

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
<b>1. Teil: Einleitung</b> .....	1
§ 1. Einführung .....	1
I. Systemfragen der Insolvenzanfechtung .....	1
II. Die Insolvenzanfechtung im deutsch-italienischen Rechtsverkehr .....	2
III. Historischer Hintergrund der Insolvenzanfechtung .....	4
1. Das römische Konkursverfahren .....	4
2. Gläubigeranfechtung im römischen Recht .....	6
a) Gläubigeranfechtung im vorklassischen Recht .....	7
b) Gläubigeranfechtung im klassischen Recht („ <i>actio Pauliana</i> “) .....	8
c) Einordnung der <i>actio Pauliana</i> .....	11
§ 2. Vorgehensweise .....	12
<b>2. Teil: Die Insolvenzanfechtung in Deutschland und Italien im Rechtsvergleich</b> .....	15
§ 3. Gesetzliche Regelung der Insolvenzanfechtung .....	15
I. Deutschland .....	15
1. Historische Entwicklung .....	15
a) Mittelalterliches Stadt- und Landrecht .....	15
b) Weitere Entwicklung bis zur Reichskonkursordnung .....	18
c) Die Reichskonkursordnung von 1877 .....	20
2. Anfechtung nach der Insolvenzordnung .....	24
a) Hintergrund und Entstehung der Insolvenzordnung .....	24
b) Die Regelung der Insolvenzanfechtung in der InsO .....	25
c) Die Reform des Anfechtungsrechts 2017 .....	26
aa) Frühere Reformbestrebungen .....	26
bb) Weitere Entwicklung der Rechtsprechung .....	27
cc) Kritik in der Literatur .....	28
dd) Das Reformgesetz 2017 .....	29
3. Zusammenfassung und Bewertung .....	31
II. Italien .....	33
1. Historische Entwicklung .....	33
a) Mittelalterliches Statutarrecht .....	33
b) Entwicklung bis zum Handelsgesetzbuch von 1882 .....	37
2. Anfechtung nach der Konkursordnung von 1942 .....	39
a) Hintergrund und Entstehung der Konkursordnung .....	39
b) Die Anfechtungsreform 2005 .....	41
3. Das neue Insolvenzrecht Italiens: Das Insolvenzgesetzbuch .....	43

a) Hintergrund und Auswirkungen der Insolvenzrechtsreform 2019.....	43
b) Änderungen im Insolvenzanfechtungsrecht.....	44
c) Die aktuelle Regelung der Insolvenzanfechtung .....	45
4. Zusammenfassung und Ergebnis.....	46
5. Vergleich mit der geschichtlichen Entwicklung in Deutschland.....	47
6. Kurzüberblick über das neue italienische Insolvenzrecht .....	48
a) Gesetzliche Regelungen.....	48
b) Die Verfahrensbeteiligten.....	51
c) Ablauf des gerichtlichen Liquidationsverfahrens .....	54
§ 4. Abgrenzung zu anderen Arten der Anfechtung.....	56
I. Deutschland .....	56
1. Die Anfechtung nach Bürgerlichem Recht.....	56
2. Die Anfechtung nach dem Anfechtungsgesetz (AnfG).....	57
II. Italien.....	59
1. Vernichtbarkeit eines Rechtsgeschäft ( <i>annullabilità</i> ) .....	60
2. Die Gläubigeranfechtung ( <i>revocatoria ordinaria</i> ).....	61
a) Die Vermögenshaftung gemäß Art. 2740 c. c.....	62
b) Die Voraussetzungen der Gläubigeranfechtung .....	63
aa) Verfügungshandlung.....	64
bb) Gläubigerbenachteiligung .....	64
cc) Bewusstsein der Gläubigerbenachteiligung.....	66
dd) Schädigungsbewusstsein des Dritten .....	67
c) Wirkungen der Gläubigeranfechtung.....	69
d) Verhältnis zur Insolvenzanfechtung.....	70
III. Rechtsvergleich.....	74
§ 5. Die allgemeinen Voraussetzungen der Insolvenzanfechtung .....	75
I. Deutschland .....	76
1. Die Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....	76
