs. 3 Satz 3 InsO | 148 |
| 4. Absicherung des Rückerstattungsanspruchs durch die unverbrauchte Gesellschaftersicherheit | 150 |
| B. Sonderstellung des Kreditgebers im Insolvenzverfahren – § 44a InsO | 151 |
| I. Vorrangige Inanspruchnahme der Gesellschaftersicherheit | 152 |
| 1. Übergang einer Gesellschaftssicherheit auf den Gesellschafter – Anfechtung analog § 135 Abs. 1 Nr. 1 InsO | 152 |
| 2. Aufrechnung durch den Kreditgeber – Anfechtung analog § 135 Abs. 2 InsO | 154 |
| II. Berechnung der Quote im Verteilungsverfahren | 155 |
| 1. Meinungsstand | 156 |
| a) Teilweise Berücksichtigung der Kreditforderung in Höhe des Ausfalls | 156 |
| b) Volle Berücksichtigung der Kreditforderung | 157 |
| 2. Stellungnahme | 159 |
| III. Forderungsanmeldung und Befriedigung | 161 |
| C. Einzelanfechtung – §§ 6a, 11 Abs. 3 AnfG | 163 |
| I. Erstmalige Kodifizierung durch das MoMiG | 163 |
| II. Gläubigerschutz nach bisheriger Rechtslage | 164 |
| § 10 Sonderfälle | 166 |
| A. Doppelbesicherung durch Gesellschaft und Gesellschafter | 166 |
| I. Meinungsstand zu § 32a Abs. 2 GmbHG a.F. | 167 |
| II. Meinungsstand zu § 44a InsO | 168 |
| III. Stellungnahme | 169 |
| 1. Hypothetische Rechtslage bei Nichtanwendung von § 44a InsO | 170 |
| 2. Anfechtung analog § 135 Abs. 2 InsO | 171 |
| 3. Schlussfolgerung | 173 |
| IV. Mehrfachbesicherung durch verschiedene Gesellschafter | 174 |
| B. Verzicht des Kreditgebers auf die Gesellschaftersicherheit | 176 |
| I. Meinungsstand zu § 32a Abs. 2 GmbHG a.F. | 176 |
| II. Meinungsstand zu § 44a InsO | 177 |
| III. Stellungnahme | 178 |
| 1. Die relevanten Grundwertungen | 178 |
| 2. Hypothetische Rechtslage bei Nichtanwendung von § 44a InsO | 180 |

| | |
|---|-----|
| 3. Schlussfolgerung | 181 |
| C. Freistellungspflicht des Gesellschafters | 182 |
| I. Bisherige Rechtslage | 182 |
| II. Würdigung | 184 |
| III. Übertragung der gewonnen Erkenntnisse auf die neue Rechtslage | 184 |
| 1. Freistellungspflicht nur noch in Fällen der Doppelbesicherung und bei Verzicht auf die Gesellschaftersicherheit | 185 |
| 2. Inhalt | 186 |
| 3. Keine Ersetzungsbefugnis des Gesellschafters analog § 143 Abs. 3 Satz 3 InsO | 187 |
| 4. Durchsetzung | 188 |
| D. Erweiterter Sicherungszweck | 190 |
| I. Meinungsstand | 190 |
| II. Stellungnahme | 191 |
| III. Auswirkungen | 193 |
| Vierter Teil: Gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen | 195 |
| § 11 Rückschau: Rechtslage vor dem MoMiG | 197 |
| A. Die „Lagergrundstück“-Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs | 197 |
| I. BGH, Urt. v. 16.10.1989 – II ZR 307/88 („Lagergrundstück I“) | 198 |
| II. Fortentwicklung dieser Linie in weiteren Urteilen | 199 |
| III. Reaktionen in der Literatur | 200 |
| IV. Stellungnahme | 202 |
