

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

<b>Vorwort</b> .....	<b>V</b>
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>XIII</b>
<b>A. Grundlagen</b> .....	<b>1</b> .....
I. Einführung und Aufbau des Buches.....	1 .....
II. Die Konkurrenz von Insolvenzzweck und Gesellschaftszweck ....	4 .....
1. Verdrängung des Gesellschaftszwecks oder Überlagerung durch den Insolvenzzweck? .....	4 .....
2. Ausgewählte praktische Folgefragen .....	7 .....
a) Stellung der Organe in der Eigenverwaltung .....	7 .....
b) Massefreies Vermögen und/oder Vollabwicklung des Rechtsträgers? .....	8 .....
<b>B. Rahmenbedingungen des Insolvenzantrags</b> .....	<b>11</b> .....
I. Antragsberechtigung nach Maßgabe des Insolvenzrechts .....	11 .....
1. Grundlagen.....	11 .....
a) Mitglied des Vertretungsorgans.....	12 .....
b) Persönlich haftende Gesellschafter .....	15 .....
c) Abwickler .....	21 .....
2. Problemfälle.....	22 .....
a) Mehrfachvertretungsberechtigung .....	22 .....
b) Führungslosigkeit .....	28 .....
c) Faktischer Geschäftsführer .....	34 .....
d) Rücknahme des Insolvenzantrags .....	36 .....
e) Antragsrecht bei Beantragung der Eigenverwaltung .....	41 .....
II. Antragspflicht (§ 15a InsO) .....	43 .....
1. Anwendungsbereich.....	43 .....
2. Ermittlung von Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung.....	51 .....
a) Problem des Rangrücktritts bzgl. Gesellschafter- forderungen bei der Überschuldung .....	51 .....
b) Sonstige gesellschaftsrechtliche Ansprüche und Verbindlichkeiten .....	57 .....
3. Rechtsfolgen der Verletzung der Antragspflicht .....	59 .....
a) Haftung .....	59 .....
b) Verfahrenskostenvorschusspflicht nach § 26 Abs. 4 InsO.....	60 .....

<b>III. Gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen für den Eröffnungsantrag</b> .....	65	19
1. Pflicht zur Einholung eines Gesellschafterbeschlusses .....	67	19
a) Herrschende Meinung: Pflicht zur Einholung eines Beschlusses .....	69	20
b) Gegenauffassung: keine Pflicht zur Einholung eines Gesellschafterbeschlusses .....	74	23
c) Stellungnahme .....	75	23
d) Erforderliches Quorum .....	76	23
2. Rechtsfolgen bei Verletzung der Pflicht.....	79	24
<b>C. Die Kompetenzverteilung zwischen den Gesellschaftsorganen und dem Insolvenzverwalter im Regelinsolvenzverfahren</b> .....	82	27
<b>I. Die Verwaltungs- und Verfügungsmacht des Insolvenzverwalters</b> .....	82	27
1. Überschneidung zwischen Verdrängungs-, Schuldner- und Mischbereich .....	86	27
2. Kompetenzverteilung im Einzelnen .....	88	28
a) Die Geschäftsleitung .....	89	28
b) Rechte der Gesellschafter/-versammlung .....	93	30
c) Insbesondere: Satzungsänderungen und Kapitalmaßnahmen .....	100	32
d) Holzmüller-Doktrin.....	108	34
e) Sonstige Rechte der Gesellschafter.....	112	34
<b>II. Die masselose Insolvenz</b> .....	116	36
1. Fortsetzungsbeschluss? .....	117	36
2. Reichweite der Anlehnung an die Vorgaben der InsO .....	119	37
<b>III. Die Verfahrenskonkurrenz bei simultaner Insolvenz des Gesellschafters (Doppelinsolvenz)</b> .....	128	39
1. Reichweite des § 131 Abs. 3 Nr. 2 HGB bei Zwei-Personen-Gesellschaft.....	129	39
2. Reichweite des § 131 Abs. 3 Nr. 2 HGB bei GmbH & Co. KG .....	132	40
<b>D. Die Kompetenzverteilung bei Eigenverwaltung unter § 276a InsO</b> .....	142	43
<b>I. Grundlagen</b> .....	142	43
<b>II. „Einfluss auf die Geschäftsführung“</b> .....	147	44
<b>III. Einflussnahme</b> .....	151	46
<b>IV. Praktische Folgerungen aus § 276a InsO</b> .....	159	47

