

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort zur 2. Auflage .....	V
Literaturverzeichnis.....	XIII
A. Grundlagen .....	1 ..... 1
I. Einführung und Aufbau des Buches.....	1 ..... 1
II. Die Konkurrenz von Insolvenzzweck und Gesellschaftszweck.....	4 ..... 2
1. Verdrängung des Gesellschaftszwecks oder Überlagerung durch den Insolvenzzweck? .....	4 ..... 2
2. Ausgewählte praktische Folgefragen .....	7 ..... 4
a) Stellung der Organe in der Eigenverwaltung .....	7 ..... 4
b) Massefreies Vermögen und/oder Vollabwicklung des Rechtsträgers? .....	8 ..... 4
B. Rahmenbedingungen des Insolvenzantrags.....	11 ..... 7
I. Antragsberechtigung nach Maßgabe des Insolvenzrechts .....	11 ..... 7
1. Grundlagen.....	11 ..... 7
a) Mitglied des Vertretungsorgans.....	12 ..... 7
b) Persönlich haftende Gesellschafter .....	15 ..... 7
c) Abwickler .....	21 ..... 9
2. Problemfälle.....	22 ..... 9
a) Mehrfachvertretungsberechtigung .....	22 ..... 9
b) Führungslosigkeit .....	28 ..... 10
c) Faktischer Geschäftsführer.....	34 ..... 11
d) Rücknahme des Insolvenzantrags.....	36 ..... 12
e) Antragsrecht bei Beantragung der Eigenverwaltung ...	41 ..... 13
II. Antragspflicht (§ 15a InsO) .....	43 ..... 14
1. Anwendungsbereich.....	43 ..... 14
2. Ermittlung von Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung .....	51 ..... 15
a) Problem des Rangrücktritts bzgl. Gesellschafter- forderungen bei der Überschuldung .....	51 ..... 15
b) Sonstige gesellschaftsrechtliche Ansprüche und Verbindlichkeiten .....	57 ..... 17
3. Rechtsfolgen der Verletzung der Antragspflicht .....	59 ..... 18
a) Haftung .....	59 ..... 18
b) Verfahrenskostenvorschusspflicht nach § 26 Abs. 4 InsO.....	60 ..... 18

VII

	Rn.	Seite
<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 .....	24
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 .....	35
<b>II. Die masselose Insolvenz</b> .....	116 .....	36
1. Fortsetzungsbeschluss? .....	117 .....	37
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 .....	40
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>	<b>162 .....</b>	<b>48</b>
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 .....	55
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>	<b>197 .....</b>	<b>59</b>
1. Meinungsstand .....	198 .....	59
2. Gesellschaftsrechtliche Veränderungssperre? .....	206 .....	61
<b>E. Das Insolvenzplanverfahren .....</b>	<b>209 .....</b>	<b>63</b>
<b>I. Grundlagen .....</b>	<b>209 .....</b>	<b>63</b>
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>	<b>228 .....</b>	<b>67</b>
1. Möglicher Planinhalt.....	228 .....	67
2. „Gesellschaftsrechtlich zulässige Maßnahme“ (§ 225a Abs. 3 InsO) .....	232 .....	69
3. Ersetzung der gesellschaftsrechtlichen Vorgaben durch das Planverfahren.....	242 .....	71
a) Verfahrensgang .....	242 .....	71
b) Zuständigkeit .....	247 .....	72
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 .....	77
4. Materielle Anforderungen an den Planinhalt .....	272 .....	78
a) Gleichbehandlungsgrundsatz.....	273 .....	78
b) Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht .....	280 .....	79

	Rn.	Seite
5. Rechtsschutz: Keine Nichtigkeits- oder Anfechtungsklage.....	284	81
6. Modifizierung des Austrittsrechts (§ 225a Abs. 5 InsO) .....	286	83
7. Change-of-Control-Klauseln.....	297	87
 III. Insbesondere: Kapitalmaßnahmen im Insolvenzplan.....	 298	 88
1. Beispiele .....	298	88
2. Übertragung von Gesellschaftsanteilen.....	301	89
3. Kapitalherabsetzung und Kapitalerhöhung .....	305	90
a) Zu wahrende Vorgaben .....	305	90
b) Differenzhaftung .....	312	91
c) Bezugsrechtsausschluss .....	314	92
4. Debt-Equity-Swap .....	323	94
a) Grundlagen .....	323	94
b) Bewertungsmaßstab: Nennwert oder Verkehrswert?.....	327	96
c) Sonstige Fragen des Debt-Equity-Swap.....	337	98
5. Umwandlungen i. S. d. UmwG .....	342	99
a) Grundlagen .....	342	99
b) Zulässigkeit von Umwandlungen im Insolvenzverfahren vor dem ESUG .....	345	100
c) Rechtslage nach Inkrafttreten des ESUG .....	349	101
d) Verschmelzungen (§§ 1 Abs. 1 Nr. 1, 2 ff. UmwG) .....	352	103
e) Spaltungen (§§ 1 Abs. 1 Nr. 2, 123 ff. UmwG).....	355	103
aa) Kapitaldeckungserklärung: teleologische Reduktion der §§ 140, 146 Abs. 1 UmwG? .....	357	104
bb) Spaltungsrechtliches Gläubigerschutzregime: teleologische Reduktion der §§ 22, 23, 125 Satz 1, 133 UmwG? .....	358	104
cc) Ausgliederungsverbot: teleologische Reduktion des § 152 Satz 2 UmwG? .....	360	105
dd) Ausgliederungsvertrag .....	363	106
f) Formwechsel (§§ 1 Abs. 1 Nr. 4, 190 ff. UmwG) .....	364	106
 F. Gesellschafter als Anspruchsgegner und als Anspruchsteller.....	 368	 109
I. Gesellschafter als Anspruchsgegner: Anwendungsbereich der § 171 HGB und § 93 InsO .....	368	109
1. Anwendungsbereich des § 171 HGB .....	369	109
2. Anwendungsbereich des § 93 InsO .....	374	110
II. Gesellschafter als Anspruchsteller: Anwendungsbereich der §§ 39 Abs. 1 Nr. 5, 135 InsO.....	381	112
1. Nachrang und Anfechtung von Gesellschafterdarlehen.....	381	112

