

Inhaltsverzeichnis

Vorwort..... 3

Insolvenz-Forum 2018 15

RA Dr. **Axel ANDERL**, LL.M./RAA Mag. **Dominik SCHELLING**, Wien

Insolvenzverwaltung und Datenschutz 17

- I Einleitung 17
- II Datenschutz als Aufgabe des Insolvenzverwalters 18
 - A Anwendungsbereich des Datenschutzrechts 18
 - 1 Personenbezogene Daten natürlicher Personen 18
 - 2 Ausnahme für Daten juristischer Personen 19
 - 3 Ausnahme für anonymisierte Daten 19
 - B Wesentliche Neuerungen durch die DSGVO 20
 - C Die wichtigsten datenschutzrechtlichen To-dos 21
- III Rolle des Insolvenzverwalters 23
 - A Die drei datenschutzrechtlichen Akteure 23
 - B Eigenständiger Verantwortlicher 24
 - C Exkurs: Insolvenzverwalter als Behörde? 24
- IV Umfang der Verantwortlichkeit 26
 - A Konkursverfahren einer Privatperson 27
 - B Insolvenzverfahren mit Eigenverwaltung 28
 - C Insolvenzverfahren ohne Eigenverwaltung 29
- V Daten als Teil der Insolvenzmasse 30
 - A Rechtmäßigkeit der Datenverarbeitung 31
 - B Datenverarbeitung durch den Insolvenzverwalter 32
 - 1 Allgemeines 32
 - 2 Konkursverfahren einer Privatperson und Insolvenzverfahren mit Eigenverwaltung 33
 - 3 Insolvenzverfahren ohne Eigenverwaltung 33
 - C Zweckbindungsgrundsatz 34
 - D Offenlegung von Daten beim Verkauf des Unternehmens 34
 - 1 Rechtsgrundlage der Datenweitergabe 34

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|----|-------------------------------------------------------------------|----|
| 2 | Zweckänderung | 36 |
| 3 | Fazit | 37 |
| E | Verkauf der Daten als Asset? | 37 |
| VI | Haftung für Datenschutzverstöße | 38 |
| A | Potentielle Sanktionen | 38 |
| B | Adressat der Geldbußen im Insolvenzverfahren | 39 |
| 1 | Primäre Haftung der Insolvenzmasse | 39 |
| 2 | Regress beim Insolvenzverwalter | 40 |
| 3 | Verantwortlichkeit des Insolvenzverwalters nach § 9 VStG | 41 |
| 4 | Fazit | 42 |

Dr. **Petra LEUPOLD**, LL.M. (UCLA), Wien

Alternative Finanzierungsformen und Insolvenz 45

| | | |
|----|-----------------------------------------------------------------|----|
| I | Einleitung | 45 |
| II | Nachrangdarlehen | 45 |
| A | Allgemeine Grundsätze | 45 |
| B | Aufsichtsrechtlicher Rahmen: Alternativfinanzierungsgesetz | 47 |
| C | AGB-Kontrolle von Nachrangdarlehen | 52 |
| 1 | Inhaltskontrolle (§ 879 Abs 3 ABGB) | 53 |
| a | Judikatur in Österreich | 53 |
| b | Judikatur in Deutschland | 55 |
| c | Stellungnahme | 56 |
| 2 | Transparenzgebot (§ 6 Abs 3 KSchG) | 58 |
| 3 | Rechtsfolgen im Individualverhältnis | 60 |

Prof. Dr. **Christoph G. PAULUS**, LL.M. (Berkeley), Berlin

Aktuelle Entwicklungen im europäischen Insolvenzrecht 65

| | | |
|-----|-------------------------------------------|----|
| I | Reflexionen über die Themenstellung | 65 |
| II | EulnsVO | 68 |
| III | Präventiver Restrukturierungsrahmen | 71 |
| IV | Akademisches Projekt | 74 |
| V | Resümee | 77 |

RA Dr. **Stephan RIEL**, Wien

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| Die Zwischenverteilung | 79 |
| I Einleitung | 79 |
| A Systematisches, Historisches und Statistik..... | 79 |
| B Regelungsgegenstände..... | 80 |
| II Das Verfahren zur Zwischenverteilung | 81 |
| A Zeitpunkt und Rollenverteilung | 81 |
| B Formlose Verteilung | 84 |
| C Verteilungsentwurf..... | 85 |
| III Berücksichtigung bestimmter Insolvenzforderungen..... | 86 |
| A Problemstellung..... | 86 |
| B Bestrittene Forderungen | 87 |
| C Absonderungsgläubiger..... | 88 |
| D Ausfallgläubiger | 90 |
| E Sicherungseigentum, Sicherungszession, Sicherheit an ausländischen Liegenschaften | 90 |
| F Bedingte Insolvenzforderungen..... | 91 |
| G Verspätet angemeldete Forderungen | 92 |
| IV Änderungen im Anmeldeverzeichnis nach der Zwischenverteilung | 92 |
| A Problemstellung..... | 92 |
| B „Korrekturverteilungen“ | 93 |
| C Sonderproblem nachträglich festgestellter Forderungen | 93 |
| V Ausgleich von Verteilungsfehlern bei der Zwischenverteilung | 95 |

