

# Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung .....	1
§ 2 Bürgerlich-rechtliche Grundlagen .....	5
A. Grundlagen zum Befreiungsanspruch .....	5
B. Verhältnis zwischen Befreiungs- und Regressanspruch .....	6
I. Strukturelle Ähnlichkeit von Befreiungs- und Regressanspruch .....	6
II. Eigenständige Funktion des Befreiungsanspruchs .....	8
III. Entstehen eines Zahlungsanspruchs durch Insolvenz des Befreiungsschuldners? .....	8
1. Die Auffassung des RG und von Teilen der Literatur .....	8
2. Die Auffassung <i>Pechers</i> .....	9
3. Die Auffassung des BGH und der herrschenden Lehre .....	9
4. Stellungnahme .....	10
C. Folgen der Befriedigung des Drittgläubigers .....	12
I. Leistung des Befreiungsschuldners an den Drittgläubiger .....	12
1. Alleinverpflichtung des Befreiungsgläubigers .....	13
2. Mitverpflichtung von Befreiungsgläubiger und Befreiungsschuldner .....	13
a) Akzessorische Drittsicherheit .....	13
b) Nicht-akzessorische Drittsicherheit .....	14
c) Gesamtschuld .....	14
3. Folgerung: Keine strukturellen Unterschiede im Innenverhältnis zwischen Befreiungsgläubiger und Befreiungsschuldner .....	15
II. Leistung des Befreiungsgläubigers an den Hauptgläubiger .....	15
1. Abhängigkeit von Rechtsgrund .....	16
a) Beispiele für Verschiedenheit von Befreiungs- und Regressanspruch .....	17
b) Beispiele für Identität von Befreiungs- und Regressanspruch .....	19
2. Besonderheit bei Mithaftung: Übergang der Hauptforderung .....	20
a) Legalzession .....	21
b) Abtretung der Hauptforderung .....	22
D. Zusammenfassung .....	23

<b>§ 3 Stellung des Befreiungsgläubigers im Insolvenzverfahren</b>	
<b>über das Vermögen des Befreiungsschuldners . . . . .</b>	<b>25</b>
<b>A. Begründetheit von unbedingtem Befreiungs- und bedingtem Regressanspruch . . . . .</b>	<b>25</b>
I. Verhältnis von Befreiungsanspruch zu bedingtem Regressanspruch . . . . .	25
II. Unterschiede in der Geltendmachung bedingter und unbedingter Ansprüche . . . . .	26
III. Zuweisung des Forderungswerts an Hauptgläubiger bei Mithaftung . . . . .	27
IV. Keine Beeinträchtigung durch §§ 115, 116 InsO. . . . .	29
<b>B. Verfahrensteilnahme des unbedingten Befreiungsanspruchs? . . . . .</b>	<b>29</b>
I. Herrschende Meinung: Teilnahme mit Befreiungsanspruch . . . . .	29
1. Anspruchsinhalt und Anwendung von § 45 InsO . . . . .	29
2. Verhältnis zu bedingtem Regressanspruch . . . . .	31
II. Die Ansicht Bäuerles: Aufschiebend bedingter Befreiungsanspruch . . . . .	31
III. Die Auffassung von Jaeger, Lent und Weber: Verdrängung des Befreiungsanspruchs durch bedingten Regressanspruch . . . . .	32
IV. Kritische Stellungnahme . . . . .	32
1. Vorüberlegung: Einheitliches Ausgleichsverhältnis in der Insolvenz . . . . .	32
2. Risikoverteilung . . . . .	34
3. Verselbstständigung des Befreiungsanspruchs in der Insolvenz . . . . .	35
4. Verbot der Doppelanmeldung (§ 44 InsO) . . . . .	36
5. Problem: Wertzuweisung bei mehreren Befreiungsgläubigern . . . . .	37
6. Problem: Anspruch auf Eventualbefreiung . . . . .	38
7. Gleichlauf mit Rechtsfolge der Insolvenzanfechtung . . . . .	39
<b>C. Haftungsrechtliche Stellung des vormals befreigungsberechtigten Regressgläubigers . . . . .</b>	<b>39</b>
I. Fragestellung . . . . .	40
II. Meinungsstand zur Stellung des Regressgläubigers im Insolvenzverfahren des Regressschuldners . . . . .	41
1. Bedingungslösung der herrschenden Meinung . . . . .	41
a) Regressanspruch als bedingter Anspruch . . . . .	41
b) Insolvenzfestigkeit von Sicherheiten für den Regressanspruch	42
aa) Besicherung des Regressanspruchs . . . . .	42
bb) Insolvenzfestigkeit . . . . .	44
c) Kritik an der Bedingungslösung . . . . .	45
2. Gegenentwurf Henckels . . . . .	47
a) Verfahrensteilnahme durch Übergang der haftungsrechtlichen Position des Hauptgläubigers . . . . .	47
b) Insolvenzfestigkeit von Sicherheiten für den Regressanspruch? . . . . .	48
c) Kritik . . . . .	49

