

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XI |
| Literatur-/Quellenverzeichnis | XIII |
| 1. Kreditgewährung in Krisenzeiten | 1 |
| 2. Einführung in das Eigenkapitalersatzgesetz | 2 |
| 2.1. Geschichte | 2 |
| 2.2. Grundbegriffe | 4 |
| 2.2.1. Krise gemäß § 2 EKEG | 4 |
| 2.2.2. Kreditgewährung gemäß § 3 EKEG | 7 |
| 2.2.3. Gesellschaft gemäß § 4 EKEG | 9 |
| 2.2.4. Gesellschafter gemäß § 5 EKEG | 10 |
| 2.2.5. Bedeutung des Begriffes „Eigenkapital ersetzend“ bzw seine Rechtsfolgen | 12 |
| 2.3. Sanierungsprivileg gemäß § 13 EKEG | 12 |
| 2.4. Beweispflicht | 13 |
| 2.5. Auswirkungen im Insolvenzverfahren | 14 |
| 3. Rückzahlungssperre | 15 |
| 3.1. Allgemein zur Rückzahlungssperre | 15 |
| 3.2. Umfang der Rückzahlungssperre | 16 |
| 3.2.1. Eigenkapital ersetzende Gesellschaftersicherheiten (§ 15 EKEG) | 17 |
| 3.2.1.1. Vorrangige Befriedigung aus der Gesellschafter- sicherheit | 19 |
| 3.2.1.2. Regressanspruch nach § 1358 ABGB | 19 |
| 3.2.1.3. Freistellungsanspruch | 20 |
| 3.2.1.4. Erstattungspflicht und Ersetzungsbefugnis des Gesellschafters | 20 |
| 3.2.1.5. Kenntnis der Krise (§ 16 EKEG) | 21 |
| 3.2.2. Umgehung der Rückzahlungssperre | 22 |
| 3.2.3. Ein Dritter bestellt eine Sicherheit bzw bürgt für einen vom EKEG erfassten Kredit | 23 |
| 3.2.3.1. Der Sicherheitenbesteller ist erfasster Gesellschafter | 23 |
| 3.2.3.2. Der Sicherheitenbesteller ist kein erfasster Gesellschafter | 24 |
| 3.2.3.2.1. Unkenntnis der Krise/Einwendungen des Dritten | 25 |
| 3.2.3.2.2. Kenntnis der Krise | 26 |
| 3.2.3.2.3. Die Sicherheit des Dritten wird (trotz Einwandes) in Anspruch genommen | 27 |

| | | |
|------------|--|-----------|
| 3.2.3.3. | Rückerstattungsanspruch bei Sicherheitenbestellung ... | 27 |
| 3.2.3.3.1. | Der Sicherheitenbesteller ist Leistungsempfänger | 27 |
| 3.2.3.3.2. | Der Sicherheitennehmer ist Leistungsempfänger/der Sicherheitenbesteller hat Kenntnis von der Krise | 28 |
| 3.2.3.3.3. | Der Sicherheitennehmer ist Leistungsempfänger/der Sicherheitenbesteller hatte keine Kenntnis von der Krise | 28 |
| 3.2.4. | Umfang der Rückzahlungssperre im Sanierungs- verfahren | 28 |
| 3.3. | Wirkung der Rückzahlungssperre | 31 |
| 3.4. | Dauer der Rückzahlungssperre | 31 |
| 3.4.1. | Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung | 32 |
| 3.4.2. | Reorganisationsbedarf | 32 |
| 3.4.3. | Gesetzliche Eigenmittelerfordernisse | 33 |
| 3.4.4. | Kurzfristige Erholung | 33 |
| 3.4.5. | Herbeiführen einer neuerlichen Krise durch die Rückzahlung | 34 |
| 3.4.6. | Höhere Schwelle der Rückzahlungssperre | 35 |
| 3.5. | Kenntnis der Krisenkriterien | 35 |
| 3.6. | Von der Rückzahlungssperre betroffene Personen | 35 |
| 3.7. | Beweislast | 36 |
| 3.8. | Fazit | 36 |
| 4. | Unzulässige Rückzahlung | 37 |
| 4.1. | Allgemeines | 37 |
| 4.2. | Freiwerden der Sicherheit | 37 |
| 4.3. | Abgrenzung zur verbotenen Einlagenrückgewähr | 37 |
| 4.4. | Debt-Equity-Swap eines Eigenkapital ersetzenden Kredites | 38 |
| 4.5. | Besonderheiten im Konzern | 41 |
| 4.5.1. | Einlagenrückgewähr versus Eigenkapitalersatzgesetz ... | 42 |
| 4.5.2. | Insolvenzrechtliche Anfechtung des Eigenkapital ersetzenden Kredites | 45 |
| 4.6. | Besonderheiten bei EU-Beihilfen | 49 |
| 5. | Der Rückerstattungsanspruch | 51 |
| 5.1. | Allgemeines zum Rückerstattungsanspruch | 51 |
| 5.2. | Schuldner des Rückerstattungsanspruchs | 52 |
| 5.3. | Gläubiger und Geltendmachung des Rückerstattungsanspruchs | 53 |
| 5.4. | Umfang des Rückerstattungsanspruchs | 53 |
| 5.5. | Verjährung des Rückerstattungsanspruchs | 54 |
| 5.6. | Rückerstattungsanspruch trotz nachhaltiger Sanierung | 54 |
| 5.7. | Rückerstattungsanspruch aufgrund Auszahlung des den Sanierungsplan übersteigenden Teils | 55 |

