

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII

Einführung in die Thematik	1
I. Nachrangige Forderungen	3
A. Nachrangige Forderungen gem § 57a IO	3
1. Begriff der Nachrangigkeit	3
2. Historischer Hintergrund	4
a) § 57a Abs 1 IO	4
b) § 57a Abs 2 IO	5
3. Erfasste Forderungen	6
4. Natur der Bestimmung	7
a) § 57a Abs 2 IO	7
b) § 57a Abs 1 IO	8
B. Gesetzlich nachrangige Forderungen	8
1. Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	9
a) Eigenkapitalersetzende Gesellschafterkredite	10
aa) Tatbestand	10
bb) Rückzahlungssperre	11
cc) EKEG-Forderungen in der Prüfung der materiellen Insolvenz	13
(1) Im Überschuldungsstatus	13
(2) Bei der Zahlungsunfähigkeitsprüfung	13
(3) In der Fortbestehensprognose	16
b) Eigenkapitalersetzende Gesellschaftersicherheiten	16
c) Eigenkapitalersetzende Drittkredite	18
aa) Allgemeines	18
bb) Im Insolvenzverfahren	19
d) Besicherung von eigenkapitalersetzenden Krediten	20
aa) Vereinbarung	22
bb) Rechtsfolgen	23
e) Zivilrechtliche Rückzahlungsansprüche	24
aa) Rechtsprechung des OGH zu vergleichbaren Fällen	24
bb) Ausschluss gem § 14 Abs 1 EKEG	25
f) Rangordnung zwischen Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen?	26
aa) Forderungen des Drittkreditgebers, die gem § 16 EKEG gesperrt sind ..	26
bb) Regressforderungen bei Übernahme des Kapitalersatzrisikos	28
2. Kapitalmarktrechtliche Rückzahlungsansprüche	28
a) Natur der Ansprüche	28
b) Insolvenzrechtlicher Rang	30
aa) Literaturmeinungen	30
bb) Eigene Meinung	31
cc) OGH-E 1 Ob 34/13a	31

C. Vertraglich nachrangige Forderungen	32
1. Allgemeines zur Vereinbarung der Nachrangigkeit	32
2. Einfache Nachrangabreden	33
3. Rückstehungserklärungen	34
4. Qualifizierter Rangrücktritt gem § 67 Abs 3 IO	35
a) Grundlagen	35
b) Literaturmeinungen	36
c) Beseitigung des negativen Eigenkapitals	38
d) Historischer Hintergrund	40
e) Vergleich mit EKEG-Forderungen	42
f) Behandlung wie Eigenkapital	43
g) Analoge Anwendung von § 57a Abs 1 IO	44
aa) Widerspruch zwischen § 67 Abs 3 IO und § 57a IO	44
bb) Lösung	45
h) Exkurs zum deutschen Recht	46
5. Mezzaninkapital	47
a) Eigen- und Fremdkapital	48
b) Mezzaninkapital und § 57a Abs 2 IO	50
6. Exkurs zu finanzmarktaufsichtsrechtlichen Eigenmitteln	51
7. Qualifizierte Nachrangdarlehen	53
a) Einleitung und Begriff	53
b) Historischer Hintergrund	54
c) Nachrang	55
d) Qualifikation (Rückzahlungssperre)	55
e) Verhältnis zu § 67 Abs 3 IO	56
f) Exkurs zum deutschen Recht	58
8. Rangordnung zwischen vertraglich nachrangigen Forderungen	58
II. Grundlagen der Rechtsstellung nachrangiger Forderungen im	
Insolvenzverfahren	60
A. Grundlegende Einordnung in das Insolvenzverfahren	60
1. Insolvenzantragsbefugnis und Konsequenzen	60
2. Durchsetzung wie Insolvenzforderungen	62
a) Allgemeine Erwägungen zur Gläubigergleichbehandlung	62
b) Exkurs: Verfassungsrechtliche Erwägungen zu § 57a Abs 2 IO	65
c) Zwischenergebnis	65
d) Nachrangige Insolvenzforderungen oder eigene Forderungskategorie	66
aa) Wortinterpretation	66
bb) Historischer Hintergrund	67
cc) Systematische Interpretation	68
(1) Allgemeines zur Forderungskategorie	68
(2) Gemeinschaftliche Befriedigung aus der Insolvenzmasse	68
(3) Durchsetzung im Insolvenzverfahren	70
dd) Vergleich mit deutschem Recht	71
ee) Sonderfall Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	72
e) Ergebnis	72
3. Anmeldungs Ausschluss: Normzweck und Konsequenzen	73
a) Ausschluss von der Forderungsanmeldung und -prüfung	73
b) Genereller Ausschluss von der Teilnahme am Insolvenzverfahren	74
c) Zeitliche Grenzen	75
4. Kein Eingriff in die Rechte der Insolvenzgläubiger	75
a) Zeitlicher Anwendungsbereich	75
b) Sachlicher Anwendungsbereich	76
c) Einzelfallbetrachtung	76