	Rn.	Seite
2. Anfechtung von Rückzahlungen auf Drittdarlehen.....	385	113
3. Sanierungsprivileg .....	389	114
4. Kleinbeteiligtenprivileg.....	390	114
5. Verhältnis zum allgemeinen Kapitalschutz im Gesellschaftsrecht .....	391	115
6. Aktuelle Entscheidungen zum neuen Recht .....	393	115
7. Die Insolvenzanfechtung nach §§ 39 I Nr. 5, 135 I Nr. 2 InsO bei Unternehmenstransaktionen .....	394	117
<b>III. Konzernrecht im Insolvenzverfahren .....</b>	<b>401</b>	<b>119</b>
1. Vertragskonzern.....	404	119
a) Schicksal des Beherrschungs- oder Gewinnab- führungsvertrags (§ 291 AktG): .....	404	119
b) Verlustausgleichsanspruch .....	407	120
2. Faktischer Konzern.....	409	120
<b>G. Organhaftung .....</b>	<b>415</b>	<b>123</b>
<b>I. Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG, § 93 Abs. 2 AktG .....</b>	<b>416</b>	<b>123</b>
1. Binnenhaftung und Ausrichtung am Gesellschaftsinteresse .....	416	123
2. Sanierungspflicht.....	420	124
3. Pflichten in der Eigenverwaltung .....	421	125
4. Insbesondere: Der Konflikt zwischen den Steuerpflichten der Gesellschaft und der Haftung des Geschäftsführers im Eröffnungsverfahren.....	426a	126
5. Haftung des Organs wegen Verletzung einer Insolvenzplanvorlagepflicht .....	427	128
<b>II. Haftung nach § 64 GmbHG, §§ 93 Abs. 2, 93 Abs. 3 Nr. 6, 92 Abs. 2 AktG .....</b>	<b>429</b>	<b>129</b>
1. Schutz vor einer Schmälerung der (künftigen) Masse .....	429	129
2. Teleologische Reduktion des § 64 GmbHG im Eröffnungsverfahren? .....	432	130
<b>III. Haftung des Organs in der Eigenverwaltung nach §§ 60, 61 InsO analog? .....</b>	<b>434</b>	<b>131</b>
<b>IV. Sonstige Ansprüche .....</b>	<b>442</b>	<b>132</b>
<b>V. Exkurs: Haftung des Insolvenzverwalters für unternehmerische Entscheidungen und gesellschafts- rechtliche Maßnahmen .....</b>	<b>443</b>	<b>133</b>
<b>H. Die Insolvenzanfechtung und Insolvenzfestigkeit von vorinsolvenzlichen Restrukturierungsmaßnahmen .....</b>	<b>446</b>	<b>135</b>
<b>I. Grundlagen .....</b>	<b>447</b>	<b>135</b>

	Rn.	Seite
II. Nahestehende Personen bei Gesellschaften.....	448	135
III. Das Verhältnis von Insolvenzanfechtung und Kapitalerhaltung .....	450	136
IV. Ausgewählte Restrukturierungsmaßnahmen.....	452	137
1. Die Anfechtung von Übertragungen von Betriebsvermögen.....	452	137
2. Die Anfechtung eines Leveraged Buy-Outs.....	453	138
3. Die Anfechtung von Kapitalmaßnahmen.....	460	139
a) Kapitalherabsetzung .....	462	140
b) Aufhebung des Kapitalerhöhungsbeschlusses .....	463	140
c) Kapitalerhöhung und Debt-Equity-Swap (in der Folgeinsolvenz) .....	464	141
aa) Debt-Equity-Swap im Insolvenzplan in der Folgeinsolvenz.....	466	141
bb) Außerinsolvenzlich vollzogener Debt-Equity-Swap .....	472	142
d) Anfechtung der unterlassenen Kapitalerhöhung .....	474	142
4. Die Anfechtung von vorinsolvenzlichen Umwandlungsmaßnahmen.....	475	143
a) Einleitung.....	475	143
b) Anfechtung von Rechtshandlungen des übertragenden Rechtsträgers gegenüber Dritten in der Insolvenz des übernehmenden Rechtsträgers .....	478	144
c) Anfechtung der Verschmelzung in der Insolvenz des übernehmenden Rechtsträgers .....	488	145
aa) Vorrang des Umwandlungsrechts? .....	491	147
bb) Kein genereller Vorrang des Umwandlungsrechts.....	494	148
cc) Stellungnahme .....	495	148
d) Sonstige Umwandlungsmaßnahmen .....	498	149
5. Die Anfechtung bei der doppelnützigen Treuhand an Gesellschaftsanteilen.....	502	150
a) Insolvenz des Treugebers/Gesellschafters .....	503	150
b) Insolvenz der Treugutgesellschaft .....	505	151
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>153</b>