

# Inhaltsverzeichnis

	Rn. Seite
<b>Vorwort .....</b>	<b>V</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>XIII</b>
<b>A. Einleitung .....</b>	<b>1 ..... 1</b>
<b>B. Anlässe und rechtliche Notwendigkeiten zur Erstellung eines Sanierungskonzepts .....</b>	<b>15 ..... 5</b>
<b>I. Bankaufsichtsrechtliche Anforderungen .....</b>	<b>15 ..... 5</b>
1. Überblick über die Entwicklung der Bankenaufsicht .....	15 ..... 5
2. Risikoüberwachung nach der MaRisk .....	34 ..... 8
3. Risikoüberwachung nach dem Kreditwesengesetz (KWG) .....	50 ..... 13
4. Umstrukturierungsplan als Voraussetzung für die Gewährung öffentlicher Bürgschaften/Beihilfen .....	54 ..... 13
<b>II. Haftungsrechtliche Anlässe .....</b>	<b>63 ..... 15</b>
1. Zivilrechtliche Risiken der Kreditvergabe und Sicherheitenbestellung in der Krise gemäß §§ 138 Abs. 1, 826 BGB .....	63 ..... 15
a) Sittenwidrigkeit der Sicherheitenbestellung .....	76 ..... 18
aa) Gläubigergefährdung .....	77 ..... 19
bb) Knebelung .....	88 ..... 22
cc) Übersicherung .....	95 ..... 24
b) Sittenwidrigkeit der Kreditvergabe .....	101 ..... 26
c) Keine Sittenwidrigkeit bei Sanierungsprüfung? .....	108 ..... 30
d) Praktische Probleme im Hinblick auf die Notwendigkeit der Sanierungsprüfung .....	113 ..... 31
aa) Der haftungsrelevante Zeitraum .....	114 ..... 31
bb) Abgrenzung Überbrückungs- und Sanierungskredit .....	151 ..... 40
cc) Das haftungsbegründende Verhalten .....	175 ..... 45
e) Aktualität? .....	189 ..... 49
2. Sanierungskonzepte als Voraussetzung rechtlicher Exkulpation .....	193 ..... 50
a) Anfechtungsrechtliche Indizwirkung gegen Gläubigerbenachteiligungsvorsatz gemäß § 133 InsO .....	196 ..... 50
aa) Allgemeines zur Beweiswürdigung im Rahmen der Vorsatzanfechtung .....	209 ..... 54

	Rn.	Seite
bb) Zum Indiz des „ernsthaften“ Sanierungsversuchs .....	263	69
(1) Gläubigerbeneachteiligungsvorsatz des Schuldners .....	265	69
(2) Kenntnis des Anfechtungsgegners .....	300	79
b) Sanierungskonzepte als Grundlage einer positiven Fortführungsprognose (§ 19 Abs. 2 Satz 1 InsO) .....	305	81
aa) Die insolvenzrechtliche Fortführungsprognose .....	311	83
bb) Rechnerische Überschuldungsprüfung .....	330	88
cc) Darlegungs- und Beweislast .....	372	98
<b>III. Sanierungskonzepte als Grundlage von Privilegierungs-tatbeständen .....</b>	<b>386</b>	<b>102</b>
1. Sanierungsprivileg nach § 39 Abs. 4 Satz 2 InsO .....	387	102
2. Steuerliche Sanierungsprivilegien .....	422	109
a) Steuerfreiheit von Sanierungsgewinnen .....	422	109
b) Erhalt von steuerlichen Verlustvorträgen .....	447	116
<b>C. Inhaltliche Anforderungen an Sanierungskonzepte .....</b>	<b>468</b>	<b>123</b>
<b>I. Anforderungen des Bundesgerichtshofs vs.</b>		
IDW-Standard S 6 .....	468	123
1. Die Anforderungen des Bundesgerichtshofs (BGH) .....	468	123
a) Darstellung der Rechtsprechung .....	468	123
aa) Rechtsprechung zur Sittenwidrigkeit von Sanierungskrediten .....	472	124
bb) Rechtsprechung zur Insolvenzverschleppungshaftung .....	477	125
cc) Rechtsprechung zur Vorsatzanfechtung .....	483	126
dd) Rechtsprechung zum Eigenkapitalersatz .....	497	130
ee) Sonstige Rechtsprechung .....	504	132
b) Inhaltliche Anforderungen des BGH .....	509	134
c) Anforderungen an die Annahme der Sanierungsfähigkeit .....	533	143
2. Die Anforderungen des IDW-Standards S 6 (IDW S 6) .....	539	144
a) Inhaltliche Anforderungen des IDW S 6 .....	543	145
b) Anforderungen an die Annahme der Sanierungsfähigkeit .....	549	147
aa) Sicherstellung der Fortführungsfähigkeit .....	551	147
(1) Sicherstellung der Zahlungsfähigkeit (§§ 17, 19 InsO) .....	555	148
(2) Positive Fortführungsprognose (§ 252 Abs. 1 Nr. 2 HGB) .....	556	148