a) Zulässigkeit eines Insolvenzverfahrens nach deutschem Recht.....	76
b) Eröffnungsgründe (materielle Insolvenz) .....	77
aa) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 InsO .....	79
bb) Drohende Zahlungsunfähigkeit nach § 18 InsO.....	82
c) Die Verfahrenseröffnung (formelle Insolvenz).....	84
aa) Zuständigkeit des Insolvenzgerichts .....	84
aaa) Sachliche Zuständigkeit (§ 2 InsO).....	84
bbb) Örtliche Zuständigkeit (§ 3 InsO) .....	85
bb) Antrag (§§ 13 ff. InsO) .....	85
cc) Eröffnungsbeschluss (§ 27 InsO).....	86
2. Vorliegen einer Rechtshandlung .....	87
a) Der Begriff der Rechtshandlung.....	87
b) Die Handelnden .....	88
c) Gesamtheit von Rechtshandlungen.....	90
d) Unterlassen als Rechtshandlung (§ 129 Abs. 2 InsO).....	90
e) Maßgeblicher Zeitpunkt.....	91
aa) Grundsatz: Eintritt der Wirkungen (§ 140 Abs. 1 InsO).....	91
bb) Eintragungspflichtige Rechtshandlungen (§ 140 Abs. 2 InsO).....	91
cc) Bedingte oder befristete Rechtshandlungen (§ 140 Abs. 3 InsO) ..	92
dd) Rechtshandlungen nach Verfahrenseröffnung (§ 147 InsO).....	92
3. Vorliegen einer Gläubigerbenachteiligung.....	92

4. Zusammenfassung.....	95
II. Italien.....	97
1. Die Verfahrenseröffnung ( <i>dichiarazione di apertura della liquidazione giudiziale</i> ).....	98
a) Liquidationsfähigkeit.....	99
aa) Der Begriff des Unternehmers ( <i>imprenditore</i> ).....	99
bb) Der Handelsunternehmer ( <i>imprenditore commerciale</i> ).....	101
cc) Ausschluss vom Liquidationsverfahren.....	102
b) Insolvenz großer Unternehmen ( <i>amministrazione straordinaria</i> ).....	103
c) Zahlungsunfähigkeit ( <i>insolvenza</i> ) als Insolvenzgrund.....	104
d) Zuständigkeit des Insolvenzgerichts.....	107
e) Antragsverfahren.....	107
2. Gegenstand der Insolvenzanfechtung.....	108
a) Unterscheidung zwischen Entgeltlichkeit und Unentgeltlichkeit.....	110
b) Verhältnis von Artt. 163 und 166 c. c. i.....	111
3. Vorliegen einer Gläubigerbenachteiligung.....	113
a) Notwendigkeit einer Gläubigerbenachteiligung.....	115
aa) Ansichten in der Literatur.....	116
bb) Rechtsprechung des Kassationsgerichtshofs.....	117
cc) Eigene Stellungnahme.....	118
b) Begriff der Gläubigerbenachteiligung.....	120
4. Zusammenfassung.....	121
III. Rechtsvergleich.....	123
1. Eröffnung eines Insolvenzverfahrens.....	123
2. Rechtshandlung und Gläubigerbenachteiligung.....	125
3. Aufspaltung des Gläubigerbenachteiligungsbegriffs auch in Deutschland?.....	127
a) Unterschiedlicher Schutzzweck von besonderer und allgemeiner Insolvenzanfechtung.....	129
b) Benachteiligung bei der besonderen Insolvenzanfechtung.....	136
c) Benachteiligung bei der allgemeinen Insolvenzanfechtung.....	137
aa) Privatautonomie und Zahlungsunfähigkeit.....	137
bb) Privatautonomie und Vermögenshaftung.....	139
§ 6. Die einzelnen Anfechtungstatbestände.....	142
I. Deutschland.....	142
1. Die allgemeinen Anfechtungstatbestände.....	142
a) Anfechtung wegen vorsätzlicher Gläubigerbenachteiligung gemäß § 133 InsO.....	142
aa) Die objektiven Voraussetzungen.....	143
aaa) Allgemeine Anfechtungsvoraussetzungen.....	143
bbb) Zeitliche Grenze.....	143
bb) Die subjektiven Voraussetzungen.....	144
