

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Abkürzungsverzeichnis XVII

Einleitung..... 1..... 1

Erster Teil: Das Recht der (vorläufigen)

Insolvenzverwalterbestellung..... 6..... 5

§ 1 Der (vorläufige) Insolvenzverwalter 7 5

A. Mehrseitige Interessenbindung 10 7

B. Die Rechtsstellung 16 10

C. Die Funktionen 25 13

D. Die Aufgaben 27 14

I. Der starke vorläufige Insolvenzverwalter 28 14

II. Der schwache vorläufige Insolvenzverwalter 29 14

III. Der (endgültige) Insolvenzverwalter 30 15

§ 2 Chronologie der kontroversen Diskussion der Auswahl und
der Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters 34 16

A. Insolvenzzrechtliche Entwicklung vom Altertum über
das Mittelalter bis zum 19. Jahrhundert 35 16

B. Die deutsche Konkursordnung von 1877 47 22

C. Die Insolvenzordnung von 1999 49 23

D. Die Reform: Das Gesetz zur weiteren Erleichterung der
Sanierung von Unternehmen (ESUG) von 2012 52 25

E. Zusammenfassung 57 27

§ 3 Die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen)
Insolvenzverwalters de lege lata 58 28

A. Auswahl durch das Insolvenzgericht 59 28

I. Die Auswahlkriterien 60 29

1. Normierte Kriterien des § 56 Abs. 1 InsO 61 29

a) Natürliche Person 62 29

b) Übernahmebereitschaft 64 30

c) Geschäftskunde 65 31

d) Einzelfalleignung 66 32

e) Unabhängigkeit 68 33

aa) § 56 Abs. 1 S. 3 Nr. 1–2 InsO 69 33

bb) Rechtsbegriff der Unabhängigkeit
im Verfassungsrecht 73 34

	Rn.	Seite
cc) Ausschließungs- und Befangenheitsregeln des §§ 41 f. ZPO.....	75	35
dd) Verbot der Wahrnehmung widerstreitender Interessen im Sinne des § 43a BRAO	78	36
ee) Tätigkeitsverbote im Sinne des § 45 BRAO.....	79	37
ff) § 1 BNotO	80	37
gg) Untergesetzliche Definitionsversuche	81	38
hh) Fallgruppen.....	84	39
(1) Vorbefassung	85	39
(2) Poolverwaltung	87	41
(3) Verwaltergesellschaften	92	43
(4) Konzerninsolvenzen	94	44
ii) Zwischenergebnis	99	47
2. Sonstige Anforderungen an den (vorläufigen) Insolvenzverwalter.....	100	47
a) Persönliche Anforderungen	101	47
b) Fachliche Voraussetzungen	102	48
c) Organisatorische Voraussetzungen.....	106	49
d) Erreichbarkeit	107	49
e) Ortsnähe.....	108	50
f) Belastbarkeit	111	52
g) Vertrauen	112	53
h) Zwischenergebnis	114	54
3. Hinderungsgründe.....	115	55
II. Das Auswahlverfahren	117	56
1. Vorauswahl durch die Insolvenzverwalterliste	117	56
a) Geschlossene Liste	120	58
b) Offene Liste	121	59
c) Fazit	122	59
2. Festgelegter Insolvenzverwalterkreis.....	124	60
B. Auswahl durch die Gläubiger.....	125	61
I. Der vorläufige Gläubigerausschuss.....	126	61
1. Originärer Pflichtausschuss	128	62
2. Derivativer Pflichtausschuss	130	64
3. Fakultativer Ausschuss	131	65
4. Form der Mitwirkung.....	132	65
5. Probleme bei und nach der Bestellung des vorläufigen Gläubigerausschusses	136	69
II. Die Gläubigerversammlung	145	74
1. Aktive Auswahlentscheidung	146	74
2. Passive Auswahlentscheidung	150	77
3. Praktische Relevanz.....	151	77
III. Zwischenergebnis.....	152	79

