

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

| | |
|---|------------------|
| Vorwort | V |
| Literaturverzeichnis | XIX |
| A. Die Insolvenz des Unternehmers | 1 1 |
| I. Gesetzliche Insolvenzgründe | 1 |
| 1. Zahlungsunfähigkeit | 2 |
| 2. Überschuldung | 9 |
| II. Weichenstellungen im Eröffnungsverfahren (in der Phase nach Antragstellung bis zur Verfahrenseröffnung) | 10 |
| 1. Vertragsfortführung | 10 |
| a) Ausgangsüberlegungen der Beteiligten | 10 |
| b) Fortführung des ursprünglichen Vertrags | 20 |
| aa) Aufrechnungsverbote | 21 |
| bb) Leistungsstandsabgrenzung | 42 |
| cc) Absicherung von Nachunternehmern, Lieferanten und sonstigen vom Unternehmer eingesetzten Baubeteiligten | 43 |
| dd) Bauzeitfragen | 54 |
| ee) Keine Bindung des späteren (endgültigen) Verwalters | 60 |
| ff) Drohende Bestellerkündigung gemäß § 8 Abs. 2 VOB/B | 61 |
| gg) Umsatzsteuer | 62 |
| c) Restabwicklungsvereinbarung als praxistaugliche Alternative | 64 |
| 2. Vertragsbeendigung durch den Besteller | 66 |
| a) Allgemeine Vorbemerkungen zu Kündigungs- und sonstigen Lösungsrechten des Bestellers | 66 |
| aa) „Nachschieben von Gründen“ | 67 |
| bb) Behandlung einer der inhaltlichen Recht- fertigung entbehrenden außerordentlichen Kündigung | 69 |
| cc) Darlegungs- und Beweislast | 72 |
| dd) Adressat der Kündigungserklärung | 73 |
| ee) Formerfordernisse | 74 |
| b) Kündigungsklauseln der VOB/B | 75 |
| aa) § 8 Abs. 2 Nr. 1 Alt. 1 und 2 VOB/B | 75 |
| (1) Wortlaut | 75 |

| | Rn. | Seite |
|--|-----|-------|
| (2) Tatbestand | 77 | 19 |
| (3) Verstoß dieses Kündigungsrechts gegen § 134 BGB i. V. m. §§ 103, 119 InsO | 84 | 21 |
| (4) AGB-rechtliche Prüfung von § 8 Abs. 2 VOB/B | 101 | 25 |
| bb) § 8 Abs. 3 i. V. m. § 5 Abs. 3, Abs. 4 VOB/B ... | 106 | 26 |
| cc) § 8 Abs. 3 i. V. m. § 4 Abs. 7 Satz 3 VOB/B ... | 113 | 28 |
| dd) § 8 Abs. 3 i. V. m. § 4 Abs. 8 VOB/B | 113 | 28 |
| c) Kündigungsmöglichkeiten nach BGB | 114 | 29 |
| aa) Außerordentliche Kündigung als berechtigte Reaktion auf eine Vertragslossagung des Unternehmers | 114 | 29 |
| bb) § 281 Abs. 1, Abs. 4 BGB (§ 314 BGB analog, § 323 BGB) | 119 | 30 |
| cc) Kein allgemeines insolvenzbedingtes Kündigungsrecht | 130 | 32 |
| d) Weitere Vertragsabwicklung nach Kündigung | 135 | 33 |
| aa) Aufmaß und Abnahme | 135 | 33 |
| (1) Aufmaß (Leistungsstandsabgrenzung) | 137 | 33 |
| (2) Abnahme | 146 | 35 |
| bb) Fortbestehendes Mängelbeseitigungs„recht“ des Unternehmers | 149 | 37 |
| cc) Fertigstellung des Werks | 160 | 39 |
| dd) Fälligkeit des Werklohns für das bis zur Kündigung erbrachte Teilwerk | 167 | 40 |
| (1) Allgemeine Regeln | 167 | 40 |
| (2) Abnahme als Fälligkeitsvoraussetzung | 170 | 41 |
| (3) Bauabzugsteuer | 182 | 45 |
| (4) Weitere Punkte | 190 | 46 |
| ee) Gegenrechte des Bestellers | 203 | 49 |
