

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	21
Kapitel 1. Einführung	25
A. Problemstellung	26
B. Methodik	28
C. Stand der Forschung	29
D. Gang der Untersuchung	30
Kapitel 2. Insolvenzverwaltung in Deutschland	32
A. Historische Entwicklung des Insolvenzrechts	32
I. Konkursordnung von 1879	33
1. Bestellungspraxis um 1900	34
2. Nicht-gesetzliche Vorgaben zur Auswahl des Konkursverwalters	36
II. Insolvenzordnung von 1999	38
1. Grundzüge des Gesetzes	39
2. Gesetz zur weiteren Erleichterung der Sanierung von Unternehmen von 2012	41
3. Europarechtlicher Einfluss auf das Insolvenzrecht	42
B. Ablauf des Insolvenzverfahrens	45
I. Regelinsolvenzverfahren	45
1. Insolvenzeröffnungsverfahren	46
a) Schutzschirmverfahren nach § 270b InsO	48
b) Zuständiger Richter	50
2. Eröffnetes Insolvenzverfahren	51
a) Verwertung und Erlösverteilung im Regelverfahren	52
b) Insolvenzplanverfahren	54
3. Beendigung des Insolvenzverfahrens	56
II. Verbraucherinsolvenzverfahren	56

C. Normative Grundlagen des Insolvenzverwalters	58
I. Amt des Insolvenzverwalters	58
1. Auswahl des Verwalters	58
a) Qualifikationsanforderungen an den Insolvenzverwalter	59
b) Vorauswahlliste und Auswahl im Einzelfall	60
c) Besonderheiten für EU-ausländische Bewerber	62
d) Hilfspersonen	63
e) Kritik am Auswahlverfahren	64
2. Ernennung und Annahme	66
3. Aufgaben des Insolvenzverwalters	66
4. Beendigung der Tätigkeit	67
5. Vergütung des Verwalters	68
6. Haftung des Verwalters	69
7. Rechtsmittel gegen richterliche Entscheidungen	69
II. Die juristische Person als Insolvenzverwalter	70
1. Juristische Personen in Deutschland	71
a) Keine Strafbarkeit juristischer Personen	72
b) Keine Zulassung als Sachverständiger im Zivilprozess, Gerichtsvollzieher, Zwangsverwalter und in bestimmten Bereichen der Vermögensverwaltung	73
c) Zulassung als Liquidator, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Rechtsanwalt	74
2. Verwalter-Gesellschaften in Konkursordnung und Insolvenzordnung	75
a) Konkurs- und Vergleichsordnung	76
b) Kommissionsentwurf von 1985/1986	77
c) Diskussionsentwurf zur Insolvenzordnung von 1988	78
d) Entwurf einer Insolvenzordnung von 1992	78
e) Insolvenzordnung	82
f) Reformvorschlag aus der Wissenschaft: Ausübender Verwalter	82
3. Verwalter-Gesellschaften in der Praxis	84
4. Verfassungsmäßigkeit des Ausschlusses juristischer Personen vom Amt des Insolvenzverwalters	85
a) Gang des Verfahrens	85
b) Begründung der Entscheidung des Bundesgerichtshofs	86
c) Anrufung des Bundesverfassungsgerichts	87

d) Begründung der Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts	88
e) Resonanz auf die Entscheidung	92
f) Auswirkungen der Entscheidung	94
III. Verhältnis zu den übrigen Verfahrensbeteiligten	95
1. Insolvenzschuldner	95
a) Grundsatz: Verlust der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	96
b) Ausnahme: Eigenverwaltung	96
2. Insolvenzrichter	98
3. Gläubiger	99
a) Gläubigerversammlung	99
b) Gläubigerausschuss	101
D. Rechtstatsächliche Betrachtung	101
I. Datengrundlage und Datenqualität	102
II. Insolvenzverfahren	105
1. Anzahl der Insolvenzverfahren im Zeitablauf	105
2. Insolvenzschuldner sowie Verbleib der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	107
3. Verfahrensbeendigung	111
4. Verfahrensdauer	113
III. Insolvenzverwalter	116
1. Statistik zu allen Verwaltern	116
2. Verwalter von Unternehmensinsolvenzen	118
3. Verwalter-Gesellschaften	120
Kapitel 3. Konkursverwaltung in Spanien	122
A. Historische Entwicklung des Konkursrechts	122
I. Vom Gläubigerverfahren zum staatlichen Verfahren	124
II. Die Handelsgesetzbücher von 1829 und 1885	128
a) „Quiebra“	130
b) „Suspensión de pagos“	133
c) Verhältnis von „quiebra“ und „suspensión de pagos“	134
III. Das Konkursgesetz von 2003	135
1. Gesetzgebungskompetenz in Spanien	136
2. Reformbedarf und Reformversuche	138
3. Grundzüge der Reform 2003	142
4. Paradigmenwechsel in der Konkursverwaltung aufgrund der Wirtschaftskrise 2008	146

