

Schriften zum Verfahrensrecht

Schriften zum Verfahrensrecht

Herausgegeben von  
Jens Adolphsen, Peter Gottwald und Ulrich Haas      Band 48

Fabian Camek

Das Schutzschirmverfahren  
nach § 270b InsO  
und seine Funktionalität  
im internationalen  
Rechtsvergleich

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	xvii
I. Einführung in die Thematik.....	1
1. Das Stigma der Insolvenz.....	1
2. Der Insolvenztourismus als Anstoß für die Reformüberlegungen.....	3
3. Die Reformbemühungen des deutschen Gesetzgebers.....	6
4. Ziel und Vorgehensweise der Arbeit.....	7
II. Die Sanierung im Rechtssystem der Insolvenzordnung.....	9
1. Allgemeines/Definition.....	9
2. Sinn und Zweck der Sanierung.....	10
3. Der Stellenwert der Sanierung in der Insolvenzordnung.....	12
3.1 Die Intention des Gesetzgebers.....	12
3.2 Sanierung und Wirklichkeit.....	13
4. Die Arten der Sanierung.....	14
4.1 Interne Sanierung.....	14
4.2 Externe Sanierung.....	14
5. Möglichkeiten der Sanierungsverfahren.....	15
5.1 Außergerichtliche Sanierungsverfahren.....	15
5.2 Zerschlagungsabwendende Insolvenzverfahren nach deutschem Recht bisher.....	16
5.2.1 Der Insolvenzplan als Sanierungsinstrument.....	16
5.2.1.1 Vorteile des Insolvenzplans.....	16
5.2.1.2 Gliederung eines Insolvenzplans.....	17
5.2.1.2.1 Darstellender Teil gem. § 220 InsO.....	17
5.2.1.2.2 Gestaltender Teil § 221 InsO.....	18
5.2.1.3 Würdigung.....	19
5.2.2 Die Eigenverwaltung.....	20
5.2.2.1 Allgemeines.....	20
5.2.2.2 Missbrauchsgefahr versus Vorteile der Eigenverwaltung.....	21
5.2.2.3 Würdigung.....	22
5.2.3 Die übertragende Sanierung.....	23

5.2.3.1 Funktionsweise der übertragenden Sanierung .....	23
5.2.3.2 Würdigung .....	24
6. Zusammenfassung .....	25
III. Ausländische (vor)insolvenzliche Sanierungsverfahren – Ein Überblick .....	27
1. <i>Fresh start</i> oder Unternehmenssanierung nach US-amerikanischem Recht .....	28
1.1 Einführung/Ziele und Grundsätze.....	28
1.2 Verfahrensarten .....	29
1.2.1 Sanierung außerhalb des U.S. Bankruptcy Code.....	29
1.2.2 Verfahrensarten nach dem U.S. Bankruptcy Code .....	30
1.3 Unternehmenssanierung nach dem Chapter 11–Verfahren.....	31
1.3.1 Allgemeines und Ziele des Reorganisationsverfahrens .....	31
1.3.2 Eröffnungsgründe für ein Reorganisationsverfahren.....	32
1.3.2.1 Freiwillige Verfahrensanträge ( <i>voluntary petition</i> ) .....	32
1.3.2.2 Unfreiwillige Verfahrensanträge ( <i>involuntary petition</i> ) .....	35
1.3.2.2.1 Die Verfahrensantragsberechtigung der Gläubiger.....	35
1.3.2.2.2 Das Inkrafttreten der <i>order for                     relief</i> beim Gläubigerantrag .....	35
1.3.2.2.2.1 Das Verstreichenlassen der 20 Tage-Frist .....	36
1.3.2.2.2.2 Erhebung von Einwänden .....	36
1.3.2.2.2.3 Die Folgen der Antragsabweisung für die Gläubiger .....	37
1.3.2.2.2.3.1 Die Entschädigungsregelung nach sec. 303 (i) (1) .....	37
1.3.2.2.2.3.2 Der Schadensersatz nach sec. 303 (i) (2) .....	37
1.3.3 Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis nach Verfahrenseröffnung.....	38
1.3.3.1 Eigenverwaltung während des Verfahrens.....	38
1.3.3.2 Eigenverwaltung während der <i>involuntary gap</i> .....	40
1.3.3.3 Verwaltung durch einen <i>trustee</i> .....	41