B. Wirkungen der Insolvenzeröffnung auf nachrangige Forderungen	77
1. Anmeldbare nachrangige Forderungen	77
2. Schuldnerisches Verfügungsverbot	78
3. Prozess- und Exekutionssperre	79
4. Insolvenzfrees Vermögen	80
5. Bedingte und betagte nachrangige Forderungen	80
a) Bedingung, Befristung und Nachrangigkeit	80
aa) Zivilrecht	80
bb) Insolvenzrecht	81
b) Bedingte Nachrangforderungen	81
c) Betagte Nachrangforderungen	82
d) Betagte unverzinsliche Nachrangforderungen	82
6. Unbestimmte Nachrangforderungen	83
7. Ab- und Aussonderungsrechte nachrangiger Gläubiger	83
a) Erlöschen von Sicherheiten gem § 12b IO	84
b) Keine analoge Anwendung von § 12b IO	85
c) Auslegung der Vereinbarung	86
aa) Vertraglich nachrangige Forderungen	87
bb) Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	87
8. Aufrechnung mit nachrangigen Forderungen	87
a) Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	88
b) Vertraglich nachrangige Forderungen	88
c) Aufrechnung nach Aufforderung zur Forderungsanmeldung	89
III. Forderungsanmeldung und -prüfung	91
A. Forderungsanmeldung	91
1. Aufforderung zur Forderungsanmeldung	91
a) Beweismaß	91
b) Kein Ermessen	92
c) Zeitpunkt	93
d) Inhalt	94
aa) Anmeldeungsfrist	94
bb) Angaben zur Prüfungstagsatzung	94
e) Hinweis auf den Nachrang	95
f) Form	96
2. Forderungsanmeldung	97
a) Zulässigkeit	97
b) Inhalt	99
3. Doppelanmeldung als Insolvenz- und Nachrangforderung	100
4. Verjährungshemmung bzw -unterbrechung	101
a) Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	101
b) Vertraglich nachrangige Forderungen	103
B. Forderungsbestreitung	103
1. Bestreitung von nachrangigen Forderungen durch Insolvenzgläubiger	104
2. Bestreitungsrechte nachrangiger Gläubiger	106
a) Bestreitung nachrangiger Forderungen	106
b) Bestreitung von Insolvenzforderungen	106
aa) De lege lata	106
bb) De lege ferenda	107
3. Sonderfälle der Bestreitung einer Insolvenzforderung als nachrangig	108
a) Bestreitung einer Insolvenzforderung als nachrangig durch den Schuldner	109
aa) Bindungswirkung der Feststellung als Insolvenzforderung	109
bb) Vollstreckbarkeitswirkung der Feststellung als Insolvenzforderung ..	110