5. Geplante Überarbeitung des Konkursgesetzes	150
B. Ablauf des Konkursverfahrens	151
I. Ordentliches Verfahren	151
1. Konkursöffnung	152
a) Konkursantragspflicht	154
b) Verfahren bei Refinanzierungsverhandlungen	155
c) Zuständiger Richter	158
2. Verfahrensabschnitte	161
a) Allgemeine Phase	161
b) Vergleichsphase	163
c) Liquidationsphase	164
d) Qualifikationsphase	165
3. Beendigung des Verfahrens	166
II. Verkürztes Verfahren	167
C. Normative Grundlagen des Konkursverwalters	168
I. Amt des Konkursverwalters	169
1. Auswahl des Verwalters	169
a) Qualifikationsanforderungen an den Alleinverwalter	170
b) Auswahl im Einzelfall	171
c) Ausschlussgründe	172
d) Ausnahme: Kollegialorgan	174
e) Unterstützendes Personal	175
2. Ernennung und Annahme	176
3. Bescheinigung der Haftpflichtversicherung	176
4. Aufgaben des Konkursverwalters	177
5. Beendigung der Tätigkeit	180
6. Vergütung des Verwalters	181
7. Haftung des Verwalters	183
8. Rechtsmittel gegen richterliche Entscheidungen	184
II. Noch umzusetzende Reform aus 2014	184
1. Anforderungen an den Konkursverwalter	185
2. Auswahl nach Listenreihenfolge	187
3. Zusammensetzung des Verwalterorgans	189
4. Vergütung des Konkursverwalters	189
III. Die juristische Person als Konkursverwalter	191
1. Juristische Personen in Spanien	191
a) Juristische Person als Geschäftsführer	192
b) Strafbarkeit juristischer Personen	192

2. Historische Betrachtung der Zulassung von Verwalter-Gesellschaften	193
3. Anforderungen an die Gesellschaftsform	197
a) Keine zwingende Konstitution als Freiberuflergesellschaft	197
b) Merkmale der Sociedad Profesional	199
c) Merkmale der Sociedad de Responsabilidad Limitada	202
4. Anforderungen an die Berufsträger der Verwalter-Gesellschaften	204
5. Bescheinigung der Haftpflichtversicherung	206
6. Ausschlussgründe	206
7. Natürliche Person als Vertreter der Verwalter-Gesellschaft	207
a) Anforderungen an den Vertreter	208
b) Ausschlussgründe für den Vertreter	209
c) Benennung des Vertreters	210
d) Auswechslung des Vertreters	211
e) Haftung des Vertreters	212
IV. Verhältnis zu den übrigen Verfahrensbeteiligten	213
1. Konkursschuldner	213
2. Richter	214
3. Gläubiger	216
4. Staatsanwaltschaft	217
D. Rechtstatsächliche Betrachtung des spanischen Konkursverfahrens	218
I. Datengrundlage und Datenqualität	219
II. Konkursverfahren	221
1. Anzahl der Konkursverfahren im Zeitablauf	221
2. Konkursschuldner sowie Verbleib der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	222
3. Verfahrensbeendigung	225
4. Verfahrensdauer	227
III. Konkursverwalter	230
1. Statistik zu allen Verwaltern	230
2. Verwalter-Gesellschaften	232
Kapitel 4. Rechtsvergleich: Wesentliche Unterschiede und Gemeinsamkeiten	240
A. Allgemeine Wirtschaftslage und die Bedeutung von Insolvenzen	240

