

Inhaltsübersicht

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis.....	9
Abkürzungsverzeichnis	19
Teil 1 Die Beitragserhebung der Sozialversicherung.....	25
§ 1 Einleitung	27
§ 2 Das Verwaltungsverfahren der Beitragserhebung	33
§ 3 Die Infliehnahme des Arbeitgebers	39
§ 4 Konsequenzen für die Insolvenzgläubigerstellung der Sozialversicherung.....	45
Teil 2 Die Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen	49
§ 5 Funktion und Instrumentarium der Insolvenzanfechtung	51
§ 6 Die Ziele der Insolvenzanfechtung	55
§ 7 Der Grundsatz der Gläubigergleichbehandlung.....	69
§ 8 Einschränkungen der Insolvenzanfechtung	103
§ 9 Die Entwicklung des Insolvenzanfechtungsrechts.....	175
Teil 3 Das Spannungsverhältnis zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	225
§ 10 Inkongruenzen zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	227
§ 11 Auswirkungen der Insolvenzanfechtung auf die Sozialversicherung.....	241
§ 12 Verfassungsrechtliche Verankerung	257
§ 13 Normkollisionen zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	271
§ 14 Wertungswidersprüche.....	293
§ 15 Verfassung und Insolvenzanfechtung	317
§ 16 Lösungsansätze	371
§ 17 Ergebnis in Thesen.....	387
Literaturverzeichnis.....	393

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	19
Teil 1 Die Beitragserhebung der Sozialversicherung	25
§ 1 Einleitung	27
§ 2 Das Verwaltungsverfahren der Beitragserhebung	33
I. Grundlagen der Sozialverwaltung	33
II. Das Verfahren der Beitragserhebung	35
§ 3 Die Inpflichtnahme des Arbeitgebers	39
I. Gläubigeraufgaben der Einzugsstelle	39
II. Verwaltungshelferschaft des Arbeitgebers	39
§ 4 Konsequenzen für die Insolvenzgläubigerstellung der Sozialversicherung	45
Teil 2 Die Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen	49
§ 5 Funktion und Instrumentarium der Insolvenzanfechtung	51
I. Durchsetzung der Gläubigergleichbehandlung	51
II. Anwendungsvoraussetzungen	52
III. Kongruenz-, Inkongruenz- und Vorsatzanfechtung	52
IV. Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung	53
§ 6 Die Ziele der Insolvenzanfechtung	55
I. Normzweck	55
1. Massearmut	55
2. Situation der Sozialversicherungsträger	58
3. Insolvenzanfechtung als Teil der Privatrechtsordnung	59
II. Von der <i>actio pauliana</i> zur Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen	62
1. Historische Herleitung	62
2. Reform des Anfechtungsrechts durch die Insolvenzordnung	67