| III. Weichenstellungen nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens und Einsetzung des (endgültigen) Verwalters | 204 | 49 |
| 1. Vertragsfortführung durch den Verwalter | 204 | 49 |
| a) Vorüberlegungen (Umsatzsteuerrecht) | 204 | 49 |
| b) Rechtliche Grundlagen: §§ 103, 105 Satz 1 InsO | 214 | 52 |
| aa) Tatbestand | 214 | 52 |
| (1) § 103 Abs. 1 InsO | 214 | 52 |
| (2) § 105 Satz 1 InsO | 231 | 55 |
| bb) Funktionsweise von § 103 InsO nach der neueren Rechtsprechung des Bundes- gerichtshofs | 235 | 56 |
| cc) Erklärungsfrist | 256 | 61 |
| dd) Anforderungen an die Erfüllungswahl | 257 | 62 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| c) Damoklesschwert der jederzeitigen außerordentlichen Bestellerkündigung gemäß § 8 Abs. 2 Nr. 1 VOB/B? | 269 | 65 |
| d) Rechtsfolgen | 280 | 68 |
| aa) Aufrechnungsverbote | 280 | 68 |
| bb) Leistungsstandsabgrenzung | 284 | 69 |
| cc) Keine Erstreckung der Erfüllungswahl auf Mängel des Teilwerks | 286 | 70 |
| dd) Notwendige Mitwirkungshandlungen des Bestellers | 332 | 82 |
| ee) Absicherung von Nachunternehmern und weiteren Baubeteiligten; Anwendbarkeit des BauFG | 339 | 84 |
| ff) Bauzeitfragen | 343 | 85 |
| gg) Fälligkeit der auf die Teilleistung nach Verfahrenseröffnung entfallenden Forderung | 345 | 85 |
| (1) Abnahme | 346 | 85 |
| (2) Schlussrechnung | 347 | 86 |
| (3) Bauabzugsteuer | 348 | 86 |
| e) Restabwicklungsvereinbarung als Alternative | 349 | 86 |
| 2. Zusammenfassende Betrachtungen zu einem nach Insolvenzantrag und nach Verfahrenseröffnung durchgehend fortgeführten Bauvertrag | 351 | 86 |
| IV. Abwicklung und Abrechnung des nicht fortgeführten Vertrags | 365 | 90 |
| 1. Vertragsbeendigung durch den Besteller | 365 | 90 |
| a) § 103 Abs. 2 InsO | 365 | 90 |
| b) Kündigung gemäß § 8 Abs. 2 Nr. 1 VOB/B | 366 | 90 |
| c) Sonstige Vertragsbeendigungsgründe | 367 | 90 |
| 2. Strukturelle Parallelität der Rechtsfolgen nach berechtigter, vor Verfahrenseröffnung erklärter Bestellerkündigung und nach Schadensersatzwahl des Bestellers gemäß § 103 Abs. 2 Satz 1 InsO | 368 | 90 |
| 3. Forderung des Verwalters | 375 | 92 |
| a) Fälligkeit | 375 | 92 |
| b) Anforderungen an die Schlussrechnung | 380 | 94 |
| aa) Allgemeine Vorbemerkungen | 380 | 94 |
| (1) Berechnungsgrundlagen für den Werklohn, der auf das bis Suspendierung erstellte Teilwerk entfällt | 380 | 94 |
| (2) Behandlung der noch nicht eingebauten Bauteile | 384 | 95 |
| (3) Pflicht des Geschäftsführers zur Erstellung von Schlussrechnungen | 386 | 96 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| (4) Eigenaufstellung der Schlussrechnung | | |
| durch den Besteller | 388 | 96 |
| bb) Folgen für den Einheitsvertrag | 390 | 97 |
| cc) Folgen für den Pauschalpreisvertrag | 391 | 97 |
| dd) „Nachtragsforderungen“ (Ansprüche wegen geänderter und zusätzlicher Leistungen und wegen veränderter Bauzeit) | 415 | 102 |