| | | |
|------------|---|-----------|
| 5.8. | Analoge Anwendung des § 83 GmbHG bzw § 56 AktG | 56 |
| 5.8.1. | Ausfallhaftung der übrigen Gesellschafter gemäß § 83 Abs 2 GmbHG | 56 |
| 5.8.1.1. | Keine Anwendung auf alle vom EKEG erfassten Gesellschaften | 58 |
| 5.8.1.2. | Keine Anwendung auf alle vom EKEG erfassten Gesellschafter | 58 |
| 5.8.1.3. | Der Krisenbegriff iSd EKEG entspricht nicht dem Krisenbegriff des § 83 GmbHG | 59 |
| 5.8.1.4. | Fazit | 59 |
| 5.8.2. | Rechtsnachfolge bei Anteilserwerb | 60 |
| 5.8.3. | Rückerstattung bei gutgläubigem Verstoß | 61 |
| 5.8.4. | Durchgriff der Gläubiger | 63 |
| 5.8.5. | Fazit | 63 |
| 5.9. | Unverzichtbarkeit und Stundung des Rückerstattungs- anspruchs | 64 |
| 5.10. | Aufrechnung des Rückerstattungsanspruchs | 64 |
| 5.10.1. | Analoge Anwendung | 66 |
| 5.10.2. | Forderung | 67 |
| 5.10.2.1. | Forderung unterliegt dem EKEG | 67 |
| 5.10.2.2. | Forderung unterliegt nicht dem EKEG | 67 |
| 5.11. | Rückerstattungsanspruch in der Insolvenz | 68 |
| 6. | Haftung bei Verstoß gegen die Rückzahlungssperre | 69 |
| 6.1. | Haftung der Organe | 69 |
| 6.1.1. | Zivilrechtliche Haftung | 69 |
| 6.1.1.1. | GmbH | 70 |
| 6.1.1.1.1. | § 25 Abs 3 Z 1 GmbHG | 70 |
| 6.1.1.1.2. | § 25 Abs 3 Z 2 GmbHG | 70 |
| 6.1.1.1.3. | § 25 Abs 2 GmbHG | 70 |
| 6.1.1.1.4. | Analogie zu § 74 GmbHG | 71 |
| 6.1.1.1.5. | Analogie zu § 82 iVm § 83 GmbHG | 71 |
| 6.1.1.1.6. | Exkurs: keine Aufhebung der Haftung aufgrund nichtiger Weisung | 72 |
| 6.1.1.1.7. | Fazit | 72 |
| 6.1.1.2. | AG | 72 |
| 6.1.1.2.1. | § 84 Abs 3 Z 1, 5 AktG | 72 |
| 6.1.1.2.2. | § 84 Abs 3 Z 6 AktG | 72 |
| 6.1.1.2.3. | § 84 Abs 2 AktG | 73 |
| 6.1.1.2.4. | Exkurs: Beschluss der Hauptversammlung | 73 |
| 6.1.1.2.5. | Fazit | 74 |
| 6.1.1.3. | Genossenschaft | 74 |
| 6.1.1.3.1. | § 23 GenG | 74 |

| | | |
|-----------|---|-----------|
| 6.1.1.4. | Verschulden | 75 |
| 6.1.1.5. | Beseitigung der Haftung | 75 |
| 6.1.2. | Strafrechtliche Haftung | 75 |
| 6.1.2.1. | Veruntreuung iSd § 133 StGB | 76 |
| 6.1.2.2. | Untreue iSd § 153 StGB | 76 |
| 6.1.2.3. | Betrügerische Krida iSd § 156 StGB | 78 |
| 6.1.2.4. | Begünstigung eines Gläubigers iSd § 158 StGB | 80 |
| 6.1.2.5. | Verantwortlichkeit leitender Angestellter (\$ 161 StGB) | 82 |
| 6.2. | Haftung der erfassten Gesellschafter und ihnen gleichgestellter Personen | 82 |
| 6.2.1. | Zivilrechtliche Haftung | 82 |
| 6.2.2. | Strafrechtliche Haftung | 82 |
| 6.2.2.1. | Veruntreuung iSd § 133 StGB | 84 |
| 6.2.2.2. | Untreue iSd § 153 StGB | 84 |
| 6.2.2.3. | Betrügerische Krida iSd 156 StGB | 84 |
| 6.2.2.4. | Schädigung fremder Gläubiger iSd § 157 StGB | 85 |
| 6.2.2.5. | Begünstigung eines Gläubigers iSd § 158 StGB | 87 |
| 7. | Zusammenfassung und Ausblick | 88 |
| | Rechtsprechung in Leitsätzen | 91 |
| | Stichwortverzeichnis | 99 |