B. Vergleich der Verfahrensstrukturen	241
I. Wesen des Verfahrens	242
II. Verfahrensablauf	243
1. Prüfung der Verfahrensvoraussetzungen	245
a) Insolvenzantragspflicht/Vorinsolvenzliches Sanierungsverfahren	245
b) Vorläufige Sicherungsmaßnahmen	246
2. Eröffnetes Verfahren	247
a) Verfahrensdauer	247
b) Sanierungserfolg	248
c) Quoten	249
III. Bewertung	250
C. Rolle des Richters	251
I. Sachliche Zuständigkeit	252
II. Funktionelle Zuständigkeit	252
III. Bewertung	253
D. Gläubigerbeteiligung	255
I. Gläubigergleichbehandlung	255
II. Gläubigerversammlung und Gläubigerausschuss	255
III. Bewertung	256
E. Insolvenz- und Konkursverwalter	257
I. Auswahl	257
1. Alleinverwalter	257
2. Qualifikationsanforderungen	258
3. Juristische Personen als Insolvenz-/Konkursverwalter	259
4. Zusätzliche Voraussetzungen	261
a) Ausschlussgründe	261
b) Haftpflichtversicherung	261
5. Auswahlprozess	262
II. Professionalisierung	263
III. Übernahme der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	264
IV. Vergütung	265
V. Bewertung	266
Kapitel 5. Europarechtswidrigkeit des Ausschlusses einer spanischen Gesellschaft als Insolvenzverwalter in Deutschland	269
A. Schutz des Binnenmarktes	270
I. Niederlassungsfreiheit	270

II. Dienstleistungsfreiheit	271
III. Dienstleistungsrichtlinie	271
IV. Verhältnis von Primär- und Sekundärrecht	272
B. Anwendungsbereich der europäischen Regelungen	272
I. Anwendungsbereich der Dienstleistungsrichtlinie	273
1. Ausübung öffentlicher Gewalt	274
a) Definition „Ausübung öffentlicher Gewalt“	275
b) Nationales Begriffsverständnis	275
(1) Argumente für die Ausübung öffentlicher Gewalt	275
(2) Argumente gegen die Ausübung öffentlicher Gewalt	276
(3) Stellungnahme	277
c) Unionsrechtliches Begriffsverständnis	278
2. Vorrang der EuInsVO und der Restrukturierungsrichtlinie	280
3. Öffentliche Beschaffung	281
4. Zwischenergebnis	282
II. Anwendungsbereich von Niederlassungs- und Dienstleistungsfreiheit	282
C. Verletzung der Niederlassungs- und Dienstleistungsfreiheit	283
I. Beeinträchtigung	283
1. Ausübung einer der deutschen Insolvenzverwaltung gleichwertigen Tätigkeit im EU-Ausland	284
2. Ausgleich durch die Bestellbarkeit von natürlichen Personen	285
II. Rechtfertigung der Beeinträchtigung	286
1. Sicherung einer geordneten Rechtspflege durch den Ausschluss juristischer Personen	287
2. Spanisches Regelungsmodell als milderes Mittel	288
a) Höchstpersönliche Rechtsnatur des Amtes	288
b) Fehlen eines bestimmten, persönlich für die Aufgabenwahrnehmung Verantwortlichen	289
c) Gefährdung der Kontinuität der Amtsausübung	289
d) Erschwernisse bei der Willensbildung	291
e) Unklare Verantwortlichkeiten als erhebliche Gefahr für eine effektive gerichtliche Aufsicht	291
f) Besondere Schwierigkeiten bei der Prüfung der Unabhängigkeit	292

g) Beschränkte Haftung	292
3. Folgen	293
a) Inländerdiskriminierung	294
b) Juristische Personen als Insolvenzverwalter de lege ferenda	294
III. Ergebnis	295
Kapitel 6. Schlussbetrachtung und zusammenfassende Thesen	296
Literaturverzeichnis	299