

Inhaltsverzeichnis

Vorwort..... 3

Insolvenz-Forum 2017 15

Dr. **Peter N. CSOKLICH**, Wien

Pfandrechte und Sanierungsplan 17

| | | |
|-----|------------------------------------------------------|----|
| I | Einleitung..... | 17 |
| II | Absonderungsrechte im Sanierungsplan..... | 18 |
| | A Allgemeines..... | 18 |
| | B Exekutive Durchsetzung des Absonderungsrechts..... | 18 |
| | C Durchsetzung der Ausfallsforderung..... | 20 |
| | D Einschränkung der Sachhaftung..... | 22 |
| | 1 Problemstellung..... | 22 |
| | 2 Bewertungszeitpunkt..... | 24 |
| | 3 Wiederaufleben der gesicherten Forderung..... | 26 |
| | 4 Geltendmachung der Haftungsbeschränkung..... | 28 |
| | 5 Durchsetzung des Freigabeanspruchs..... | 30 |
| | 6 Anwendungsbereich von § 149 Abs 1 S 2 IO..... | 33 |
| III | Zusammenfassung in Thesen..... | 34 |

Univ.-Prof. Dr. **Christian KOLLER**, Wien

Die internationale Zuständigkeit für Annexverfahren und das Kollisionsrecht der Insolvenzanfechtung im Spiegel jüngster Entwicklungen 37

| | | |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| I | Vorbemerkungen zur EulnsVO 2015..... | 37 |
| II | Internationale Zuständigkeit für Annexverfahren..... | 38 |
| | A Abgrenzungsenigma EulnsVO/EuGVVO (Art 6 Abs 1 EulnsVO 2015)..... | 38 |
| | 1 Bedeutung der Abgrenzung..... | 40 |
| | 2 Die Suche nach den maßgeblichen Abgrenzungskriterien – ein kurzer Abriss..... | 41 |
| | 3 Bisherige Judikatur..... | 43 |
| | B Gerichtsstand für zusammenhängende Klagen gem Art 6 Abs 2 EulnsVO 2015..... | 45 |
| | C Gerichtsstandsvereinbarung und Schiedsvereinbarung für insolvenztypische Annexklagen?..... | 47 |
| | D Problem paralleler Annexverfahren..... | 51 |
| III | Die Anknüpfung der Insolvenzanfechtung: unter dem (Reform-)Radar, aber im Fokus des EuGH..... | 53 |
| | A Erfasste Rechtshandlungen..... | 53 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|----|---------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| B | Bestimmung des „maßgeblichen Rechts“ | 54 |
| C | Umfang der Verweisung | 55 |
| D | Darlegungs- und Beweislast des Anfechtungsgegners und verfahrensrechtliche Vorgaben..... | 56 |
| E | Missbrauchsverbot als Grenze der Wahl eines (anfechtungsfeindlichen) Rechts | 59 |
| IV | Fazit..... | 62 |

Univ.-Prof. Dr. **Andreas KONECNY**, Wien

Gerichtliche Anordnungen in Bezug auf die Insolvenzmasse 63

| | | |
|-----|-------------------------------------------------------------------|----|
| I | Einleitung | 63 |
| II | Befugnisse des Insolvenzgerichts zur Verfügung über die Masse.... | 63 |
| A | Masseherstellende Anordnungen | 63 |
| B | Unmittelbare Anordnungsbefugnisse..... | 65 |
| C | Mittelbare Anordnungsbefugnisse | 66 |
| III | Anordnungen gem § 78 IO..... | 67 |
| A | Problemstellung..... | 67 |
| B | Anordnungsvoraussetzungen im Allgemeinen..... | 67 |
| C | Anordnungsarten | 69 |
| 1 | Anordnungen zur Gefahrenabwehr | 69 |
| 2 | Zur Verfahrensdurchführung notwendige Anordnungen..... | 70 |
| 3 | Gesetzesergänzende Anordnungen..... | 70 |
| 4 | Gesetzeswiederholende Anordnungen | 71 |
| D | Anordnungen gegen den Schuldner | 72 |
| 1 | Zulässigkeit umfassender Anordnungen | 72 |
| 2 | Herausgabe von Sachen | 73 |
| 3 | Räumung..... | 75 |
| E | Anordnungen gegen Dritte..... | 76 |
| IV | Schlussbemerkung | 78 |