§ 7	Der Grundsatz der Gläubigergleichbehandlung	69
I.	Rechtsgedanke der <i>par condicio creditorum</i>	69
1.	1. Historische Herleitung	69
2.	2. Rechtliche Verankerung	73
3.	3. Bedeutungsinhalt	74
II.	Wirkungsebenen der <i>par condicio creditorum</i>	78
1.	1. Ablösung des Prioritätsgrundsatzes	78
a)	a) Vollstreckungsrechtliches Prioritätsprinzip	78
b)	b) Gesamtvollstreckungsrechtliche Gleichbehandlung	80
c)	c) Wirkungsvorrang und Gemengelage	82
2.	2. Verteilungsgrundsatz als Leitlinie	85
3.	3. Auffanggrundsatz und subsidiäre Gerechtigkeitsregel	86
4.	4. Gemengelage bei zeitlicher Vorverlagerung des Gleichbehandlungsgrundsatzes vor Insolvenzeintritt durch die Insolvenzanfechtung	88
III.	Gleichbehandlung der Gläubiger	90
1.	1. Begriff des Insolvenzgläubigers	90
2.	2. Die Gläubigerstellung der Sozialversicherung	92
a)	a) Grundlegung	92
b)	b) Zwangsgläubigerschaft der Einzugsstelle	95
3.	3. Gleichbehandlung ungleicher Gläubiger	96
4.	4. Gleichbehandlung ungleicher Sachverhalte	98
IV.	Gläubigergleichbehandlung und Insolvenzanfechtung	99
V.	Koalitionsvertrag der die Bundesregierung in der 17. Legislatur bildenden Parteien von 2009	100
VI.	Konsequenzen	101
§ 8	Einschränkungen der Insolvenzanfechtung	103
I.	Einführung	103
II.	Bargeschäft, § 142 InsO	106
1.	1. Regelungszweck des Bargeschäfts	106
a)	a) Rechtsgeschichte	106
b)	b) Insolvenzrechtlicher Standpunkt des BGH	107
c)	c) Beschränkung der Insolvenzanfechtung	108
2.	2. Voraussetzungen und Rechtsfolgen des Bargeschäfts	109
3.	3. Lohnzahlungen als Bargeschäft	110
a)	a) Begriff des Arbeitslohns	112
b)	b) Gesamtsozialversicherungsbeitrag als Arbeitslohnbestandteil	114
aa)	aa) Arbeits- und sozialrechtliche Zuordnung des Gesamtsozialversicherungsbeitrags	114
bb)	bb) Stellungnahme	119
4.	4. Rechtsweg für Anfechtungen von Sozialversicherungsbeiträgen	120

a)	Bisherige Sichtweise.....	120
b)	Veränderte Sichtweise	124
5.	Folgerungen	125
III.	Aussonderungsrecht beim Treuhandverhältnis.....	127
1.	Der Rechtsbegriff der Treuhand	127
2.	Das Quellenabzugsverfahren von Sozialversicherungs- beiträgen als gesetzliches Treuhandverhältnis	129
3.	Insolvenzrechtliche Aussonderungsfähigkeit von Treugut	134
4.	Frühere Entscheidungspraxis des BGH	136
5.	Neuere Rechtsprechung des BGH	138
a)	Abkehr vom Treuhandverhältnis	138
b)	Veränderte rechtliche Bewertung	141
c)	Treuhandverhältnis der Sozialversicherungsträger untereinander	141
d)	Benachteiligung der Gläubigergesamtheit auch durch Zahlung des Arbeitnehmeranteils zur Sozialversicherung	142
6.	Standpunkt des BGH zu § 28e SGB IV	143
a)	Anfechtungsrechtliche Einbeziehung des Arbeitnehmeranteils am Sozialversicherungsbeitrag	143
b)	Treuhandverhältnis nach der Rechtsprechung des BGH	146
c)	Fiktion in § 28e SGB IV	147
d)	Bewertung durch die instanzliche Rechtsprechung	147
e)	Entscheidung des BGH vom 5. November 2009	148
f)	Würdigung	149
7.	§ 28e Abs. 1 Satz 2 SGB IV im Rahmen einer Vereinbarungstreuhänd	152
8.	Stellungnahme	154
IV.	Frühere konkursrechtliche Bevorrechtigungen und ILO- Übereinkommen 173	157
1.	Konkursordnung	157
2.	ILO-Übereinkommen 173	158
V.	Rechtspraktische Beschränkungen der Insolvenzanfechtung	159
1.	Insolvenzeröffnung und Insolvenzanfechtung	159
2.	Selektive Anspruchsverfolgung	160
3.	Haftung des Insolvenzverwalters bei unterlassener Anfechtung	164
a)	Quotenverringerungsschaden	164
b)	Haftung und Durchsetzung	164
4.	Auskunfts- und Informationsanspruch des Verwalters	165
5.	Gläubigergleichbehandlungspflicht und Gläubigergleichbehandlungsanspruch	167
VI.	Stellungnahme	169

