

# Inhaltsverzeichnis

<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>XIII</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>XXXIII</b>
<b>Einleitung .....</b>	<b>1</b>
I. Die Bedeutung des Begriffs der Zahlungsunfähigkeit .....	1
II. Anliegen dieser Studie .....	2
<b>Teil 1.....</b>	<b>3</b>
A. Bedeutung und verfassungsrechtlicher	
Hintergrund der Eröffnungsgründe .....	3
I. Der entscheidungsrelevante Zeitpunkt für das	
Vorliegen der Zahlungsunfähigkeit (BGH IX ZB 204/04).....	3
1. Sachverhalt.....	3
2. Die Argumentation des BGH.....	4
a) Wortlaut und systematische Auslegung der InsO .....	4
b) Teleologische verfassungsrechtliche Argumentation.....	5
c) Der Rechtsschutzgedanke Art 19 IV GG .....	6
3. Verfassungsrechtliche Einordnung der Eröffnungsgründe .....	6
a) Die Rechtsnatur des Insolvenzrechts.....	7
b) Erfordernis der Zuordnung .....	8
c) Qualifizierung der Eröffnungsgründe .....	9
d) Der verfassungsrechtlich Maßstab der Eröffnungsgründe.....	11
(1) Verfassungsmäßigkeit der Norm .....	11
(2) Verfassungsrechtliche Erwägungen für die Auslegung.....	11
(3) Der Interessenausgleich bei der	
verfassungskonformen Auslegung.....	12
(a) Der Staat.....	12
(b) Der Schuldner .....	14
(4) Zwischenergebnis .....	15

4. Weitere verfassungsrechtliche Erwägungen im Zusammenhang mit dem Verfahrenscharakter des Eröffnungsverfahrens .....	15
a) Die Sachverständigenentscheidung (BGH IX ZB 133/03) .....	16
b) Insolvenzordnung streitige oder freiwillige Gerichtsbarkeit .....	16
c) Die Argumentation des BGH im verfassungsrechtlichen Kontext.....	18
d) Diskussion und Stellungnahme .....	19
5. Diskussion Beschluss BGH IX ZB 204/04 .....	20
a) Ansicht des BGH .....	20
b) Ansicht Nölls .....	23
c) Streitentscheid.....	25
6. Ergebnis.....	27
II. Der Zeitpunkt der letzten Tatsachenentscheidung (BGH IX ZB 144/07) .....	27
1. Sachverhalt.....	28
2. Rechtliche Einordnung.....	28
B. Ergebnis Teil 1 .....	29
 Teil 2.....	31
A. Die Zahlungseinstellung § 17 II S. 2 InsO .....	31
I. Die Dogmatik der Zahlungseinstellung.....	31
1. Systematik und Wortlaut des § 17 II S.2 InsO .....	31
2. Teleologische Auslegung des § 17 II S. 2 InsO .....	32
3. Zwischenergebnis .....	33
4. Die Zahlungseinstellung als eigener Eröffnungsgrund .....	33
a) Die Ermittlung der Zahlungsunfähigkeit .....	34
b) Die wirtschaftskriminalistische Ermittlungsmethode der Zahlungseinstellung.....	35
5. Diskussion und Stellungnahme .....	35
II. Verfassungsrechtliche Betrachtungsweise der Zahlungseinstellung .....	36
1. Problematik der Regelvermutung mit Verfassungsrecht.....	37
2. Lösungsansatz Interessenausgleich durch Abwägung.....	38
III. Die abstrakten Anforderungen an die objektiven Kriterien der Zahlungseinstellung .....	38
1. Konnexität zwischen Zahlungsunfähigkeit und Zahlungseinstellung.....	39
2. Erkennbarkeit .....	39
3. Verfassungskonforme Auslegung und Interessenabwägung .....	40

4. Ergebnis.....	41
<b>IV. Die Rechtsprechung des BGH zur Zahlungseinstellung .....</b>	<b>41</b>
1. Die Nichtzahlung von Löhnen als Indiz der Zahlungseinstellung (BGH IX ZR 38/04) .....	41
a) Sachverhalt .....	41
b) Entscheidung.....	42
c) Diskussion .....	43
(1) Die Nichtzahlung als objektives Kriterium .....	43
(2) Die Nichtzahlung von Löhnen im verfassungsrechtlichen Kontext .....	44
2. Die Nichtabführung von Sozialversicherungsbeiträgen als Indiz der Zahlungseinstellung (BGH IX ZB 238/05).....	45
a) Sachverhalt .....	45
b) Entscheidung.....	46
c) Diskussion .....	47
<b>V. Ergebnis zur Zahlungseinstellung.....</b>	<b>48</b>
<b>B. Die Zahlungsunfähigkeit gemäß § 17 II S. 1 InsO.....</b>	<b>49</b>
I. Einleitung.....	49
II. Die objektiven Kriterien der Zahlungsunfähigkeit (BGH IX ZB 123/04) .....	49
III. Die objektiven Kriterien .....	50
1. Die Zahlungsstockung .....	50
2. Die 10 % Regelung .....	53
a) Das Merkmal der Wesentlichkeit und die Position des Gesetzgebers bei der Reform .....	53
b) Die unterschiedlichen Ansätze zur Wesentlichkeit in Literatur und Rechtsprechung bis zur BGH Entscheidung .....	54
c) Die Argumentation des BGH .....	55
d) Die Kritik der Literatur .....	57
e) Diskussion und Stellungnahme .....	59
3. Das Kriterium der Drei Wochenfrist.....	55
a) Das Merkmal der Dauerhaftigkeit als Orientierung .....	55
b) Die Argumentation des BGH .....	56
c) Kritik der Literatur .....	57
d) Diskussion und Stellungnahme .....	59
4. Die kreditwürdige Person zu Zeiten von Basel II und III.....	72
5. Zeitraum- und Zeitpunktilliquidität .....	74
a) Zeitraumilliquidität.....	74
b) Zeitpunktilliquidität.....	75
c) Meinungsstand Literatur .....	75