Präs des OGH Hon.-Prof. Dr. **Elisabeth LOVREK**, Wien

Rechtsfragen der Forderungsprüfung und des Auszugs aus dem Anmeldungsverzeichnis..... 81

| | | |
|-----|---------------------------------------------|----|
| I | Einleitung | 81 |
| II | Inhalt und Rechtsnatur der Anmeldung..... | 81 |
| III | Verfahren | 83 |
| A | Vorprüfung durch das Insolvenzgericht | 83 |
| B | Prüfungserklärung | 84 |
| IV | Sonderfälle..... | 86 |
| A | Zug-um-Zug Forderung | 86 |
| B | Rechnungslegungsbegehren..... | 86 |
| C | „Doppelanmeldung“ | 87 |

| | | |
|---|-----------------------------------------------------|----|
| D | Rechtsnachfolge | 87 |
| V | Der Auszug aus dem Anmeldeverzeichnis | 88 |
| A | Rechtsnatur | 88 |
| B | Exekutionsführung in insolvenzfrees Vermögen? | 89 |
| C | Sonderfall Unterhaltsexekution | 90 |
| D | Exekution und Rechtsnachfolge | 90 |
| E | Verhältnis zu „Alttitel“ | 91 |

Hon.-Prof. Dr. **Franz MOHR**, Wien/Graz

Forderungsanmeldung, führungslose Gesellschaft und insolvenznahe Verfahren – drei Neuerungen im Insolvenzrechtsänderungsgesetz 2017 **93**

| | | |
|-----|-------------------------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 93 |
| II | Forderungsanmeldung | 93 |
| A | Eigentumsvorbehalt | 93 |
| B | Aufrechnung | 94 |
| C | Forderung eines Insolvenz- und Absonderungsgläubigers | 95 |
| D | Formblatt | 96 |
| III | Führungslose Gesellschaft | 96 |
| IV | Zuständigkeit für insolvenznahe Verfahren | 99 |
| V | Schlussbemerkung | 100 |

Mag. **Kathrin POLTSCH/Dr. Eugenie ÜBERTSROIDER**, Graz/Linz

Aktuelles zum Freihandverkauf und Überbot **101**

| | | |
|------|------------------------------------------------|-----|
| I | Problemstellung | 101 |
| II | Zweckmäßigkeit | 101 |
| III | Schätzung | 101 |
| A | Einwendungen gegen den Schätzwert | 101 |
| B | Entfall der Schätzung | 102 |
| IV | Veröffentlichung | 102 |
| V | Äußerung des Schuldners | 103 |
| VI | Genehmigung durch den Gläubigerausschuss | 104 |
| A | Umlaufbeschluss | 104 |
| B | Teilnahmerecht des Schuldners | 104 |
| VII | Vorkaufsrecht | 104 |
| VIII | Widerspruch | 105 |
| IX | Nachträgliches Überbot | 105 |
| A | Allgemeine Prüfkriterien | 106 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----|----------------------------------------|-----|
| B | Konkretes Angebot | 107 |
| C | Erheblicher Mehrwert | 107 |
| D | Besicherung | 108 |
| E | Unzulässige Bedingungen | 109 |
| X | Beschluss des Insolvenzgerichtes | 109 |
| XI | Rechtsmittel | 109 |
| XII | Konsequenzen für die Praxis | 110 |

RA Dr. **Stephan RIEL**, Wien

Das Konzerninsolvenzrecht des IRÄG 2017 111

| | | |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 111 |
| II | Anwendungsbereich | 113 |
| A | Abgrenzung zur EulnsVO | 113 |
| B | Mitglieder einer Unternehmensgruppe | 114 |
| C | Insolvenzverfahren in Österreich | 117 |
| III | Zusammenarbeit und Kommunikation | 117 |
| A | Allgemeines | 117 |
| B | Zusammenarbeit und Kommunikation zwischen Verwaltern ... | 118 |
| C | Zusammenarbeit und Kommunikation zwischen Gerichten | 119 |
| D | Zusammenarbeit und Kommunikation zwischen Verwaltern und Gerichten | 119 |
| IV | Verwalterrechte gem Art 60 EulnsVO 2015 | 119 |
| V | Gruppen-Koordinationsverfahren | 120 |
| VI | Zusammenfassung | 121 |