III.	Eigener Ansatz: Maßgeblichkeit des Innenverhältnisses . . . . .	51
1.	Stellung des Regressgläubigers ohne Innenverhältnis . . . . .	51
2.	Anknüpfungspunkt für Gleichbehandlung . . . . .	53
3.	Einheitliche Lösung für alle Regressverhältnisse . . . . .	54
IV.	Folgerungen . . . . .	54
1.	Regressanspruch als Insolvenzforderung . . . . .	55
a)	Interner Regressanspruch . . . . .	55
b)	Zu erwerbende Hauptforderung . . . . .	55
2.	Insolvenzfestigkeit von Sicherheiten für den Regressanspruch . . . . .	56
a)	Eigene Sicherheit des Regressgläubigers . . . . .	56
aa)	Interner Regressanspruch . . . . .	56
bb)	Zu erwerbende Hauptforderung . . . . .	57
b)	Mitberechtigung an fremder Sicherheit . . . . .	58
c)	Forderungsübergang ohne Innenverhältnis . . . . .	59
3.	Besonderheiten bei nachrangigem Regressanspruch . . . . .	60
a)	Eigener Regressanspruch . . . . .	60
b)	Zu erwerbende Hauptforderung . . . . .	61
c)	Sicherheiten für nachrangige Regressansprüche . . . . .	63
4.	Ausschluss des Befreiungsanspruchs . . . . .	65
D.	<i>Zusammenfassung</i> . . . . .	65
<b>§ 4</b>	<b>Aufrechnung</b> . . . . .	67
A.	<i>Keine Aufrechenbarkeit des Befreiungsanspruchs</i> . . . . .	67
B.	<i>Aufrechenbarkeit des Regressanspruchs</i> . . . . .	67
I.	Begründungsansätze zu § 95 Abs. 1 S. 1 InsO . . . . .	68
1.	Die Auffassung des BGH zur KO und von Teilen der Literatur: Bedingter Regressanspruch . . . . .	68
2.	Die Gegenauffassung: Übergang des Befreiungs- in Regressanspruch . . . . .	69
3.	Vergleich zur Ablösungsberechtigung . . . . .	69
II.	Meinungsstand zum Ausschluss durch § 95 Abs. 1 S. 3 InsO . . . . .	70
1.	Durchsetzbarkeit der Regressforderung entscheidend . . . . .	70
2.	Durchsetzbarkeit des Befreiungsanspruchs entscheidend . . . . .	71
3.	§ 95 Abs. 1 S. 3 InsO nicht anwendbar . . . . .	71
III.	Ausschluss der <i>cessio legis</i> durch § 96 Abs. 1 Nr. 2 InsO . . . . .	72
IV.	Kritische Stellungnahme . . . . .	73
1.	Aufrechnungsschutz durch Innenverhältnis . . . . .	73
2.	§ 95 Abs. 1 S. 1 Fall 1 oder Fall 3 InsO? . . . . .	73
3.	Reichweite des Aufrechnungsschutzes . . . . .	73
V.	<i>Zusammenfassung</i> . . . . .	75