Ass.-Prof. MMag. Dr. **Martin TRENKER**, Innsbruck

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| Schaden der Insolvenzmasse bei Insolvenzverschleppung des Geschäftsleiters nach 6 Ob 164/16k | 97 |
| I Konkurrenz von Gesellschafts- und Gläubigerschaden als Ausgangsproblem..... | 98 |
| A Haftungsgrundlage: Verspätete/ unterlassene Insolvenzantragstellung..... | 98 |
| B Ausnahmsweise Ersatzfähigkeit des Reflexschadens der Gläubiger..... | 99 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----|------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| C | Vermeidung der doppelten Liquidation durch § 69 Abs 5 IO ... | 100 |
| D | Unterschied von Gesellschafts- und Gläubigerschaden | 101 |
| E | Zahlungsverbot nach Insolvenzreife als Gläubigerschutznorm | 103 |
| II | Problemaufriss im Anschluss an bisherige Ergebnisse..... | 106 |
| III | Ersatzfähigkeit des Betriebsverlusts als Gesellschaftsschaden..... | 108 |
| A | Ergebnis konkreter Schadensberechnung..... | 108 |
| B | Problem der Überschuldung der geschädigten Gesellschaft... .. | 108 |
| C | Keine Einschränkung auf Schädigung des Gläubigerkollektivs | 109 |
| D | Rechtswidrigkeitszusammenhang und Business- Judgement-Rule | 111 |
| E | Berechnung | 113 |
| 1 | Ausgangspunkt der Berechnung | 113 |
| 2 | Berücksichtigung „werterhellender“ Ergebnisse des Insolvenzverfahrens | 114 |
| 3 | Problem ausständiger Verwertungs- und Prozessergebnisse..... | 117 |
| F | Fazit..... | 118 |
| IV | Keine (unmittelbare) Ersatzfähigkeit des Quotenschadens als Gläubigerschaden..... | 119 |
| A | Umkehrschluss zu § 69 Abs 5 IO als Anspruchsgrundlage? ... | 119 |
| B | Grammatikalische, systematische und historische Gegenargumente..... | 120 |
| C | Teleologie: Zahlungsverbot als ausreichender Schutz vor reinen Gläubigerschäden | 122 |
| V | Zwischenergebnis | 123 |
| VI | Zahlungsverbot nach Insolvenzreife als Vermutung des Gesamtgläubigerschadens | 124 |
| A | Überschießende Haftung bei isolierter Zahlungsbetrachtung..... | 124 |
| B | Tatbestandsimmanente Korrektur | 125 |
| 1 | Teleologischer Zahlungsbegriff | 125 |
| 2 | Exkurs: Zahlung vom debitorischen Konto | 126 |
| 3 | Entlastung bei Einhaltung gebotener Sorgfalt (§ 84 Abs 3 Z 6 S 2 AktG analog)..... | 128 |
| C | Begrenzung auf Quotenschaden als zusätzliches Korrektiv | 130 |

| | | |
|------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1 | Überschießende Haftungssanktion bei Unternehmensfortführung?..... | 130 |
| 2 | BGH: Kumulation isolierter Zahlungen sachgerecht..... | 131 |
| 3 | OGH: Begrenzung durch Quotenschaden..... | 132 |
| D | Stellungnahme und Bewertung..... | 133 |
| 1 | Sinnvolle und de lege lata vertretbare Haftungsbegrenzung | 133 |
| 2 | Entlastung mit geringerem Quotenschaden als probatio diabolica | 134 |
| 3 | Schätzung der tatsächlichen Insolvenzquote gem § 273 ZPO | 136 |
| 4 | Präklusion trotz nachträglicher Erkenntnis der Unrichtigkeit der Schätzung..... | 137 |
| 5 | Keine Differenzierung zwischen Alt- und Neugläubigern... | 138 |
| 6 | Exkurs: Hypothetische Quote des Zahlungsempfängers... | 139 |
| 7 | Zwischenresümee: Verteidigung des beklagten Geschäftsleiters..... | 140 |
| VII | Keine kumulierte Ersatzpflicht für Betriebsverlust und Zahlungen in statu cridae..... | 141 |
| VIII | Zusammenfassung | 142 |
| | | |
| RA Dr. Thomas ZEITLER , Linz | | |
| Praktische Erfahrungen mit dem Konzerninsolvenzrecht..... | | |
| I | Einleitung | 145 |
| II | Beschreibung des Konzerns/Eröffnungsentscheidungen..... | 146 |
| III | Gesetzliche Grundlagen | 148 |
| IV | Bruce Tuckman..... | 149 |
| V | Zusammenarbeit in der Praxis | 150 |
| A | Allgemeines | 150 |
| B | Zur Koordinierung der Verwalter..... | 152 |
| C | Koordinierung der Vorbereitung eines Asset-Deals..... | 153 |
| D | Zur Überwachung der Geschäfte..... | 154 |
| E | Sanierung von Gruppenmitgliedern | 154 |
| F | Zur Übertragung zusätzlicher Befugnisse/zur Aufteilung bestimmter Aufgaben | 155 |
| VI | Zusammenfassung der Erfolgsfaktoren | 155 |

