

Gliederung

Abkürzungsverzeichnis XXI

§ 1. Arbeitsrecht in der Insolvenz..... 1

 A. Auswirkungen der Insolvenz auf das Arbeitsrecht..... 1

 B. Von der KO bis zur InsO.....5

 C. Insolvenzverfahren7

§ 2. Allgemeine Regeln für Vergütungsansprüche.....13

 A. Einteilung in Masseverbindlichkeiten und Insolvenzforderungen,
 §§ 38, 55 InsO13

 B. Masseunzulänglichkeit, §§ 208 ff. InsO.....31

 C. Betriebsübergang und Insolvenz41

 D. Insolvenzanfechtung, §§ 130 ff. InsO.....45

 E. Insolvenzgeld, §§ 165 ff. SGB III55

**§ 3. Einzelne Ansprüche des Arbeitnehmers
 in der Insolvenz**59

 A. Zahlungsansprüche59

 B. Ansprüche auf ein sonstiges Tun oder Unterlassen 121

 C. Ansprüche im Zusammenhang mit dem Betriebsratsamt 127

**§ 4. Systemische Ableitung
 übergreifender Einordnungskriterien** 133

 A. Fälligkeit..... 133

 B. Gläubigergleichbehandlung..... 134

 C. Fortgeltung des Arbeitnehmerschutzes 136

D.	Vermögensanspruch	137
E.	Vertrauen auf Handeln des Insolvenzverwalters	138
F.	Oktroyierte Verbindlichkeiten nach Verfahrenseröffnung.....	139
G.	Modifikation bei Masseunzulänglichkeit.....	148
§ 5.	Insolvenzplan	153
A.	Zwecksetzung	154
B.	Beteiligung der Arbeitnehmer.....	156
C.	Inhalt.....	157
§ 6.	Fazit.....	167
	Literaturverzeichnis.....	169

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXI
-----------------------------	-----

§ 1. Arbeitsrecht in der Insolvenz.....	1
A. Auswirkungen der Insolvenz auf das Arbeitsrecht.....	1
I. Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Vorschriften.....	1
II. Fortbestand der Arbeitsverhältnisse.....	2
1. Rechtslage vor Einführung der InsO am 01.01.1999: § 17 Abs. 1, § 22 Abs. 1 S. 1 KO	2
2. Aktuelle Rechtslage: § 108 Abs. 1 S. 1 Alt. 2 InsO	2
III. Grundsatz der Gläubigergleichbehandlung	3
IV. Begriff des Arbeitnehmers im Insolvenzrecht	4
1. Allgemeiner Arbeitnehmerbegriff	4
2. Gesellschafter.....	4
B. Von der KO bis zur InsO.....	5
I. Frühere Einteilung und Privilegierung der Arbeitnehmeransprüche	5
II. Neuregelungen der InsO.....	5
III. Ausgleich für den Wegfall der Privilegierungen	6
1. Sozialplanforderungen als Masseverbindlichkeiten, § 123 Abs. 2 S. 1 InsO	6
2. Insolvenzgeld.....	6
C. Insolvenzverfahren	7
I. Überblick	7
1. Verfahrensarten.....	7
2. Regelinsolvenzverfahren	7
II. Insolvenzverwalter.....	8
1. Vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens.....	8
a. Vorläufiger „schwacher“ Insolvenzverwalter, § 21 Abs. 2 Nr. 2 Alt. 2 InsO	8

b.	Vorläufiger „starker“ Insolvenzverwalter, § 21 Abs. 2 Nr. 2 Alt. 1 InsO.....	9
aa.	Begriff	9
bb.	Analoge Anwendung insolvenzarbeitsrechtlicher Sondervorschriften	10
2.	Nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens.....	11