§ 5 Die Anfechtbarkeit der Deckung von Befreiungsansprüchen . . . . .	77
A. <i>Gläubigerbenachteiligung durch Deckung von Befreiungsansprüchen</i> . . . . .	77
I. Erfüllung durch Dritteistung des Befreiungsschuldners . . . . .	78
II. Meinungsstand zur Erfüllung durch Eigenleistung des Befreiungsschuldners . . . . .	79
1. RG LZ 1911, 944 . . . . .	79
2. BGH unter Geltung der KO: BGH WM 1973, 1354 . . . . .	79
3. Rechtsprechung zur InsO . . . . .	80
4. Literatur . . . . .	81
III. Präzisierung der Fragestellung . . . . .	83
1. Notwendiger Massebezug durch Schuldbefreiung? . . . . .	83
2. Beeinträchtigung der Befriedigungsaussichten der Gläubigergesamtheit? . . . . .	84
IV. Neuere Entwicklungen zum Benachteiligungsbegriff . . . . .	84
1. Wirkungsbezogene Sichtweise des BGH . . . . .	84
a) Rechtsprechung . . . . .	84
aa) BGHZ 147, 233 . . . . .	85
bb) BGHZ 174, 297 . . . . .	86
cc) BGH ZIP 2009, 1647 . . . . .	86
dd) Einschränkung des Benachteiligungsbegriffs . . . . .	87
b) Übertragung auf Schuldbefreiung . . . . .	88
aa) Grundkonstellation . . . . .	88
bb) Sicherheit für Hauptforderung . . . . .	88
cc) Aufrechenbarkeit . . . . .	89
2. Wirtschaftliche Sichtweise des BGH . . . . .	90
a) Rechtsprechung . . . . .	90
b) Übertragung auf Schuldbefreiung . . . . .	91
aa) Grundkonstellation . . . . .	91
bb) Sicherheit für Hauptforderung . . . . .	92
cc) Aufrechenbarkeit . . . . .	92
3. Normzweckorientierte Ansätze in der Literatur . . . . .	92
V. Kritische Stellungnahme zum Begriff der Gläubigerbenachteiligung . . . . .	94
1. Wirkungsbezogenheit der Anfechtung . . . . .	94
2. Anforderungen an eine gläubigerbenachteiligende Rechtswirkung	95
3. Folgerungen der Rechtsfolgenorientierung für das Kausalitätskriterium: Wirkungsbezogenheit versus wirtschaftliche Betrachtungsweise . . . . .	96
4. Zurechnungszusammenhang und Vorteilsanrechnung nach dem BGH . . . . .	97
5. Schutzzweck der Norm . . . . .	98
a) Schutzzweck der Norm im Schadensersatzrecht . . . . .	98
b) Übertragbarkeit auf die Bestimmung der Gläubigerbenachteiligung . . . . .	99

6. Ergebnisse . . . . .	100
VI. Folgerungen für die gläubigerbenachteiligte Rechtswirkung	
durch Schuldbefreiung . . . . .	100
1. Benachteiligung durch Erfüllung des Befreiungsanspruchs . . . . .	101
a) Grundkonstellation . . . . .	101
b) Doppelbesicherung bei Mitschuldner . . . . .	101
c) Aufrechnung durch Hauptgläubiger . . . . .	103
d) Eigene Sicherheit des Regressgläubigers . . . . .	104
e) Schuldbefreiung ohne Bestehen eines Befreiungsanspruchs . . . . .	105
f) Sonderfall: Drittbesicherung eines Kontokorrentkredits . . . . .	106
aa) Anfechtbarkeit der Rückführung eines Kontokorrentkredits . . . . .	106
(1) Bisherige Rechtsprechung und Kritik . . . . .	107
(2) Lösung über Gläubigerbenachteiligung . . . . .	108
(3) Stellungnahme . . . . .	109
bb) Folgen für Gläubigerbenachteiligung durch Schuldbefreiung . . . . .	110
2. Benachteiligung durch Begründung einer Vorzugsstellung zugunsten des Befreiungsgläubigers . . . . .	112
a) Erwerb einer Vorzugsstellung . . . . .	112
b) Sonderfall: „Doppelbesicherung“ eines Gesellschaftsdarlehens . . . . .	112
B. Einschlägige Anfechtungstatbestände . . . . .	115
I. Anfechtung der Schuldbefreiung . . . . .	115
1. Deckungsanfechtung . . . . .	115
a) Insolvenzgläubigerstellung . . . . .	115
b) Kongruente und inkongruente Deckungen . . . . .	116
aa) Inkongruenz wegen vorzeitiger Erfüllung . . . . .	116
(1) BGH ZIP 2006, 1591 . . . . .	117
(2) Vergleich mit Grundsätzen zur Fälligkeit des Befreiungsanspruchs . . . . .	117
(3) Stellungnahme: § 775 BGB (analog) . . . . .	119
bb) Inkongruenz bei Anspruch auf Besicherung vor Fälligkeit der Hauptforderung? . . . . .	121
cc) Keine Inkongruenz aufgrund Verdrängung durch Regress im Verfahren . . . . .	122
2. Vorsatzanfechtung . . . . .	122
a) Anwendbarkeit auf Deckung von Befreiungsansprüchen . . . . .	122
b) Deckungshandlung des Schuldners . . . . .	123
3. Schenkungsanfechtung . . . . .	124
a) Bestimmung der Unentgeltlichkeit . . . . .	124
b) Grundsatz: Befreiungsanspruch als Ausdruck eines Vermögensopfers . . . . .	125