	Rn.	Seite
bb) Herstellung der nachhaltigen Fort- führungsfähigkeit .....	558	149
3. Unterschiede und praktische Relevanz .....	560	149
II. Bestandteile des Sanierungskonzepts nach IDW S 6 .....	585	154
1. Beschreibung von Auftragsgegenstand und -umfang .....	586	154
a) Sanierungskonzept und Sanierungsgutachten .....	587	154
b) Die Person des Konzepterstellers .....	589	154
c) Die Person des Gutachters .....	608	158
d) Auftragsumfang .....	614	160
2. Darstellung des Unternehmens und Analyse der wirtschaftlichen und rechtlichen Ausgangslage .....	630	164
a) Beschreibung des Unternehmens .....	631	164
aa) Bisherige Unternehmensentwicklung .....	634	165
bb) Rechtliche und organisatorische Verhältnisse .....	636	165
cc) Finanzwirtschaftliche Verhältnisse .....	639	166
dd) Leistungswirtschaftliche Verhältnisse .....	641	167
ee) Personalwirtschaftliche Verhältnisse .....	643	167
ff) Geeignete Informationsquelle zur Erhebung der Basisinformationen .....	645	168
b) Wesentliche Grundsätze der Unternehmens- analyse .....	646	168
c) Analyse der wirtschaftlichen und rechtlichen Ausgangslage .....	675	175
aa) Analyse des Umfelds .....	677	175
bb) Analyse der Branchenentwicklung .....	680	176
cc) Analyse der internen Unternehmens- verhältnisse .....	686	177
3. Krisenstadien und Krisenursachenanalyse .....	691	179
a) Feststellung des Krisenstadiums .....	699	181
b) Analyse der Krisenursachen .....	707	182
4. Darstellung des Leitbilds des sanierten Unternehmens .....	713	183
5. Darstellung der Maßnahmen zur Krisenbewältigung (zur Erreichung des Leitbilds) .....	724	186
6. Integrierte Sanierungsplanung .....	728	189
7. Berichterstattung/Zusammenfassende Aussage zur Sanierungsfähigkeit (Schlussbemerkung) .....	738	191
a) Grundsatz der Bedingungsfeindlichkeit der Aussage zur Sanierungsfähigkeit .....	741	192
b) Aussage zum Umsetzungsgrad .....	765	197
c) Kriterien der Sanierungsfähigkeit, praktische Hürden und Fallstricke .....	773	199
aa) Durchfinanzierung .....	777	200

	Rn.	Seite
(1) Sanierungszeitraum und notwendige Finanzierungszusagen .....	777	200
(2) Planung auf Konzernebene .....	782	201
bb) Durchgreifende Sanierung .....	790	203
(1) Angemessene Eigenkapitalausstattung und positives Reinvermögen .....	791	203
(2) Kapitaldienstfähigkeit, Verschuldungskapazität und Refinanzierungsfähigkeit ..	812	206
(3) Renditefähigkeit .....	822	209
(4) Wettbewerbsfähigkeit .....	831	210
d) Muster einer Schlussbemerkung .....	835	211
<b>D. Folgen des Scheiterns der Sanierung .....</b>	<b>838</b>	<b>213</b>
<b>I. Organhaftung .....</b>	<b>840</b>	<b>213</b>
1. Innenhaftung gemäß § 64 Satz 1 GmbHG, § 92 AktG, § 130a HGB .....	841	213
a) Insolvenzreife .....	859	217
b) Zahlung .....	863	218
aa) Begriff der „Zahlung“ .....	864	218
bb) Einzelfälle .....	868	219
(1) Aktivtausch .....	868	219
(2) Passivtausch .....	899	224
(3) Sicherheitentausch .....	902	225
(4) Unbarer Zahlungsverkehr .....	908	227
c) Ausnahmetatbestand gemäß § 64 Satz 2 GmbHG (erlaubte Zahlungen) .....	937	233
d) Verschulden .....	955	237
e) Beweislast .....	965	239
f) Rechtsfolgen .....	990	244
g) Verjährung .....	1006	248
2. Außenhaftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB i. V. m. § 15a InsO .....	1008	248
a) Abgrenzung Altgläubiger und Neugläubiger .....	1010	248
b) Anspruchsvoraussetzungen .....	1014	249
c) Schaden und Haftungsabwicklung .....	1020	250
aa) Altgläubigerschaden .....	1022	251
bb) Neugläubigerschaden .....	1051	257
d) Beweislast .....	1059	259
e) Verjährung .....	1067	261
3. Aufsichtsratshaftung .....	1072	262
<b>II. Beraterhaftung .....</b>	<b>1093</b>	<b>266</b>
1. Vertragliche Haftung .....	1096	267
a) Pflichtenkreis: Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts .....	1097	267