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

Der neue Privatkonkurs 123

| | | |
|-----|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 123 |
| II | Änderungen beim Zahlungsplan | 123 |
| A | Die Neuregelung für einkommenslose bzw -schwache Schuldner | 123 |
| 1 | Allgemeines | 123 |
| 2 | Ausnahme von der Pflicht zur Vorlage eines Zahlungsplans? | 124 |
| 3 | Weitere Änderungen beim Zahlungsplan | 126 |
| III | Abschöpfungsverfahren | 127 |
| A | Angemessene Erwerbstätigkeit während des Insolvenzverfahrens | 127 |
| B | Verletzung der Mitwirkungspflichten als Organ | 128 |
| C | Erweiterung der Auskunftspflicht des Schuldners | 129 |

| | | |
|----|----------------------------------------------------------------------------|-----|
| D | Kostendeckung im Abschöpfungsverfahren | 131 |
| E | Abschaffung der Mindestquote – Verkürzung der Abtretungserklärung | 132 |
| F | Neuerungen bei der Verteilung..... | 132 |
| IV | Übergangsregelungen | 132 |
| A | Zahlungsplan in Erfüllung | 132 |
| B | Anhängige Abschöpfungsverfahren..... | 133 |

**Workshops Ausgewählte Vertragsverhältnisse
und Insolvenz / Rechtsfragen der Haftung von
Organen und Prüfern..... 137**

RA Mag. **Norbert ABEL**, Wien

| | | |
|-----|----------------------------------------------------------------|------------|
| | Beraterverträge aus Sicht des Insolvenzverwalters | 139 |
| I | Einleitung | 139 |
| II | Rechtliche Qualifikation | 139 |
| A | Abgrenzung der Vertragstypen..... | 139 |
| B | Zugehörigkeit zur Insolvenzmasse | 140 |
| C | Rechtsfolgen..... | 141 |
| III | Interessenslage | 142 |
| IV | Rechtsanwalt | 143 |
| V | Steuerberater | 146 |

RA Dr. **Susanne FRUHSTORFER**, Wien

| | | |
|-----|-----------------------------------------------------------------|------------|
| | Leasingverträge und Insolvenz | 149 |
| I | Einleitung | 149 |
| II | Arten von Leasing | 149 |
| A | Operating-Leasing | 149 |
| B | Finanzierungsleasing..... | 150 |
| C | Verbraucherleasingverträge | 150 |
| D | Immobilienleasing | 150 |
| E | Sale-and-Lease-Back | 151 |
| F | Mietkauf | 152 |
| III | Auflösungsmöglichkeiten des Leasinggebers | 152 |
| A | Bei Insolvenzeröffnung bereits aufgelöster Leasingvertrag | 152 |
| B | Aufrechter Leasingvertrag | 153 |
| 1 | Vertragsauflösungssperre | 153 |
| a | § 25b Abs 2 IO | 153 |
| b | § 25a IO | 154 |
| 2 | Anwendung von § 23 oder § 21 IO? | 154 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---------------------------------------------------------------|-----|
| a | § 23 IO | 154 |
| b | § 21 IO | 155 |
| IV | Vertragsauflösung durch den Insolvenzverwalter | 155 |
| A | Auflösung nach § 23 IO | 155 |
| B | § 21 IO | 156 |
| V | Masseforderungen | 156 |
| A | Bei Kündigung nach § 23 IO | 156 |
| B | Bei Rücktritt nach § 21 IO | 156 |
| VI | Insolvenzforderungen | 157 |
| VII | Kündigungserfordernis nach Ablauf der Grundvertragszeit | 158 |
| VIII | Insolvenz des Leasinggebers | 159 |
| IX | Grenzüberschreitendes Leasing | 160 |
| X | Anfechtung der Zahlung von Leasingentgelten | 161 |
| A | Keine Anfechtung nach den Gläubigertatbeständen | 161 |
| B | Anfechtung wegen Benachteiligungsabsicht | 162 |
| XI | Zusammenfassung | 163 |