§ 2. Allgemeine Regeln für Vergütungsansprüche.....13

A.	Einteilung in Masseverbindlichkeiten und Insolvenzforderungen, §§ 38, 55 InsO	13
I.	Gesetzliche Unterscheidung als Grundprinzip	13
II.	Grundsätze der Einteilung.....	14
1.	Zeitpunkt.....	14
2.	§ 55 Abs. 1 Nr. 1 InsO	14
a.	Zeitpunkt der „Begründung“ des Anspruchs	14
aa.	Auslegung der „Begründung“	14
bb.	Fälligkeit	15
b.	„Handlungen“ des Insolvenzverwalters i.S.v. § 55 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 InsO	15
aa.	Freigabeerklärung, § 35 Abs. 2 S. 1 InsO.....	16
[1]	Grundsatz der Haftung für den Neuerwerb i.S.v. § 35 Abs. 1 InsO	16
[2]	Anwendung auf bestehende Arbeitsverhältnisse	18
[3]	Auswirkung auf Ansprüche	20
bb.	Durch Unterlassen der Freigabeerklärung, § 35 Abs. 2 S. 1 InsO.....	20
cc.	Durch Freigabe von Betriebsmitteln	21
[1]	Durch Schuldner neu begründete Arbeitsverhältnisse ...	21
[2]	Bereits bestehende Arbeitsverhältnisse	22
dd.	Abschluss von Arbeitsverträgen.....	23
3.	§ 55 Abs. 2 S. 1 InsO	23
a.	Vorläufiger starker Insolvenzverwalter	23

b.	Anwendbarkeit von § 55 Abs. 2 InsO auf den vorläufigen „schwachen“ Insolvenzverwalter	24
aa.	Direkte Anwendung	24
bb.	Analoge Anwendung	24
4.	§ 55 Abs. 1 Nr. 2 InsO	25
a.	Entgeltcharakter	26
b.	Unterscheidung anhand Entscheidung des Insolvenzverwalters	26
aa.	Erfüllungswahl, § 55 Abs. 1 Nr. 2 Alt. 1 InsO	26
bb.	Oktroyierte Erfüllung, § 55 Abs. 1 Nr. 2 Alt. 2 InsO	27
c.	Zeitpunkt der Entstehung	27
aa.	Zuordnung zu Zeiträumen	27
bb.	Stichtagsbezogene Zuordnung	28
5.	§ 55 Abs. 2 S. 2 InsO	29
6.	§ 55 Abs. 1 Nr. 3 InsO	29
a.	Grundsatz	29
b.	Unmittelbarkeit der Bereicherung	30
c.	Vor Insolvenzverfahrenseröffnung	30
d.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung	30
e.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit	31
B.	Masseunzulänglichkeit, §§ 208 ff. InsO	31
I.	Verfahren	31
II.	Einteilung in Neu- und Altmasseverbindlichkeiten	32
1.	§ 209 Abs. 1 Nr. 2 InsO	32
2.	§ 209 Abs. 1 Nr. 2 i.V.m. Abs. 2 Nr. 1 InsO	33
3.	§ 209 Abs. 1 Nr. 2 i.V.m. Abs. 2 Nr. 2 InsO	33
a.	Kündigungsfrist	34
b.	„Können“	34
c.	Freigestellte Arbeitnehmer	35
aa.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit freigestellt	35

bb.	Vor Anzeige der Masseunzulänglichkeit freigestellt	36
cc.	Fazit	37
4.	§ 209 Abs. 1 Nr. 2 i.Vm. Abs. 2 Nr. 3 InsO	37
a.	„Inanspruchnahme“	37
b.	Kündigung des Arbeitnehmers	39
c.	Urlaubsgewährung	39
5.	§ 209 Abs. 1 Nr. 3 InsO	39
III.	Weitere Masseunzulänglichkeit	39
C.	Betriebsübergang und Insolvenz	41
I.	Zeitpunkt des Betriebsübergangs	41
II.	Haftung für Verbindlichkeiten des Veräußerers	42
1.	Insolvenzforderungen	42
2.	Masseverbindlichkeiten	42
a.	Grundsatz der Rechtsprechung	42
b.	Sozialplanansprüche nach § 123 Abs. 2 S. 1 InsO	43
c.	Wiedereinstellungsanspruch	44
3.	Neu-/Altmasseverbindlichkeiten	44
D.	Insolvenzanfechtung, §§ 130 ff. InsO	45
I.	Geltung tariflicher Ausschlussfristen	46
II.	Sozial- und verfassungsrechtliche Probleme	47
III.	Einzelne Tatbestände	48
1.	§ 130 Abs. 1 InsO	48
2.	§ 131 Abs. 1 InsO	50
3.	§ 133 Abs. 1 InsO	51
4.	§ 134 Abs. 1 InsO	51
IV.	Bargeschäfte, § 142 InsO	52
1.	Austausch von Leistungen	52
2.	Gleichwertigkeit	52
3.	Unmittelbarkeit	53
V.	Subjektives Element beim Arbeitnehmer	54