		Rn.	Seite
aa)	Befugnis zur Sanierungsberatung .....	1097	267
bb)	Auftragsgegenstand .....	1114	271
	(1) Konzepterstellung/Prüfauftrag .....	1116	271
	(2) Beratung/Umsetzungsbegleitung .....	1143	277
	(3) Hinweispflichten .....	1154	279
	(4) Exkurs: Steuerberaterhaftung .....	1164	282
	(a) Das steuerrechtliche Dauermandat .....	1165	282
	(b) Bilanzierungsmandat .....	1168	283
	(c) Prüf-/Gutachtenauftrag .....	1183	286
	(d) Stillschweigende Mandats- erweiterung .....	1186	287
	(e) Haftung gegenüber Dritten .....	1192	289
b)	Einbeziehung Dritter in den Schutzbereich .....	1194	290
c)	Vertretenmüssen .....	1206	293
d)	Gewährleistung bei Schlechterfüllung .....	1208	294
	aa) Konzepterstellung/Prüfauftrag .....	1210	294
	bb) Beratung/Umsetzungsbegleitung .....	1227	297
e)	Kausaler Schaden .....	1230	298
f)	Mitverschulden .....	1248	301
g)	Haftungsbeschränkungen .....	1269	306
	aa) Allgemeines .....	1270	306
	bb) Individualvereinbarungen .....	1280	307
	cc) Allgemeine Auftragsbedingungen .....	1284	308
h)	Darlegungs- und Beweislast .....	1324	317
i)	Verjährung .....	1346	321
2.	Deliktische Haftung des Beraters/der Beratungsgesellschaft wegen Teilnahme an einer Insolvenzverschleppung gemäß § 823 Abs. 2 BGB i. V. m.		
	§ 15a InsO, §§ 830 Abs. 2, 31 BGB .....	1356	323
a)	Insolvenzverschleppung des Haupttäters .....	1357	323
b)	Teilnahme an einer Insolvenzverschleppung .....	1382	329
	aa) Teilnahmeformen .....	1383	329
	bb) Doppelvorsatzerfordernis .....	1388	330
	cc) Beratung als berufstypische „neutrale“ Unterstützungshandlung? .....	1391	331
c)	Zurechnung an die Beratungsgesellschaft .....	1406	334
d)	Schaden und Haftungsabwicklung .....	1412	336
e)	Darlegungs- und Beweislast, Verjährung .....	1429	338
III.	Risiken der Bank .....	1432	339
1.	Schadensersatzansprüche wegen vorsätzlich sittenwidriger Schädigung gemäß § 826 BGB .....	1434	339
a)	Sittenwidrigkeit der Kreditgewährung .....	1434	339
b)	Vorsatz .....	1435	340
c)	Kausalität der Pflichtverletzung der Bank .....	1441	341

	Rn.	Seite
d) Schaden .....	1459	344
e) Aktivlegitimation .....	1461	345
2. Nichtigkeit von Kredit- und Sicherheitenverträgen .....	1464	345
a) Folgen aus der Nichtigkeit des Kreditvertrags .....	1469	347
b) Folgen aus der Nichtigkeit des Kreditsicherungsvertrags und der Sicherheitenbestellung .....	1472	347
c) Aufrechnung in der Insolvenz nach Verwertung der Sicherheiten .....	1477	348
3. Strafbarkeit wegen Insolvenzverschleppung .....	1483	349
<b>IV. Insolvenzanfechtung .....</b>	<b>1490</b>	<b>350</b>
1. Allgemeines .....	1494	351
a) Rechtshandlung .....	1496	352
b) Gläubigerbenachteiligung .....	1502	353
c) Ursächlicher Zusammenhang .....	1505	354
d) Darlegungs- und Beweislast .....	1508	354
2. Anfechtungen von Beraterhonoraren .....	1510	354
a) Kongruente Deckung .....	1516	356
aa) Zahlungsunfähigkeit .....	1519	356
bb) Kenntnis von der Zahlungsunfähigkeit .....	1537	360
cc) Bargeschäftseinwand nach § 142 InsO .....	1540	360
b) Inkongruente Deckung .....	1551	363
c) Unentgeltliche Leistungen .....	1559	365
d) Vorsatzanfechtung .....	1565	366
3. Anfechtungen von Leistungen gegenüber Kreditgebern .....	1578	368
a) Anfechtung von Zins- und Tilgungsleistungen .....	1579	369
b) Anfechtung von Sicherheiten .....	1590	371
aa) Drittsicherheiten .....	1592	371
bb) Bargeschäft .....	1594	372
cc) Anfechtung nachträglicher Besicherungen .....	1602	373
4. Anfechtungen von Leistungen aufgrund eines Sanierungsvergleichs .....	1609	374
a) Vorsatzanfechtung .....	1611	375
b) Deckungsanfechtung .....	1615	375
5. Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung .....	1618	376
a) Rückgewähranspruch .....	1618	376
b) Wertersatz .....	1629	378
c) Ansprüche und Rechte des Anfechtungsgegners .....	1631	378
d) Verjährung .....	1637	379
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>381</b>	