

# Privilegien des Fiskus und der Sozialversicherungsträger in der Unternehmensinsolvenz

Eine Untersuchung der Rechtsprechung und Gesetzgebung zu Insolvenzvorrchten seit der Insolvenzrechtsreform von 1999

Bearbeitet von  
Jan-Philipp Meier

1. Auflage 2010. Taschenbuch. 188 S. Paperback

ISBN 978 3 631 60011 5

Format (B x L): 14,8 x 21 cm

Gewicht: 250 g

[Recht > Zivilverfahrensrecht, Berufsrecht, Insolvenzrecht > Insolvenzrecht, Unternehmenssanierung](#)

Zu [Inhaltsverzeichnis](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

The logo for beck-shop.de features the text 'beck-shop.de' in a bold, red, sans-serif font. Above the 'o' in 'shop' are three red dots of varying sizes, arranged in a slight arc. Below the main text, the words 'DIE FACHBUCHHANDLUNG' are written in a smaller, red, all-caps, sans-serif font.

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](#) ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b> .....	1
I. Anlass, Darstellungsweise und Ziel der Untersuchung.....	2
1. Anlass .....	2
2. Darstellungsweise.....	3
3. Ziel der Untersuchung .....	4
II. Eingrenzung des Untersuchungsgegenstandes .....	4
<b>B. Die Hintergründe des Problems</b> .....	5
I. Abschaffung der Konkursvorrechte durch die Insolvenzrechtsreform .....	6
1. Entstehungsverfahren und Hintergründe.....	6
2. Die Konkursvorrechte der KO, Gesetzesänderungen und Ziele der Reform .....	7
3. Auswirkungen.....	9
II. Obergerichtliche Rechtsprechung zur Insolvenzanfechtung .....	11
1. Überblick über die Normen zur Insolvenzanfechtung .....	12
2. Anfechtung kongruenter Deckung, § 130 InsO .....	14
a) Erleichterter Nachweis der Kenntnis gemäß § 130 Abs. 2 InsO .....	15
b) Darlegung der Zahlungsunfähigkeit des Schuldners.....	17
c) Gläubigerbenachteiligung von Zahlungen an öffentliche Gläubiger .....	19
3. Anfechtung inkongruenter Deckung, § 131 InsO .....	21
a) Inkongruente Deckung.....	21
b) Inkongruente Deckung in der Rechtsprechung .....	22
4. Anfechtung einer vorsätzlicher Gläubigerbenachteiligung, § 133 InsO.....	25
a) Vermutungsregel des § 133 Abs. 1 S. 2 InsO.....	26
b) Vermutung der Kenntnis bei inkongruenter Deckung .....	28
5. Zusammenfassung .....	29
III. Jüngste Reformbestrebungen in Form des „Gesetz zur Anpassung des Rechts der Insolvenzanfechtung“ als Reaktion auf die obergerichtliche Rechtsprechung.....	32
1. Geplante Gesetzesänderungen.....	33
a) § 131 Abs. 1 InsO .....	33
b) § 133 Abs. 1 S. 2 InsO.....	34
c) § 38 Abs. 2 Satz 1 EStG .....	34
d) Art. 28e Abs. 1 S. 1 SGB IV .....	35
2. Auswirkungen der Änderungen auf die Anfechtungsmöglichkeiten.....	35
IV. Insolvenzrechtsreform, Rechtsprechung und Reformvorhaben als Ausgangspunkt der Untersuchung.....	37

<b>C. Der insolvenzrechtliche Gleichbehandlungsgrundsatz und die Gläubigervorrechte</b> .....	41
I. Gleichbehandlungsgrundsatz im Insolvenzverfahren – „ <i>par condicio creditorum</i> “ .....	41
1. Herleitung der Gläubigergleichbehandlung .....	42
2. Der Gleichbehandlungsgrundsatz in der Rechtsprechung der Obergerichte ...	44
3. Verankerung im Gesetz und Aussagen der <i>par condicio creditorum</i> .....	45
a) Gleichmäßige Gläubigerbefriedigung, §§ 1, 38 InsO.....	45
b) Der Gleichbehandlungsgrundsatz in der Vorinsolvenz, § 88, §§ 129 ff. InsO .....	46
c) Gleichbehandlung von Gläubigern einer gleichen Obergruppe, § 226 InsO .....	47
d) Weitere Aussagen des Gleichbehandlungsgrundsatzes.....	47
II. Einordnung der Gläubigervorrechte.....	48
1. Ausgestaltung der Vorrechte unter Geltung der KO.....	49
2. Merkmale der Insolvenzvorrrechte im geltenden Insolvenzrecht .....	50
III. Gleichbehandlungsgrundsatz und Definition des Vorrechts als Maßstab der weiteren Untersuchung .....	51
<b>D. Rechtsprechungsvorrechte</b> .....	53
I. Vorrechte des Fiskus und der Sozialversicherungsträger in der Rechtsprechung der Obergerichte.....	53
1. Kollision der Pflichten aus dem Steuer- und Sozialversicherungsschuldverhältnis mit der Massesicherungspflicht des Geschäftsführers .....	53
a) Gegensätzlichen Aussagen des § 69 AO, § 64 Abs. 1 a.F. GmbHG und § 266a StGB bzw. § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 266a StGB .....	54
b) Ausgangslage in der Rechtsprechung.....	56
aa) Vorrang der Massesicherungspflicht gemäß § 64 GmbHG in der Rechtsprechung des II. Zivilsenats des BGH.....	56
bb) Höherwertigkeit des strafrechtlichen Schutzes durch § 266a StGB vor zivilrechtlichen Handlungspflichten in der Rechtsprechung des 5. Strafsenats des BGH.....	58
cc) Rechtsprechung des VI. Zivilsenats zum Anspruch aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 266a StGB .....	61
dd) Vorrang der Pflicht zur Abführung der Lohnsteuer in der Rechtsprechung des BFH .....	62
c) Kehrtwende des II. Zivilsenats durch BGH, Urt.v. 14.5.2007 – II ZR 48/06.....	65
aa) Kritische Anmerkung zur Änderung der Rechtsprechung .....	65
bb) Einheitliche Rechtsprechung als Ergebnis des jahrelangen Tauziehens? .....	68