VI.	Wirkung, § 143 InsO	54
E.	Insolvenzgeld, §§ 165 ff. SGB III	55
I.	Insolvenzgeldfähiges Arbeitsentgelt	55
II.	Zeitliche Zurechnung eines Anspruchs zum Insolvenzgeldzeitraum.....	56
III.	Ausschluss des Anspruchs, § 166 Abs. 1 SGB III	57
IV.	Anspruchsübergang auf Bundesagentur für Arbeit, § 55 Abs. 3 S. 1 InsO	58
 § 3. Einzelne Ansprüche des Arbeitnehmers		
	in der Insolvenz	59
A.	Zahlungsansprüche	59
I.	Vergütungsansprüche	59
1.	Reguläres Arbeitsentgelt	59
a.	Als Gehalt/Lohn, § 611 Abs. 1 BGB.....	60
b.	Als Annahmeverzugslohn, § 611 i.V.m. §§ 615, 293 ff. BGB.....	61
aa.	Annahmeverzug durch Freistellung nach Verfahrenseröffnung.....	61
bb.	Annahmeverzug durch Freistellung vor Verfahrenseröffnung.....	62
cc.	Masseunzulänglichkeit	62
dd.	Anrechnung anderweitigen Verdienstes, § 615 S. 2 BGB	63
c.	Für „Sanierungsstunden“	64
aa.	Verzichtbarkeit der Ansprüche.....	65
bb.	Insolvenzrechtliche Einordnung	65
[1]	Durch Handlung des Insolvenzverwalters, § 55 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 InsO	66
[2]	Aus gegenseitigem Vertrag, § 55 Abs. 1 Nr. 2 Alt. 2 InsO	66
d.	Ausgleichszulage wegen Herabgruppierung im tariflichen Vergütungssystem	67
e.	Spesen	67

f.	Anfechtbarkeit von regulären Vergütungszahlungen	67
aa.	Grundsatz.....	67
bb.	Bei Stundung.....	68
cc.	Bei Annahmeverzugslohn	68
2.	Urlaubsgeld/-entgelt	69
a.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	69
b.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit	69
aa.	§ 209 Abs. 2 Nr. 1 InsO	70
bb.	§ 209 Abs. 2 Nr. 3 InsO	70
[1]	Voller Anspruch	70
[2]	Kein Anspruch.....	71
[3]	Differenzierte Lösung	71
(a)	Rechnung	71
(b)	Beispiel.....	72
cc.	§ 209 Abs. 2 Nr. 2 InsO	72
3.	Sonderzahlungen	73
a.	Stichtagsbezogene Sonderzahlungen.....	73
aa.	Retentionsprämie	73
[1]	Rechtliche Qualifikation der Zusage	74
(a)	Abgrenzung zur Abfindungsvereinbarung	74
(b)	Zuordnung zur Arbeitsleistung	74
(aa)	Vereinbarungen mit Mischcharakter.....	74
(bb)	Reine Vergütung der Betriebstreue.....	75
(cc)	Fazit.....	77
(c)	Entgeltcharakter	78
(d)	Bedingte Forderung	78
(e)	Zeitpunkt des Entstehens des Anspruchs	80
[2]	Anfechtbarkeit, § 129 ff. InsO	81
(a)	§ 134 Abs. 1 S. 1 InsO	81
(b)	Bargeschäft i.S.v. § 142 InsO	82
(c)	Vorsatzanfechtung § 133 InsO.....	82