	Rn.	Seite
C. Auswahl durch den Schuldner.....	155	79
D. Die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Sachwalters im Rahmen der (vorläufigen) Eigenverwaltung, §§ 270, 270a InsO	158	80
I. Die Stärken der Eigenverwaltung	159	81
II. Die Bestellung des (vorläufigen) Sachwalters	162	84
III. Die Anhörung der Gläubiger.....	164	84
IV. Der Unternehmensvorstand als (vorläufiger) Insolvenzverwalter	167	86
V. Zwischenergebnis.....	169	87
E. Die Auswahl und die Bestellung des vorläufigen Sachwalters im Rahmen des Schutzschirmverfahrens, § 270b InsO	170	87
I. Die Stärken.....	171	88
II. Die Bestellung des vorläufigen Sachwalters	174	90
III. Zwischenergebnis.....	179	93
F. Fazit.....	180	94
Zweiter Teil: Das Recht der Verwalterauswahl und -bestellung im Ausland.....	184	95
§ 4 Motivationen und Ziele des Gesetzgebers zum Erlass des ESUG	184	95
A. Intransparenz und fehlende Vorhersehbarkeit des Ablaufs des Insolvenzverfahrens für Schuldner und Gläubiger.....	188	96
B. Geringer Einfluss auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters.....	189	97
C. Fehlende Möglichkeit der Umwandlung von Forderungen in Anteilsrechte	192	98
D. Geringe Bedeutung der Eigenverwaltung.....	195	99
E. Niedrige Quoten für die Gläubiger.....	198	100
F. Folge: Sitzverlegung nach England.....	200	101
§ 5 Rechtsvergleich	202	102
A. Die Insolvenz in England	202	102
I. Grundsätzliche Unterschiede des deutschen und des englischen Rechts.....	203	102
II. Verfahrensarten des englischen Insolvenzrechts.....	206	103
1. Liquidation.....	207	104
a) Ablauf des Verfahrens	207	104
aa) Compulsory liquidation	208	104
bb) Voluntary liquidation	209	105
(1) Members' voluntary liquidation.....	210	105
(2) Creditors' voluntary liquidation.....	211	105
b) Die Auswahl und die Bestellung des liquidator.....	212	106
c) Die Vorteile	218	110

	Rn.	Seite
2. Vergleichs- und Sanierungsverfahren	219	110
a) Vergleichsverfahren	221	110
aa) Company Voluntary Arrangement (CVA)	221	110
(1) Ablauf des Verfahrens	222	111
(2) Die Auswahl und die Bestellung des nominee und des supervisor	224	112
(3) Die Vorteile	226	113
bb) Scheme of Arrangement	227	114
(1) Ablauf des Verfahrens	228	115
(2) Die Vorteile	230	116
cc) Administration	231	116
(1) Ablauf des Verfahrens	232	116
(2) Die Auswahl und die Bestellung des administrator	235	118
(3) Die Vorteile	239	119
dd) Administrative receivership	241	120
3. Zwischenergebnis	244	122
B. Die Insolvenz in den U.S.A.	248	123
I. Die Struktur des Bankruptcy Code	249	124
II. Das Chapter 11-Verfahren	250	124
1. Ablauf des Verfahrens	250	124
2. Die Auswahl und die Bestellung des trustee	251	126
3. Die Vorteile	252	126
III. Zwischenergebnis	254	127
C. Ergebnis des Rechtsvergleichs	257	128
Dritter Teil: Die Interessenverteilung und ihre Folgen	259	129
§ 6 Die Interessen der Verfahrensbeteiligten	259	129
A. Die Interessen im Konkreten	260	129
I. Die Gläubiger	260	129
1. Die Banken	262	130
a) Interesse(n) im Insolvenzverfahren	263	130
b) Interesse(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	264	131
2. Die Lieferanten	266	132
a) Interesse(n) im Insolvenzverfahren	267	132
b) Interesse(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	269	133
3. Die Arbeitnehmer	271	134
a) Interesse(n) im Insolvenzverfahren	272	135
b) Interesse(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	273	136

	Rn.	Seite
4. Öffentlich-rechtliche Gläubiger	275	137
a) Interesse(n) im Insolvenzverfahren	276	137
b) Interessen(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	278	138
5. Zwischenergebnis	279	138
II. Der Schuldner	281	139
1. Interesse(n) im Insolvenzverfahren	282	139
2. Interesse(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	283	140
III. Der (vorläufige) Verwalter	290	143
IV. Das Insolvenzgericht	293	145
1. Interesse(n) im Insolvenzverfahren	294	146
2. Interesse(n) in Bezug auf die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	298	148
B. Die Divergenz der Interessen	299	149
I. Die Gläubiger untereinander	299	149
II. Die Divergenz der Interessen der Gläubiger, des Schuldners und des Insolvenzgerichts	304	150
§ 7 Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse	307	151
A. Feststellung der Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse	307	151
I. Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse im Insolvenzverfahren im Allgemeinen	308	151
1. Asymmetrische Informationsverteilung	308	151
2. Gefangenendilemma	312	153
3. Gefahr der „Trittbrettfahrer“	320	156
II. Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse bei der Auswahl und der Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters im Konkreten	322	156
1. Das Insolvenzgericht	323	157
2. Die Gläubiger	326	160
3. Der Schuldner	327	161
4. Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse im Allgemeinen	328	162
III. Zwischenergebnis	336	166
B. Wege und Möglichkeiten zur Überwindung der Vertrauensbarrieren und Kooperationshemmnisse	337	167
I. Transparenz und Vorhersehbarkeit als vertrauensbildende Faktoren	337	167
1. Transparenz	340	167
2. Vorhersehbarkeit	343	169

