



Theo François Rezbach

Die Parallelität von
Massehaftung und persönlicher
Verwalterhaftung bei Versagen
des Insolvenzverwalters



PETER LANG

INHALTSÜBERSICHT

EINLEITUNG	15
A.) RECHTSGESCHICHTLICHES	17
I.) Die persönliche Haftung des Verwalters	17
1.) Haftung nach gemeinem deutschen Recht bis 1877	18
a) Pflichten des Curators	19
b) Der Contradictor	21
c) Sorgfaltsmaßstab	23
d) Aufsicht und Haftung	23
2.) Preußisches Recht	24
a) Situation vor Inkrafttreten der Preußischen Konkursordnung	24
aa) Allgemeines	24
bb) Pflichten des Kurators und des Kontradiktors	25
b) Haftung nach § 132 der Preußischen Konkursordnung von 1855	26
aa) Pflichten des Verwalters	26
bb) Hilfspersonen	28
cc) Sorgfaltsmaßstab und Haftung	28
3.) Bayerisches Recht	29
a) Situation nach den Vorschriften vor der Prozessordnung von 1869	29
aa) Die Gantprozessordnung von 1616 (GPO)	29
bb) Die Bayerische Gerichtsordnung von 1753	29
cc) Entwurf der Civil-Gerichtsordnung von 1831 (CGO)	31
b) Haftung nach der Bayerischen Prozessordnung von 1869	32
aa) Allgemeines	32
bb) Pflichten	33
4.) Badisches Recht	33
a) Pflichten des Massepflegers und des Gantanwalts	34
b) Haftung	35
5.) Sächsisches Recht	36
6.) Haftung nach § 74 KO 1877	37
a) Geschützter Personenkreis	39
aa) Lehre	39
bb) Rechtsprechung	40
b) Pflichten	41
c) Sorgfaltsmaßstab	43
d) Haftung für Dritte	46
e) Kontrolle	46
f) Geltendmachung des Schadens	47
7.) Haftung nach § 82 KO 1898	48
a) Beteiligte	49
aa) Rechtsprechung	50
bb) Lehre	52

b) Pflichten	53
aa) Pflichten im Rahmen der Betriebsfortführung	53
bb) Sonstige Pflichten	56
c) Sorgfaltsmaßstab	58
d) Haftung für Gehilfen	60
e) Geltendmachung des Schadens	60
II.) Massehaftung	61
1.) Massehaftung in der Zeit vor der Konkursordnung von 1877	61
2.) Massehaftung nach der Konkursordnung von 1877	62
3.) Massehaftung nach der Konkursordnung von 1898	63
III.) Fazit	64
1.) Gemeinsamkeiten und Unterschiede zwischen dem gemeinen Recht und den einzelnen Länderrechten	64
a) Gemeinsamkeiten	64
b) Unterschiede	65
2.) Entwicklung zur KO und InsO	66
a) Wegfall des Contradictors	66
b) Sorgfaltsmaßstab	67
c) Sonstiges	68
3.) Bedeutung der persönlichen Verwalterhaftung und der Massehaftung ..	68
B.) AKTUELLE SITUATION	69
I.) Theorien zur Rechtsstellung des Insolvenzverwalters	69
1.) Allgemeines	69
2.) Vertretertheorien	72
a) Gläubigervertretungstheorie	72
aa) Darstellung	72
bb) Kritik	73
(1) Wahrzunehmende Interessen	73
(2) Auftreten in wessen Namen	73
(3) Kritik hinsichtlich eines Generalpfandrechts	74
(4) Gläubiger als Zurechnungssubjekt	74
(5) Vorzüge dieser Theorie	75
cc) Ergebnis	75
b) Schuldnervertretungstheorie	75
aa) Darstellung	75
bb) Kritik	76
(1) Vorzüge dieser Theorie	76
(2) Kritik an der Interessenlage	77
(3) Konflikte mit den zivilrechtlichen Grundsätzen der Stellvertretung	78
cc) Ergebnis	79

c) Theorie des (Schuldner-)Vertreters kraft Amtes	79
aa) Darstellung.....	79
bb) Kritik.....	81
3.) Organtheorien	81
a) Reine Organtheorie.....	81
aa) Darstellung.....	81
bb) Kritik.....	83
(1) Kritik an der Rechtssubjektivität	83
(2) Weitere Einzelprobleme	85
cc) Vorteile dieser Theorie	86
dd) Ergebnis.....	86
b) Modifizierte Organtheorie.....	86
aa) Darstellung.....	86
(1) Kongruenz von Masse und Gesellschaftsvermögen.....	88
(2) Rechtfertigung der Zweiteilung	88
bb) Kritik.....	89
(1) Kritik an der Zweiteilung	89
(2) Kritik an der Stellung des Verwalters als Gesellschaftsorgan.....	90
cc) Ergebnis	91
4.) Amtstheorie	91
a) Darstellung	91
b) Prozessrechtliche Aspekte	93
c) Kritik	93
aa) Kritik im Zusammenhang mit einer Sanierung.....	94
bb) Kritik im Rahmen der Stellvertretung	94
d) Vorzüge der Amtstheorie	95
e) Ergebnis	96
5.) Theorie des neutralen Handelns	97
a) Darstellung	97
b) Kritik	98
6.) Ergebnis und Gesamtbetrachtung.....	99
a) Vorzüge der einzelnen Theorien.....	99
b) Einzelansichten	100
c) Fazit.....	100
II.) Persönliche Haftung des Insolvenzverwalters.....	101
1.) Aus §§ 60, 61 InsO bei der Verletzung insolvenzspezifischer Pflichten	101
a) Grundsatz.....	101
b) Zweck.....	102
c) Systematik.....	103
d) Rechtsgrund der Haftung	104
aa) Gesetzliches Schuldverhältnis.....	104
bb) Deliktisch	105
cc) Deliktisch und vertraglich	107
dd) Konsequenzen.....	111