§ 9	Die Entwicklung des Insolvenzanfechtungsrechts.....	175
I.	Von der Konkurs- zur Insolvenzanfechtung	175
II.	Ausgewählte höchstrichterliche Entscheidungen	176
1.	Einleitung.....	176
2.	§ 28e SGB IV als „doppelter Sicherungsmechanismus“ zur Durchsetzung der Insolvenzanfechtung bei Abführung von Sozialversicherungsbeiträgen	177
3.	Kein Ausschluss der Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen durch § 266a StGB	179
4.	Anfechtung der Zahlung von Sozialversicherungsbeiträgen schon vor Inkrafttreten der Insolvenzordnung.....	183
5.	Insolvenzanfechtung trotz Masseunzulänglichkeit.....	184
6.	Fehlender Schaden bei Anfechtbarkeit.....	185
7.	Anfechtung von Lohnzahlungen.....	186
a)	Judikatur des BGH zur Anfechtung von Lohn- und Gehaltszahlungen.....	186
b)	Rechtsweg.....	188
8.	Kein Ausschluss der Vorsatzanfechtung trotz fehlender Gläubiger	189
9.	Stellungnahme	190
III.	Reformbestrebungen des Gesetzgebers	195
1.	Gesetzentwurf von 2005	195
2.	§ 28e SGB IV und Koalitionsvertrag von 2009	198
3.	Weitere Reformvorhaben zur Begrenzung des Insolvenzanfechtungsrechts	199
4.	Haushaltsbegleitgesetz 2011.....	202
5.	Stellungnahme	205
IV.	Rechtstatsachen.....	206
1.	Insolvenzstatistik	206
2.	Anzahl der Insolvenzen und Schadensbilanz	207
3.	Verfahrenseröffnungen	209
4.	Verfahrensdauer.....	211
5.	Sanierungen	212
6.	Schlussverteilung und Deckungsquoten	214
7.	Europäischer Vergleich	217
8.	Vergleich Konkursordnung - Insolvenzordnung	218
V.	Perspektivische Zusammenfassung	219
1.	Wirkungsansatz des Insolvenzanfechtungsrechts.....	219
2.	Rechtstatsächliche Entwicklung des Insolvenzgeschehens	220
3.	Ausweitung durch die Rechtsprechung	222

Teil 3	Das Spannungsverhältnis zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	225
§ 10	Inkongruenzen zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	227
I.	Einführung	227
II.	Das Postulat der widerspruchsfreien Rechtsordnung	228
1.	Das Prinzip der Einheit der Rechtsordnung	228
2.	Das Prinzip der Widerspruchsfreiheit der Rechtsordnung	229
a)	Grundlage	229
b)	Bundesverfassungsgerichtlicher Ansatz	230
c)	Kritik der Literatur	230
d)	Eigener Ansatz	231
3.	Das Prinzip der Systemgerechtigkeit	232
III.	Rechtsgebietskonflikte und Normkollisionen	233
1.	Normkonflikte	233
a)	Logischer Normwiderspruch	233
b)	Axiologischer Normwiderspruch	234
c)	Teleologischer Normwiderspruch	234
d)	Rechtsfolgenmechanismus	235
aa)	Verfassungskonforme Auslegung	235
bb)	Vorrangregelungen	235
cc)	Verfassungswidrigkeit	236
2.	Normenhierarchie und Kollisionsregelungen	236
a)	Normenhierarchie	236
b)	Verfassungsrechtliche Kollisionsregelungen	237
c)	Normkollisionsregelungen	237
aa)	<i>Lex superior derogat legi inferiori</i>	237
bb)	<i>Lex specialis derogat legi generali</i>	237
cc)	<i>Lex posterior derogat legi priori</i>	238
dd)	Derogation	239
§ 11	Auswirkungen der Insolvenzanfechtung auf die Sozialversicherung	241
I.	Fehlende Folgenabbildung	241
1.	Fehlende individuelle Zuordnung der angefochtenen Beiträge zu den Versichertenkonten	241
2.	Beitragsentkleidetes Versicherungsverhältnis	243
3.	Fehlende Sekundärhaftung und Nachschusspflicht der Solidargemeinschaft	245
II.	Versicherungsrechtliche Auswirkungen	246
1.	Auswirkungen auf das Sozialversicherungsverhältnis	246
2.	Auswirkungen auf das Leistungsrecht der Sozialversicherung	246
3.	Fehlende gesetzliche Regelungen zur Rückabwicklung	247