d) Das Urteil des BGH und Stellungnahme .....	77
6. Die besonderen Umstände als Korrektiv und Prognose.....	78
a) Die Argumentation des BGH .....	79
b) Die Kritik der Literatur .....	80
c) Diskussion und Stellungnahme zu den besonderen Umständen .....	81
d) Der eröffnete Prognosezeitraum und die Gefahren der Konkretisierung der besonderen Umstände nach dem BGH und dem AG Hamburg.....	86
(1) Die Entscheidungen des AG Hamburg und des BGH .....	87
(a) Der eröffnete Prognosezeitraum nach Auffassung des BGH (BGH IX ZB 36/07).....	87
(b) Der eröffnete Prognosezeitraum nach Auffassung des AG Hamburg (AG Hamburg 67 C IN 443/07).....	87
(2) Der Prognosezeitraum .....	88
(a) Der Prognosezeitraum nach Auffassung des BGH .....	88
(b) Der Prognosezeitraum nach Auffassung des AG Hamburg.....	88
(c) Der eröffnete Prognosezeitraum in der Literatur .....	89
(d) Stellungnahme und Diskussion zum Prognosezeitraum.....	89
(3) Die Gefahren der besonderen Umstände .....	95
7. Gesamtergebnis zu den objektiven Kriterien.....	97
IV. Die verschiedenen Prognoseermittlungsmethoden .....	98
1. Die Liquiditätsbilanz und die Liquiditätskennzahl .....	98
2. Der Finanzstatus .....	100
a) Der Liquiditätsbegriff des BGH.....	101
b) Der Liquiditätsbegriff der Literatur .....	101
c) Das Bugwellenmodell .....	101
d) Diskussion und Stellungnahme .....	103
3. Der Finanzplan .....	107
a) Die Notwendigkeit der Erstellung eines Finanzplans .....	107
(1) Die 10% Marke als Auslöser für den Finanzplan .....	107
(2) Der BGH .....	108
(3) Die übrige Literaturauffassung .....	109
(4) Stellungnahme.....	109
(5) Ergebnis .....	112
b) Die fälligen Verbindlichkeiten .....	112

(1) Die fälligen Verbindlichkeiten nach Auffassung des BGH (BGH IX ZB 36/07) .....	112
(2) Die Auffassung des BGH .....	113
(3) Diskussion der Auffassung des BGH in der Literatur .....	114
c) Die verschiedenen Berechnungsmodelle .....	123
(1) Das Schwellenwertmodell.....	124
(2) Das Bugwellenmodell.....	124
(3) Der Finanzplan .....	125
(4) Fazit.....	126
4. Gesamtergebnis zu den Prognoseformen .....	127
V. Die Ermittlung der Zahlungsunfähigkeit nach dem IDW PS 800.....	128
1. Allgemeine Betrachtung des IDW .....	128
a) Aufbau und Struktur des IDW.....	128
b) Aufgaben des IDW .....	128
c) Die Prüfungsstandards und deren Entstehung .....	129
d) Zusammenfassung .....	130
2. IDW PS 800 .....	131
a) Übersicht über den Aufbau des IDW PS 800 .....	131
b) Die 10 % Regelung und die dauerhafte Unterdeckung .....	132
(1) Die Position des BGH.....	132
(2) Die Position des IDW .....	133
(3) Stellungnahme des FAS zum Prüfungsstandard .....	134
(4) Stellungnahme Frystatzki .....	134
(5) Diskussion und Stellungnahme .....	135
c) Die Drei Wochenfrist.....	137
(1) Die Drei Wochenfrist des BGH .....	137
(2) Die Drei Wochenfrist gemäß IDW PS 800.....	137
(3) Auffassung Frystatzki .....	137
(4) Diskussion und Stellungnahme .....	138
d) Der Finanzstatus gemäß IDW .....	130
(1) Die Fälligkeit gemäß IDW PS 800 .....	130
(2) FAS Ergänzungen zum Finanzstatus .....	131
(3) Gemeinsamkeiten und Unterschiede des Finanzstatus sowie die Zweifelsregelung des IDW .....	132
e) Die besonderen Umstände .....	136
(1) Der BGH .....	136
(2) Das IDW .....	136
(3) Stellungnahme.....	137
f) Einreden und Einwendungen.....	138

g) Der Finanzplan .....	149
(1) Die ersten drei Wochen .....	150
(2) Der Prognosezeitraum für die besonderen Umstände .....	151
(3) Ergebnis .....	151
h) Die Adressaten des IDW PS 800 .....	152
i) Mögliche Haftung bei Verstößen gegen den IDW PS 800.....	152
j) Gesamtstellungnahme zum IDW PS 800 .....	155
VI. Gesamtergebnis BGH IX ZR 123/04 und IDW PS 800 .....	155
C. Ergebnis Teil 2 .....	156
 Teil 3.....	157
Schluss .....	157