

Inhaltsverzeichnis

A. Einführung	19
I. Forschungsziel und Vorgehen	19
II. Die Umsetzung des präventiven Restrukturierungsrahmens durch den deutschen Gesetzgeber	20
III. Die Begriffe der Restrukturierung und Sanierung	22
B. Insolvenzbezogene Pflichten der Unternehmensleitung nach der Restrukturierungsrichtlinie und dem StaRUG	25
I. Adressat der Pflichten	25
1. Begriff des Schuldners in der Restrukturierungsrichtlinie	25
a) Unternehmerisches Handeln	27
b) Unternehmerische Struktur	28
c) Weitere Kriterien	30
d) Zusammenfassung	31
2. Der „Schuldner“ im deutschen Recht	31
a) Allgemeine Voraussetzungen	31
b) Einzelunternehmer	32
c) Juristische Personen	33
aa) Kapitalgesellschaften	33
bb) Vereine	34
cc) Genossenschaften	36
dd) Stiftungen	37
ee) Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit	37
ff) Juristische Personen des öffentlichen Rechts	38
d) Gesellschaften ohne Rechtspersönlichkeit/Gesamthandsgemeinschaften	38
aa) Offene Handelsgesellschaften und Kommanditgesellschaften	38
bb) Gesellschaften bürgerlichen Rechts	39
cc) Partnerschaftsgesellschaften	40
dd) Stille Gesellschaft	40
ee) Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV)	40
ff) Partenreederei	42
gg) Erbengemeinschaft	42
hh) Gütergemeinschaft	43
e) Freie Berufe	44

f) Sonstige Rechtsformen	44
aa) Vorgründungsgesellschaften	44
bb) Vorgesellschaft	44
g) Die Regelungen des StaRUG	45
h) Der insolvenzstrafrechtliche Begriff des Schuldners	46
3. Der Begriff der „Unternehmensleitung“ in der Restrukturierungsrichtlinie ..	46
a) Die Unternehmensleitung bei nicht-natürlichen Unternehmensträgern ...	46
b) Problemfall: Einzelunternehmer	48
4. Adressaten der insolvenzbezogenen Pflichten im deutschen Recht	50
5. Der Begriff des Unternehmers in der Restrukturierungsrichtlinie	52
II. Zeitpunkt der Pflichten	55
1. Europarechtlicher Rahmen	56
a) Keine materielle Insolvenz	56
b) Das Missbrauchsrisiko	58
c) Finanzielle Schwierigkeiten und nichtfinanzielle Schwierigkeiten	58
aa) Betriebswirtschaftliche Definition der Unternehmenskrise	60
(1) Strategiekrise	61
(2) Produkt- und Absatzkrise und Erfolgskrise	62
(3) Liquiditätskrise	63
(4) Zeitlicher Verlauf der Krisenstadien	63
(5) Abgrenzung zur Katastrophe und singulären Ereignissen	64
(6) Zwischenergebnis	64
bb) Maßnahmen zur Bewältigung einer Unternehmenskrise	65
(1) Strategisches Krisenmanagement	66
(2) Operatives Krisenmanagement	66
(3) Liquiditätskrisenmanagement	67
d) Zwischenergebnis	68
aa) Der frühestmögliche Zeitpunkt	68
bb) Der spätestmögliche Zeitpunkt	71
2. Ansätze zur Bestimmung der wahrscheinlichen Insolvenz im deutschen Recht	74
a) Die Unternehmenskrise im früheren Eigenkapitalersatzrecht	74
b) Erheblicher Verlust des Eigenkapitals	77
c) Keine festgelegte Schwelle für den Begriff der wahrscheinlichen Insolvenz	78
d) Verfehlung weiterer betriebswirtschaftlicher Ziele als wahrscheinliche Insolvenz	79
e) Bestandsgefährdung nach §§ 321 Abs. 1 S. 3, 322 Abs. 2 S. 3 HGB	81
f) Beihilferechtlicher Begriff des „Unternehmens in Schwierigkeiten“	82
g) Drohende Zahlungsunfähigkeit nach § 18 InsO	83
aa) Zweck der drohenden Zahlungsunfähigkeit	84
bb) Tatbestand der drohenden Zahlungsunfähigkeit	85