III.	Verfassungsrechtlich gebotene Korrektur durch den Gesetzgeber	248
1.	Gleichheitswidrige Gemengelage	248
2.	Gleichbehandlung ungleicher Sachverhalte	252
3.	Ungleichbehandlung gleicher Sachverhalte	253
4.	Handlungspflicht des Gesetzgebers	255
§ 12	Verfassungsrechtliche Verankerung	257
I.	Verfassung und Sozialgesetzbuch Viertes Buch	257
II.	Verfassung und Insolvenzordnung	257
1.	Konkursordnung im Lichte des Grundgesetzes	257
2.	Kompetenzrechtliche Implementierung der Insolvenzordnung	259
a)	Gesetzgebungsverfahren	259
b)	Kompetenzableitung	261
c)	Beteiligung des Bundesrates	263
aa)	Zustimmungsbedürftigkeit	263
bb)	Verwaltungsverfahren der Länder	265
cc)	Verfassungskonforme Auslegung	267
§ 13	Normkollisionen zwischen Insolvenz- und Sozialversicherungsrecht	271
I.	Einleitung	271
II.	Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen als Eingriff in das öffentlich-rechtliche Beitragsrecht der Sozialversicherung	272
1.	Einleitung	272
2.	Rechtsnatur der Anfechtung	274
a)	Schuldrechtlicher Anfechtungsanspruch	274
b)	Wiederaufleben der früheren Forderung	276
3.	Verwaltungsverfahren der Beitragserstattung	279
4.	Konsequenzen	280
III.	Normkonflikt zwischen Insolvenzanfechtung und dem Eingriff in die Finanzverfassung der Sozialversicherung, §§ 30, 76 SGB IV	282
1.	Beitragsausfälle durch Insolvenzanfechtungen	282
a)	Bedeutung der Beiträge für die Finanzgrundlagen der Sozialversicherung	282
b)	Begriff des Beitragssausfalls	283
aa)	Insolvenzrechtliche Sichtweise	283
bb)	Sicht der Sozialversicherung	284
c)	Verfassungsrechtliche Zweckbindung von Sozialversicherungsbeiträgen	284
2.	Auswirkungen auf die Beitragssatzstabilität	285
3.	Subventionierung des Insolvenzverfahrens durch Sozialversicherungsbeiträge	286
4.	Eingriff in die Finanzverfassung der Sozialversicherung	287