	Rn.	Seite
II. Ableitung allgemeiner Anwendungs- und Auslegungsregeln aus dem Erfordernis einer Transparenzindizierten		
Vertrauensallokation	344	171
1. Vorbemerkung	344	171
2. Ableitung allgemeiner Anwendungs- und Auslegungsregeln.....	346	171
a) Das Insolvenzgericht	347	171
aa) Ablehnung eines vorläufigen Gläubigerausschusses	348	172
bb) Rechtswidriges Übergehen eines Vorschlags und der beschlossenen Anforderungen an die Person des (vorläufigen) Insolvenzverwalters... ..	359	179
b) Die Gläubiger	363	180
c) Der Schuldner.....	367	182
d) Im Allgemeinen.....	373	184
aa) Kein Verweis des § 21 Abs. 2 S. 1 Nr. 1a InsO auf § 67 Abs. 3 InsO.....	373	184
bb) Der Einfluss der Schuldnerberater.....	378	188
e) Zwischenergebnis	381	191
III. Ausfüllung unbestimmter Rechtsbegriffe anhand dieses Anwendungs- und Auslegungskanons	383	191
1. Die Unabhängigkeit im Sinne des § 56 Abs. 1 S. 1 InsO.....	384	192
a) Der gesetzgeberische Wille	385	192
b) Der Wortlaut.....	389	196
c) Die Systematik.....	394	198
d) Das Telos	396	199
e) Die Umsetzung in der Praxis	400	200
f) Zwischenergebnis	406	202
2. Nachteilige Verzögerung im Sinne des § 22a Abs. 3 3. Var. InsO.....	407	202
a) Der gesetzgeberische Wille	409	203
b) Der Wortlaut.....	412	204
c) Die Systematik.....	414	204
d) Das Telos	417	207
e) Die Umsetzung in der Praxis	419	207
f) Zwischenergebnis	423	211
3. Offensichtlich nachteilige Veränderung der Vermögenslage des Schuldners im Sinne des § 56a Abs. 1 2. Hs. InsO	426	212
a) Der gesetzgeberische Wille	427	212
b) Der Wortlaut.....	430	213
c) Die Systematik.....	432	215

	Rn.	Seite
d) Das Telos	433	215
e) Die Umsetzung in der Praxis	434	216
f) Zwischenergebnis	437	217
4. Nachteilige Anordnung im Sinne des		
§ 270 Abs. 2 Nr. 2 InsO	439	217
a) Der gesetzgeberische Wille	440	217
b) Der Wortlaut	442	218
c) Die Systematik	445	220
d) Das Telos	447	221
e) Die Umsetzung in der Praxis	448	221
f) Zwischenergebnis	449	222
5. Unverhältnismäßigkeit im Sinne des		
§ 22a Abs. 3 2. Var. InsO	451	223
a) Der gesetzgeberische Wille	452	223
b) Der Wortlaut	454	223
c) Die Systematik	456	224
d) Das Telos	457	225
e) Die Umsetzung in der Praxis	458	225
f) Zwischenergebnis	463	228
6. Einstimmigkeit im Sinne des § 56a Abs. 2 S. 1 InsO		
und § 56a Abs. 3 InsO	464	229
a) Der gesetzgeberische Wille	465	229
b) Der Wortlaut	467	230
c) Die Systematik	469	230
d) Das Telos	472	231
e) Die Umsetzung in der Praxis	474	232
aa) § 56a Abs. 2 S. 1 InsO	475	233
bb) § 56a Abs. 3 InsO	477	234
f) Zwischenergebnis	478	234
C. Ergebnis	480	235
§ 8 Die Auswahl und die Bestellung des (vorläufigen)		
Insolvenzverwalters de lege ferenda	483	235
A. Die Anforderungen an den (vorläufigen) Insolvenzverwalter	484	236
I. Situationsbedingte Anforderungen	484	236
1. Eröffnungsverfahren	485	236
2. Regelinsolvenzverfahren	486	237
3. Verbraucherinsolvenzverfahren	492	238
4. Eigenverwaltung	493	239
II. Verhaltensbezogene Anforderungen	494	239
III. Zwischenergebnis	496	240
B. Gesetzliche Ausgestaltungsmöglichkeiten	499	241
I. Die Auswahl des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	501	241

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
1. Staatliches Zulassungsverfahren	501	241
a) Zulassungsvoraussetzungen	505	242
b) Rechtsfolge	513	244
2. Listenverfahren	514	244
a) Struktur der Liste	518	245
aa) Aufbau der Liste	518	245
bb) Territoriale Reichweite der Liste	521	246
b) Ablauf des Verfahrens	523	247
aa) Vorauswahl durch den Insolvenzrichter und abschließende Auswahl durch die Gläubiger	523	247
bb) Kein schematisches Verfahren nach fester Geschäftsverteilung oder einem Rotationsprinzip	526	248
cc) Begründete Abwahl durch die Gläubigerversammlung	527	248
II. Die Bestellung des (vorläufigen) Insolvenzverwalters	529	249
C. Fazit	530	249
Vierter Teil: Schlussbetrachtung	532	251
Literaturverzeichnis		253
Stichwortverzeichnis		291