| B. Tatbestand | 202 |
| I. Nutzungsüberlassung durch einen Gesellschafter | 203 |
| II. Krise der Gesellschaft | 203 |
| III. Maßgeblicher Zeitpunkt; Stehenlassen | 205 |
| 1. Kenntnis des Kriseneintritts | 205 |
| 2. Möglichkeit zum Mittelabzug | 206 |
| C. Rechtsfolgen | 207 |
| I. Nutzungsentgelt | 207 |
| II. Sachsubstanz | 209 |
| 1. Meinungsstand | 209 |
| 2. Stellungnahme | 210 |
| III. Nutzungsrecht | 212 |
| 1. Keine Kapitalisierung, sondern Verwertungsbefugnis | 212 |
| 2. Zeitliche Bemessung | 213 |

| | |
|--|-----|
| 3. Anfechtung einer vorzeitigen Rückgabe des überlassenen Gegenstandes | 214 |
| § 12 Gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen im MoMiG-Gesetzgebungsverfahren | 215 |
| A. Regierungsentwurf MoMiG | 215 |
| B. Beschlussempfehlung des Rechtsausschusses | 216 |
| § 13 Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO auf gesellschaftsinterne Gebrauchsüberlassungen | 218 |
| A. „Wirtschaftliche Vergleichbarkeit“ mit einem Darlehen | 218 |
| B. Konsequenz: Unmittelbare Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO | 221 |
| I. Insolvenzrechtlicher Nachrang | 221 |
| II. Insolvenzanfechtung | 222 |
| 1. Anfechtung von Nutzungsentgeltzahlungen | 222 |
| 2. Anfechtung einer vorinsolvenzlichen Rückgabe des Nutzungsgegenstandes | 222 |
| 3. Abweichender Standpunkt Koutsos‘ | 223 |
| 4. Gläubigerbenachteiligung | 224 |
| a) Vorinsolvenzliche Zahlung von Nutzungsentgelten | 225 |
| b) Vorinsolvenzliche Rückgabe des Nutzungsgegenstandes | 226 |
| III. Auswirkungen des Bargeschäftsprivilegs – § 142 InsO | 226 |
| § 14 Die Sonderregel des § 135 Abs. 3 InsO | 228 |
| A. Einführung | 228 |
| B. Regelungsgehalt | 229 |
| I. Persönlicher Anwendungsbereich | 229 |
| II. Sachlicher Anwendungsbereich | 230 |
| III. Fortführungserheblichkeit | 231 |
| 1. Begriff | 231 |
| 2. Auswirkung der Fortführungserheblichkeit auf die Anfechtbarkeit einer vorinsolvenzlichen Rückgabe des überlassenen Gegenstands | 233 |
| IV. Wahl des Insolvenzverwalters | 235 |
| V. Rechtsfolgen | 236 |
| 1. Die Aussonderungssperre gemäß § 135 Abs. 3 Satz 1 InsO | 236 |
| 2. Der Ausgleichsanspruch gemäß § 135 Abs. 3 Satz 2 InsO | 237 |
| a) Berechnung | 237 |
| aa) Anfechtbare Zahlungen | 237 |
| bb) Aufgezwungene Nichtzahlungen – § 21 Abs. 2 Satz 1 Nr. 5, § 169 Satz 2 InsO | 239 |
| cc) Referenzzeitraum | 241 |

| | |
|--|-----|
| b) Insolvenzrechtlicher Rang | 242 |
| VI. Zusammenfassung | 243 |
| C. Verhältnis zu den §§ 103 ff. InsO | 244 |
| I. Ausgangslage..... | 244 |
| II. Erste Möglichkeit: Eigener Anwendungsbereich (Ergänzung zu den §§ 103 ff. InsO) | 245 |
| 1. Das Fortbestehen von Gebrauchsüberlassungsverträgen in der Insolvenz | 246 |
| a) Grundlagen | 246 |
| b) Überlassung beweglicher Sachen – § 103 InsO | 247 |