1.3.3.3.1	Die Bestellung eines Verwalters .....	41
1.3.3.3.2	Die (Aus-)Wahl des Insolvenzverwalters .....	42
1.3.4	Die Wirkungen des Verfahrensbeginns .....	42
1.3.4.1	Der <i>automatic stay</i> .....	43
1.3.4.1.1	Allgemeines .....	43
1.3.4.1.2	Der Zweck des <i>automatic stay</i> .....	43
1.3.4.1.3	Die Beendigung des <i>automatic stay</i> .....	44
1.3.5	Das Reorganisationsverfahren .....	45
1.3.5.1	Das Planvorschlagsrecht .....	46
1.3.5.2	Der Inhalt des Reorganisationsplans .....	47
1.3.5.3	Die Annahme des Reorganisationsplans .....	48
1.3.5.3.1	Das <i>disclosure statement</i> .....	48
1.3.5.3.2	Planannahme durch die Gläubiger .....	49
1.3.5.3.3	Plangenehmigung durch das Gericht .....	50
1.3.5.3.3.1	Die gesetzliche Grundregel .....	50
1.3.5.3.3.2	Der <i>cram down</i> .....	51
1.3.5.4	Die Folgen der Planbestätigung .....	52
1.3.6	Die <i>pre-voted bankruptcy</i> .....	52
1.3.7	Die Gläubigerautonomie .....	53
1.3.7.1	Der Begriff der Gläubigerautonomie .....	53
1.3.7.2	Die Gläubigerautonomie im Chapter 11–Verfahren .....	54
2.	Die <b><i>rescue culture</i></b> – Unternehmenssanierung in England .....	54
2.1	Einführung/Ziele und Grundsätze .....	54
2.2	Verfahrensarten .....	56
2.2.1	Das <i>winding-up</i> -Verfahren .....	56
2.2.1.1	Das <i>voluntary winding-up</i> -Verfahren .....	57
2.2.1.1.1	<i>Members` voluntary winding-up</i> -Verfahren .....	57
2.2.1.1.2	<i>Creditors` voluntary winding-up</i> -Verfahren .....	57
2.2.1.2	Das <i>compulsary winding-up</i> -Verfahren .....	57
2.2.2	Die <i>administrative receivership</i> .....	58
2.2.2.1	Das Sicherungsmittel <i>floating charge</i> .....	58
2.2.2.2	Der Ablauf eines <i>administrative receivership</i> -Verfahrens .....	59
2.2.3	Die Sanierungsverfahren nach englischem Recht .....	60
2.2.3.1	Das <i>administration</i> -Verfahren .....	60
2.2.3.2	Die <i>arrangements</i> .....	60

2.3 Unternehmenssanierung mithilfe des <i>administration</i> -Verfahrens .....	61
2.3.1 Allgemeines und Ziele des <i>administration</i> -Verfahrens.....	61
2.3.2 Die Arten des <i>administration</i> -Verfahrens .....	62
2.3.3 Die privilegierte Stellung der ( <i>qualifying</i> ) <i>floating</i> <i>charge</i> -Gläubiger .....	63
2.3.4 Die Eröffnungsgründe für ein <i>administration</i> -Verfahren .....	64
2.3.4.1 Die Eröffnung durch Gerichtsbeschluss ( <i>court order</i> ).....	64
2.3.4.1.1 Antragsberechtigte .....	65
2.3.4.1.2 Die Eröffnungsgründe.....	65
2.3.4.1.3 Die Entscheidung über die Verfahrenseröffnung ( <i>administration order</i> ).....	66
2.3.4.2 Die Verfahrenseröffnung ohne Gerichtsbeschluss ( <i>out of court route</i> ).....	67
2.3.4.2.1 Die Eröffnung durch einen <i>qualifying floating charge</i> -Inhaber .....	67
2.3.4.2.1.1 Einleitungsberechtigte.....	67
2.3.4.2.1.2 Verfahrenseröffnung.....	68
2.3.4.2.2 Die Eröffnung durch die Gesellschaft oder die Geschäftsführer .....	68
2.3.4.2.2.1 Einleitungsberechtigte.....	68
2.3.4.2.2.2 Verfahrenseröffnung.....	69
2.3.5 Die Wirkungen der Verfahrenseröffnung.....	69
2.3.5.1 Das Moratorium .....	70
2.3.5.2 Das vorläufige Moratorium bis zur Verfahrenseröffnung.....	70
2.3.5.2.1 Bei Eröffnung durch <i>court order</i> .....	71
2.3.5.2.2 Bei Antrag durch die <i>qualifying</i> <i>floating charge holder</i> .....	71
2.3.5.2.3 Bei Antrag durch die Gesellschaft oder die Geschäftsführer .....	71
2.3.6 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des <i>administration</i> -Verfahrens .....	72
2.3.6.1 Die Eigenverwaltung während des Verfahrens .....	72
2.3.6.2 Die Verwaltung durch den <i>administrator</i> .....	72