e) Privilegierende Wirkung der „Vorrang-Rechtsprechung“ .....	70
aa) Grundlage der Privilegierung .....	71
bb) Praktische Folgen der Privilegierung .....	72
f) Zusammenfassung .....	73
2. Pflicht zur Steuererklärung und Buchführung durch den Insolvenzverwalter trotz Masseinsuffizienz .....	74
a) Pflicht zur Steuererklärung .....	75
aa) Gesetzliche Vertreter einer juristischen Person .....	75
bb) Insolvenzverwalter .....	75
b) Pflicht zur handels- und steuerrechtlichen Buchführung .....	76
c) Buchführungs- und Steuerklärungspflicht bei Masseinsuffizienz .....	77
aa) Finanzrechtliche Rechtsprechung .....	77
bb) Zivilrechtliche Rechtsprechung .....	78
cc) Meinungen im Schrifttum .....	79
dd) Eigene Stellungnahme .....	80
d) Privilegierende Wirkung .....	80
e) Ergebnis .....	81
3. Einordnung bestimmter Steuerforderungen als Masseverbindlichkeit iSv § 55 InsO – Konkurrenz zwischen § 38 InsO und § 38 AO .....	81
a) Einteilung in Insolvenz- und Masseforderung .....	82
b) Entstehen einer Forderung nach § 38 InsO und § 38 AO – Einteilung von Steuerforderungen in der Insolvenz .....	82
c) Lösung der konkurrierenden Aussagen von § 38 InsO und § 38 AO in der Insolvenz .....	84
aa) Grundsätzliche Anwendung des § 38 InsO durch den BFH .....	84
bb) Abweichende Rechtsprechung des BFH .....	84
(1) Umsatzsteuer in der Insolvenz .....	84
(2) Vorsteuerrückerstattungsanspruch gemäß § 15a UStG in der Insolvenz .....	85
d) Privilegierende Wirkung der BFH-Rechtsprechung .....	86
e) Ergebnis .....	88
4. Vereinfachte Insolvenzantragstellung .....	88
a) Insolvenzantrag eines Gläubigers gemäß § 14 InsO .....	89
aa) Rechtliches Interesse .....	89
bb) Glaubhaftmachung von Forderung und Insolvenzgrund .....	89
b) Anforderung an den Insolvenzantrag von Fiskus und Sozialversicherungsträger .....	91
aa) Ältere Rechtsprechung .....	91
bb) Konkretisierung der Anforderungen in der jüngeren Recht- sprechung .....	93
c) Privilegierung .....	94
d) Ergebnis .....	96