HRdOGH Univ.-Prof. Dr. **Georg KODEK**, LL.M., Wien

| | | |
|----|----------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| | Schaden, Anspruchsgrundlagen und Geltendmachung – ein Überblick | 165 |
| I | Einleitung | 165 |
| II | Anspruchsgrundlagen | 166 |
| A | Einführung | 166 |
| B | § 22 URG | 166 |
| C | Verletzung der Insolvenzantragspflicht | 167 |
| 1 | Geschäftsführer und Vorstand | 167 |
| 2 | Aufsichtsrat | 168 |
| 3 | Weitere Personen | 169 |
| 4 | Exkurs: Kredit- und Sanierungsentscheidungen | 169 |
| D | Ungleichmäßige Gläubigerbefriedigung in statu cridae (§ 158 StGB) | 169 |
| E | Zahlungen nach Eintritt der Zahlungsunfähigkeit (§ 25 Abs 3 GmbHG, § 84 Abs 3 AktG) | 170 |
| 1 | Allgemeines | 170 |
| 2 | Rechtsnatur | 170 |
| 3 | Schadenshöhe | 170 |
| 4 | Beweislast | 172 |
| 5 | Verhältnis zum Anspruch auf die Konkursquote | 173 |
| 6 | Verhältnis zum Anfechtungsanspruch | 173 |
| 7 | Verhältnis zum Anspruch wegen Quotenverschlechterung | 176 |
| F | Rückzahlung eigenkapitalersetzender Darlehen | 177 |

| | | |
|-----|----------------------------------------------------------------|-----|
| G | „Bilanzdelikte“ | 177 |
| III | Inhalt des Anspruchs | 178 |
| IV | Aktivlegitimation | 179 |
| | A Allgemeines | 179 |
| | B Insolvenzantragspflicht und Begünstigung eines Gläubigers .. | 179 |
| | C Zahlungen nach Insolvenzeintritt | 180 |
| | D Schädigung durch den Insolvenzverwalter | 181 |
| V | Ansprüche gegen den Abschlussprüfer | 182 |
| | A Allgemeines | 182 |
| | B Mitverschuldenseinwand | 183 |
| | C Inhalt und Geltendmachung des Anspruchs | 184 |
| VI | Verjährung | 184 |

RA/WP/StB/SV MMag. Dr. **Gerd KONEZNY**, Wien

Ausgewählte Fragen zur Zahlungsunfähigkeit und zur Überschuldung: Fälligkeit von Verbindlichkeiten bei der Prüfung der Zahlungsfähigkeit und Gesellschafterfinanzierungen in der Fortbestehensprognose 189

| | | |
|-----|---------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Einleitung | 189 |
| II | Vorbemerkungen | 189 |
| | A Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung als Rechtsfragen | 189 |
| | B Statisch vs dynamisch, Zeitpunkt vs Zeitraumilliquidität | 190 |
| III | „Fälligkeit“ der Verbindlichkeiten | 190 |
| | A Tatbestand der Zahlungsunfähigkeit im Überblick | 190 |
| | 1 Gesetzliche Grundlage | 190 |
| | 2 Deutsche Rechtslage | 191 |
| | B (Ausnahme-)Tatbestand der Zahlungsstockung | 192 |
| | 1 Allgemein | 192 |
| | 2 „Als bald“, „voraussichtlich“ und „angemessene Frist“ | 192 |
| | a Schrifttum | 192 |
| | b Rechtsprechung des BGH | 194 |
| | c Rechtsprechung des OGH | 195 |
| | C Rechtsprechung zur Fälligkeit | 196 |
| | 1 Rechtsprechung des OGH | 196 |
| | 2 Rechtsprechung des BGH | 196 |
| | D Schrifttum | 197 |
| | E Stundungen und Stillhalten | 198 |
| | F Andrängen der Gläubiger gem § 66 Abs 3 IO | 199 |
| | G Drohende Zahlungsunfähigkeit | 200 |
| | H Eigene Auffassung | 200 |
| | 1 Künftige (Zahlungs-)Verpflichtungen nur ausnahmsweise und eingeschränkt relevant | 200 |
| | 2 Fälligkeit im insolvenzrechtlichen Sinn | 202 |

| | | |
|----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| IV | Berücksichtigung von Finanzierungszusagen im Konzern..... | 203 |
| A | Allgemein..... | 203 |
| B | Meinungsstand | 204 |
| | 1 Rechtsprechung | 204 |
| | 2 Schrifttum | 205 |
| C | Eigene Auffassung | 208 |
| | 1 Kritik an der verbindlichen Zusage als Voraussetzung..... | 208 |
| | 2 Lösungsansatz: Fortbestehensprognose als Grundlage der Berücksichtigung weiterer Finanzierungen..... | 211 |