aaa) Benachteiligungsvorsatz des Schuldners.....	144
1.1 Anforderungen an den Vorsatz.....	144
1.2 Nachweis des Vorsatzes.....	145
1.2.1 Beweisanzeichen für den Benachteiligungsvorsatz....	147
1.2.2 Beweisanzeichen bei kongruenter Deckung.....	147
1.2.3 Entlastende Beweisanzeichen.....	150
bbb) Kenntnis des anderen Teils.....	153

1.1	Anforderungen an die Kenntnis.....	153
1.2	Vermutete Kenntnis.....	154
1.3	Stellungnahme.....	156
cc)	Entgeltliche Verträge mit nahestehenden Personen (§ 133 Abs. 4 InsO).....	158
b)	Anfechtung unentgeltlicher Leistungen nach § 134 InsO.....	160
aa)	Unentgeltlichkeit der Leistung.....	160
bb)	Ausnahmen von der Anfechtung (§ 134 Abs. 2 InsO).....	163
2.	Die besonderen Anfechtungstatbestände.....	163
a)	Anfechtung bei kongruenter Deckung (§ 130 InsO).....	165
aa)	Objektive Voraussetzungen .....	166
aaa)	Allgemeine Anfechtungsvoraussetzungen .....	166
bbb)	Sicherung oder Befriedigung .....	167
ccc)	Kongruenz.....	167
ddd)	Zeitliche Grenze.....	170
bb)	Subjektive Voraussetzungen.....	171
b)	Anfechtung bei inkongruenter Deckung (§ 131 InsO).....	173
aa)	Objektive Voraussetzungen .....	173
bb)	Subjektive Voraussetzungen.....	174
c)	Anfechtung unmittelbar nachteiliger Rechtshandlungen (§ 132 InsO).....	174
aa)	Objektive Voraussetzungen .....	174
bb)	Subjektive Voraussetzungen.....	175
d)	Anfechtung von Gesellschafterdarlehen (§ 135 InsO).....	175
aa)	Überblick und historische Entwicklung.....	175
bb)	Voraussetzungen der Anfechtung nach § 135 InsO.....	176
cc)	Normzweck und systematische Stellung der Regelung .....	178
e)	Anfechtung bei der stillen Gesellschaft (§ 136 InsO).....	180
f)	Anfechtung von Wechsel- und Scheckzahlungen (§ 137 InsO) .....	181
3.	Ausnahme von der Anfechtung: Bargeschäfte nach § 142 InsO.....	181
a)	Begriff des Bargeschäfts.....	183
aa)	Leistung und Gegenleistung.....	183
bb)	Unmittelbarkeit.....	184
cc)	Gleichwertigkeit.....	185
b)	Unlauterkeit des Schuldnerhandelns.....	185
c)	Einzelne Fallgruppen.....	186
aa)	Bankgeschäfte.....	186
bb)	Finanzdienstleistungen (Factoring).....	189
cc)	Dauerschuldverhältnisse .....	190
dd)	Arbeitsverträge.....	190
ee)	Öffentliche Abgaben.....	191
4.	Zusammenfassung.....	191
II.	Italien.....	195
1.	Unwirksamkeit bestimmter Rechtsgeschäfte .....	196
a)	Unentgeltliche Rechtshandlungen (Art. 163 c. c. i.).....	197
aa)	Voraussetzungen der Anfechtung .....	197
aaa)	Rechtshandlung ( <i>atto</i> ).....	199
bbb)	Unentgeltlichkeit ( <i>gratuità</i> ) .....	199
ccc)	Anfechtungszeitraum .....	203

bb) Ausnahmen von der Anfechtung.....	204
b) Verfrühte Zahlungen des Schuldners (Art. 164 Abs. 1 c. c. i.) .....	205
c) Unwirksamkeit von Geschäften nach Verfahrenseröffnung (Art. 144, 145 c. c. i.).....	206
2. Die ordentliche Gläubigeranfechtung ( <i>revocatoria ordinaria</i> ) im Rahmen des gerichtlichen Liquidationsverfahrens.....	208
a) Anwendbarkeit der Gläubigeranfechtung im gerichtlichen Liquidationsverfahren (Art. 165 c. c. i.).....	209
b) Die Anfechtung wegen vorsätzlicher Gläubigerbenachteiligung.....	210
aa) Die objektiven Voraussetzungen .....	211
bb) Die subjektiven Voraussetzungen .....	214
