

# 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 Inpflichtnahme 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 actio pauliana 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.	Historische Herleitung .....	69
2.	Rechtliche Verankerung .....	73
3.	Bedeutungsinhalt .....	74
II.	Wirkungsebenen der <i>par condicio creditorum</i> .....	78
1.	Ablösung des Prioritätsgrundsatzes .....	78
a)	Vollstreckungsrechtliches Prioritätsprinzip.....	78
b)	Gesamtvollstreckungsrechtliche Gleichbehandlung.....	80
c)	Wirkungsvorrang und Gemengelage .....	82
2.	Verteilungsgrundsatz als Leitlinie .....	85
3.	Auffanggrundsatz und subsidiäre Gerechtigkeitsregel.....	86
4.	Gemengelage bei zeitlicher Vorverlagerung des Gleichbehandlungsgrundsatzes vor Insolvenzeintritt durch die Insolvenzanfechtung .....	88
III.	Gleichbehandlung der Gläubiger .....	90
1.	Begriff des Insolvenzgläubigers .....	90
2.	Die Gläubigerstellung der Sozialversicherung.....	92
a)	Grundlegung .....	92
b)	Zwangsgläubigerschaft der Einzugsstelle .....	95
3.	Gleichbehandlung ungleicher Gläubiger .....	96
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.	Regelungszweck des Bargeschäfts .....	106
a)	Rechtsgeschichte.....	106
b)	Insolvenzrechtlicher Standpunkt des BGH.....	107
c)	Beschränkung der Insolvenzanfechtung .....	108
2.	Voraussetzungen und Rechtsfolgen des Bargeschäfts.....	109
3.	Lohnzahlungen als Bargeschäft.....	110
a)	Begriff des Arbeitslohns .....	112
b)	Gesamtsozialversicherungsbeitrag als Arbeitslohnbestandteil.	114
aa)	Arbeits- und sozialrechtliche Zuordnung des Gesamtsozialversicherungsbeitrags .....	114
bb)	Stellungnahme .....	119
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 Vereinbarungstreuhand.....	152
	8.	Stellungnahme .....	154
IV.		Frühere konkursrechtliche Bevorrechtungen 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 Beitragsausfalls .....	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 Insolvenzvorräten .....	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