| c) Bauabzugsteuer | 419 | 103 |
| d) BauFG | 420 | 103 |
| 4. Aufrechenbare Gegenforderungen des Bestellers (aus demselben Vertrag) | 422 | 104 |
| a) Allgemeine Vorbemerkungen | 422 | 104 |
| aa) Notwendigkeit der Aufrechnung; keine automatische Verrechnung | 422 | 104 |
| bb) Nichtanwendbarkeit von § 95 Abs. 1 Satz 3 InsO auf die Aufrechnung des Bestellers mit im (engen) Gegenseitigkeits- verhältnis stehenden Ansprüchen | 427 | 105 |
| b) Ansprüche wegen Mängeln | 434 | 106 |
| aa) Kein gegen den Verwalter durchsetzbarer Nacherfüllungsanspruch; kein Leistungs- verweigerungsrecht | 434 | 106 |
| bb) Mängelbedingter Schadensersatzanspruch | 437 | 107 |
| cc) Darlegungs- und Beweislast | 451 | 110 |
| dd) „Selbstvornahme“ | 463 | 113 |
| ee) Verjährung | 476 | 117 |
| ff) Kein Leistungsverweigerungsrecht wegen abstrakter Mängelsorgen | 480 | 118 |
| gg) Aufrechnungsmöglichkeiten des Bestellers im formalen Anwendungsbereich des § 95 Abs. 1 Satz 3 InsO | 481 | 118 |
| c) Restfertigstellungsmehrkosten | 483 | 119 |
| aa) Besondere Relevanz in der Bauinsolvenz | 483 | 119 |
| bb) Schlüssige Darlegung des Schadens | 486 | 120 |
| cc) Abgrenzung Restfertigstellungsmehrkosten/ Schadensersatzanspruch wegen Mängeln | 499 | 123 |
| dd) Anspruch des Verwalters auf Restfertig- stellungsmehrkostenaufstellung | 501 | 123 |
| ee) Verknüpfung der Abrechnung des vorzeitig beendeten Pauschalpreisvertrags und der Restfertigstellungsmehrkosten | 508 | 124 |
| ff) Weitere Details zu diesem Rechnungsposten zugunsten des Bestellers | 515 | 127 |
| d) Vertragsstrafe/Verzugsschaden | 521 | 129 |
| e) Sicherheitseinbehalt | 529 | 131 |

| | Rn. | Seite |
|--|-----|-------|
| f) Architektenkosten im Hinblick auf die Restfertigstellung | 549 | 135 |
| 5. Gegenforderungen des Bestellers aus anderen Vertragsverhältnissen – Zulässigkeit und Grenzen der Aufrechnung (§§ 94 ff. InsO) | 559 | 137 |
| a) Aufrechnung des Bestellers mit einer Gegenforderung aus einem anderen Bauvertrag gegen eine dem Verwalter aus einem Bauvertrag zustehende Werklohnforderung | 560 | 138 |
| b) Exkurs: Aufrechnung des Bestellers mit einer Gegenforderung aus einem insolvenzbedingt beendeten Vertrag gegen Forderungen des Verwalters aus anderen Vertragsverhältnissen | 567 | 141 |
| c) Exkurs: Aufrechnung des Bestellers mit sonstigen Gegenforderungen gegen eine Hauptforderung des Verwalters | 577 | 143 |
| d) Kritische Bewertung | 584 | 146 |
| V. Der von einer Seite zur Zeit der Verfahrenseröffnung bereits vollständig erfüllte Bauvertrag | 593 | 148 |
| 1. Vollständige Erfüllung durch den Schuldner | 594 | 148 |
| 2. Vollständige Erfüllung durch den Besteller | 600 | 149 |
| VI. Insolvenz und Vergaberecht | 610 | 151 |
| 1. Insolvenz eines Unternehmens im laufenden Vergabeverfahren | 611 | 151 |