3. Die einzelnen Tatbestände des Art. 166 c. c. i. ....	214
a) Die objektiven Voraussetzungen .....	215
aa) Unterwertige Geschäfte (Art. 166 Abs. 1 lit. a c. c. i.).....	216
bb) Geschäfte mit Erfüllungswirkung (Art. 166 Abs. 1 lit. b c. c. i.)....	217
cc) Gewährung von Sicherheiten für nichtfällige Schulden (Art. 166 Abs. 1 lit. c c. c. i.).....	219
dd) Gewährung von Sicherheiten für fällige Schulden (Art. 166 Abs. 1 lit. d c. c. i.).....	219
ee) Anfechtung unauffälliger Rechtsgeschäfte (Art. 166 Abs. 2 c. c. i.) .....	219
ff) Anfechtung von Zahlungen auf ein Bankkontokorrent.....	220
aaa) Die Rechtsbeziehungen beim Bankkontokorrent .....	220
bbb) Die Entwicklung der Rechtsprechung zur Anfechtung.....	220
gg) Zeitliche Grenzen der Anfechtung .....	223
aaa) Rechtshandlungen nach Art. 166 Abs. 1 und 2 c. c. i.....	223
bbb) Zeitliche Grenzen bei Rechtsgeschäften zwischen Ehe- gatten.....	226
b) Die subjektive Voraussetzung: Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit.....	226
aa) Anforderungen an die Kenntnis .....	226
bb) Nachweis der Kenntnis .....	229
c) Die Ausnahmen von der Anfechtbarkeit gemäß Art. 166 Abs. 3 c. c. i.....	232
aa) Zahlung zur üblichen Fälligkeit .....	234
bb) Zahlung von Arbeitsentgelt.....	236
cc) Zahlungen auf ein Bankkontokorrent.....	236
dd) Weitere Ausnahmetatbestände nach Art. 166 Abs. 3 c. c. i. ....	237
4. Weitere Anfechtungstatbestände und -regelungen .....	238
a) Anfechtung von Factoringgeschäften .....	238
b) Zweckvermögen von Aktiengesellschaften für besondere Geschäfts- vorhaben ( <i>patrimoni destinati</i> ), Art. 2447bis lit. a c. c. ....	239
aa) Überblick über die Regelungen zum Zweckvermögen .....	239
bb) Anfechtbarkeit von auf ein Zweckvermögen einwirkenden Rechtshandlungen.....	241
c) Zahlungen auf einen fälligen Wechsel (Art. 168 c. c. i.).....	242
d) Rückzahlung von Gesellschafterdarlehen gemäß Art. 164 Abs. 2 und 3 c. c. i.....	243
e) Anfechtung von Finanzsicherheiten .....	246
f) Weitere Ausnahmetatbestände.....	246
5. Zusammenfassung.....	247

III. Rechtsvergleich.....	251
1. Anfechtung wegen vorsätzlicher Gläubigerbenachteiligung.....	251
a) Die objektiven Anfechtungsvoraussetzungen.....	251
b) Die subjektiven Anfechtungsvoraussetzungen .....	252
aa) Benachteiligungsvorsatz des Schuldners .....	252
bb) Kenntnis des anderen Teils .....	253
cc) Nachweis von Benachteiligungsvorsatz und Kenntnis .....	254
c) Ergebnis.....	255
2. Anfechtung sonstiger gläubigerbenachteiligender Rechtshandlungen.....	255
a) Anfechtung synallagmatischer Verträge.....	256
aa) Verträge mit gleichwertiger Gegenleistung .....	256
bb) Verträge ohne gleichwertige Gegenleistung .....	257
b) Anfechtung der Erfüllung einer fälligen Schuld.....	257
c) Anfechtung unentgeltlicher Rechtshandlungen .....	258
d) Anfechtung von Zahlungen auf ein Bankkontokorrent.....	258
e) Anfechtung der Gewährung von Sicherheiten .....	259
f) Anfechtung von Gesellschafterfinanzierungen.....	259
3. Die subjektiven Voraussetzungen der Anfechtung .....	259
4. Die Ausnahmen von der Anfechtung .....	260
a) Rechtshandlungen zur Weiterführung eines Unternehmens .....	261
b) Erfüllung fälliger Verpflichtungen .....	261
