

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b>	<b>15</b>
I. Ursprung und Begriff des (Energie-)Contractings	16
1) Energie-Contracting	17
2) Energie-Contracting-Modelle	19
a) „Energieliefer-Contracting“	19
b) Weitere Grundmodelle des Contractings	20
aa) „Energieeinspar-Contracting“	21
bb) „Betriebsführungs-Contracting“	22
cc) „Finanzierungs-Contracting“	22
c) Weitere Contracting-Modelle und Bezeichnungen	23
3) Beteiligte	24
a) Potentielle Contractoren	24
b) Definition der Beteiligten	24
aa) Contractor	25
bb) Contracting-Nehmer	25
II. Problemaufriss	26
III. Ziel und Gegenstand dieser Arbeit	27
IV. Gang der Untersuchung	28
<b>B. Auswirkungen der Insolvenz auf den Energie-Contracting-Vertrag</b>	<b>31</b>
I. Der Energie-Contracting-Vertrag	31
1) Einordnung im allgemeinen Zivilrecht	31
a) Vertragstyp des Energieliefervertrages	32
aa) Dienstvertrag	32
bb) Werkvertrag	33
cc) Schuldrechtlicher Vertrag eigener Art	33
dd) Kaufvertrag	34
ee) Einordnung	34
b) Vertragstyp des Energie-Contracting-Vertrages	35
aa) Gemischter Vertrag	36
bb) Rechtliche Behandlung	37
cc) Anwendbarkeit verschiedener Vorschriften	39

c) Dauerschuldverhältnis	39
aa) Sukzessivlieferungsvertrag	40
(1) Ratenlieferungsvertrag	40
(2) Bezugsvertrag	40
bb) Wiederkehrschuldverhältnis	41
cc) Einordnung	42
d) Weitere Merkmale	44
aa) Gegenseitiger Vertrag	45
bb) Absolutes Fixgeschäft	45
e) AVBFernwärmeV auf das Wärme-Contracting	46
aa) Anwendbarkeit nach § 1 AVBFernwärmeV	46
bb) Folgen für eine etwaige AGB-Kontrolle	49
f) Zusammenfassung	50
2) Einordnung im Insolvenzrecht	51
a) Folgen eines Insolvenzantrags	51
b) Folgen der Insolvenzeröffnung	52
aa) Wahlrecht des Insolvenzverwalters	53
bb) Anwendbarkeit von § 103 InsO	53
(1) Eröffnung des Insolvenzverfahrens	54
(2) Gegenseitiger Vertrag	54
(3) Beiderseitig nicht vollständige Erfüllung	55
(4) Zusammenfassung	56
cc) Ausschluss des Wahlrechts nach § 104 InsO	56
dd) Ausschluss des Wahlrechts nach § 108 Abs. 1 InsO	58
(1) Anwendbarkeit auf alle Dauerschuldverhältnisse	58
(2) Anwendbarkeit auf den Energie- Contracting-Vertrag	58
ee) Ausübung des Wahlrechts	60
(1) Konkludente Erfüllungswahl	60
(a) Aufforderung zur Zahlung der Contracting-Rate	61
(b) Fortlaufende Belieferung mit Energie	61
(2) Aufforderung zur Wahlrechtsausübung nach § 103 Abs. 2 Satz 2 InsO	62
ff) Folgen der Erfüllungswahl oder -ablehnung	63
(1) Vor der Eröffnung entstandene Forderungen	63

(2) Nach Eröffnung entstandene Forderungen	64
(a) Erfüllungsablehnung des Insolvenzverwalters	64
(b) Erfüllungsverlangen des Insolvenzverwalters	65
c) Zusammenfassung	66
II. Lösung vom Vertrag	67
1) Insolvenzunabhängige und -abhängige Lösungsklauseln	68
a) Vertraglich vereinbarte Lösungsklauseln	68
b) Gesetzliche Lösungsklauseln	69
2) Lösungsklauseln im Rahmen des Energie-Contractings	70
3) Wirksamkeit und Anfechtbarkeit von Lösungsklauseln im Allgemeinen	71
a) Wirksamkeit	71
aa) Argumente für die Zulässigkeit	72
bb) Argumente gegen die Zulässigkeit	75
cc) Differenzierende Lösung	77
dd) Allgemeine Schranken	79
b) Anfechtbarkeit	80
aa) Gläubigerbenachteiligung	81
bb) Benachteiligungsvorsatz	83
cc) Anfechtungsfrist und Vornahmezeitpunkt	83
dd) Rechtsfolge	84
4) Wirksamkeit und Anfechtbarkeit von Lösungsklauseln im Rahmen des Energie-Contractings	85
a) Wirksamkeit	85
aa) Zumutbarkeit und Interessenlage beim Energie-Contracting	86
(1) Bindung an den Contractor	88
(2) Zeitliche Verzögerung	88
bb) Spezielle Kündigungsverbote nach §§ 108 ff. InsO	89
b) Anfechtbarkeit	92
aa) Gläubigerbenachteiligung	92
(1) Kalkulation der Contracting-Rate über Vertragslaufzeit	92
(2) Zur Erreichung des Vertragszwecks nicht vorrangig geboten	93
(3) Keine Entschädigung	93