| a) Fakultativer Ausschluss insolventer Unternehmen | 611 | 151 |
| aa) Einzelfallbezogene Prognose | 613 | 152 |
| bb) Ermessensentscheidung über den Ausschluss | 615 | 153 |
| cc) Prüfungs- und Dokumentationspflichten | 618 | 154 |
| dd) Insolvenz nach Abschluss der Angebotsprüfung, aber vor einer endgültigen Vergabeentscheidung | 620 | 155 |
| b) Besonderheiten bei Insolvenz eines Mitglieds einer Bietergemeinschaft | 621 | 156 |
| 2. Neuvergabe von Restleistungen nach insolvenzbedingter Beendigung des Vertrags mit dem zuerst beauftragten Unternehmer | 623 | 156 |
| VII. Rechte des Baustofflieferanten aus (verlängertem) Eigentumsvorbehalt | 629 | 157 |
| 1. Wirksamkeit eines (verlängerten) Eigentumsvorbehalts | 629 | 157 |
| 2. Das Aussonderungsrecht des Lieferanten beim einfachen Eigentumsvorbehalt (§ 47 InsO) | 643 | 160 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| 3. Ersatzaussonderungsrecht des Lieferanten aufgrund einfachen Eigentumsvorbehalts (§ 48 InsO) | 649 | 162 |
| 4. Absonderungsrecht des Lieferanten aufgrund verlängerten Eigentumsvorbehalts (§ 51 Nr. 1 InsO) | 654 | 163 |
| 5. Schadensersatzansprüche gegen den (vorläufigen) Verwalter bei schuldhafter Verletzung von Aus- oder Absonderungsrechten (§§ 60 f., 21 Abs. 2 Nr. 1 InsO) ... | 675 | 168 |
| a) Haftung des Verwalters (§§ 60 f. InsO) | 675 | 168 |
| b) Haftung des vorläufigen Verwalters (§ 21 Abs. 2 Nr. 1 InsO i. V. m. §§ 60 f. InsO analog) | 679 | 169 |
| 6. Ansprüche des Lieferanten aus Bereicherungsrecht | 682 | 169 |
| VIII. Sonderprobleme in der Insolvenz des Architekten oder Ingenieurs | 683 | 170 |
| 1. Abrechnung des bis zur vorzeitigen Vertragsbeendigung erbrachten Teilwerks | 683 | 170 |
| 2. Durchsetzung von Forderungen mit Haftpflichtversicherungsbezug | 687 | 170 |
| a) Absonderungsrecht des Bestellers gemäß § 110 VVG | 687 | 170 |
| aa) Allgemeines | 687 | 170 |
| bb) Durchsetzung von Ansprüchen | 690 | 171 |
| (1) Direktanspruch/-klage | 690 | 171 |
| (2) Weitere Möglichkeiten der Anspruchsverfolgung | 694 | 172 |
| cc) Kooperation zwischen Haftpflichtversicherer und Verwalter | 703 | 175 |
| dd) Freigabe des Deckungsanspruchs durch Insolvenzverwalter | 709 | 176 |
| b) Verjährung | 713 | 177 |
| B. Insolvenz des Bestellers | 720 | 179 |
| I. Vorbemerkung | 720 | 179 |
| II. Gesetzliche und vertragliche Absicherungsmöglichkeiten des Unternehmers | 721 | 179 |
| 1. Gesetzliche Möglichkeiten | 721 | 179 |
| a) § 648a BGB | 721 | 179 |
| b) § 648 BGB | 723 | 180 |
| 2. Vertragsgestaltung | 724 | 180 |
| III. Handlungsmöglichkeiten des Unternehmers im Eröffnungsverfahren (dem Zeitraum nach Antragstellung und vor Verfahrenseröffnung) | 727 | 180 |
| 1. Vertragsfortführung | 728 | 181 |
| a) Fortführung des ursprünglichen Vertrags | 728 | 181 |

| | Rn. | Seite |
|--|-----|-------|