c) Zahlung von Arbeitsentgelt .....	261
5. Die zeitlichen Grenzen der Anfechtung .....	262
6. Zusammenfassung.....	262
§ 7. Wirkung und Durchsetzung der Insolvenzanfechtung .....	263
I. Deutschland .....	263
1. Wirkung der Insolvenzanfechtung (§ 143 InsO).....	263
a) Rechtsnatur des Rückgewähranspruchs.....	263
aa) Dingliche Theorie .....	264
bb) Schuldrechtliche Theorie .....	264
cc) Haftungsrechtliche Theorie.....	265
dd) Stellungnahme .....	265
b) Primärer Rückgewähranspruch.....	266
c) Sekundäre Ersatzansprüche .....	267
d) Verzinsung der Rückgewährschuld .....	268
e) Rückgewähr unentgeltlicher Leistungen (§ 143 Abs. 2 InsO).....	268
f) Rückgewähr bei gesellschafterbesicherten Drittdarlehen (§ 143 Abs. 3 InsO) .....	269
g) Gegenansprüche des Anfechtungsgegners (§ 144 InsO) .....	269
2. Geltendmachung der Anfechtung.....	269
a) Die Berechtigung zur Anfechtung .....	270
b) Der Anfechtungsgegner .....	270
c) Einredeweise Geltendmachung.....	271
d) Die Insolvenzanfechtungsklage .....	271
aa) Zuständiges Gericht .....	272
bb) Rechtshängigkeit einer Gläubigeranfechtungsklage .....	273
cc) Darlegungs- und Beweislast.....	273
e) Verjährung des Anfechtungsanspruchs (§ 146 InsO) .....	273
II. Italien.....	274

1. Rechtsnatur und Wirkung der Insolvenzanfechtung .....	274
a) Insolvenzanfechtung als Gestaltungsrecht .....	275
b) Entstehung eines Rückgewähranspruchs .....	276
c) Nochmalige Geltendmachung der angefochtenen Forderung .....	279
2. Die Insolvenzanfechtungsklage ( <i>azione revocatoria fallimentare</i> ) .....	280
a) Anfechtungsberechtigung .....	280
b) Anfechtungsgegner .....	281
c) Zuständiges Gericht .....	281
d) Darlegungs- und Beweislast .....	282
e) Rechtshängigkeit einer ordentlichen Anfechtungsklage .....	282
f) Die Insolvenzanfechtungsklage im Rahmen des besonderen Sanierungsverfahrens für Großunternehmen ( <i>amministrazione straordinaria</i> ) .....	283
g) Verfall des Anfechtungsrechts (Art. 170 c. c. i.) .....	284
III. Rechtsvergleich .....	285
1. Die Wirkungen der Insolvenzanfechtung .....	285
a) Inhalt und Entstehung des Rückgewähranspruchs .....	286
b) Gegenansprüche des Anfechtungsgegners .....	286
2. Die Insolvenzanfechtungsklage .....	287
a) Anfechtungsberechtigung .....	287
b) Anfechtungsgegner .....	287
c) Zuständiges Gericht .....	287
3. Verjährung des Rückgewähranspruchs .....	288
4. Zusammenfassung .....	288
§ 8. Zusammenfassung der deutschen und italienischen Insolvenzanfechtung .....	289
I. Die wesentlichen Unterschiede beider Rechtsordnungen .....	289
II. Stellungnahme .....	290
1. Insolvenzanfechtung nach deutschem Recht .....	290
2. Insolvenzanfechtung nach italienischem Recht .....	291
3. Bewertung der Vor- und Nachteile beider Rechtsordnungen .....	291
<b>3. Teil: Das internationale Insolvenzanfechtungsrecht nach der EuInsVO .....</b>	<b>293</b>
§ 9. Gegenstand und Regelungen des internationalen Insolvenzrechts .....	293
I. Gegenstand des internationalen Insolvenzrechts .....	293
II. Regelungen des internationalen Insolvenzrechts .....	294
1. Rechtszustand vor dem Inkrafttreten der EuInsVO .....	294
a) Internationales Insolvenzrecht in Deutschland .....	294