e) Verschulden	111
aa) Maßstab	111
bb) Rechtsirrtum	114
cc) Mitwirkendes Verschulden des Geschädigten	115
dd) Mitwirkendes Verschulden des Schuldners	116
ee) Zustimmung der Gläubigerversammlung oder des Gläubigerausschusses	117
ff) Haftung für Erfüllungsgehilfen (§ 60 Abs. 2 InsO)	122
gg) Mitwirken des Insolvenzgerichts	125
f) Beteiligte	125
g) Insolvenzspezifische Pflichten	127
aa) Gegenüber allen Gläubigern (Gesamtschäden)	128
(1) Inbesitznahme	128
(2) Verwaltung und Erhalt der Masse	130
(3) Verwertung	134
bb) Gegenüber Einzelnen (Einzelschäden)	136
(1) Schuldner	136
(2) Insolvenzgläubiger	139
(3) Massegläubiger	140
(4) Aus- und Absonderungsberechtigte	142
(5) Insolvenzgericht	148
(6) Sonstige Beteiligte	148
h) § 61 InsO	151
aa) Normzweck	154
bb) Rechtshandlung	155
cc) Verschuldensmaßstab	158
dd) Ausfallsschaden	159
(1) Zeitpunkt	159
(2) Haftung auf das negative Interesse	161
ee) Pflichten	164
(1) Führung eines Finanzplans	164
(2) Anzeige der Masseunzulänglichkeit	166
(3) Weitere Pflichten	167
ff) Sonderfall: Begründung von Verbindlichkeiten nach Anzeige der Masseinsuffizienz	168
gg) Exkulpation (§ 61 S. 2 InsO)	171
hh) Einzelprobleme	174
(1) Eintritt der Masseunzulänglichkeit nach Begründung der Verbindlichkeit	174
(2) Verpflichtung zur Unternehmensfortführung	176
(3) Begrenzung auf insolvenzspezifische Pflichten	178
(4) Aufgezwungene Masseschulden	181
(5) Kostenerstattungsanspruch des Prozessgegners	182
(6) Haftungsausschluss	186
(7) Ungerechtfertigte Bereicherung	187

ii) Fazit	188
i) Kausalität bei §§ 60, 61 InsO	189
j) Schadensumfang	190
aa) Mehrere Schädiger	191
bb) Wirtschaftlicher Vermögensbegriff	192
cc) Einzelprobleme	192
(1) Verletzung von Aussonderungsrechten	192
(2) Haftungsfreistellung des Schuldners	193
(3) Vorteilsausgleich	193
k) Geltendmachung	194
l) Verjährung (§ 62 InsO)	197
m) Prozessuales	198
2.) Bei der Verletzung nicht insolvenzspezifischer Pflichten	200
a) Vertragliche und quasivertragliche Haftung	201
b) Deliktshaftung	204
aa) Haftung aus § 823 Abs. 1 BGB	204
bb) Haftung aus § 823 Abs. 2 BGB	205
cc) Verletzung der Verkehrssicherungspflicht	205
dd) Negatorische Ansprüche	206
ee) Patentverletzung	207
ff) Einzelprobleme	207
c) Steuerrechtliche Pflichten	208
aa) Steuerschulden als Masseverbindlichkeiten	209
(1) Haftung nach § 69 AO	209
(2) Verhältnis von § 69 AO zu § 60 Abs. 1 InsO	210
bb) Steuerschulden als Insolvenzforderungen	212
cc) Einschaltung eines Steuerberaters	212
d) Haftung aus der Arbeitgeberstellung	213
e) Sozialversicherungsrechtliche Pflichten	214
f) Umwelthaftung	214
aa) Bestehende Gefahr für die Umwelt vor Verfahrenseröffnung	215
(1) Behandlung der Beseitigungskosten als Insolvenzforderungen	216
(2) Behandlung der Beseitigungskosten als Masseverbindlichkeiten	217
(3) Neuere Ansicht des Bundesverwaltungsgerichts	219
(4) Folge für den Verwalter	219
(5) Freigabe	220
bb) Entstehende Gefahr nach Verfahrenseröffnung	221
III.) Haftung der Insolvenzmasse bei Versagen des Verwalters	222
1.) Allgemeines	222
2.) Herleitung	223
a) Aus § 31 BGB	224
aa) Direkt	224
(1) Normverständnis	224

