

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
§ 1: Einleitung	17
§ 2: Ausgangssituation	21
A. Die Eröffnung des Insolvenzverfahrens	21
B. Sicherung durch einen vorläufigen Insolvenzverwalter	25
I. Stufen vorläufiger Insolvenzverwaltung	25
II. Begrenzung der Handlungsbefugnis	29
III. Spezifische Insolvenzverwalterhaftung	32
C. Vorläufige Unternehmensfortführung	33
I. Zweck	33
II. Fortführungspflicht des vorläufigen Insolvenzverwalters	34
III. Sicherungsbedürfnis im Eröffnungsverfahren	36
IV. Gefahr der Insolvenzanfechtung	37
1. Allgemeine Voraussetzungen	38
2. Tatbestände der Insolvenzanfechtung	39
3. Anfechtungsausschluss bei Bargeschäft	41
4. Gegenstand und Ausübung der Anfechtung	43
D. Zwischenergebnis	45
§ 3: Anfechtungsprivilegierte Institute zur Ermöglichung der Geschäftsführung	46
A. Masseverbindlichkeiten	48
I. Zweck	48
1. Insolvenzfestigkeit	50
2. Ausfallhaftung	52
II. Begründung	56
1. Vorläufiger Insolvenzverwalter mit allgemeiner Verfügungsbefugnis	57
a) Masseverpflichtung im Regelfall	57
aa) Konflikt zur Fortführungspflicht	59
bb) Einschränkung der Insolvenzverwalterhaftung	60

## Inhaltsverzeichnis

cc) Anzeige von »Masseunzulänglichkeit« im Eröffnungsverfahren	65
(1) Beweggründe	65
(2) Anwendbarkeit der §§ 208, 209 InsO im Eröffnungsverfahren	67
(a) Direkte Anwendbarkeit	68
(b) Analogiefähigkeit	68
b) Begründung von Insolvenzforderungen	71
aa) Praktische Relevanz	72
bb) Vereinbarkeit mit § 55 Abs. 2 InsO	76
(1) Logisch-grammatische Interpretation	76
(2) Systematische Interpretation	77
(3) Teleologische Interpretation	78
(a) Begrenzung der Verwalterhaftung	78
(b) Aufgeklärte Disposition	79
cc) Dogmatische Begründung	80
(1) Ermächtigungsmodell	80
(2) Verwaltereigene Kompetenz	82
(a) Vollmachtslösung	82
(b) Abbedingungslösung	85
(3) Konsequenzen	87
2. Vorläufiger »schwacher« Insolvenzverwalter	89
a) Gesetzliche Kompetenz	89
b) Gesonderte Ermächtigung durch das Insolvenzgericht	91
aa) Ermächtigungskompetenz	92
bb) Prüfungsmaßstab	96
cc) Reichweite der Ermächtigung	99
(1) Zwischen pauschaler Ermächtigung und Einzelfallbefugnis	99
(2) Vorrang bei Masseunzulänglichkeit	104
(a) Begründung von Vorrangmasseforderungen	106
(b) Resonanz	107
(c) Möglichkeit einer rechtlichen Verankerung	108
(d) Weitere Kritik	110
(e) Zwischenergebnis	111
(3) Rückwirkende Ermächtigung	112
dd) Auswirkungen	112
(1) Verfügungsverbot	113
(2) Ausfallhaftung	115
(3) Kollision mit der Gleichbehandlungspflicht	117
ee) Suggerierte Kompetenz zur Masseschuldbegründung	119