2.3.6.2.1 Die Auswahl bzw. Einsetzung des Verwalters .....	74
2.3.6.2.1.1 Die Auswahl des <i>administrators</i> bei Eröffnung durch das Gericht.....	74
2.3.6.2.1.2 Die Auswahl des <i>administrators</i> bei Verfahrenseröffnung durch die <i>qualifying floating charge</i> -Gläubiger .....	74
2.3.6.2.1.3 Die Auswahl des „administrator“ bei der Verfahrenseröffnung durch die Gesellschaft bzw. Geschäftsführer.....	75
2.3.7 Der Ablauf des <i>administration</i> -Verfahrens.....	75
2.3.7.1 Das <i>proposal</i> .....	75
2.3.7.2 Die Annahme des <i>proposal</i> .....	76
2.3.8 Die Gläubigerautonomie.....	76
2.3.8.1 Die Gläubigerautonomie der <i>qualifying charge holder</i> .....	77
2.3.8.2 Die Stellung der ungesicherten Gläubiger .....	77
2.4 Das <i>company voluntary arrangement</i> (CVA) als Sanierungsinstrument .....	77
2.4.1 Allgemeines und Ziele eines CVA .....	77
2.4.2 Die Einleitung eines CVA.....	78
2.4.3 Die Wirkungen eines CVA-Verfahrens.....	79
2.4.3.1 Bei Nichtvorliegen einer <i>small company</i> .....	79
2.4.3.2 Im <i>small company</i> -Verfahren.....	79
2.4.4 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während eines CVA.....	80
2.4.5 Der Verfahrensablauf eines CVA .....	81
2.4.5.1 Das <i>proposal</i> .....	81
2.4.5.2 Das Zustandekommen des <i>arrangements</i> .....	81
2.4.6 Die Gläubigerautonomie.....	83
2.5 Das <i>scheme of arrangement</i> (SoA).....	84
2.5.1 Allgemeines und Ziele des SoA.....	84
2.5.2 Die Einleitung eines SoA.....	85
2.5.3 Die Wirkungen der Verfahrenseröffnung eines SoA.....	85
2.5.4 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des SoA.....	86
2.5.5 Der Verfahrensablauf eines SoA.....	86
2.5.6 Die Gläubigerautonomie.....	87

3. Die Sanierung von Unternehmen nach französischem Recht .....	88
3.1 Ziele und Grundsätze des französischen Insolvenzrechts .....	88
3.1.1 Sanierungsverfahren nach französischem Recht .....	90
3.1.1.1 Das <i>mandat ad hoc</i> .....	90
3.1.1.1.1 Die Einleitungsbefugnis für das <i>mandat ad hoc</i> .....	90
3.1.1.1.2 Die Wirkungen des Einsetzungsantrags .....	91
3.1.1.1.3 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des <i>mandat ad hoc</i> .....	91
3.1.1.1.4 Der <i>mandataire ad hoc</i> und seine Auswahl .....	92
3.1.1.1.5 Der Ablauf eines <i>mandat ad hoc</i> .....	93
3.1.1.1.6 Die Gläubigerautonomie .....	94
3.1.1.2 Das vorinsolvenzliche Schlichtungsverfahren der <i>procédure de conciliation</i> .....	94
3.1.1.2.1 Die Eröffnungsvoraussetzungen .....	95
3.1.1.2.2 Die Wirkungen der Verfahrenseröffnung .....	96
3.1.1.2.3 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens .....	97
3.1.1.2.3.1 Die Eigenverwaltung .....	97
3.1.1.2.3.2 Der <i>Conciliateur</i> .....	97
3.1.1.2.4 Der Verfahrensablauf .....	98
3.1.1.2.4.1 Die gerichtliche Bestätigung des Vergleichs .....	100
3.1.1.2.4.2 Die einfache Bestätigung des Vergleichs ( <i>constatation</i> ) .....	100
3.1.1.2.4.3 Die offizielle Bestätigung des Vergleichs ( <i>homologation</i> ) .....	101
3.1.1.2.5 Die Gläubigerautonomie .....	103
3.1.1.3 Das präventive Rettungsverfahren <i>procédure</i> <i>de sauvegarde</i> .....	103
3.1.1.3.1 Die Verfahrenseröffnung .....	104
3.1.1.3.2 Die Verfahrenseröffnung und ihre Wirkung .....	106
3.1.1.3.2.1 Die eintretenden Verfahrenswirkungen .....	106
3.1.1.3.2.2 Die Bestellung der Verfahrensorgane .....	107
3.1.1.3.3 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens .....	108