## *Inhaltsverzeichnis*

bb) Benachteiligungsvorsatz	94
cc) Anfechtungsfrist und Vornahmezeitpunkt	94
dd) Rechtsfolge	95
5) Auswirkungen auf die Vertragsgestaltung und weitere Lösungsmöglichkeiten	95
a) Anknüpfung an früheren Zeitpunkt oder insolvenzunabhängige Umstände	95
b) Lösung vom Vertrag ohne vereinbarte Lösungsklausel	97
6) Zusammenfassung	99
III. Dingliche Rechte	101
1) Dingliche Rechte beim Energie-Contracting	102
a) Dienstbarkeiten & Reallisten	102
aa) Eigenerzeugungs- und Drittbezugsvorbot	103
bb) Anlagenbetriebsrecht	104
cc) Energielieferungspflicht	104
b) Erbbaurecht	105
2) Dingliche Rechte in der Insolvenz des Contractors	107
a) Dienstbarkeiten	107
b) Reallisten	109
c) Erbbaurecht	110
aa) Erbbaurechtsvertrag	110
bb) Erbbauzins	112
cc) Erbbaurecht	113
dd) Heimfall	114
(1) Wirksamkeit	114
(2) Anfechtbarkeit	115
(3) Interessenlage beim Energie-Contracting	117
3) Zusammenfassung	119
C. Auswirkungen der Insolvenz auf Rechtsverhältnisse zu Dritten	122
I. Sicherungsabtretung der Contracting-Rate	122
II. Drittbenennungsrecht	124
1) Mögliche Vertragsgestaltung	124
2) Wirksamkeit	125
III. Zusammenfassung	126

<b>D. Auswirkungen der Insolvenz auf Rechte an der Anlage</b>	<b>128</b>
I. Eigentum an der Anlage	128
1) Bedürfnis der Eigentumssicherung durch den Contractor	129
2) Eigentumssicherung durch den Contractor	130
a) Wesentlicher Bestandteil	130
aa) Energieerzeugungsanlage als wesentlicher Bestandteil	131
bb) Energieerzeugungsanlage als nicht wesentlicher Bestandteil	132
b) Scheinbestandteil	133
aa) Vertraglicher Zweck	134
bb) Ausübung einer Dienstbarkeit	137
cc) Umwandlung eines wesentlichen Bestandteils	138
c) Andere eigentumsrechtliche Regelungen	139
aa) Wohnungseigentümergemeinschaft	139
bb) Erbbaurecht	142
3) Zusammenfassung	143
II. Rechte an der Anlage im Falle der Insolvenz des Contractors	145
1) Eigentumslage in der Insolvenz des Contractors	145
a) Dienstbarkeit	146
b) Erbbaurecht	146
2) Aussonderungsrecht des Contracting-Nehmers	147
a) Gegenstand der Aussonderung	148
b) Aussonderungsberechtigung	149
aa) Eigentum	149
bb) Dingliche Rechte	150
cc) Heimfallrecht	151
3) Absonderungsrechte	152
a) Gegenstand der Absonderung	152
b) Absonderungsberechtigung	153
aa) Vermieterpfandrecht	153
bb) Reallast	156
bb) Erbbauzinsforderung	157
cc) Sicherungseigentum	158
dd) Aufeinandertreffen von Absonderungsrechten	159
4) Zusammenfassung	160

*Inhaltsverzeichnis*

E. Zusammenfassung der Ergebnisse der Untersuchung	163
Literaturverzeichnis	171