[3]	Unterscheidung von Stichtags- und Rückzahlungsklauseln	83
bb.	Weihnachtsgeld	84
cc.	„13. Gehalt“	85
b.	Leistungsbezogene Sonderzahlungen.....	85
aa.	„Incentive bonus“	85
[1]	Grundsatz.....	85
[2]	Insolvenzrechtliche Einordnung	86
(a)	Entgeltcharakter	86
(b)	Einordnung als Masseverbindlichkeit nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	86
bb.	Leistungszulage.....	87
cc.	Anfechtbarkeit, §§ 129 ff. InsO	87
(a)	Bargeschäft, § 142 InsO	88
(b)	§ 133 Abs. 1 InsO.....	89
c.	Insolvenzbezogene Sonderzahlungen	89
aa.	Teilzeitvereinbarung	89
[1]	Beschreibung	89
[2]	Bedingte Forderungen	89
[3]	Insolvenzrechtliche Einordnung.....	90
d.	Gewinnbeteiligung/Tantiemen.....	90
e.	Provision.....	91
II.	Abfindungen	91
1.	Tarifliche/ betriebsvereinbarungsrechtliche Abfindungen	91
a.	Abschluss der Vereinbarung durch Insolvenzschuldner. 92	
aa.	Ausscheiden des Arbeitnehmers vor Insolvenzverfahrenseröffnung.....	92
bb.	Ausscheiden des Arbeitnehmers nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	92
[1]	Anspruch aus gegenseitigem Vertrag, § 55 Abs. 1 Nr. 2 Alt. 2 InsO	92
[2]	Kündigung als Handlung des Insolvenzverwalters, § 55 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 InsO	93
b.	Abschluss der Vereinbarung durch „starken“	

	vorläufigen Insolvenzverwalter	94
c.	Abschluss der Vereinbarung nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	94
d.	Zusammenfassung	94
2.	Individualvereinbarungen	95
3.	Abfindungen aus Auflösungsurteil, §§ 9, 10 KSchG.....	95
a.	Kündigung durch Insolvenzschnldner	96
b.	Kündigung durch Insolvenzverwalter	96
4.	Abfindungen nach § 1a KSchG	96
5.	Abfindungsvergleich	97
6.	Anfechtung, §§ 129 ff. InsO	98
III.	Zahlungsansprüche mit Beendigung des Arbeitsverhältnisses	99
1.	Urlaubsabgeltung, § 7 Abs. 4 BUrlG	99
a.	Vor Insolvenzverfahrenseröffnung	99
b.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	99
c.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit	100
2.	Schadensersatz wegen Beendigungsverschuldens, § 628 Abs. 2 BGB	100
a.	Rechtsprechung zur KO	100
b.	Kündigung vor Insolvenzverfahrenseröffnung	101
aa.	Auffassung der Rechtsprechung.....	101
bb.	Vertragswidriges Verhalten eines „starken“ vorläufigen Insolvenzverwalters.....	101
cc.	Fiktive Vergütung nach Verfahrenseröffnung	101
c.	Kündigung nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	102
aa.	Bei schuldhaftem Verhalten des Insolvenzverwalters ...	102
bb.	Einordnung nach § 55 Abs. 1 Nr. 2 InsO	103
cc.	Kündigung wegen Zahlungsverzugs/Insolvenz	103
dd.	Rechtsprechung	104
3.	Schadensersatz wegen vorzeitiger Beendigung des Arbeitsverhältnisses, § 113 S. 3 InsO.....	104
IV.	Sozialplanansprüche.....	104

1.	Abschluss des Sozialplans nach Insolvenzverfahrenseröffnung, § 123 Abs. 1 InsO	105
a.	Bestand und Neuabschluss von Sozialplänen	105
b.	Grundsatz der insolvenzrechtlichen Einordnung	106
c.	Bei Masseunzulänglichkeit	107
aa.	Abschluss vor Anzeige	107
bb.	Abschluss nach Anzeige	108
d.	Bei Insolvenzplan	108
e.	Entgeltvereinbarungen	109
2.	Altsozialplan	109
3.	Abschlagszahlungen	110
4.	Aus Verwertungsvereinbarung/ Konto	110
a.	Beschreibung	110
b.	Insolvenzrechtliche Einordnung	110
V.	Nachteilsausgleichsansprüche, § 113 Abs. 3 BetrVG	111
1.	Vor Insolvenzverfahrenseröffnung	113
2.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung	113
3.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit	114
4.	Anrechnung von Sozialplanansprüchen	114
VI.	Sonstige Ansprüche	115
1.	Schadensersatz wegen Nebenpflichtverletzungen	115
2.	Karenzentschädigung, §§ 74 ff. HGB, § 110 GewO	115
3.	Aus Arbeitnehmererfindung, § 27 ArbNErfG	117
a.	Vergütungsanspruch § 27 Nr. 1 i. V.m. § 9 ArbNErfG	117
b.	Vergütung nach § 27 Nr. 2 ArbNErfG	117
c.	Sonstige Ansprüche, § 27 Nr. 4 ArbNErfG	117
4.	Nebenforderungen	117
a.	Zinsen, Säumniszuschläge, Anspruchsverfolgungskosten	117
aa.	Bei Insolvenzforderungen, § 39 InsO	117
bb.	Bei Neu-/ Masseverbindlichkeiten	118
cc.	Bei Altmasseverbindlichkeiten	118
dd.	Entstehung der Ansprüche bei Vollstreckungsverbot ...	118