| aa) Positive Erfüllungswahl..... | 247 |
| bb) Negative Erfüllungswahl | 248 |
| cc) Keine Ausübung des Wahlrechts | 250 |
| c) Überlassung unbeweglicher Sachen – §§ 108, 109 InsO | 251 |
| d) Zwischenergebnis | 252 |
| e) Absicherung des Fortbestandes | 252 |
| aa) Die Kündigungssperre gemäß § 112 InsO | 253 |
| bb) Das Verbot abweichender Vereinbarungen gemäß § 119 InsO..... | 255 |
| cc) Zwischenergebnis..... | 256 |
| 2. Schlussfolgerung für den Anwendungsbereich von § 135 Abs. 3 InsO..... | 257 |
| III. Zweite Möglichkeit: Gemeinsamer Anwendungsbereich (Modifikation der §§ 103 ff. InsO) | 259 |
| IV. Stellungnahme | 260 |
| § 15 Leistungsstörungen | 263 |
| A. Grundlagen..... | 263 |
| I. Keine Geltung der Sonderregeln gegenüber Dritten..... | 263 |
| II. Die wechselseitigen (Leistungs-) Pflichten..... | 265 |
| 1. „Gewährleistungspflicht“ des Gesellschafters | 265 |
| 2. Zahlungs- und Herausgabepflichten der Gesellschaft | 266 |
| B. Leistungsstörungen auf Seiten des Gesellschafters..... | 267 |
| I. Unmöglichkeit der Herausgabe einer nach erfolgter Anfechtung erneut zu überlassenden Sache | 267 |
| 1. Herausgabe – § 143 Abs. 1 Satz 1 InsO, § 818 Abs. 1 BGB | 269 |
| 2. Wertersatz – § 143 Abs. 1 Satz 2 InsO i.V.m. § 818 Abs. 2 BGB..... | 270 |
| a) Objektive und subjektive Unmöglichkeit..... | 271 |
| b) Teilunmöglichkeit | 274 |
| c) Berechnung des Wertersatzes | 275 |

| | |
|--|-----|
| 3. Nutzungs- und Schadensersatz – § 819 Abs. 1, § 818 Abs. 4 i.V.m. § 292 i.V.m. §§ 987 ff. BGB..... | 276 |
| 4. Zusammenfassung | 277 |
| II. Überlassung einer fremden Sache | 278 |
| 1. Herausgabeverlangen des Eigentümers zeitlich vor dem Eröffnungsantrag | 278 |
| 2. Herausgabeverlangen des Eigentümers zwischen Eröffnungsantrag und Verfahrenseröffnung..... | 279 |
| 3. Herausgabeverlangen des Eigentümers zeitlich nach der Verfahrenseröffnung..... | 280 |
| a) Keine Anwendung von § 135 Abs. 3 InsO..... | 280 |
| b) Schadensersatz – §§ 280 ff. BGB | 281 |
| 4. Sonderfall: Miteigentum | 282 |
| 5. Zusammenfassung | 283 |
| III. Veräußerung einer überlassenen Sache..... | 284 |
| 1. Nachrangigkeit und Anfechtbarkeit – § 39 Abs. 1 Nr. 5, § 135 Abs. 1 InsO | 285 |
| 2. Aussonderungssperre – § 135 Abs. 3 InsO..... | 286 |
| a) Nutzung aufgrund eines nach § 108 Abs. 1 Satz 1 InsO fortgeführten Vertrages | 287 |
| b) Nutzung aufgrund § 135 Abs. 3 InsO | 287 |
| 3. Schadensersatz – §§ 280 ff. BGB..... | 289 |
| 4. Besonderheiten bei der Veräußerung beweglicher Sachen..... | 289 |
| a) Das Schicksal der Nutzungsentgeltforderungen..... | 290 |
| b) Die Aussonderungssperre nach § 135 Abs. 3 InsO | 290 |
| 5. Zusammenfassung | 292 |
| IV. Überlassung eines dinglich belasteten Grundstücks..... | 292 |
