

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

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

	Rn.	Seite
bb) Zum Indiz des „ernsthaften“ Sanierungs- versuchs	263	69
(1) Gläubigerbenachteiligungsvorsatz 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 Fortführungs- prognose	311	83
bb) Rechnerische Überschuldungsprüfung	330	88
cc) Darlegungs- und Beweislast	372	98
III. Sanierungskonzepte als Grundlage von Privilegierungs- tatbeständen	386	102
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
C. Inhaltliche Anforderungen an Sanierungskonzepte	468	123
I. Anforderungen des Bundesgerichtshofs vs. 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 Insolvenzver- schleppungshaftung	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 Sanierungs- fähigkeit	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 Sanierungs- fähigkeit	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, Verschuldungs- kapazität und Refinanzierungsfähigkeit ...	812	206
(3) Renditefähigkeit	822	209
(4) Wettbewerbsfähigkeit	831	210
d) Muster einer Schlussbemerkung	835	211
D. Folgen des Scheiterns der Sanierung	838	213
I. Organhaftung	840	213
1. Innenhaftung gemäß § 64 Satz 1 GmbHG, § 92 AktG, § 130a HGB	841	213
a) Insolvenzureife	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
II. Beraterhaftung	1093	266
1. Vertragliche Haftung	1096	267
a) Pflichtenkreis: Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts	1097	267

Inhaltsverzeichnis

	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

Inhaltsverzeichnis

	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
IV. Insolvenzanfechtung	1490	350
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
Stichwortverzeichnis		381