	Rn.	Seite
<b>V. Kompetenzverteilung im Einzelnen .....</b>	162	48
1. Überwachungs- und Geschäftsführungsbefugnisse der Gesellschafterversammlung .....	163	49
2. Grundlagengeschäfte .....	165	50
3. Holzmüller-Doktrin .....	167	51
4. Aufsichtsrat .....	171	51
5. Herabsetzung der Vergütung von Vorständen und Geschäftsführern.....	173	52
6. Abberufung und Neubestellung von Mitgliedern der Geschäftsleitung (§ 276a Satz 2 InsO) .....	177	53
7. Einberufung der Hauptversammlung und Wechsel des Aufsichtsrats .....	184	54
8. Verfahrensrechte des Schuldners .....	191	56
9. Vetorecht des § 115 Abs. 1 HGB bei Gesamtvertretung ..	195	58
<b>VI. Anwendung des § 276a InsO im Eröffnungsverfahren.....</b>	197	59
1. Meinungsstand .....	198	59
2. Gesellschaftsrechtliche Veränderungssperre? .....	206	61
<b>E. Das Insolvenzplanverfahren .....</b>	209	63
<b>I. Grundlagen .....</b>	209	63
1. Eingriff in Anteilsrechte .....	209	63
2. Das wertbezogene Schutzkonzept des ESUG .....	212	63
3. Kritik an der Regelung in § 225a InsO .....	218	65
a) Kritik am Eingriff in Anteilsrechte im Allgemeinen.....	219	65
b) Kritik am Konzept des wertbezogenen Schutzes .....	224	66
<b>II. Gestaltungsspielraum bei gesellschaftsrechtlichen Strukturmaßnahmen.....</b>	228	67
1. Möglicher Planinhalt.....	228	67
2. „Gesellschaftsrechtlich zulässige Maßnahme“ (§ 225a Abs. 3 InsO) .....	232	68
3. Ersetzung der gesellschaftsrechtlichen Vorgaben durch das Planverfahren.....	242	70
a) Verfahrensgang .....	242	70
b) Zuständigkeit .....	247	71
c) Abstimmung .....	251	72
d) Vorzugsaktionäre.....	256	73
e) Stimmrecht.....	260	74
f) Formelle Anforderungen .....	265	75
g) Verhältnis zu Maßnahmen außerhalb des Planverfahrens .....	268	76
4. Materielle Anforderungen an den Planinhalt .....	272	77
a) Gleichbehandlungsgrundsatz.....	273	77
b) Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht .....	280	78

	Rn.	Seite
5. Rechtsschutz: Keine Nichtigkeits- oder Anfechtungsklage.....	284	81
6. Modifizierung des Austrittsrechts (§ 225a Abs. 5 InsO) .....	286	81
7. Change-of-Control-Klauseln.....	297	85
<b>III. Insbesondere: Kapitalmaßnahmen im Insolvenzplan.....</b>	<b>298</b>	<b>85</b>
1. Beispiele .....	298	85
2. Übertragung von Gesellschaftsanteilen.....	301	86
3. Kapitalherabsetzung und Kapitalerhöhung .....	305	87
a) Zu währende Vorgaben .....	305	87
b) Differenzhaftung .....	312	88
c) Bezugsrechtsausschluss .....	314	89
4. Debt-Equity-Swap .....	323	91
a) Grundlagen .....	323	91
b) Bewertungsmaßstab: Nennwert oder Verkehrswert? .....	327	93
c) Sonstige Fragen des Debt-Equity-Swap.....	337	95
5. Umwandlungen i. S. d. UmwG .....	342	96
a) Grundlagen .....	342	96
b) Zulässigkeit von Umwandlungen im Insolvenzverfahren vor dem ESUG .....	345	97
c) Rechtslage nach Inkrafttreten des ESUG .....	349	98
d) Verschmelzungen (§§ 1 Abs. 1 Nr. 1, 2 ff. UmwG) .....	352	99
e) Spaltungen (§§ 1 Abs. 1 Nr. 2, 123 ff. UmwG).....	355	100
aa) Kapitaldeckungserklärung: teleologische Reduktion der §§ 140, 146 Abs. 1 UmwG? .....	357	101
bb) Spaltungsrechtliches Gläubigerschutzregime: teleologische Reduktion der §§ 22, 23, 125 Satz 1, 133 UmwG? .....	358	101
cc) Ausgliederungsverbot: teleologische Reduktion des § 152 Satz 2 UmwG? .....	360	102
dd) Ausgliederungsvertrag .....	363	102
f) Formwechsel (§§ 1 Abs. 1 Nr. 4, 190 ff. UmwG) .....	364	103
<b>F. Gesellschafter als Anspruchsgegner und als Anspruchsteller .....</b>	<b>368</b>	<b>105</b>
<b>I. Gesellschafter als Anspruchsgegner: Anwendungsbereich der § 171 HGB und § 93 InsO.....</b>	<b>368</b>	<b>105</b>
1. Anwendungsbereich des § 171 HGB .....	369	105
2. Anwendungsbereich des § 93 InsO .....	374	106
<b>II. Gesellschafter als Anspruchsteller: Anwendungsbereich der §§ 39 Abs. 1 Nr. 5, 135 InsO.....</b>	<b>381</b>	<b>107</b>
1. Nachrang und Anfechtung von Gesellschafterdarlehen .....	381	107