b.	Prozesskosten.....	119
aa.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung eröffnete Streitigkeiten.....	119
bb.	Vor Insolvenzverfahrenseröffnung eröffnete Streitigkeiten	119
[1]	Abweisung.....	119
[2]	Freigabe	120
[3]	Aufnahme.....	120
cc.	Vergleich.....	120
dd.	Bei Masseunzulänglichkeit	121
B.	Ansprüche auf ein sonstiges Tun oder Unterlassen	121
1.	Beschäftigung	121
a.	Beschäftigung, § 611 Abs. 1 BGB	121
b.	Weiterbeschäftigungsanspruch, § 102 Abs. 5 BetrVG... ..	121
2.	Wiedereinstellungsanspruch	122
a.	Wiedereinstellungszusage	122
b.	Allgemeiner Wiedereinstellungsanspruch.....	123
3.	Urlaub.....	123
a.	Nach Insolvenzverfahrenseröffnung.....	124
b.	Nach Anzeige der Masseunzulänglichkeit	124
4.	Zeugnis.....	125
a.	Anspruchsinhalt	125
b.	Anspruchsgegner	126
5.	Lohnabrechnung und sonstige Handlungen	127
C.	Ansprüche im Zusammenhang mit dem Betriebsratsamt	127
I.	§ 40 Abs. 1 BetrVG	127
II.	§ 37 Abs. 2 BetrVG	128
1.	Betriebsratstätigkeit statt (möglicher) Beschäftigung.....	129
2.	Annahmeverzugslohn des Betriebsratsmitglieds	130

§ 4. Systemische Ableitung übergreifender Einordnungskriterien	133
A. Fälligkeit	133
B. Gläubigergleichbehandlung	134
C. Fortgeltung des Arbeitnehmerschutzes	136
D. Vermögensanspruch	137
I. Zahlungsanspruch	137
II. Anspruch auf vertretbare Handlung, § 894 ZPO	137
III. Unvertretbare Handlungen, § 888 ZPO	138
E. Vertrauen auf Handeln des Insolvenzverwalters	138
F. Oktroyierte Verbindlichkeiten nach Verfahrenseröffnung	139
I. Entgeltlichkeit	140
1. Anforderungen an Gegenleistung des Arbeitnehmers	140
2. Anforderungen an synallagmatische Verknüpfung	141
3. Einordnung folgt Gegenleistung	141
II. Zwecksetzung	143
III. Zuordnung zu Zeiträumen vor/nach Insolvenzverfahrenseröffnung	144
1. Anknüpfung an Arbeitsleistung	144
2. Anknüpfung an die rechtliche Begründung des Anspruchs	145
3. Vergleich mit dem Insolvenzgeld	147
G. Modifikation bei Masseunzulänglichkeit	148
I. Erste Anzeige der Masseunzulänglichkeit	148
1. Ausgangspunkt	148
2. Anspruch ohne Gegenleistung	149
3. Verhalten des Insolvenzverwalters	150
a. Handeln	150
b. Unterlassen	150
4. Fazit	151
II. Erneute Masseunzulänglichkeit	151

§ 5. Insolvenzplan	153
A. Zwecksetzung	154
I. Zulässige Abweichungen	154
II. Obstruktionsverbot, §§ 245, 253 InsO	155
III. Minderheitenschutz, § 251 InsO	155
B. Beteiligung der Arbeitnehmer	156
C. Inhalt	157
I. Allgemein	157
1. Aufbau	157
2. Planunterworfenen Verbindlichkeiten	157
II. Arbeitnehmeransprüche	157
1. Allgemein	158
2. Sozialplanansprüche	159
a. Konkurrenz von Sozial- und Insolvenzplan	159
b. Planunterwerfung der Ansprüche	160
3. Verzicht auf Ansprüche	162
4. Nach Abschluss des Insolvenzplans erkannte Ansprüche	162
III. Freiwillige Planunterwerfung	164
§ 6. Fazit	167
Literaturverzeichnis	169