(2) Anwendbarkeit	225
bb) Analog	226
(1) Begründung der Analogie	229
a) Der Aspekt der Zurechnung als Begründungsansatz der Analogie	232
β) Der Aspekt der Selbständigkeit als Begründungsansatz der Analogie	234
γ) Entbehrlichkeit der Rechtsfähigkeit	235
(2) Folgen	238
(3) Kritik	239
b) Aus § 278 BGB	240
(1) Darstellung	240
(2) Auffassung der Rechtsprechung	242
(3) Keine Beschränkung der Massehaftung auf Beteiligte nach §§ 60, 61 InsO	244
(4) Ergebnis	245
c) Verhältnis von § 31 BGB und § 278 BGB	245
d) Aus § 831 BGB	246
e) Aus § 80 Abs. 1 InsO	247
f) Keine Zurechnung aus § 55 Abs. 1 Nr. 1 InsO	248
g) Weitere Herleitungsansätze	249
h) Zwischenergebnis	249
3.) Zweck der Massehaftung	250
4.) Originäre Haftung der Masse bei Verletzung einer Verkehrssicherungspflicht	250
5.) Haftungsmaßstab	252
a) Für Fehlverhalten des Insolvenzverwalters	252
b) Haftung für Erfüllungsgehilfen	253
6.) Auswirkungen	254
7.) Keine Nachhaftung des Schuldners wegen Neumasseschulden	254
a) Früher herrschende Ansicht: Nachhaftung des Schuldners für Neumasseschulden	254
b) Heutige Auffassung: Keine Nachhaftung des Schuldners	256
aa) Schuldnerinteresse	257
bb) Verfügungsmacht des Verwalters	258
cc) Weitere Begründungsansätze	259
IV.) Parallelität von Verwalterhaftung und Massehaftung	260
1.) Allgemeines	260
2.) Unterschiede und Gemeinsamkeiten	261
a) Haftungsmaßstäbe	261
b) Haftung für Gehilfen	262
3.) Gesamtschuldnerschaft oder alleinige Haftung einer Masse	263
a) Grundsatz	263
b) Alleinige Haftung des Verwalters	264

aa) Voraussetzungen für eine Primärhaftung	264
bb) Ausnahmen vom Grundsatz der Gesamtschuld	265
c) Alleinige Haftung der Masse	266
4.) Gesamtschuldnerausgleich	267
a) Konstruktion	267
aa) Heranziehung der Grundsätze des innerbetrieblichen Schadensausgleichs	268
bb) Erstattung der Kosten einer zusätzlichen Haftpflichtversicherung	270
cc) Anwendung des § 254 BGB	270
dd) Analoge Anwendung des § 254 BGB	271
b) Verhältnis der Schadenstragung	271
aa) Bei Pflichtverletzungen aus § 60 InsO	272
(1) Erste Ansicht: Primäre Massehaftung	272
α) Darstellung	272
β) Kritik	273
(2) Zweite Ansicht: Vorrang der Verwalterhaftung	273
(3) Dritte Ansicht: Gleichwertigkeit der Verwalter- und der Massehaftung	275
(4) Ergebnis	276
bb) Bei Pflichtverletzungen im Rahmen von Schuldverhältnissen	277
cc) Bei deliktischem Handeln	278
(1) Rein deliktisches Handeln	278
(2) Verletzung von Verkehrssicherungspflichten	279
α) Erste Ansicht: Vorrang der Massehaftung	279
β) Zweite Ansicht: Vorrang der Verwalterhaftung	282
γ) Stellungnahme	284
dd) Bei der Verletzung der Arbeitgeberpflichten	284
ee) Ergebnis	285
5.) Berücksichtigung des Mitwirkens der Gläubigerorgane	286
a) Berücksichtigung eines Beschlusses der Gläubigerversammlung	286
b) Berücksichtigung eines Beschlusses des Gläubigerausschusses	288
6.) Rückgriff anderer Gläubiger wegen Massekürzung bei Massehaftung	289
7.) Prozessuales	290
8.) Folgen in der Zwangsvollstreckung	291
V.) Analyse	291
1.) Möglichkeiten zur Begrenzung der Verwalterhaftung	292
a) Haftungsverteilung	292
b) Einräumung einer Rechtfertigungsmöglichkeit	293
c) Vorrangermächtigung	293
d) Änderung der Beweissituation	294
e) Änderung des Sorgfaltsmaßstabes	296
f) Entlastungswirkung der Schlussrechnung	296
2.) Zur Massehaftung	297

C.) GESAMTERGEBNIS	298
ABKÜRZUNGEN	301
LITERATUR	307
QUELLEN	327