| b) Restabwicklungsvereinbarung | 729 | 181 |
| 2. Leistungsverweigerung und Vertragsbeendigung | 730 | 181 |
| a) Leistungsverweigerung und Rücktritt gemäß § 321 BGB | 731 | 181 |
| b) Leistungsverweigerung und Kündigung gemäß § 648a BGB | 741 | 184 |
| c) Zurückbehaltung weiterer Leistung und Kündigung wegen nicht bezahlter Abschlagsrechnungen | 742 | 184 |
| d) Kündigung wegen unterlassener Mitwirkung des Bestellers | 747 | 185 |
| e) Allgemeines insolvenzbedingtes Kündigungsrecht? | 748 | 185 |
| IV. Zeitraum nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 749 | 186 |
| 1. (Unterbliebene) Erfüllungswahl durch den Verwalter ... | 749 | 186 |
| 2. Mängelbeseitigungsverlangen des Verwalters | 754 | 188 |
| a) Vom Besteller vollständig erfüllter Vertrag | 754 | 188 |
| b) Beiderseits nicht vollständig erfüllter Bauvertrag | 756 | 189 |
| 3. Höhe des dem Unternehmer nach Vertragsbeendigung zustehenden Anspruchs und ordnungsgemäße Forderungsanmeldung | 768 | 191 |
| a) Differenzierte Anspruchshöhe je nach Vertragsbeendigungstatbestand | 768 | 191 |
| b) Behandlung eines wirksam zugunsten des Bestellers vereinbarten Sicherheitseinhalts | 774 | 192 |
| c) Bauabzugsteuer | 779 | 193 |
| d) Formale Anforderungen an die Forderungs- anmeldung | 784 | 194 |
| 4. Behandlung der vom Unternehmer gestellten Bürgschaften | 795 | 196 |
| V. Besonderheiten für den Nachunternehmer in der Insolvenz des Generalunternehmers als Bestellers | 805 | 199 |
| 1. Direktzahlungen des Bauherrn an den Nach- unternehmer des insolventen Unternehmers | 805 | 199 |
| 2. Mängelansprüche des Verwalters gegen den Nach- unternehmer | 814 | 201 |
| C. Bautypische Probleme des Insolvenzanfechtungsrechts | 823 | 205 |
| I. Einleitung | 823 | 205 |
| II. Insolvenzanfechtung in der Insolvenz des Bestellers | 829 | 206 |
| 1. Zahlungen auf Abschlagsrechnungen und auf die Schlussrechnung | 829 | 206 |

| | Rn. | Seite |
|---|------|-------|
| 2. Abtretungen und Direktzahlungen des Bauherrn an den Nachunternehmer des Schuldners/Generalunternehmers | 845 | 209 |
| a) Abtretungen | 845 | 209 |
| b) Direktzahlungen des Bauherrn | 859 | 212 |
| c) Keine Ergebniskorrektur durch § 648a BGB | 869 | 214 |
| d) Ergebniskorrektur durch baurechtliche Nebengesetze, die eine Bürgenhaftung des Generalunternehmers begründen? | 877 | 216 |
| 3. Kauf von werthaltigen Gegenständen des Bestellers und anschließende Aufrechnung | 882 | 217 |
| 4. Exkurs: Krisenmanagement in der offenen Krise des Bestellers | 891 | 219 |
| 5. Sonstige atypische Befriedigungen | 919 | 225 |
| 6. Exkurs: Fehlende Gläubigerbenachteiligung bei auf Rückgewähr von Baugeld gerichtetem Anfechtungsanspruch? | 927 | 226 |
| 7. Erlangung von Sicherheiten, insbesondere Bürgschaften | 933 | 228 |
| a) Von Anfang an vertraglich eingeräumter oder aus § 648a BGB folgender Anspruch auf Sicherheit | 933 | 228 |
