

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XIII
A. Einleitung	1
B. Die Treuhandschaft in Turnaround-Situationen	12
I. Ausgangssituation	12
1. Turnaround-Situationen	12
2. Interessenlage der Beteiligten	29
a) Banken	29
b) Lieferanten/Kreditversicherer	32
aa) Lieferanten	32
bb) Kreditversicherer	36
c) Gesellschafter	39
d) Management	43
e) Investor	48
f) Fazit	53
3. Handlungsoptionen und Risiken	54
a) Handlungsoptionen der Gesellschafter	55
b) Handlungsoptionen der Banken	58
aa) Keine Rechtspflicht zur Sanierung	59
bb) Kündigung und Sicherheitenverwertung	60
(1) Kündigung	61
(2) Sicherheitenverwertung	69
cc) Stillhalten, Prolongation und Sicherheiten- verstärkung	71
(1) Stillhalten	72
(2) Prolongation und weitere Sanierungs- beiträge	76
(3) Sicherheitenverstärkung	80
dd) Unterstützung der Sanierung durch Neukredite	86
(1) Abgrenzung von Stillhalten und Neukreditgewährung	87
(a) Zins- und Tilgungsstundungen	92
(b) Prolongation/Offenhalten bestehender Kreditlinien	93
(c) Öffnung einer zuvor gesperrten Kreditlinie	94

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
(2) Überbrückungs- und Sanierungskredit	95	25
(a) Überbrückungskredit	97	25
(b) Sanierungskredit	101	26
(3) Haftungs- und Anfechtungsrisiken	109	27
(a) Sittenwidrigkeit von (Neu-) Sicherheitenbestellungen	110	28
(b) Gläubigergefährdung	117	29
(c) Beihilfe zur Insolvenz- verschleppung	119	30
(d) Schaden	124	32
4. Treuhandschaft als Lösung?	127	32
a) Alternative Besicherungsformen an Gesellschafts- anteilen	128	32
aa) Alternative 1: Gesellschafterstellung der Finanzierer	129	33
(1) Funktionsweise	130	33
(a) Kapitalerhöhung gegen Sacheinlage	131	33
(b) Kapitalerhöhung gegen Bareinlage	146	41
(2) Haftungs- und Anfechtungsrisiken	148	42
(a) Haftung für Kapitalaufbringung und -erhalt	149	42
(b) Eigenkapitalersatz	151	43
(c) Exkurs: Faktische Geschäfts- führung	164	45
bb) Alternative 2: Verpfändung der Gesellschafts- anteile	172	48
(1) Funktionsweise	172	48
(2) Haftungs- und Anfechtungsrisiken	184	50
b) Fazit	187	52
II. Treuhandmodelle	188	53
1. Überblick und Begrifflichkeiten	189	53
a) Unterscheidung nach der Rechtsinhaberschaft	192	54
aa) Vollrechtstreuhand (echte Treuhand)	193	54
(1) Übertragungstreuhand	195	54
(2) Erwerbstreuhand	200	56
(3) Vereinbarungstreuhand	201	56
bb) Vollmachts- und Ermächtigungstreuhand (unechte Treuhand)	202	57
(1) Vollmachtstreuhand	204	57
(2) Ermächtigungstreuhand	205	57
b) Unterscheidung nach dem Treuhandzweck	208	58
aa) (Fremdnützige) Verwaltungstreuhand	209	59
bb) (Eigennützige) Sicherungstreuhand	211	59

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
c) Doppelnützige (doppelseitige) Treuhand	213	60
aa) Die einzelnen Treuhandverhältnisse	214	60
bb) Einordnung der doppelseitigen Treuhand	216	61
2. Treuhandvertrag	222	63
a) Das Treugut	224	64
b) Der Treuhänder	226	64
c) Die Begünstigten	227	64
d) Treuhandabrede/Abtretung	229	65
aa) Treuhandabrede	230	65
bb) Abtretung	234	66
(1) Rechtsformspezifische Abtretung	234	66
(2) Gesellschaftsrechtliche Zustimmungserfordernisse	235	66
(3) Zustimmungserfordernisse bei Minderjährigen	238	67
(4) Garantien der Treugeber	239	67
(5) Aufschiebende Bedingung als Gestaltungsvariante	245	68
e) Gesellschafterrechte, insbesondere Stimmrechte ...	247	68
f) Vermögensrechte der Treugeber	254	70
g) Rechte der Treugeber bei Kapitalmaßnahmen	258	72
h) Bedingungsfall und Verwertung	264	73
aa) Bedingungsfall	264	73
bb) Verwertung	270	75
(1) Verwertungsmodalitäten	271	75
(2) Erlösauskehr	273	75
i) Informationsrechte	276	76
j) Rechnungslegung, Auskunftserteilung und Berichterstattung	279	76
k) Haftung, Freistellung	281	77
l) Vergütung	285	77
m) Beendigung	289	78
n) Formfragen	294	79
3. Steuerliche Auswirkungen	295	79
a) Steuerliche Verlustvorträge	296	80
aa) Rechtliche Grundlagen	297	80
bb) Steuerliche Zuordnung des Treugutes	305	81
b) Grunderwerbsteuer	315	83
c) Steuerfreiheit von Sanierungsgewinnen	327	87
4. Bilanzielle Auswirkungen	336	90
III. Erfolgsfaktoren und Nutzen	343	91
1. Rechtliche Faktoren	343	91
a) Wirksamkeit von Anteilsübertragung und Treuhandvereinbarung	344	92
aa) Wirksamkeit der Anteilsübertragung	345	92