**Workshop „Aktuelle steuerrechtliche Fragen
in Insolvenzverfahren“ 157**

Univ.-Prof. Dr. **Markus ACHATZ**, Linz

Praxisfälle zur Umsatzsteuer..... 159

| | | |
|---|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Ziel des Workshops | 159 |
| A | Zum Verhältnis Umsatzsteuer und Insolvenzrecht im Allgemeinen..... | 159 |
| B | Praxisbezogene Implikationen der insolvenzrechtlichen Einordnung | 159 |
| C | Umsatzsteuerliche Grundposition zur insolvenzrechtlichen Einordnung von Abgabeforderungen – zugleich eine Anmerkung zu OLG Linz 23.1.2018, 2 R 4/18y | 160 |
| D | Ergebnis | 163 |

StB Dr. **Rainer BRANDL**/RA Dr. **Thomas ZEITLER**, Linz

**Praxisfälle zur Haftung und finanzstrafrechtlichen
Verantwortung des Insolvenzverwalters..... 165**

| | | |
|-----|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 165 |
| II | Ausstehender Verteilungsbeschluss..... | 165 |
| A | Ausgangsfall | 165 |
| B | Lösungsansätze | 165 |
| 1 | Abgabenrechtliche Pflichten im konkreten Fall..... | 165 |
| 2 | Finanzstrafrechtliche Rahmenbedingungen | 166 |
| 3 | Abgabenrechtliche Säumnisfolgen | 168 |
| 4 | Abgabenhaftung nach § 9 BAO..... | 169 |
| III | Unterfertigung Jahresabschluss / Jahressteuererklärungen | 170 |
| A | Ausgangsfall | 170 |
| B | Lösungsansätze | 170 |
| 1 | Verpflichtung zur Unterfertigung des Jahresabschlusses (Rechnungslegungspflicht)..... | 170 |
| a | Pflichtenträger | 170 |
| b | Entfall der Verpflichtung zur Rechnungslegung | 171 |
| c | Zwangsstrafen bei Verletzung der Offenlegungs- bzw Veröffentlichungspflicht von Jahresabschlüssen | 172 |
| 2 | Verpflichtung zur Unterfertigung von Jahressteuererklärungen..... | 172 |

| | | |
|----|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a | Pflichtenträger/Erfüllung der Erklärungspflichten | 172 |
| b | Haftung für erkannte Unrichtigkeiten (§ 15 Abs 2 BAO) | 175 |
| IV | Nachforschungspflicht des Insolvenzverwalters | 175 |
| A | Ausgangsfall | 175 |
| B | Lösungsansätze | 176 |
| 1 | Nachforschungsverpflichtung des Insolvenzverwalters | 176 |
| 2 | Finanzstrafrechtliche Folgen von Verrechnungspreiskorrekturen | 177 |
| 3 | Gibt es Unterschiede, ob die IC-Leistungen zwischen Kommanditgesellschaften oder GmbH erbracht werden? | 178 |
| a | Verdeckte Ausschüttungen innerhalb einer Gruppe iSd § 9 KStG | 179 |
| b | Verdeckte Ausschüttungen an Schwestergesellschaft | 179 |
| c | Fremdunübliche Zahlungen im KG-Konzern | 180 |
| V | Abgabenrechtliches Rechtsmittelverfahren | 180 |
| A | Ausgangsfall | 180 |
| B | Lösungsansätze | 180 |
| VI | Umsatzsteuer und Insolvenzeröffnung | 181 |
| A | Ausgangsfall | 181 |
| B | Lösungsansätze | 181 |

