

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort zur 2. Auflage	V
Literaturverzeichnis.....	XIII
A. Grundlagen	1
I. Einführung und Aufbau des Buches.....	1
II. Die Konkurrenz von Insolvenzszweck und Gesellschaftszweck.....	4
1. Verdrängung des Gesellschaftszwecks oder Überlagerung durch den Insolvenzszweck?	4
2. Ausgewählte praktische Folgefragen	7
a) Stellung der Organe in der Eigenverwaltung	7
b) Massefreies Vermögen und/oder Vollabwicklung des Rechtsträgers?	8
B. Rahmenbedingungen des Insolvenzantrags.....	11
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. Gesellschafterforderungen 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

VII

	Rn.	Seite
III. Gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen für den		
Eröffnungsantrag	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
C. Die Kompetenzverteilung zwischen den Gesellschaftsorganen und dem Insolvenzverwalter im Regelinsolvenzverfahren	82	27
I. Die Verwaltungs- und Verfügungsmacht des Insolvenzverwalters	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
II. Die masselose Insolvenz	116	36
1. Fortsetzungsbeschluss?	117	37
2. Reichweite der Anlehnung an die Vorgaben der InsO	119	37
III. Die Verfahrenskonkurrenz bei simultaner Insolvenz des Gesellschafters (Doppelinsolvenz).....	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
D. Die Kompetenzverteilung bei Eigenverwaltung unter § 276a InsO.....	142	43
I. Grundlagen	142	43
II. „Einfluss auf die Geschäftsführung“	147	44
III. Einflussnahme.....	151	46
IV. Praktische Folgerungen aus § 276a InsO.....	159	47

	Rn.	Seite
V. Kompetenzverteilung im Einzelnen	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	55
8. Verfahrensrechte des Schuldners	191	56
9. Vetorecht des § 115 Abs. 1 HGB bei Gesamtvertretung	195	58
VI. Anwendung des § 276a InsO im Eröffnungsverfahren.....	197	59
1. Meinungsstand	198	59
2. Gesellschaftsrechtliche Veränderungssperre?	206	61
E. Das Insolvenzplanverfahren	209	63
I. Grundlagen	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
II. Gestaltungsspielraum bei gesellschaftsrechtlichen Strukturmaßnahmen.....	228	67
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 wählende 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
III. Konzernrecht im Insolvenzverfahren	401	119
1. Vertragskonzern.....	404	119
a) Schicksal des Beherrschungs- oder Gewinnab- führungsvertrags (§ 291 AktG):.....	404	119
b) Verlustausgleichsanspruch	407	120
2. Faktischer Konzern.....	409	120
G. Organhaftung	415	123
I. Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG, § 93 Abs. 2 AktG	416	123
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
II. Haftung nach § 64 GmbHG, §§ 93 Abs. 2, 93 Abs. 3 Nr. 6, 92 Abs. 2 AktG	429	129
1. Schutz vor einer Schmälerung der (künftigen) Masse	429	129
2. Teleologische Reduktion des § 64 GmbHG im Eröffnungsverfahren?	432	130
III. Haftung des Organs in der Eigenverwaltung nach §§ 60, 61 InsO analog?	434	131
IV. Sonstige Ansprüche	442	132
V. Exkurs: Haftung des Insolvenzverwalters für unternehmerische Entscheidungen und gesellschafts- rechtliche Maßnahmen.....	443	133
H. Die Insolvenzanfechtung und Insolvenzfestigkeit von vorinsolvenzlichen Restrukturierungsmaßnahmen	446	135
I. Grundlagen	447	135

	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
Stichwortverzeichnis		153