	Rn.	Seite
2. Anfechtung von Rückzahlungen auf Drittdarlehen.....	385	108
3. Sanierungsprivileg .....	389	109
4. Kleinbeteiligtenprivileg.....	390	110
5. Verhältnis zum allgemeinen Kapitalschutz im Gesellschaftsrecht .....	391	110
6. Aktuelle Entscheidungen zum neuen Recht .....	393	110
7. Die Insolvenzanfechtung nach §§ 39 I Nr. 5, 135 I Nr. 2 InsO bei Unternehmenstransaktionen .....	394	112
 III. Konzernrecht im Insolvenzverfahren .....	401	114
1. Vertragskonzern.....	404	114
a) Schicksal des Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrags (§ 291 AktG): .....	404	114
b) Verlustausgleichsanspruch.....	407	115
2. Faktischer Konzern.....	409	115
 G. Organhaftung .....	415	119
I. Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG, § 93 Abs. 2 AktG .....	416	119
1. Binnenhaftung und Ausrichtung am Gesellschaftsinteresse .....	416	119
2. Sanierungspflicht.....	420	120
3. Pflichten in der Eigenverwaltung .....	421	121
4. Haftung des Organs wegen Verletzung einer Insolvenzplanvorlagepflicht .....	427	122
II. Haftung nach § 64 GmbHG, §§ 93 Abs. 2, 93 Abs. 3 Nr. 6, 92 Abs. 2 AktG .....	429	123
1. Schutz vor einer Schmälerung der (künftigen) Masse .....	429	123
2. Teleologische Reduktion des § 64 GmbHG im Eröffnungsverfahren? .....	432	124
III. Haftung des Organs in der Eigenverwaltung nach §§ 60, 61 InsO analog? .....	434	125
IV. Sonstige Ansprüche .....	442	127
V. Exkurs: Haftung des Insolvenzverwalters für unternehmerische Entscheidungen und gesellschaftsrechtliche Maßnahmen.....	443	127
 H. Die Insolvenzanfechtung und Insolvenzfestigkeit von vorinsolvenzlichen Restrukturierungsmaßnahmen .....	446	129
I. Grundlagen .....	447	129
II. Nahestehende Personen bei Gesellschaften.....	448	129
III. Das Verhältnis von Insolvenzanfechtung und Kapitalerhaltung .....	450	130

	Rn.	Seite
IV. Ausgewählte Restrukturierungsmaßnahmen .....	452	131
1. Die Anfechtung von Übertragungen von Betriebsvermögen.....	452	131
2. Die Anfechtung eines Leveraged Buy-Outs.....	453	132
3. Die Anfechtung von Kapitalmaßnahmen .....	460	133
a) Kapitalherabsetzung .....	462	134
b) Aufhebung des Kapitalerhöhungsbeschlusses .....	463	134
c) Kapitalerhöhung und Debt-Equity-Swap (in der Folgeinsolvenz) .....	464	135
aa) Debt-Equity-Swap im Insolvenzplan in der Folgeinsolvenz.....	466	135
bb) Außerinsolvenzlich vollzogener Debt-Equity-Swap .....	472	136
d) Anfechtung der unterlassenen Kapitalerhöhung .....	474	136
4. Die Anfechtung von vorinsolvenzlichen Umwandlungsmaßnahmen.....	475	137
a) Einleitung .....	475	137
b) Anfechtung von Rechtshandlungen des übertragenden Rechtsträgers gegenüber Dritten in der Insolvenz des übernehmenden Rechtsträgers .....	478	138
c) Anfechtung der Verschmelzung in der Insolvenz des übernehmenden Rechtsträgers .....	488	139
aa) Vorrang des Umwandlungsrechts? .....	491	141
bb) Kein genereller Vorrang des Umwandlungsrechts .....	494	142
cc) Stellungnahme .....	495	142
d) Sonstige Umwandlungsmaßnahmen .....	498	143
5. Die Anfechtung bei der doppelnützigen Treuhand an Gesellschaftsanteilen.....	502	144
a) Insolvenz des Treugebers/Gesellschafters .....	503	144
b) Insolvenz der Treugutgesellschaft.....	505	145
Stichwortverzeichnis .....	147	