3.1.1.3.3.1 Die Eigenverwaltung .....	108
3.1.1.3.3.2 Die Stellung des Verwalters während des Rettungsverfahrens .....	109
3.1.1.3.4 Der Verfahrensablauf .....	110
3.1.1.3.4.1 Der <i>plan de sauvegarde</i> .....	111
3.1.1.3.4.2 Die Gläubigerausschüsse ( <i>comité des créanciers</i> ) .....	112
3.1.1.3.5 Die Gläubigerautonomie .....	114
3.1.1.4 Das Sanierungsverfahren <i>procédure des redressement judiciaire</i> .....	114
3.1.1.4.1 Die Verfahrenseröffnung .....	114
3.1.1.4.2 Die Wirkungen der Verfahrenseröffnung – Die <i>période suspecte</i> .....	115
3.1.1.4.3 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens .....	115
3.1.1.4.4 Der Verfahrensablauf – Der <i>plan de redressement</i> .....	116
3.1.1.4.5 Die Gläubigerautonomie .....	117
4. Die Sanierungsmechanismen nach italienischem Recht .....	117
4.1 Einführung in das italienische Insolvenzrecht .....	117
4.2 Sanierungsverfahren nach italienischem Insolvenzrecht .....	120
4.2.1 Der Vergleich zur Abwendung des Insolvenzverfahrens ( <i>concordato preventivo</i> ) .....	120
4.2.1.1 Die Eröffnung des Verfahrens .....	120
4.2.1.1.1 Die Antragsfähigkeit des Rechtssubjekts .....	121
4.2.1.1.2 Die Eröffnungsgründe .....	121
4.2.1.2 Die Wirkungen der Einleitung eines <i>concordato preventivo</i> .....	123
4.2.1.3 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens .....	124
4.2.1.3.1 Die Eigenverwaltung .....	124
4.2.1.3.2 Die Befugnisse des Verwalters und dessen Auswahl .....	124
4.2.1.4 Der Verfahrensablauf .....	126
4.2.1.4.1 Der Inhalt des Insolvenzplans .....	127
4.2.1.4.2 Die Annahme des Vergleichsplans .....	129
4.2.1.4.2.1 Planannahme durch die Gläubigerversammlung .....	129

4.2.1.4.2.2 Die Planbestätigung durch das Gericht .....	130
4.2.1.4.2.2.1 Bei vollständiger Zustimmung/fehlender Bildung von Gläubiger-klassen .....	130
4.2.1.4.2.2.2 Bei Vorliegen eines Widerspruchs oder Beeinträchtigung von Rechten .....	131
4.2.1.4.3 Die Wirkungen des bestätigten Vergleichs .....	132
4.2.1.5 Die Gläubigerautonomie .....	133
4.2.2 Der Schuldenbereinigungsplan ( <i>accordi di ristrutturazione dei debiti</i> ) .....	134
4.2.2.1 Die Befugnis zum Abschluss eines Schuldenbereinigungsplans .....	134
4.2.2.1.1 Der Schuldner als tauglicher Vertragspartner .....	134
4.2.2.1.2 Die Krise als Voraussetzung .....	135
4.2.2.1.3 Die Wirkung der Verfahrensbeantragung und Bestätigung des Umschuldungsplans .....	135
4.2.2.1.4 Das Verfahren als Unterfall des <i>concordato preventivo</i> .....	136
4.2.2.1.5 Das Verfahren <i>sui generis</i> .....	136
4.2.2.1.6 Das Ergebnis und seine Auswirkungen .....	137
4.2.2.2 Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens .....	138
4.2.2.3 Der Verfahrensablauf .....	139
4.2.2.4 Die Gläubigerautonomie .....	141
4.2.3 Der Sanierungsplan ( <i>piano di risanamento</i> ) .....	141
4.2.3.1 Der Verfahrensablauf .....	142
4.2.3.2 Wirkungen der Planbestätigung .....	142
4.2.3.3 Die Gläubigerautonomie .....	143
IV. Das Schutzschirmverfahren nach § 270b InsO .....	145
1. Die Reformüberlegungen .....	145
2. Die Konzeption des Schutzschirmverfahrens .....	147
3. Die Antragsvoraussetzungen des Schutzschirmverfahrens .....	148
3.1 Formelle Voraussetzungen .....	148
3.2 Materielle Voraussetzungen .....	149