| b) Erlangung einer Sicherheit aufgrund nachträglicher vertraglicher Abrede | 939 | 229 |
| c) Gläubigerbenachteiligung | 943 | 230 |
| d) Weitere Tatbestandsmerkmale einer Insolvenzanfechtung | 955 | 233 |
| e) § 648 BGB | 959 | 234 |
| 8. Verknüpfung einer notwendigen Leistung im Eröffnungsverfahren mit der Befriedigung von Insolvenzforderungen | 976 | 238 |
| 9. Anfechtung unentgeltlicher Zuwendungen im Drei-Personen-Verhältnis | 988 | 240 |
| III. Insolvenzanfechtung in der Insolvenz des Unternehmers | 992 | 241 |
| 1. Vertragsgestaltung (insbesondere § 8 Abs. 2 Nr. 1 VOB/B) | 992 | 241 |
| 2. Unangemessener Vergleich | 1006 | 245 |
| 3. Entgegennahme von Leistungen des Schuldners in der Krise und anschließende Aufrechnung gegen hieraus resultierende Forderungen | 1014 | 246 |
| 4. Exkurs: Anfechtung gegenüber dem Globalzessionar | 1017 | 247 |
| 5. Die Anfechtung von Bauabzugsteuern | 1028 | 250 |
| 6. „Überleitung“ von Werklohnforderungen auf Dritte | 1034 | 250 |
| 7. Direktzahlungen | 1039 | 251 |

| | Rn. | Seite |
|--|------|-------|
| D. Besonderheiten der Bauträgerinsolvenz | 1040 | 253 |
| I. Die Sicherung des Eigentumsübertragungsanspruchs am Grundstück durch eine Vormerkung (§ 106 Abs. 1 InsO) | 1040 | 253 |
| II. Die Grenzen des durch die Vormerkung vermittelten Schutzes | 1064 | 258 |
| III. Vorrangige Grundpfandrechte der finanzierenden Banken | 1073 | 260 |
| IV. Freistellungsansprüche des Erwerbers wegen Erschließungs- und Anliegerbeiträgen | 1080 | 262 |
| E. Prozessuale Fragen | 1087 | 265 |
| I. Bindung des Verwalters an eine Schiedsgerichtsvereinbarung | 1087 | 265 |
| II. Prozessunterbrechung | 1090 | 266 |
| 1. Verfahren vor den ordentlichen Gerichten | 1090 | 266 |
| 2. Schiedsgerichtsverfahren | 1094 | 266 |
| III. Sonderprobleme des selbstständigen Beweisverfahrens | 1100 | 267 |
| 1. Der Schuldner als Antragsgegner in einem vor Verfahrenseröffnung eingeleiteten selbstständigen Beweisverfahren | 1101 | 267 |
| a) Keine Unterbrechung des Verfahrens | 1101 | 267 |
| b) Insolvenzzrechtlicher Status der dem selbstständigen Beweisverfahren zugrunde liegenden Ansprüche (inkl. etwaiger Kostenerstattungsansprüche) | 1105 | 269 |
| c) Kostenerstattungsanspruch des Verwalters | 1115 | 271 |
| d) Gegenstandswert | 1126 | 273 |
| 2. Vom Schuldner als Antragsteller vor Verfahrenseröffnung eingeleitetes selbstständiges Beweisverfahren | 1130 | 274 |
| a) Keine Unterbrechung des Verfahrens | 1130 | 274 |
| b) Durchsetzung von Ansprüchen gegen den Antragsgegner durch den Verwalter | 1132 | 275 |
| c) Kostenerstattungsansprüche des Antragsgegners und der Justiz | 1133 | 275 |
| d) Gegenstandswert | 1137 | 276 |
| 3. Nach Verfahrenseröffnung gegen den Verwalter eingeleitetes selbstständiges Beweisverfahren | 1138 | 276 |