| 1. Rückschau: Rechtliche Bewältigung vor dem MoMiG | 293 |
| a) Zwangsverwaltung – §§ 146 ff. ZVG | 293 |
| b) Zwangsversteigerung – §§ 15 ff. ZVG | 294 |
| 2. Rechtliche Bewältigung nach dem MoMiG | 295 |
| a) Zwangsvollstreckung vor der Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 296 |
| aa) Zwangsversteigerung..... | 296 |
| bb) Zwangsverwaltung | 297 |
| b) Zwangsvollstreckung nach der Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 299 |
| c) Schadensersatz – §§ 280 ff. BGB | 300 |
| d) Zusammenfassung..... | 301 |
| V. Doppelinsolvenz..... | 301 |
| 1. Rückschau: Rechtliche Bewältigung vor dem MoMiG | 302 |
| 2. Rechtliche Bewältigung nach dem MoMiG | 302 |

| | |
|---|-----|
| C. Leistungsstörungen auf Seiten der Gesellschaft | 304 |
| I. Entgeltzahlungspflicht gemäß § 535 Abs. 2 BGB (i.V.m. § 55 Abs. 1 Nr. 2 InsO) | 304 |
| II. Ausgleichszahlungspflicht gemäß § 135 Abs. 3 Satz 2 InsO (i.V.m. § 55 Abs. 1 Nr. 2 InsO) | 305 |
| III. Rückgabepflicht gemäß § 546 Abs. 1 BGB, § 135 Abs. 3 Satz 1 i.V.m. § 47 InsO | 306 |
| § 16 Besondere Gebrauchsüberlassungsverhältnisse | 307 |
| Fünfter Teil: Sonstige Rechtshandlungen | 310 |
| § 17 Forderungsstundung | 311 |
| A. Grundfall | 311 |
| I. Darlehensähnliche Wirkung der Forderungsstundung | 312 |
| II. Erfordernis einer Mindeststundungsdauer? | 313 |
| III. Rechtsfolgen | 315 |
| B. Stillhalteabkommen (Pactum de non petendo) | 316 |
| C. Erwerb einer gestundeten Forderung | 317 |
| D. Überziehungskredit | 318 |
| E. Eigentumsvorbehalt | 320 |
| I. Meinungsstand zum bisherigen Recht | 320 |
| II. Meinungsstand zum neuen Recht | 322 |
| III. Stellungnahme | 323 |
| 1. Der Eigentumsvorbehalt als Rechtshandlung i.S.v. § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO? | 324 |
| 2. Der Eigentumsvorbehalt als Sicherung i.S.v. § 135 Abs. 1 Nr. 1 InsO? | 325 |
| 3. Zwischenergebnis | 326 |
| 4. (Analoge) Anwendung von § 135 Abs. 3 InsO? | 326 |
| 5. Ergebnis | 328 |
| F. Vorauszahlungen | 328 |
| I. Meinungsstand | 328 |
| II. Stellungnahme | 329 |
| § 18 Factoring und Wechseldiskontierung | 331 |
| § 19 Pensionsgeschäfte | 335 |
| § 20 Mezzanine-Kapital | 338 |
| A. Stille Beteiligung | 339 |
| B. Nachrangdarlehen (Rangrücktrittsvereinbarung) | 341 |
| C. Genussrechte | 342 |
| D. Wandel- und Optionsanleihen | 343 |

| | |
|---|------------|
| § 21 Sicherheiten | 345 |
| A. Meinungsstand | 345 |
| B. Stellungnahme..... | 346 |
| § 22 Dienstleistungen | 349 |
| A. Meinungsstand | 349 |
| B. Stellungnahme..... | 353 |
| C. Konsequenz: Unmittelbare Anwendung von § 39 Abs. 1 Nr. 5 und § 135 Abs. 1 InsO..... | 355 |
| D. Keine analoge Anwendung von § 135 Abs. 3 InsO | 355 |
| Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse | 357 |
| Literaturverzeichnis | 367 |