cc) Bestreitungsgründe „Rangordnung“ und „Nachrangigkeit“	111
dd) Ergebnis	111
b) Bestreitung einer titulierten Forderung als nachrangig	112
aa) Bestreitungsgrund	112
bb) Indizwirkung des Titels	112
cc) Klägerrolle	113
4. Bestreitung einer nachrangigen Forderung durch den Schuldner	114
a) Vollstreckbarkeitswirkung der Feststellung einer nachrangigen Forderung	115
b) Bindungswirkung der Feststellung von nachrangigen Forderungen	116
c) Ergebnis	116
C. Forderungsprüfung und -feststellung	116
1. Prüfungstagsatzung	116
a) Allgemeine Prüfungstagsatzung	117
aa) Teilnahme nachrangiger Gläubiger <i>de lege lata</i>	117
bb) Teilnahme nachrangiger Gläubiger <i>de lege ferenda</i>	117
b) Prüfungstagsatzung zur Prüfung nachrangiger Forderungen	118
aa) Ablauf	119
bb) Keine Anwendbarkeit von § 107 Abs 3 IO	120
2. Anmelungsverzeichnis	120
a) Nachrangige Forderungen im Anmelungsverzeichnis	120
b) Anmerkung der Bestreitung	121
3. Prüfungsprozess über Nachrangforderungen	122
4. Feststellung einer Insolvenzforderung als Nachrangforderung	122
a) In der Prüfungstagsatzung	122
aa) Vor der besonderen Aufforderung	123
bb) Nach der besonderen Aufforderung: Minus, Aliud oder Plus?	124
(1) Meinungsstand	124
(2) Relevanz des zweigliedrigen Streitgegenstandsbegriffs	125
(3) Kein Plus	125
(4) Kein Minus	125
(5) Sondern Aliud	126
(6) Vergleich mit anderen Forderungen	127
(7) Aliud und Forderungskategorie	128
(8) Ergebnis	128
b) Im Prüfungsprozess	129
aa) Zulässigkeit und Inhalt der Prüfungsklage	129
bb) Irrelevanz des Beschleunigungsgebots	130
D. Fehlerhafte Anmeldung	130
1. Verspätete Anmeldung	131
2. Anmeldung ohne Hinweis auf den Nachrang	132
a) Verfahrensrechtliche Behandlung	132
aa) Meinungsstand	132
bb) Inhaltsmangel	133
cc) Erkennbare Anmeldung als Insolvenzforderung	134
dd) Verbesserungsfähige Mängel	134
(1) Unklare Anmeldung	134
(2) Unschlüssige Anmeldung	135
b) Wirkung der Feststellung	136
3. Änderung der Forderungsanmeldung	137
a) Änderung der Forderungsanmeldung außerhalb der Prüfungstagsatzung	137
b) Änderung der Forderungsanmeldung in der Prüfungstagsatzung	138