b) Internationales Insolvenzrecht in Italien .....	295
2. Die Europäische Insolvenzverordnung (EuInsVO) .....	297
III. Der Anwendungsbereich der EuInsVO .....	298
IV. Abgrenzung zur EuGVVO .....	299
V. Die Restrukturierungsrichtlinie .....	300
§ 10. Die Bestimmung des anwendbaren Anfechtungsrechts .....	302
I. Überblick .....	302
II. Die Grundregel des Art. 7 Abs. 2 lit. m EuInsVO .....	303
III. Die Bestimmung der <i>lex fori concursus</i> .....	303
1. Die Verfahrenszuständigkeit nach Art. 3 Abs. 1 EuInsVO .....	304
2. Bestimmung des Mittelpunkts der hauptsächlichen Interessen (COMI) .....	304
a) Bei juristischen Personen .....	304

b) Bei natürlichen Personen .....	306
c) Maßgeblicher Zeitpunkt und Sitzverlegung.....	306
3. Zuständigkeit für Sekundärinsolvenzverfahren gemäß Art. 3 Abs. 3 EuInsVO.....	306
4. Zuständigkeit für das Partikularinsolvenzverfahren gemäß Art. 3 Abs. 4 EuInsVO.....	307
IV. Die Einrede des Art. 16 EuInsVO.....	307
1. Der Ausnahmecharakter des Art. 16 EuInsVO .....	308
2. Bestimmung der <i>lex causae</i> im Rahmen des Art. 16 EuInsVO.....	308
3. Die Reichweite des Art. 16 EuInsVO .....	309
4. Geltendmachung und Rechtsfolgen des Art. 16 EuInsVO .....	310
V. Anwendbares Anfechtungsrecht im deutsch-italienischen Rechtsverkehr .....	310
1. Deutsches Recht als Anfechtungsstatut.....	311
2. Italienisches Recht als Anfechtungsstatut .....	311
§ 11. Die internationale Zuständigkeit für Anfechtungsklagen.....	311
I. Zuständigkeit nach Art. 6 Abs. 1 EuInsVO .....	311
II. Insolvenzzrechtliche Qualifikation bestimmter Klagen.....	312
§ 12. Zusammenfassung.....	313
<b>4. Teil: Schlussfolgerungen für den deutsch-italienischen Rechtsverkehr und Perspektiven des materiellen Anfechtungsrechts.....</b>	<b>315</b>
§ 13. Schlussfolgerungen für den deutsch-italienischen Rechtsverkehr.....	315
I. Vorrang des anfechtungsfeindlicheren Rechts (Art. 16 EuInsVO).....	315
1. Das deutsche Recht als anfechtungsfeindlicheres Recht.....	315
2. Das italienische Recht als anfechtungsfeindlicheres Recht.....	316
II. Rechtswahl des anfechtungsfeindlicheren Rechts (Art. 3 Abs. 1 Rom I-VO).....	317
1. Rechtswahl im internationalen Handelsverkehr .....	318
2. Grenzen der Rechtswahl.....	318
§ 14. Perspektiven für das deutsche materielle Anfechtungsrecht .....	320
I. Systemfragen der deutschen Insolvenzanfechtung .....	320
II. Der Begriff der Gläubigerbenachteiligung .....	321
III. Änderungsbedarf durch die Restrukturierungsrichtlinie.....	322
§ 15. Perspektiven für das italienische materielle Anfechtungsrecht.....	323
I. Systemfragen der italienischen Insolvenzanfechtung .....	323
II. Ausblick auf das neue Anfechtungsrecht.....	324
III. Änderungsbedarf durch die Restrukturierungsrichtlinie.....	324
§ 16. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse.....	325
<b>Anhang I: Aktuelle Anfechtungsbestimmungen in Italien.....</b>	<b>331</b>
<b>Anhang II: Historische Anfechtungsbestimmungen in Italien .....</b>	<b>343</b>
<b>Anhang III: Bisheriges Anfechtungsrecht Italiens .....</b>	<b>351</b>
<b>Anhang IV: Synopse zum neuen und alten Anfechtungsrecht Italiens.....</b>	<b>359</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>366</b>