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
bb) Wirksamkeit der Treuhandvereinbarung	353	93
(1) Formelle Wirksamkeit	353	93
(a) Kein Verstoß gegen Zustimmungserfordernisse	353	93
(b) Kein Verstoß gegen Formvorschriften	356	94
(2) Materielle Wirksamkeit	358	94
(a) Kein Verstoß gegen § 138 Abs. 1 BGB	358	94
(aa) Keine sittenwidrige Knebelung	358	94
(bb) Keine Übersicherung	365	96
(cc) Keine Beihilfe zur Insolvenzverschleppung	375	98
(b) Keine Nichtigkeit nach § 134 BGB	377	98
(aa) Kein Verstoß gegen § 3 Rechtsdienstleistungsgesetz (RDG)	378	99
(bb) Kein Verstoß gegen §§ 43a, 45 Bundesrechtsanwaltsordnung (BRAO)	384	100
(cc) Fazit	400	104
(c) Keine zivil-, gesellschafts- und insolvenzrechtliche Anfechtbarkeit	403	104
b) Qualifizierte Anteils- und Stimmenmehrheit	407	105
c) Kapitalmarktrechtliche Anforderungen	416	107
d) Schicksal der Treuhandvereinbarung bei Tod einer Vertragspartei	428	110
e) Fazit: Rechtliche Vorteile	431	111
2. Erfolgsfaktoren, Vorteile und Nutzen	432	111
a) Installation der Treuhand	433	112
b) Wichtige „Stellschrauben“ der Treuhandvereinbarung	440	114
aa) Nur ein Treuhänder	441	114
bb) Handlungsfähigkeit des Treuhänders	442	115
cc) Klare Formulierung des Bedingungs- und Verwertungsfalles	444	115
dd) „Rollenhygiene“	447	115
c) Vorteile und Nutzen einer doppelnutzigen Sanierungstreuhand	448	116
aa) Erzeugen von Veränderungsbereitschaft, Vertrauen und Transparenz	448	116
bb) Unterstützung und Messbarkeit der Sanierung (Covenants)	450	117

	Rn.	Seite
cc) Einheitliche und schnelle Willensbildung auf Gesellschafterebene	451	117
dd) Vorteile aus Sicht des Managements	452	117
ee) Zugriff auf Anteile bei Eintritt des Bedingungsfalls	454	118
ff) Einleitung M&A-Prozess, Verkauf „aus einer Hand“	455	118
gg) Professionelle Verwaltung und Verwertung von Sicherheiten	457	119
IV. Ablauf und Kosten	458	119
C. Die Treuhandenschaft in der Insolvenz	462	121
I. Insolvenzfestigkeit	463	121
1. Allgemeines	463	121
2. Insolvenz der Zielgesellschaft	464	121
a) Fortbestehen des Treuhandverhältnisses	464	121
b) Insolvenzanfechtung	471	122
c) Kein Eigenkapitalersatz	476	123
3. Insolvenz des Treugebers	482	124
a) Erlöschen der Treuhand/Rückübertragungsanspruch	483	124
b) Absonderungsrecht	487	125
c) Insolvenzanfechtung	492	126
aa) Anfechtung des Abschlusses der Treuhandvereinbarung	493	126
bb) Anfechtung der Übertragung des Treuguts	510	129
4. Insolvenz des Treuhänders	516	130
a) Erfüllungswahlrecht hinsichtlich des Treuhandvertrages	517	130
b) Aussonderungsrecht	524	132
II. Die Treuhand im neuen Insolvenzrecht (ESUG)	531	133
1. Eigenverwaltung	532	134
a) Allgemeines	532	134
b) Eigenverwaltung und Schutzschirmverfahren nach dem ESUG	535	135
aa) Eigenverwaltung, §§ 270 ff. InsO	536	135
bb) Schutzschirmverfahren, § 270b InsO	550	138
2. Insolvenzplan	559	140
a) Allgemeines	559	140
b) Arten von Insolvenzplänen	567	141
aa) Sanierungspläne	568	141
bb) Übertragungspläne	572	142
cc) Liquidationspläne	576	143
dd) Sonstige Pläne	578	143

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
c) Stärkung der Gläubigerstellung im Planverfahren durch das ESUG, insbesondere die Möglichkeit der Einbeziehung der Anteilsrechte	580 143
d) Gang des Planverfahrens	601 147
3. Treuhand als Sanierungsmittel	614 150
Stichwortverzeichnis		153