| a) Insolvenzzrechtlicher Status der verfahrensgegenständlichen Ansprüche | 1138 | 276 |
| b) Zulässigkeit ohne vorhergehende Forderungsanmeldung | 1139 | 277 |

| | Rn. | Seite |
|--|------|-------|
| c) Kostenerstattungsansprüche des Antragstellers | 1141 | 277 |
| d) Kostenerstattungsansprüche des Verwalters | 1144 | 278 |
| e) Gegenstandswert | 1145 | 278 |
| 4. Verwalter ist Antragsteller eines nach Verfahrens- eröffnung eingeleiteten selbstständigen Beweis- verfahrens | 1146 | 278 |
| a) Durchsetzung von Ansprüchen gegen den Antragsgegner durch den Verwalter | 1146 | 278 |
| b) Kostenerstattungsansprüche des Antragsgegners ... | 1147 | 279 |
| c) Gegenstandswert | 1148 | 279 |
| IV. Sonstige ausgewählte Probleme | 1149 | 279 |
| 1. Feststellungsstreit des Insolvenzgläubigers gegen den Verwalter (§§ 87, 180 ff. InsO) | 1149 | 279 |
| 2. Aufnahme von Aktivprozessen durch den Verwalter (§ 85 InsO) | 1157 | 281 |
| 3. Fristenprobleme | 1167 | 283 |
| F. Abwicklung von Bürgschaften in der Insolvenz | 1170 | 285 |
| I. Einleitung | 1170 | 285 |
| II. Durchsetzung von Ansprüchen in der Insolvenz des Hauptschuldners | 1172 | 285 |
| 1. Sicherungsfall | 1172 | 285 |
| 2. Darlegungs- und Beweislast | 1176 | 286 |
| III. Forderungsanmeldungen im Insolvenzverfahren durch den bürgschaftsgesicherten Gläubiger und den Bürgen | 1179 | 287 |
| 1. Verbot der Doppelanmeldung | 1179 | 287 |
| 2. Zahlung des Bürgen an den Bürgschaftsgläubiger nach Insolvenzverfahrenseröffnung | 1183 | 288 |
| 3. Behandlung aufschiebend bedingter Forderungen bei der Schlussverteilung | 1188 | 290 |
| IV. Die Abwicklung des zwischen Schuldner und Bürgen bestehenden Geschäftsbesorgungsvertrags | 1194 | 292 |
| 1. Erlöschen des Avalkreditvertrags mit Verfahrens- eröffnung | 1194 | 292 |
| 2. Auswirkungen des Erlöschens des Avalkreditvertrags auf Prämienansprüche des Bürgen | 1195 | 292 |
| 3. Auswirkungen des Erlöschens des Avalkreditvertrags auf Regressansprüche des Bürgen | 1198 | 293 |
| a) Regress gemäß § 774 Abs. 1 BGB i. V. m. der Hauptforderung | 1198 | 293 |
| b) Regress gemäß §§ 675, 670 BGB | 1200 | 294 |

| | Rn. | Seite |
|---|-------------|------------|
| 4. Praktische Abwicklungsprobleme zwischen Bürgen und Verwaltern im Fall der Inanspruchnahme von Bürgschaften | 1207 | 295 |
| a) Einleitung | 1207 | 295 |
| b) AGB der Bürgen zur erleichterten Durchsetzung von Regressansprüchen | 1212 | 298 |
| c) Avalmanagement | 1220 | 300 |
| V. Wiederaufleben von Bürgschaften nach Rückgewähr des anfechtbar Erlangten (§ 144 InsO) | 1223 | 301 |
| G. Besonderheiten bei Arbeitsgemeinschaften (ARGEN) | 1225 | 303 |
| I. Einleitung | 1225 | 303 |
| 1. Definitionen | 1225 | 303 |
| 2. Vertragsgrundlagen | 1228 | 303 |
| 3. Die Rechtsnatur der ARGE | 1237 | 304 |
| II. Auswirkungen der Insolvenz eines Partners auf das Innenverhältnis der ARGE | 1241 | 305 |