a)	Auswirkungen auf das Versicherungs- und Leistungsrecht der Sozialversicherung.....	287
b)	Vorgaben des BVerfG	290
5.	Ergebnis	292
§ 14	Wertungswidersprüche.....	293
I.	Einleitung	293
II.	Die Zahlung von Sozialversicherungsbeiträgen als insolvenzrechtliche Rechtshandlung.....	293
1.	Begriff der Rechtshandlung	293
2.	Die Beitragserhebung der gesetzlichen Sozialversicherung.....	295
3.	Folgerung	297
III.	Insolvenzanfechtung und Strafbarkeit unterlassener Beitragsabführung	297
1.	Die Strafbarkeit unterlassener Beitragsabführung.....	297
2.	Geschütztes Rechtsgut in § 266a StGB	299
3.	Kongruenz von strafrechtlicher Tathandlung und Taterfolg der Insolvenzanfechtung von Sozialversicherungsbeiträgen....	300
4.	Wertungswiderspruch zwischen Strafbarkeit der unterlassenen Beitragsabführung und den Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung	301
a)	Normkonflikt	301
b)	Wertungswiderspruch	302
c)	Bewertung	303
IV.	Subjektive Tatbestandsmerkmale der Insolvenzanfechtung im Sozialverwaltungsverfahren.....	305
1.	Einleitung.....	305
2.	Verwaltungsverfahren der Beitragserhebung	307
3.	Subjektive Tatbestandselemente in § 133 InsO.....	310
a)	Vorsatz zur Gläubigerbenachteiligung	310
b)	Kenntnis des „anderen Teils“	312
c)	Inkongruente Deckung durch Zwangsvollstreckung	314
V.	Bewertung	316
§ 15	Verfassung und Insolvenzanfechtung	317
I.	Einleitung	317
II.	Regelung des § 129 InsO	317
1.	Der Begriff der Rechtshandlung.....	317
2.	Rechtsfolgen der Anfechtung	320
3.	Verfassungsmäßigkeit der insolvenzrechtlichen Anfechtung von Rechtshandlungen des Insolvenzschuldners.....	322
a)	Sachgesetzgebungskompetenz.....	322
b)	Grundrechtseingriff.....	323
aa)	Grundrechtsfähigkeit von gesetzlichen Krankenkassen	323

bb)	Andere Verfassungsverstöße	326
cc)	Unterschiedlicher Schutz von Beiträgen und Anwartschaften	328
c)	Art. 3 Abs. 1 GG	329
aa)	Einleitung	329
bb)	Strukturelles Vollzugsdefizit	330
cc)	Gebot der Rechtsanwendungsgleichheit	334
dd)	Willkürverbot	337
d)	Rechtsstaatlichkeitsprinzip	339
aa)	Grundlegung	339
bb)	Wesentlichkeitstheorie	340
cc)	Normklarheit und Bestimmtheitsgrundsatz	341
(1)	Gebot der Rechtsanwendungsklarheit	341
(2)	Bestimmtheitsgrundsatz	345
e)	Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	349
f)	Verfassungskonforme Auslegung	352
III.	Regelung des § 133 InsO	353
1.	Rückwirkungsverbot	353
2.	Gebot der Rechtssicherheit und des Vertrauensschutzes	354
3.	Willkürverbot	357
IV.	Urteil des BGH vom 5. November 2009 zu § 28e SGB IV	361
1.	Bindung an Gesetz und Recht, Art. 20 Abs. 2 GG	361
2.	Auslegungswillkür und sinngegensätzliche Gesetzesauslegung	364
3.	Vorlagepflicht	367
V.	Gesetzgeberische Versäumnisse	368
§ 16	Lösungsansätze	371
I.	Lösungsansätze im Verhältnis von Anfechtungsrecht und Sozialversicherung	371
1.	Sozialversicherungsrechtliche Lösungen	371
2.	Insolvenzrechtliche Lösungen	371
a)	Begrenzung des Insolvenzanfechtungsrechts	371
b)	Wiedereinführung von Insolvenzvorrechten	373
c)	Andere Regelungsmöglichkeiten in der Insolvenzordnung	373
3.	Normenkontrollverfahren, Art. 100 GG	374
4.	Verfassungsbeschwerdeverfahren	375
a)	Einleitung	375
b)	Beschwerdegegenstand	376
c)	Beschwerdebefugnis	377
d)	Vorabentscheidung, § 90 Abs. 2 Satz 2 BVerfGG	380
II.	Weitere Lösungsansätze	381
1.	Möglichkeiten der Sozialversicherungsträger	381
2.	Möglichkeiten des Gesetzgebers	381

3.	Möglichkeiten der Rechtsprechung	385
§ 17	Ergebnis in Thesen.....	387
	Literaturverzeichnis.....	393