RA Dr. **Mario LEISTENTRITT**, Bakk., Graz

| | | |
|-----|----------------------------------------------------------------------------------|------------|
| | Praxisfälle zur Umsatzbesteuerung | 183 |
| I | Einleitung | 183 |
| II | Überrechnungsvereinbarung | 183 |
| A | Auswirkung einer Überrechnungsvereinbarung bei Insolvenz des Verkäufers | 183 |
| 1 | Beispiel | 183 |
| 2 | Auswirkungen | 184 |
| B | Lösungsvorschlag | 184 |
| III | Vorsteuerberichtigung | 185 |
| A | Rechtliche Grundlagen | 185 |
| B | Ermittlung des zu korrigierenden Vorsteuerbetrages | 186 |
| C | Ausmaß der Uneinbringlichkeit im Insolvenzverfahren | 187 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|----|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| D | Vereinfachungen aus Effizienzgründen und faktischer Notwendigkeit | 188 |
| IV | Umsatzsteuer auf Eigentumsvorbehaltsgüter | 191 |
| A | Auflösung des schwebenden Rechtszustandes | 191 |
| B | Umsatzsteuerliche Konsequenzen des Nichteintrittes | 192 |
| C | Umsatzsteuerliche Konsequenzen des Eintritts gem § 21 IO | 192 |
| D | Umsatzsteuerliche Konsequenzen des Wechsels in ein Kommissionsverhältnis | 193 |
| 1 | Rechtsansicht der Abgabenbehörde | 193 |
| 2 | Eigene Rechtsansicht | 193 |
| E | Handlungsempfehlung | 195 |

Univ.-Ass. Mag.^a **Karoline Elisabeth RUMPF**, Graz

Praxisfälle zur Umsatzbesteuerung 197

| | | |
|---|------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Die insolvenzrechtliche Qualifikation von Umsatzsteuerforderungen bei Ist- und Sollbesteuerung | 197 |
| A | Beispielfall: Istbesteuerung | 197 |
| B | Beispielfall: Sollbesteuerung | 199 |
| C | Unionsrechtliche Aspekte | 200 |
| D | Ergebnis | 202 |

Workshop „Update – Praxisrelevantes und Aktuelles zum Insolvenzrecht“ 205

RA Dr. **Arno MASCHKE**, Wien

Der Eigentumsvorbehalt 207

| | | |
|------|----------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 207 |
| II | Vereinbarung eines Eigentumsvorbehalts | 207 |
| III | Formen des Eigentumsvorbehalts | 210 |
| IV | Verarbeitung | 211 |
| V | Rücktritt vom Vertrag | 211 |
| VI | Ist-Masse und Soll-Masse | 212 |
| VII | Ersatzaussonderung | 214 |
| VIII | Berechtigung zur Weiterveräußerung | 215 |

Priv.-Doz. Dr. **Birgit SCHNEIDER**, Wien

| | |
|--------------------------------------------------------------------------|------------|
| Update: Prozessunterbrechung | 217 |
| I Einleitung | 217 |
| II Prozessunterbrechung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 217 |
| A Allgemeines | 217 |
| B Wirkung der Prozessunterbrechung | 218 |
| 1 Fristenlauf | 218 |
| 2 Gerichtshandlungen | 219 |
| 3 Parteihandlungen | 221 |
| III Mahnverfahren | 221 |
| A Allgemeines | 221 |
| B Zahlungsbefehl vor Eröffnung | 222 |
| C Mahnklage vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 223 |
| D Mahnklage nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 223 |
| IV Versäumnisurteil nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 224 |
| V Kosten | 224 |
| A Kostenaufhebung – Verschulden des Klägers | 224 |
| B Kosten für den Einspruch gegen den Zahlungsbefehl | 225 |
| C Kostenersatz des Insolvenzverwalters für besondere Sachkunde | 226 |

RA Dr. **Romana WEBER-WILFERT**, Wien

| | |
|------------------------------------------------------------|------------|
| Aufrechnung und Sanierungsplan | 227 |
| I Einleitung | 227 |
| II Grundlagen | 227 |
| A Voraussetzungen | 227 |
| B Aufrechnungserklärung | 228 |
| C Einschränkungen und Erweiterungen in der Insolvenz | 228 |
| 1 Allgemeines | 228 |
| 2 Erweiterungen der Aufrechnungsbefugnis | 229 |
| 3 Einschränkungen der Aufrechnungsbefugnis | 229 |
| III Aufrechnung und Unternehmensfortführung | 230 |
| IV Entscheidung des verstärkten Senats | 231 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| A | Grundsätze | 231 |
| B | Möglichkeit zur Aufrechnung | 231 |
| C | Zumutbarkeit – Eventualaufrechnung | 233 |
| V | Anmeldung einer aufrechnungsberechtigten Forderung | 234 |
| VI | Besondere Aufrechnungsmöglichkeit der Sozialversicherungsträger | 235 |
| VII | Zusammenfassung | 236 |
| | Autorenverzeichnis..... | 237 |