Inhaltsverzeichnis

Vorwort V

Inhaltsübersicht VII

Einleitung 1

I. Gegenstand der Untersuchung 1
II. Überblick über die Abhandlung 2

§ 1. Theoretische Grundlegung 5

I. Haftungsverwirklichung in der Unternehmensinsolvenz 5
1. Maximierung und Neu(zu)ordnung der Insolvenzmasse 6
a) Knappheit des Gesellschaftsvermögens 6
b) Haftungsverwirklichung durch Neuzuteilung des Gesellschaftsvermögens 7
c) Liquidation, Fortführung und Reorganisation 8
2. Die Reorganisationsentscheidung 10
a) Ein übersteigender Fortführungswert als Reorganisationsvoraussetzung 11
b) Auswahl der Reorganisation 12
c) Minimierung der Reorganisationskosten 14
II. Die Gesellschafter in der „Krisen“-Kapitalgesellschaft 16
1. Gesellschaftsrechtlicher und unternehmerischer Ausgangspunkt 16
a) Stellung in der Kapitalgesellschaft 17
b) Unternehmerischer Einfluss und Finanzierung durch die Gesellschafter 18
aa) Unternehmerischer Einfluss 18
bb) Finanzierungsbeitrag 20
c) Gesellschaftsrechtliche Anforderungen an das krisenbedingte Verhalten 22
d) Verhältnis und Vergleich zur Stellung der Gläubiger 26
2. Betroffenheit der Gesellschafter durch die Gesellschaftsinsolvenz 27
a) Im Vorfeld der Verfahrenseröffnung 27
b) Mit Verfahrenseröffnung 30
c) Nach Verfahrensdurchführung 31
III. Konfliktsituation der Gesellschafterstellung in der Insolvenz 31
1. Ambivalente Gesellschafterstellung aus Sicht des Insolvenzrechts 32
2. Gesellschaftsrechtliche Zuordnung im Innen- oder Außenrecht? 32
3. Herausforderung an rechtliche Regelungstechnik 33
a) Verbandsrechtliche Organisation und Vermögensträger 34
b) Übergang von langfristiger Kooperation zu punktueller Neuverteilung 35
c) Legitimationsbedürfnis im Hinblick auf die Gesellschafterstellung 35
IV. Zusammenfassung 36

beck-shop.de

§ 2. Insolvenzrechtlicher Status quo in Deutschland vor Inkrafttreten des ESUG 39

I. Entwicklung unter der Insolvenzordnung (InsO) 39
1. Entwurf der Insolvenzrechtskommission 39
a) Gesellschaftsrechtliche Änderungen im darstellenden Teil eines Insolvenzplans 40
b) Durchsetzung mittels „gerichtlicher Ersatzvornahme“ 41
c) Gerichtlicher Ausschluss eines Gesellschafters 41
d) Verfahrenspartizipation der Gesellschafter 42
2. Wesentliche Kritikpunkte und Ablehnungsgründe 43
3. Erlass der InsO 45
a) Verzicht auf Eingriff in die Gesellschafterrechte 46
b) Insolvenzplan 46
c) Übertragende Sanierung 49
4. Reaktionen und weitere Diskussion 49
II. Jüngere gesetzgeberische Reorganisationsansätze 51
1. Rettungsübernahmegesetz 52
2. Restrukturierungsverwaltung 54
3. Bad Bank 55
a) Zweckgesellschaftsmodell 55
b) Abwicklungsanstalt 55
c) Risikoallokation 56
4. Good-Bank Modell im KWG 57
a) Verfahren 58
b) Bewertung aus Sicht der Anteilseigner 59
5. Sanierungs- und Reorganisationsverfahren des KredReorgG 60
a) Erste Stufe: Sanierung 60
b) Zweite Stufe: Reorganisationsplan und Anteilseigner 61
6. Bewertung der gesetzgeberischen Initiative 63
III. Zusammenfassung 64

§ 3. Rechtsvergleichende Umschau 67

I. USA: Chapter 11 67
1. Verfahrensüberblick 67
2. Gruppe der Anteilseigner im Planverfahren 69
a) Einteilung in Gruppen (*class of interests*) 69
b) Repräsentation im Verfahren 70
c) Abstimmung, materielle Beeinträchtigung und Planannahme 71
d) Planbestätigung und *Cram Down* zulasten der Anteilseigner 72
3. Neuordnung des Eigenkapitals durch den Plan 73
a) Wertverteilung 73
b) New Value Exception 74
4. Empirisch vorteilhaftes Abschneiden der Anteilseigner 76
a) Empirische Nachweise 76
b) Stellungnahmen und Interpretationen 77
II. UK: Company Arrangements 79
1. Insolvency Act 1986: *Company Voluntary Arrangement (CVA)* 80
a) Insolvenzrechtliches Verfahrensmodul 80

beck-shop.de

b) Verfahren und Annahme des CVA 81
c) Reorganisationsmaßnahmen 82
2. Companies Act 2006 (CA 2006): *Scheme of Arrangement (SoA)* 84
a) Verfahren 84
b) Rechtswirkung 85
c) Exkurs: Das SoA bei Unternehmensübernahmen 86
III. UNCITRAL Legislative Guide 87
1. Verfahrensstruktur 87
2. Einbezug der Gesellschafter 88
3. Wertzuteilung 89
IV. Auswertung und Schlussfolgerungen für das insolvenzrechtliche Verfahren 89
1. Gestaltungswirkung 89
2. Behandlung der Gesellschafter 90
V. Zusammenfassung 91