aa) § 106 Abs 2 IO: Änderung der Forderungsanmeldung	138
bb) § 106 Abs 1 IO: „Rangwechsel“	139
cc) Besonderheiten in Zusammenhang mit nachrangigen Forderungen	140
dd) Ergebnis	141
c) Änderung der Prüfungsklage	141
IV. Beteiligtenstellung und Mitwirkungsrechte	142
A. Gläubigerversammlung	142
1. Teilnahme und Stimmrecht	143
a) Allgemeines	143
b) Literatur zu Nachranggläubigern	144
c) Stellungnahme	145
aa) Teilnahme und Stimmrecht von Nachranggläubigern	145
bb) Abstimmung	146
cc) Berichtstagsatzung	147
2. Antragsrecht nachrangiger Gläubiger	147
a) Antragsrecht und Forderungsanmeldung	148
b) Kritische Masse	149
B. Verantwortlichkeit des Insolvenzverwalters	150
1. Haftung des Insolvenzverwalters	150
a) Allgemeines	150
b) Beteiligtenstellung der Nachranggläubiger	151
2. Beschwerderecht gem § 84 Abs 3 IO	152
a) Gläubigerstellung	152
b) Nach Aufforderung zur Forderungsanmeldung	153
c) Mangels Aufforderung zur Forderungsanmeldung	153
3. Enthebung des Insolvenzverwalters	154
a) Beteiligtenstellung	154
b) Antragslegitimation	154
C. Rechnungslegungs- und Verteilungsverfahren	155
1. Allgemeines	155
2. Rechnungslegungsverfahren	156
a) Beteiligtenstellung	156
b) Beteiligtenrechte mangels Aufforderung zur Forderungsanmeldung	158
aa) Uneingeschränkte Beteiligtenrechte	159
bb) Einschränkungen bei Bemänglung der Rechnung	159
c) Beteiligtenrechte nach Aufforderung zur Forderungsanmeldung	159
d) Kein Eingriff in die Rechte der Insolvenzgläubiger	160
e) Rekurslegitimation	160
3. Verteilungsverfahren	161
a) Verteilung an nachrangige Gläubiger	161
aa) Nachrangigkeit nach den angemeldeten Insolvenzforderungen	161
bb) Befriedigung (nur) im Rahmen der Schlussverteilung	161
cc) <i>De facto</i> nachrangige Befriedigung	162
b) Verteilungsvorschlag und -entwurf	162
aa) Formlose Verteilung	162
bb) Förmliche Verteilung	163
c) Beteiligtenstellung	163
d) Beteiligtenrechte mangels Aufforderung zur Forderungsanmeldung	164
e) Beteiligtenrechte nach Aufforderung zur Forderungsanmeldung	165
f) Eingriff in die Rechte der Insolvenzgläubiger?	166
g) Rekurs	166
4. Ladung zur Rechnungslegungs- und Verteilungstagsatzung	167

D. Akteneinsicht	167
1. Allgemeines	167
2. Beteiligte	168
3. Akteneinsichtsrecht nachrangiger Gläubiger	168
4. Einschränkungen	169
E. Gläubigerausschuss	170
1. Allgemeines	170
2. Beteiligtenstellung der Nachranggläubiger	170
F. Aufhebung des Insolvenzverfahrens gem § 123b IO	171
1. Allgemeines	171
2. Zustimmung nachrangiger Gläubiger	172
a) Meinungsstand	172
b) Aufforderung zur Forderungsanmeldung als notwendige Voraussetzung	172
c) Kein Eingriff in die Rechte der Insolvenzgläubiger	173
d) Sonderfall Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	174
3. Verfahren	174
a) Mangels Aufforderung zur Forderungsanmeldung	174
b) Nach Aufforderung zur Forderungsanmeldung	175
4. Rekurs	176
V. Sanierungsplan	177
A. Grundlagen	177
1. § 57a IO im Sanierungsplanverfahren	177
2. Historische Grundlagen	177
3. Zwischenergebnis	178
B. Forderungen aus eigenkapitalersetzenden Leistungen	178
1. Historischer Hintergrund und Normzweck von § 14 Abs 1 EKEG	178
2. § 14 Abs 1 EKEG und Sanierungsplan	180
a) Genereller Ausschluss der Durchsetzbarkeit	180
b) Ausschluss der Durchsetzbarkeit auch bei Einzelfallbetrachtung	181
c) Fazit	182
3. Anwendbarkeit von § 57a IO	182
a) § 57a Abs 1 IO und „Nachrangigkeit“ von EKEG-Forderungen	182
b) § 57a Abs 2 IO und mangelnde Befriedigungsaussichten im Sanierungsplanverfahren	183
4. Sonstige Rechtsstellung der EKEG-Gläubiger im Sanierungsplanverfahren ..	183
a) Kein Stimmrecht in der Sanierungsplantagsatzung	183
b) Keine Beteiligtenstellung	184
5. Vorfrage bei der Prüfung des Sanierungsplans	185
6. Nichtberücksichtigung bei der Prüfung des Sanierungsplans	186
a) Erfüllbarkeit des Sanierungsplans gem § 141 Abs 2 Z 6 IO	186
b) Angemessenheit des Sanierungsplans gem § 154 Z 2 IO	187
7. Wirkungen des Sanierungsplans	188
a) Restschuldbefreiung	188
aa) Meinungsstand nach Eigenkapitalersatzrecht	188
bb) Eigene Meinung nach Insolvenzrecht	189
(1) EKEG-Forderungen und insolvenzrechtliche Systematik	189
(2) Würdigung	190
cc) Rechtsvergleich	192
b) Keine Naturalobligation	194
c) Wiederaufleben	195
8. Fälligkeit der Sanierungsplanquote	196
9. EKEG-Forderungen in der IO: Konzeptioneller Schluss	196