5. Verrechnungsmöglichkeit gemäß § 52 SGB I und deren Beachtung in der Insolvenz.....	96
a) Einleitung.....	97
aa) Sozialversicherungsrechtliche Verrechnungsmöglichkeit gemäß § 52 SGB I.....	97
bb) Aufrechnung in der Insolvenz, §§ 94 ff, 114 InsO.....	98
cc) Konkurrenzrechtliche Ausgangslage.....	100
b) Rechtsprechung.....	100
aa) Sozialgerichte.....	100
bb) Zivilgerichte.....	102
d) Kritische Stellungnahme.....	104
e) Privilegierende Wirkung der Rechtsprechung.....	106
6. Reichweite der Sperrwirkung des § 93 InsO.....	107
a) Sperrwirkung des § 93 InsO.....	108
b) Einordnung von Ansprüchen der Finanzbehörde gemäß §§ 69, 34 AO durch die Rechtsprechung.....	109
aa) BFH, Beschl. v. 2.11.2001 – VII B 155/01.....	109
bb) BGH, Urt. v. 4.07.2002 – IX ZR 265/01.....	110
bb) BSG, Urt. v. 27.05.2008 – B 2 U 19/07 R.....	110
cc) Zusammenfassung.....	111
c) Privilegierende Wirkung.....	112
d) Ergebnis.....	113
II. Zusammenfassung der Rechtsprechungsvorrechte.....	113
<b>E. Gesetzgebungsvorrechte.....</b>	<b>115</b>
I. Gesetzliche Vorrechte des Fiskus.....	115
1. Wechsel der Steuerschuldnerschaft.....	115
a) Einleitung.....	115
b) Die gesetzlich angeordneten Wechsel der Steuerschuldnerschaft.....	116
aa) Bauabzugsteuer, §§ 48, 48a EStG.....	116
bb) Bauleistungen, § 13b Abs. 1 Nr. 4, Abs. 2 UStG.....	117
cc) Grunderwerbsteuer, § 13b Abs. 1 Nr. 3 UStG.....	118
dd) Sicherungsnehmer als Steuerschuldner, § 13c UStG.....	119
c) Wirkungen des Schuldnerwechsels im Insolvenzfall.....	119
d) Privilegierung.....	121
e) Ergebnis.....	122
2. Vollstreckungsvorsprung durch eigene Titulierungsmöglichkeit und eigenes Vollstreckungspersonal.....	122
a) Einleitung.....	123
b) „Selbsttitulierungsrecht“.....	124
aa) Steuerbescheid gemäß § 155 AO.....	124
bb) Feststellungsbescheid gemäß § 185 InsO i.V.m. § 251 Abs. 2 AO....	125

c) Eigenes Vollstreckungspersonal .....	125
d) Wirkung .....	125
e) Privilegierung .....	127
f) Ergebnis .....	127
3. Übernahme der Steuerausfälle durch die Gesamtheit der Steuerzahler .....	128
4. Die Haftung des gesetzlichen Vertreters für nichtabgeführte Steuer gemäß § 69 AO .....	129
5. Zusammenfassung .....	129
II. Gesetzliche Vorrechte der Sozialversicherungsträger .....	130
1. Arbeitnehmeranteil an der Sozialversicherung als Vermögen des Arbeitnehmers, § 28e Abs. 1 Satz 2 SGB IV .....	130
a) Zwei Anläufe, ein Gesetz – der Weg zum neuen § 28e Abs. 1 Satz 2 SGB IV .....	130
b) Regelungsinhalt des § 28 Abs. 1 Satz 2 SGB IV .....	132
c) Auswirkung auf die Insolvenzanfechtung .....	133
aa) Anfechtung noch möglich? .....	134
(1) Gläubigerbenachteiligung .....	135
(a) Aussonderungsrecht des Arbeitnehmers .....	136
(b) Verwaltungstreuhandverhältnis zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer .....	136
(aa) Echte Verwaltungstreuhand .....	137
(bb) Fingierte Verwaltungstreuhand aufgrund des § 28e Abs. 1 Satz 2 SGB IV .....	138
(b) Zwischenergebnis .....	139
(2) Anfechtungsgegner .....	140
(a) Arbeitnehmer .....	140
(b) Sozialversicherungsträger .....	141
bb) Zwischenergebnis .....	144
d) Auswirkung auf die Geschäftsführerhaftung .....	144
e) Privilegierende Wirkung der Gesetzesänderung .....	144
2. Ergebnis .....	146
III. Gescheiterte Gesetzesänderung zugunsten der öffentlichen Gläubiger .....	146
<b>F. Zusammenfassung .....</b>	<b>149</b>
I. Gesamtschau der Vorrechte öffentlicher Gläubiger .....	149
II. Keine Anerkennung des § 87 InsO .....	150
III. Verhältnis Steuer- und Insolvenzrecht .....	151
IV. Verfassungsrechtliche Aspekte .....	152
1. Rechtsprechungsvorrechte .....	153
2. Gesetzliche Vorrechte .....	153
VI. Kalkulierbares Gläubigerisiko als Wirtschaftsfaktor .....	155

<b>G. Alternativen</b> .....	157
I. Gesetzesänderungen .....	157
1. Streichung des § 28e Abs. 1 Satz 2 SGB IV .....	157
2. Erweiterung des § 93 InsO auf nicht-akzessorische Haftungsansprüche ....	158
3. Vereinfachte Antragsmöglichkeiten (nach englischem Vorbild) für öffentliche Gläubiger unter Bindung dieser an ihren Antrag.....	159
4. Keine Verabschiedung des § 14 Abs. 1 Satz 2 InsO-E .....	162
5. Harmonisierung von mit Insolvenzrecht konkurrierenden Normen .....	162
6. Weitere Verschärfung der Insolvenzanfechtung .....	163
II. Rechtsprechung .....	163
III. Handlungsalternativen .....	164
1. Keine Druckanträge.....	164
2. Zulassen von Stundungs-, Erlass oder Vollstreckungsaufschubanträgen....	164
 <b>Literaturverzeichnis</b> .....	 167