cc) Die drohende Zahlungsunfähigkeit als wahrscheinliche Insolvenz im Sinne der RRiL	90
dd) Verhältnis zum Überschuldungstatbestand	96
(1) Beibehaltung des Überschuldungstatbestandes	98
(2) Begrenzung der insolvenzrechtlichen Fortbestehensprognose ..	104
(3) Gesetzliche Vermutung einer positiven Fortbestehensprognose ..	105
(4) Verlängerung der Insolvenzantragsfrist	107
(5) Zwischenergebnis: Zweistufige Prüfung der wahrscheinlichen Insolvenz	108
ee) Abgrenzung zur Zahlungsunfähigkeit	110
h) Die Umsetzung im SanInsFoG	119
3. Zwischenergebnis	122
4. Exkurs: Beteiligung der Gerichte am präventiven Restrukturierungsrahmen	124
a) Vergleichsverfahrensmodell vs. Vertragshilfemodell	125
aa) Vergleichsverfahrensmodell	125
bb) Vertragshilfemodell	125
cc) Die Umsetzung durch das StaRUG	126
b) Bescheinigungen im Sinne von § 270d Abs. 1 S. 1 InsO im StaRUG ..	127
c) Prüfungsprogramm	129
III. Die Pflichten der Unternehmensleitung nach Art. 19 RRiL	130
1. Art. 19 RRiL als Mindestprogramm	130
2. Pflicht zur Prüfung der wahrscheinlichen Insolvenz	131
a) Auswirkungen auf die Unternehmensleitung im deutschen Recht	132
aa) GmbH-Recht	132
bb) Aktienrecht	133
cc) Die Regelungen des StaRUG	134
dd) Personenhandelsgesellschaften	135
(1) Allgemeine Pflichten der geschäftsführenden Gesellschafter	135
(2) Bindung an den Gesellschaftszweck	136
(3) Pflicht zur Buchführung und Bilanzierung	138
(4) Zwischenergebnis	138
ee) Einzelkaufmann	138
b) Zwischenergebnis	139
3. Art. 19 lit. a RRiL: Die Berücksichtigung der Interessen der Gläubiger, Anteilsinhaber und sonstigen Interessenträger	140
a) Auslegung von Art. 19 lit. a RRiL	140
aa) Shareholder- vs. Stakeholderansatz	140
bb) Die einzelnen Interessenträger	141
cc) Die insolvenzspezifische Risikosituation der Gläubiger	142
dd) Mindestschutz durch die Berücksichtigung der Interessen nach Art. 19 lit. a RRiL	144

b) Die Regelungen des StaRUG	148
aa) Das StaRUG im Regierungsentwurf SanInsFoG	148
bb) Ausreichende Umsetzung im StaRUG?	150
c) Auswirkungen auf das deutsche Unternehmensrecht	153
aa) GmbH	153
bb) Aktiengesellschaft	155
cc) Personenhandelsgesellschaften	156
dd) Einzelkaufmann	158
4. Auswirkungen von Art. 19 RRiL auf die gesellschaftsrechtliche Binnenorganisation	159
5. Art. 19 lit. b RRiL	162
a) Auslegung von Art. 19 lit. b RRiL	162
aa) Sanierungsprüfung und Umsetzung der Sanierung	162
bb) Erhalt der Sanierungsfähigkeit	164
b) Die Stellung der Anteilsinhaber	166
c) Zwischenergebnis	169
d) Das deutsche Unternehmensrecht vor dem Hintergrund des Art. 19 lit. b RRiL	169
aa) GmbH	169
(1) Sanierungsprüfung und -durchführung	169
(a) Außerhalb des Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmens	169
(b) Bei Inanspruchnahme des Stabilisierungs- und Restrukturie- rungsrahmens	171
(2) Zeitpunkt der Sanierungspflicht	172
(3) Vermögenserhaltungspflicht	173
(a) Anknüpfung an die Zahlungsverbote	173
(b) Anknüpfung an die Pflicht zur ordnungsgemäßen Geschäfts- führung nach § 43 Abs. 1 GmbHG und § 43 Abs. 1 StaRUG	176
(c) Anknüpfung an die Vorschriften zur Kapitalerhaltung	183
(d) Zwischenergebnis	183
(4) Pflicht zur Inanspruchnahme des präventiven Restrukturierungs- rahmens	184
(5) Einbindung der Gesellschafter	185
(a) Weisungsrechte der Gesellschafter und Ermessen der Ge- schäftsleitung	185
(b) Information der Gesellschafter	195
(6) Zwischenergebnis	198
bb) Aktiengesellschaft	199
(1) Sanierungsprüfung	199
(2) Vermögenserhaltungspflicht	202
(3) Zwischenergebnis	203