c) Schuldbefreiung als unentgeltliche Leistung .....	126
aa) Unentgeltliche Einräumung des Befreiungsanspruchs .....	126
bb) Problem: Rechtsgrundlose Schuldbefreiung .....	127
d) Ablösung von Grundpfandrechten an einem schenkweisen übertragenen Grundstück .....	128
aa) BGHZ 141, 96 .....	128
bb) BGH ZIP 2014, 528 .....	129
cc) Kritik .....	129
II. Anfechtung der haftungsrechtlichen Aufwertung des Regressanspruchs .....	130
1. Deckungsanfechtung .....	131
a) Deckungshandlungen .....	131
aa) Sicherung oder Ermöglichen einer Sicherung .....	131
bb) Ermöglichen einer Befriedigung .....	132
b) Insolvenzgläubigerstellung .....	132
c) Kongruenz der Sicherheitenbestellung infolge §§ 257 S. 2, 738 Abs. 1 S. 3, 775 Abs. 2 BGB? .....	133
2. Schenkungsanfechtung bei Besicherung des Regressanspruchs ..	136
a) Herrschende Meinung: Maßgeblichkeit der Hauptverbindlichkeit .....	136
b) Gegenposition: Isolierte Betrachtung der Sicherheit .....	138
c) Stellungnahme .....	139
C. Rechtsfolge .....	140
I. Vorteil des Befreiungsschuldners .....	141
1. Schuldbefreiung .....	141
2. Haftungsrechtliche Aufwertung des Regressanspruchs .....	142
II. Konkurrenz zur Anfechtung der Hauptschuld .....	142
1. Abhängigkeiten zwischen beiden Anfechtungsansprüchen .....	143
a) Auswirkungen der Anfechtung gegenüber dem Drittgläubiger auf den Befreiungsanspruch .....	143
aa) Wiederaufleben der Außenhaftung .....	143
(1) Drittsicherheiten .....	143
(2) Gesamtschuld .....	145
(3) Alleinverpflichtung gegenüber dem Drittgläubiger ..	146
bb) Wiederaufleben des Ausgleichsanspruchs? .....	148
b) Folgen der Anfechtung der Schuldbefreiung für die Drittverbindlichkeit? .....	151
c) Folgerung .....	151
2. Gesamtschuld zwischen Befreiungs- und Drittgläubiger? .....	152
a) Meinungsstand zu Anweisungsfällen .....	152
b) Meinungsstand zu Leistungen mit Doppelwirkung .....	153
c) Stellungnahme .....	154
aa) Keine doppelte Inanspruchnahme .....	154

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	XV
bb) Fehlende Gleichstufigkeit .....	155
3. Rangverhältnis zwischen Anfechtungsansprüchen? .....	156
a) Die Auffassung <i>Tholes</i> : Vorrangige Haftung des Drittgläubigers .....	156
b) Die Auffassung des BFH: Vorrangige Haftung des Befreiungsgläubigers .....	157
c) Stellungnahme .....	157
4. Zusammenfassung .....	158
III. Konkurrenz zu anderen Befreiungsgläubigern .....	159
1. Abhängigkeiten zwischen Anfechtungsansprüchen .....	159
a) Mehrere freizustellende Gesamtschuldner .....	159
aa) Ausgleichsansprüche gegen mehrere Gesamtschuldner ..	159
bb) Wiederaufleben des Ausgleichsanspruchs .....	160
b) Gesamtschuldverhältnis bei Sicherungsgemeinschaft .....	161
aa) Ausgleichsansprüche gegen andere Drittsicherungsgeber ..	161
bb) Wiederaufleben des Gesamtschuldverhältnisses .....	162
2. Gesamtschuld zwischen mehreren Befreiungsgläubigern? .....	162
§ 6 Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....	165
 Literaturverzeichnis .....	169
Sachverzeichnis .....	179