§ 4. Verfassungs- und europarechtlicher Rahmen 93
I. Verfassungsrecht 93
1. Verfassungsrechtliche Vorgaben im Zivilrecht 93
2. Art. 14 GG 94
a) Kapitalgesellschaften und das gesellschaftsrechtlich vermittelte Eigentum in der Rechtsprechung des BVerfG 94
b) Eingriff und Grenzen in der Rechtsprechung des BVerfG 96
aa) Gesellschaftsrecht als Inhalts- und Schrankenbestimmung 96
bb) Gleichstellung verschiedener Eingriffsebenen 97
cc) Legitimer Zweck 98
dd) Wertbestimmung und -ausgleich 99
ee) Effektiver Rechtsschutz 100
3. Art. 9 GG 101
a) Positive Vereinigungsfreiheit 102
b) Negative Vereinigungsfreiheit 103
4. Art. 12 GG 103
a) Anwendungsbereich bei Kapitalgesellschaften 104
b) Eingriff und Grenzen 104
5. Ergebnisse für die Gesellschafterstellung in der Insolvenz 104
a) Interessenkonflikt in der Insolvenz 104
b) Eigentum als Eingriffsobjekt 105
c) Vereinigung als Eingriffsobjekt 106
d) Zulässigkeitsanforderungen 107
e) Wertbestimmung 108
II. Europarechtlicher Rahmen 110
1. Kapitalrichtlinie 110
a) Regelungsinhalt 111
b) Rechtsprechung des EuGH 112
aa) Verbot der Suspendierung von Rechten der Hauptversammlung 112
bb) Offengelassen für Vollstreckungsverfahren zugunsten von Gläubigern 113

beck-shop.de

c) Das Insolvenzrecht als Grenze des Anwendungsbereichs? 113
2. Verschmelzungs- und Spaltungsrichtlinie 116
a) Anwendungsbereich 116
b) Regelungsgegenstand und Aktionärsrechte 116
c) Vorgaben für die Ausgliederung? 117
3. Aktionärsrechterichtlinie 118
4. Ergebnisse für die Gesellschafterstellung in der Insolvenz 119
III. EMRK 120
1. Gesellschaftsanteile als geschütztes Eigentum 120
2. Anforderungen und Grenzen eines Eingriffs 121
IV. Zusammenfassung 121

§ 5. Reformschritte und deren dogmatische Begründungsansätze 123
I. Gesetzlicher Reformbedarf oder erschöpfende Lösung unter der InsO 1999? 123
1. Treuepflicht: Zustimmung zum Insolvenzplan 124
a) Ansatz 124
b) Vereinbarkeit mit insolvenzrechtlichen Wertungen 125
c) Kritik 126
aa) Typologisch falsches Instrument 126
bb) Verschärfte Agency-Problematik 127
cc) Tatsächliches Abstimmungsdefizit 128
2. Verwertung der Anteilsrechte 130
3. Stellungnahme 131
II. Reformziele 132
1. Ökonomische Optimierung 133
a) Einbezug und Verteilung des gesamten *going concern*-Wertes 133
b) Vermeidung von Fehlallokationen 134
c) Anpassung der rechtlichen Stellung an das wirtschaftliche Anrecht 135
2. Verfahrensoptimierung aus Gesellschaftersicht 136
a) Information 137
aa) Erfordernis 137
bb) Vermeidung von Informationsasymmetrie 138
b) Mitwirkungsrechte 139
aa) Mitwirkung am Verhandlungsprozess 139
bb) Mitwirkung am wirksamkeitsbegründenden Zustandekommen 140
3. Negativer Effekt auf den Anreiz zur frühzeitigen Verfahrenseinleitung? 140
III. Materieller Einbezug der Gesellschafter: Modelle zur Insolvenzplanausweitung 142
1. Langfristige Nachhaftung der Gesellschafter 143
a) Modell 143
b) Bewertung 144
2. Entzug der Anteile 144
a) Modell 144
b) Bewertung 145
3. Ausgliederungsanordnung 146
a) Modell der ausgliedernden Sanierung 146