RA Dr. **Ulla REISCH**, Wien

**Pflichtverletzungen des Abschlussprüfers in der Krise
(aus Sicht der Gesellschaft) 213**

| | | |
|----|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I | Allgemeines | 213 |
| A | Jahresabschluss, Lagebericht | 213 |
| B | Vorschriften zur Durchführung der gesetzlichen Abschlussprüfung | 214 |
| C | Ergebnisse der Prüfungstätigkeit..... | 215 |
| D | Prüfungsbericht gemäß § 273 Abs 1 UGB | 215 |
| E | Ziele der Abschlussprüfung | 216 |
| F | Prüfungsurteil – Bestätigungsvermerk gemäß § 274 UGB (zuletzt geändert durch RÄG 2014; vgl KFS/PG 3) | 217 |
| G | Aussagen zum Lagebericht gemäß § 274 Abs 5 UGB | 218 |
| H | Widerruf des Bestätigungsvermerks..... | 220 |
| I | Verantwortung der gesetzlichen Vertreter gemäß KFS/PG3 ... | 221 |
| J | Abgrenzung gesetzliche/freiwillige Abschlussprüfung | 222 |
| K | Redepflicht gem § 273 Abs 2 und 3 UGB | 222 |
| L | Beendigung des Prüfungsauftrages gem § 270 Abs 6 UGB.... | 225 |
| II | Grundsätzliche Pflichten | 226 |
| A | Gewissenhafte und unparteiische Prüfung | 226 |
| B | Grundsätze der Abschlussprüfung | 227 |
| | 1 Allgemein..... | 227 |
| | 2 Risikoorientierter Prüfungsansatz..... | 227 |
| | 3 Prüfungsstrategie und Prüfungshandlung | 230 |
| | 4 Internes Kontrollsystem | 231 |
| | 5 Konzept der Wesentlichkeit..... | 232 |
| | 6 Prüfungsnachweise | 234 |
| | 7 Arbeitspapiere des Abschlussprüfers (Prüfungsdokumentation) | 235 |
| | 8 Malversationen und unbewusste Fehler | 235 |
| | 9 Prüfung von Schätzungen | 236 |
| | 10 Verwertung der Arbeit von Sachverständigen | 236 |
| C | Beispiele allgemeiner Pflichtverletzungen des Abschlussprüfers betreffend Jahresabschluss, Lagebericht und Redepflicht gegenüber der Gesellschaft..... | 237 |

| | | |
|---------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------|------------|
| D | Ausschluss des Abschlussprüfers von Pflichten gem § 269 Abs 5 UGB..... | 241 |
| III | Pflichten in der Krise | 242 |
| A | Grundsätze | 242 |
| B | Ende der Fortführungsannahme..... | 245 |
| C | Angaben im Anhang – Lagebericht | 245 |
| D | Falkonstellationen – Ergebnis Prüfungsurteil..... | 246 |
| IV | Beweismittel zur Geltendmachung einer Haftung des Abschlussprüfers | 249 |
| ao. Univ.-Prof. Mag. Dr. Gerhard SCHUMMER , Graz | | |
| | Lizenzverträge in der Insolvenz | 251 |
| I | Einleitung | 251 |
| II | Begriff, Inhalt und Rechtsnatur des Lizenzvertrags | 251 |
| III | Die Lizenz in der Insolvenz | 252 |
| IV | Sonderregelungen für den Insolvenzfall?..... | 253 |
| V | Lizenzverträge mit bestandsvertraglichem Charakter | 254 |
| VI | Lizenzvertrag als zweiseitiges Rechtsgeschäft iSd § 21 IO? | 256 |
| A | Lizenzvertrag als zweiseitiges Rechtsgeschäft iSd § 21 IO?... | 256 |
| B | Lizenzvertrag als nicht vollständig erfüllter Vertrag? | 257 |
| VII | Verwertung der Lizenz | 258 |
| A | Insolvenz des Lizenznehmers | 258 |
| 1 | Kündigung durch Lizenzgeber, Vertragsauflösungsklauseln | 258 |
| 2 | Vertragliche Übertragungsverbote und Zustimmungserfordernisse | 259 |
| 3 | Namensrechte und ähnliche Rechte in der Insolvenz | 261 |
| B | Insolvenz des Lizenzgebers | 262 |
| | Autorenverzeichnis..... | 265 |