cc) Personenhändelsgesellschaften	204
dd) Einzelkaufmann	205
e) Zwischenergebnis zu Art. 19 lit. b RRiL	206
6. Art. 19 lit. c RRiL: Bestandsgefährdende Geschäfte	207
a) Auslegung	207
b) Zeitlicher Anwendungsbereich von Art. 19 lit. c RRiL	213
c) Zwischenergebnis	214
d) Das deutsche Unternehmensrecht vor dem Hintergrund des Art. 19 lit. c RRiL	215
aa) Das StaRUG	215
bb) GmbH	217
(1) Existenzvernichtungshaftung nach §§ 826, 830 BGB	217
(2) Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG und § 43 StaRUG	223
(3) Insolvenzantragspflicht wegen Überschuldung	227
(4) Zahlungsverbote	229
(5) Innenhaftung als ausreichende Umsetzung?	233
(6) Haftungsfreiraume nach der sog. Business-Judgement-Rule	235
(7) Haftungsbegrenzungen und -erleichterungen	237
(8) Zwischenergebnis	238
cc) Aktiengesellschaft	238
(1) Sorgfaltspflicht nach § 93 Abs. 1 S. 1 AktG	239
(a) Besonderheiten im faktischen Konzern	239
(b) Exkurs: Qualifizierte Nachteilszufügung	241
(c) Besonderheiten im Vertragskonzern	242
(d) Eingliederung	248
(2) Keine Existenzvernichtungshaftung	251
(3) Insolvenzantrag wegen Überschuldung und drohender Zahlungsunfähigkeit	252
(4) Zahlungsverbot nach § 92 Abs. 2 S. 3 AktG a. F., § 15 Abs. 5 InsO	252
(5) Zwischenergebnis	253
dd) Personenhändelsgesellschaften	254
ee) Einzelkaufmann	260
e) Zwischenergebnis zu Art. 19 lit. c RRiL	262
7. Exkurs: Umsetzung von Art. 19 RRiL im europäischen Ausland	264
a) Niederlande	264
b) Österreich	268
8. Die Einführung von Frühwarnsystemen nach der RRiL	271
a) Pflicht zur Einführung interner Frühwarnsysteme	271
b) Pflicht zur Nutzung externer Frühwarnsysteme	273
c) Krisenfrüherkennung nach § 1 StaRUG	274

d) Frühwarnsysteme im StaRUG	275
C. Insolvenzbezogene Pflichten der Berater	277
I. Die Berater als Früherkennungssystem nach Art. 3 Abs. 2 lit. c RRiL	277
1. Rechtsgrundlage der Haftung	278
2. Pflichtverletzung	278
3. Rechtsfolgen	280
4. Prozessuale	281
5. Bewertung und Umfang der Hinweispflicht nach § 102 StaRUG	281
6. Sonstige Haftung gegenüber den Gläubigern	283
7. Haftung des Steuerberaters gegenüber dem Organwalter	283
II. Insolvenzbezogene Pflichten von Sanierungsberatern nach der RRiL	284
III. Anfechtungsrisiken im Zusammenhang mit dem SRR	285
D. Ergebnis	291
I. Adressat der Pflichten	291
II. Zeitpunkt der Pflichten	291
III. Inhalt der insolvenzbezogenen Pflichten nach Umsetzung der RRiL	293
IV. Die insolvenzbezogenen Pflichten der Berater	298
Literaturverzeichnis	299
Stichwortverzeichnis	314