beck-shop.de

b) Bewertung 147
4. Gesellschaftsrechtliche Maßnahmen im Insolvenzplan 148
a) Modell 148
b) Bewertung 148
5. Zusammenfassende Betrachtung 149
IV. Materieller Einbezug der Gesellschafter: Dogmatische Begründungsmodelle 150
1. Pflicht zur Beseitigung einer deliktischen Beeinträchtigung 150
2. Treuepflicht aus einer Sonderverbindung 152
a) Bürgerlich-rechtliches Schuldverhältnis zu Dritten 152
b) Schuldverhältnis zwischen Gläubigern und Gesellschaftern? 153
3. Aufopferungsgedanke 154
a) Die Aufopferung im Zivilrecht 154
b) *Bitters* Konzept 156
c) Schlussfolgerung und Ergebnis 158
d) Exkurs: *Bitters* Schlussfolgerung zur InsO 1999 158
V. Berücksichtigung der Gesellschafter: Zuteilung von Werten und Beteiligungen 159
1. Modus der Wertverteilung 160
2. Verteilungsmaßstab 160
a) Relativer Vorrang 161
b) Gesellschaftsrechtliche Verteilungsregel 162
c) Insolvenzrechtliche Positionen als Verteilungsmaßstab 164
d) Gesellschaftsrechtlicher Kapitalschutz? 165
3. Beteiligung der Gesellschafter 166
a) Beibehaltung von Anteilsrechten 166
b) Sonderbezugsrecht bestehender Gesellschafter 168
c) Bewertungssicherung 169
VI. Abstimmung der Gesellschafter über den Insolvenzplan 170
1. Rechtsnatur der Stimmabgabe 170
a) Spezifikum der Gesellschafterabstimmung 171
b) Ausübung der gesellschaftsrechtlichen Zuständigkeit 172
aa) Folgen der gesellschaftsrechtlichen Zuständigkeit 172
bb) Ergebnis 173
c) Insolvenzrechtliche Sonderzuständigkeit und Residualgläubiger 174
d) Modell einer vertraglichen Stimmbindung 175
aa) Stimmbindung durch den Insolvenzplan 175
bb) Beschlusscharakter und Konsortialabstimmung 176
cc) Einordnung 177
e) Bewertung 178
2. Mehrheit und Sperrminorität 179
3. Verfahrensaspekte der Umsetzung des erweiterten Insolvenzplans 180
VII. Zusammenfassung 182

§ 6. Neuregelung durch das Inkrafttreten des ESUG und deren Bewertung 187

I. Genese und Regelungsziel 187
II. Darstellung der geänderten Regelungen 188
1. Einbezug der Anteilsrechte in den Insolvenzplan 189

beck-shop.de

2. Zulässiger Gestaltungsrahmen und Gruppenbildung 189
3. Verfahrensrechtliche Umsetzung 190
a) Ladung und Information 190
b) Abstimmung der Anteilseigner 191
c) Majorisierung der Anteilsinhaber 192
d) Schutz der Anteilsrechte 192
e) Information nach Planbestätigung 193
f) Rechtsschutz 193
4. Wirkung des Insolvenzplans 193
III. Reformweg und Überprüfung der Reformschritte 194
1. Reformmodell 194
2. Grundsatz: Einbezug der Anteilsrechte gem. § 217 Satz 2 InsO 2012 196
a) Forderungsähnlicher Charakter 196
b) Verfügungsähnlicher Charakter 197
c) Inhaberschaft der Anteilsrechte 197
3. Konzeption und Ausgestaltung des § 225a InsO 2012 197
a) Reichweite des §225a Abs. 3 InsO 2012 198
b) Verhältnis von § 225a Abs. 2 und 3 InsO 2012 199
c) Anteilsübertragung im Konzept des § 225a Abs. 3 InsO 2012 199
4. Verfahrensrechtlicher Einbezug der Gesellschafter in den Insolvenzplan 200
a) Art der Gesellschafterabstimmung 201
b) Späte Verfahrensintegration der Anteilseigner 201
c) Analoge Anwendung der aktienrechtlichen Ladungsnorm § 121 Abs. 4 AktG? 202
5. Wertverteilung und Vermeidung von Fehlallokationen 202
6. Vereinbarkeit mit dem Grundgesetz und europäischen Recht 203
7. Kein Sonderbezugsrecht 204
IV. Umsetzung des *debt-equity-swap* 204
1. Konzept im Überblick 205
2. Diskutierte Kritikpunkte im Schrifttum 205
3. Analyse der Tauglichkeit 207
a) Insolvenzrechtliche Bewertung und Verteilung 207
aa) Bewertung des Unternehmens 207
bb) Aufteilung der Werte zwischen den wertberechtigten Insolvenzgläubigern nach insolvenzrechtlichen Grundsätzen 208
b) Gesellschaftsrechtlich relevante Bewertung und Umsetzung 208
c) Die Sicherstellung der Interessen von Neugläubigern nach Aufhebung des Insolvenzverfahrens 209
d) Praktische Tauglichkeit des *debt-equity-swap* 210
4. Ergebnis 211
V. Angemessene Beteiligung der Neugesellschafter? 212
VI. Prüfung der dogmatischen Interpretationsmodelle 213
1. Aufopferungsgedanke kodifiziert in der Neuregelung 213
2. Zustimmung der Anteilseigner 214
a) Zustimmung zum Plan und Beschluss der Anteilsinhaber 214
b) Daneben: Reorganisation über gesellschaftsrechtliche Treuepflicht? 215
c) Interpretation als vertragliche Stimmbindung 215
VII. Zusammenfassung 217

beck-shop.de

§ 7. Zusammenfassende Darstellung der Ergebnisse 219

Literaturverzeichnis 225

Sachverzeichnis 243