4. Die Wirkungen des Verfahrensanspruchs und der Verfahrens-eröffnung.....	151
4.1 Die Anordnung von Sicherungsmaßnahmen .....	152
4.2 Die Bestellung des vorläufigen Gläubigerausschusses und dessen Rechte.....	153
4.2.1 Die Einführung des vorläufigen Gläubigerausschusses .....	153
4.2.2 Die Bestellung des vorläufigen Gläubigerausschusses im Schutzschirm-verfahren.....	154
4.2.2.1 Die Einrichtung eines vorläufigen Gläubigerausschusses nach dem Wortlaut .....	154
4.2.2.2 Systematik vs. lex specialis.....	155
4.2.2.3 Sinn und Zweck/Teleologie des Verfahrens.....	155
4.2.2.4 Ergebnis .....	156
4.2.3 Die Rechte des vorläufigen Gläubigerausschusses.....	156
4.2.3.1 Im ordentlichen Insolvenzverfahren .....	157
4.2.3.2 Im Schutzschirmverfahren .....	157
5. Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis während des Verfahrens.....	157
5.1 Die Eigenverwaltung im Schutzschirmverfahren.....	158
5.2 Der vorläufige Sachwalter im Schutzschirmverfahren .....	160
5.2.1 Die Aufgaben des Sachwalters .....	160
5.2.2 Die Auswahl des Sachwalters.....	160
5.2.2.1 Nach der gesetzlichen Grundkonzeption .....	160
5.2.2.2 Der (faktische) Gläubigereinfluss auf die Auswahl.....	161
6. Der Verfahrensablauf.....	161
6.1 Die Bekanntmachung der Verfahrenseröffnung.....	162
6.2 Der Insolvenzplan.....	163
6.3 Der Ablauf der Verfahrensfrist.....	163
7. Die Verfahrensaufhebung und ihre Folgen.....	164
7.1 Die Aufhebung des Schutzschirmverfahrens.....	164
7.1.1 Verfahrensaufhebung nach § 270b Abs. 4 S.1 Nr. 1 InsO .....	165
7.1.2 Verfahrensaufhebung nach § 270b Abs. 4 S.1 Nr. 2 InsO .....	165
7.1.3 Verfahrensaufhebung nach § 270b Abs. 4 S.1 Nr. 3 InsO .....	166

7.2 Die Folgen der Aufhebung.....	166
7.2.1 Das Ende der Exklusivitätsperiode.....	166
7.2.2 Die Folgen für den (vorläufigen) Sachwalter.....	167
7.2.3 Das Ende der angeordneten Sicherungsmaßnahmen.....	167
8. Die Gläubigerautonomie.....	168
V. Das Schutzschirmverfahren im internationalen Vergleich.....	171
1. Die Voraussetzungen der Verfahrenseröffnung.....	171
2. Die Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis.....	175
3. Die Wirkungen der Verfahrenseröffnungen.....	178
3.1 Die Anordnung der vorläufigen Sicherungsmaßnahmen als Hemmnis der stillen Sanierung.....	178
3.2 Das fehlende Moratorium als Katalysator für die Verhandlungen mit den Gläubigern.....	179
3.3 Das fehlende Moratorium als Unsicherheitsfaktor.....	180
4. Die Berechenbarkeit des Verfahrensablaufs.....	181
4.1 Die Exklusivitätsperiode.....	181
4.1.1 Das Problem der starren Fristen.....	182
4.1.2 Der Unsicherheitsfaktor des vorläufigen Gläubigerausschusses.....	183
4.2 Die Auswahl des Sachwalters.....	183
4.3 Der Insolvenzplan.....	184
4.3.1 Die Ausarbeitung durch den Schuldner.....	184
4.3.2 Als Instrument der Verfahrenssteuerung für die Gläubiger.....	185
5. Die Gläubigerautonomie.....	185
6. Ergebnis.....	186
VI. Zusammenfassung der Ergebnisse/Thesen.....	189
VII. Literaturverzeichnis.....	191