III.	Erfüllung im Eröffnungsverfahren	122
IV.	Zwischenergebnis	124
B.	Doppelseitige Sanierungstreuhand	125
I.	Entwicklung des doppelseitigen Treuhandmodells	128
1.	Rechtsprechung zur Doppeltreuhand unter Geltung der KO	128
2.	Bestätigung unter Geltung der InsO ausstehend	131
II.	Erwartungen an die Doppeltreuhand	133
III.	Ausgestaltung	137
1.	Treuhandabrede	137
2.	Treuhandfunktionen	138
a)	Treuhandverhältnis zwischen Schuldner und Treuhänder	141
b)	Rechtsverhältnis zwischen Doppeltreuhänder und gesicherten Dritten	145
c)	Rechtsverhältnis zwischen Schuldner und Begünstigten	147
3.	Treugut	148
a)	Separation von Schuldnervermögen	148
b)	Haftungsrechtliche Zuordnung	149
c)	Zweckbindung	153
4.	Treuhänder	154
a)	Vorläufiger Insolvenzverwalter	155
aa)	Anwendbarkeit von § 181 BGB	155
bb)	Gestattungsbefugnis	158
cc)	Insolvenzgerichtliche Kontrolle	160
b)	Dritte Person als Treuhänder	163
c)	Schuldner	165
IV.	Insolvenzanfechtung	166
1.	Treuhandabrede	166
a)	Gläubigerbenachteiligung	167
b)	Anfechtungsgrund	167
2.	Übertragung von Vermögen an den Doppeltreuhänder	169
a)	Gläubigerbenachteiligung	169
b)	Anfechtungsgrund	169
c)	Anfechtungsausschluss	170
aa)	Liquiditätsspeisung	170
bb)	Sukzessiv-Speisung	171
3.	Auszahlung von Treugut an die treuhandgesicherten Fortführungsgläubiger	175
V.	Ausfallhaftung	175
VI.	Konkurrenz zur Begründung von Masseverbindlichkeiten	177
VII.	Alternativen	180
1.	Vorrangmasseverbindlichkeiten	180

## Inhaltsverzeichnis

2.	Kombinierte Sicherung durch Treuhand und Masseschuldbegrundung	180
3.	Absonderungs- und Einbehaltungsmodele	182
4.	Dreiseitige Vereinbarung einer Direktzahlung	183
VIII.	Zwischenergebnis	188
C.	Deckung von Altverbindlichkeiten	190
I.	Vorläufiger Insolvenzverwalter mit Zustimmungsvorbehalt	191
1.	Deckung der Altforderung (Verfügungsgeschäft)	193
a)	Anfechtbarkeit	193
aa)	Allgemeine Voraussetzungen, § 129 InsO	193
(1)	Rechtshandlung vor Verfahrenseröffnung	193
(2)	Benachteiligung der Insolvenzgläubiger	194
bb)	Anfechtungstatbestände	201
cc)	Anfechtungsausschluss durch Vertrauensschutz	202
(1)	Tatbestände und Grenzen schutzwürdigen Vertrauens	203
(2)	Kritische Betrachtung	205
dd)	Verzicht auf die Anfechtung	211
b)	Unwirksamkeit	212
2.	Zustimmung des vorläufigen Insolvenzverwalters	213
a)	Anfechtbarkeit	213
aa)	Exkurs: Zweck einer gesonderten Anfechtung	214
bb)	Anfechtbare Rechtshandlung	215
cc)	Gläubigerbenachteiligung	216
b)	Unwirksamkeit	217
3.	Verpflichtung zur Deckung der Altforderung (kausales Grundgeschäft)	218
a)	Anfechtbarkeit	219
aa)	Rechtshandlung des Schuldners	219
bb)	Ummittelbare Benachteiligung der Insolvenzgläubiger	219
cc)	Anfechtungsausschluss durch Vertrauensschutz	220
dd)	Rechtsfolgen	221
b)	Unwirksamkeit	222
4.	Zwischenergebnis	222
II.	Vorläufiger Insolvenzverwalter mit Verfügungsbefugnis	224
1.	Anfechtbarkeit	224
a)	Theorien zur Insolvenzfestigkeit	225
b)	Erstarkung	227
c)	Anwendung der Grundsätze zum Vertrauensschutz	231
2.	Unwirksamkeit	233

## *Inhaltsverzeichnis*

3. Zwischenergebnis	234
§ 4: Reformansätze	236
A. Weitgehende Angleichung des vorläufigen schwachen und starken Insolvenzverwalters	236
I. Hintergrund für die Gleichbehandlung	238
II. Kritik	241
III. Alternativen	243
B. Kodifikation des Ermächtigungsmodells	244
C. Vorschlag zur »Stärkung« des vorläufigen starken Insolvenzverwalters	246
D. Zwischenergebnis	249
§ 5: Ergebnisse	251
Literaturverzeichnis	255