| 1. Ausscheiden eines Partners aufgrund seiner Insolvenz | 1242 | 305 |
| a) Eigeninsolvenzantrag | 1242 | 305 |
| b) Insolvenzantrag eines Dritten gegen einen Partner | 1247 | 306 |
| c) Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Partners | 1249 | 307 |
| 2. Anwachsung | 1252 | 307 |
| 3. Die aufgrund des Ausscheidens des insolventen Partners gebotene Aufstellung der Auseinandersetzungsbilanz | 1261 | 309 |
| a) Vorbemerkung | 1261 | 309 |
| b) Einzelprobleme | 1265 | 310 |
| aa) Erstellung der Auseinandersetzungsbilanz durch die kaufmännische Geschäftsführung, hilfsweise durch den verbliebenen Gesellschafter | 1265 | 310 |
| bb) Stichtagsprinzip und Einfluss nachträglicher Erkenntnisse | 1266 | 310 |
| cc) Bewertung der bis zum Ausscheiden des insolventen Partners „ausgeführten Arbeiten“ | 1273 | 312 |
| dd) Finanzielle Verhältnisse des Bestellers | 1276 | 313 |
| ee) Angemessene Bewertung des „Risikos wegen Mängelhaftung“ | 1278 | 313 |
| ff) Bewertung sonstiger Risiken | 1284 | 315 |
| gg) Schwebende Geschäfte | 1286 | 315 |

| | Rn. | Seite |
|---|------|-------|
| hh) Isolierte Behandlung von besonderen Positionen | 1292 | 316 |
| c) Zustellung und Feststellung der Bilanz | 1297 | 317 |
| aa) Zustellung | 1297 | 317 |
| bb) Feststellung der Auseinandersetzungsbilanz durch bloßen Fristablauf | 1300 | 318 |
| cc) Feststellung der Auseinandersetzungsbilanz durch Einigung oder gerichtliche Klärung | 1306 | 319 |
| dd) Feststellung der Auseinandersetzungsbilanz und §§ 174 ff. InsO | 1310 | 320 |
| d) Handlungsmöglichkeiten des Verwalters bei Nichterstellung der Auseinandersetzungsbilanz durch den verbliebenen Partner | 1313 | 321 |
| e) Fälligkeit des Anspruchs auf Zahlung eines Auseinandersetzungsguthabens oder eines Verlustausgleichsanspruchs | 1316 | 321 |
| 4. Sicherheiten zugunsten des verbliebenen ARGE-Partners | 1322 | 323 |
| a) Bürgschaften | 1322 | 323 |
| aa) Unterbürgschaften | 1322 | 323 |
| bb) Ausschüttungsbürgschaften | 1331 | 325 |
| cc) Übergang von zugunsten des Bestellers hingegebenen Sicherheiten | 1345 | 328 |
| b) Pfandrecht an den vom ausgeschiedenen Partner überlassenen Geräten und Stoffen | 1350 | 329 |
| aa) Entstehungsvoraussetzungen | 1350 | 329 |
| bb) Abgesicherte Ansprüche | 1359 | 332 |
| cc) Verwertung | 1360 | 332 |
| III. Die Auswirkungen des insolvenzbedingten Ausscheidens des Schuldners aus der ARGE für die Rechtsbeziehungen der ARGE zu Dritten, insbesondere zum Besteller | 1361 | 333 |
| 1. Fortbestehende gesamtschuldnerische Haftung des ausgeschiedenen Gesellschafters | 1361 | 333 |
| 2. Kein Kündigungsrecht des Bestellers aus § 8 Abs. 2 Nr. 1 VOB/B gegenüber der ARGE insgesamt bei Insolvenz eines ARGE-Partners | 1367 | 334 |
| 3. Auswirkung auf laufende Prozesse | 1372 | 335 |
| Stichwortverzeichnis | | 339 |