a) Zusammenhang Passivierungspflicht, Durchsetzbarkeit, Forderungskürzung	197
b) Entkoppelung dieses Zusammenhangs durch § 14 Abs 1 EKEG	198
c) Diskrepanzen als Folge der Entkoppelung	198
d) <i>De lege ferenda</i>	199
C. Vertraglich nachrangige Forderungen	200
1. Vorbemerkung: Nachrangvereinbarung und Sanierungsplan	200
2. Durchsetzbarkeit im Sanierungsplanverfahren	201
a) Kein <i>ex lege</i> Ausschluss	201
b) OLG Wien 1 R 31/18p: Anwendung von § 14 Abs 1 EKEG?	202
c) Ergebnis und weiterer Gang der Untersuchung	203
3. Nachrangige Forderungen und Sanierungsplan	204
a) Recht auf Befriedigung der nachrangigen Gläubiger	204
b) Art der Berücksichtigung im Sanierungsplan	204
c) Inhaltserfordernisse gem § 141 Abs 1 IO	206
d) Vergleich zu deutschem Recht	207
4. Aufforderung zur Forderungsanmeldung	207
5. Sanierungsplantagsatzung	208
a) Teilnahmerecht	208
b) Stimmrecht	209
aa) Kein gesetzlicher Ausschluss	209
bb) Mangels Aufforderung zur Forderungsanmeldung	210
cc) Nach der Aufforderung zur Forderungsanmeldung	210
c) Abstimmung	211
aa) Vollbefriedigung der Insolvenzgläubiger	212
(1) Betroffenheit der Insolvenzgläubiger	212
(2) Abstimmung nach Gläubigergruppen	212
bb) Teilweise Befriedigung der Insolvenzgläubiger	214
d) Eingriff in die Rechte der Insolvenzgläubiger?	214
aa) Kein Recht auf alleinige Abstimmung	215
bb) Kein Recht auf Abschluss des von den Insolvenzgläubigern mehrheitlich angenommenen Sanierungsplans	215
cc) Recht auf bestmögliche Befriedigung	216
6. Rechtsvergleich	217
a) Best interests of creditors test	218
b) Gleichbehandlung der Gläubiger im weiteren Sinn	219
c) Mehrheit der Gläubigergruppen	219
d) Gerichtliche Überprüfung	220
e) Ergebnis	220
7. Sonstige Stellung vertraglich nachrangiger Gläubiger	221
8. Rekursrecht	221
a) Bekämpfung der Bestätigung	221
b) Bekämpfung der Versagung	222
c) Erfordernis der Forderungsanmeldung oder -bescheinigung	223
d) Besonderheiten gem § 57a Abs 2 IO	223
9. Wirkungen des Sanierungsplans	224
a) Restschuldbefreiung	224
aa) Anwendbarkeit von § 156 Abs 1 IO	224
bb) Vergleich zu § 14 Abs 1 EKEG	225
cc) Vergleich mit deutschem Recht	226
b) Exkurs: Restschuldbefreiung und Forderungen gem § 67 Abs 3 IO	226
c) Keine Naturalobligation	227
d) Wiederaufleben	227

Inhaltsverzeichnis

10. Vertraglich nachrangige Forderungen in der IO: <i>De lege ferenda</i>	228
D. Nichtigkeit und Unwirksamkeit des Sanierungsplans	228
1. Nichtigkeit	228
2. Unwirksamkeit	229
VI. Zusammenfassung der Ergebnisse	231
Judikaturverzeichnis	235
Stichwortverzeichnis	241