

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XIII
A. Einleitung	1
B. Anlässe und rechtliche Notwendigkeiten zur Erstellung eines Sanierungskonzepts	15
I. Bankaufsichtsrechtliche Anforderungen	15
1. Überblick über die Entwicklung der Bankenaufsicht	15
2. Risikoüberwachung nach der MaRisk	34
3. Risikoüberwachung nach dem Kreditwesengesetz (KWG)	50
4. Umstrukturierungsplan als Voraussetzung für die Gewährung öffentlicher Bürgschaften/Beihilfen	54
II. Haftungsrechtliche Anlässe	63
1. Zivilrechtliche Risiken der Kreditvergabe und Sicherheitenbestellung in der Krise gemäß §§ 138 Abs. 1, 826 BGB	63
a) Sittenwidrigkeit der Sicherheitenbestellung	76
aa) Gläubigergefährdung	77
bb) Knebelung	88
cc) Übersicherung	95
b) Sittenwidrigkeit der Kreditvergabe	101
c) Keine Sittenwidrigkeit bei Sanierungsprüfung?	108
d) Praktische Probleme im Hinblick auf die Notwendigkeit der Sanierungsprüfung	113
aa) Der haftungsrelevante Zeitraum	114
bb) Abgrenzung Überbrückungs- und Sanierungskredit	151
cc) Das haftungsbegründende Verhalten	175
e) Aktualität?	189
2. Sanierungskonzepte als Voraussetzung rechtlicher Exkulpation	193
a) Anfechtungsrechtliche Indizwirkung gegen Gläubigerbenachteiligungsvorsatz gemäß § 133 InsO	196
aa) Allgemeines zur Beweiswürdigung im Rahmen der Vorsatzanfechtung	209

	Rn.	Seite
bb) Zum Indiz des „ernsthaften“ Sanierungs-		
versuchs	263	69
(1) Gläubigerbenachteiligungsvorsatz		
des Schuldners	265	69
(2) Kenntnis des Anfechtungsgegners	300	79
b) Sanierungskonzepte als Grundlage einer positiven		
Fortführungsprognose (§ 19 Abs. 2 Satz 1 InsO)	305	81
aa) Die insolvenzrechtliche Fortführungs-		
prognose	311	83
bb) Rechnerische Überschuldungsprüfung	330	88
cc) Darlegungs- und Beweislast	372	98
III. Sanierungskonzepte als Grundlage von Privilegierungs-		
tatbeständen	386	102
1. Sanierungsprivileg nach § 39 Abs. 4 Satz 2 InsO	387	102
2. Steuerliche Sanierungsprivilegien	422	109
a) Steuerfreiheit von Sanierungsgewinnen	422	109
b) Erhalt von steuerlichen Verlustvorträgen	447	116
C. Inhaltliche Anforderungen an Sanierungskonzepte	468	123
I. Anforderungen des Bundesgerichtshofs vs.		
IDW-Standard S 6	468	123
1. Die Anforderungen des Bundesgerichtshofs (BGH)	468	123
a) Darstellung der Rechtsprechung	468	123
aa) Rechtsprechung zur Sittenwidrigkeit von		
Sanierungskrediten	472	124
bb) Rechtsprechung zur Insolvenzver-		
schleppungshaftung	477	125
cc) Rechtsprechung zur Vorsatzanfechtung	483	126
dd) Rechtsprechung zum Eigenkapitalersatz	497	130
ee) Sonstige Rechtsprechung	504	132
b) Inhaltliche Anforderungen des BGH	509	134
c) Anforderungen an die Annahme der Sanierungs-		
fähigkeit	533	143
2. Die Anforderungen des IDW-Standards S 6		
(IDW S 6)	539	144
a) Inhaltliche Anforderungen des IDW S 6	543	145
b) Anforderungen an die Annahme der Sanierungs-		
fähigkeit	549	147
aa) Sicherstellung der Fortführungsfähigkeit	551	147
(1) Sicherstellung der Zahlungsfähigkeit		
(§§ 17, 19 InsO)	555	148
(2) Positive Fortführungsprognose		
(§ 252 Abs. 1 Nr. 2 HGB)	556	148

	Rn.	Seite
bb) Herstellung der nachhaltigen Fort- führungsfähigkeit	558 149
3. Unterschiede und praktische Relevanz	560 149
II. Bestandteile des Sanierungskonzepts nach IDW S 6	585 154
1. Beschreibung von Auftragsgegenstand und -umfang	586 154
a) Sanierungskonzept und Sanierungsgutachten	587 154
b) Die Person des Konzepterstellers	589 154
c) Die Person des Gutachters	608 158
d) Auftragsumfang	614 160
2. Darstellung des Unternehmens und Analyse der wirtschaftlichen und rechtlichen Ausgangslage	630 164
a) Beschreibung des Unternehmens	631 164
aa) Bisherige Unternehmensentwicklung	634 165
bb) Rechtliche und organisatorische Verhältnisse	636 165
cc) Finanzwirtschaftliche Verhältnisse	639 166
dd) Leistungswirtschaftliche Verhältnisse	641 167
ee) Personalwirtschaftliche Verhältnisse	643 167
ff) Geeignete Informationsquelle zur Erhebung der Basisinformationen	645 168
b) Wesentliche Grundsätze der Unternehmens- analyse	646 168
c) Analyse der wirtschaftlichen und rechtlichen Ausgangslage	675 175
aa) Analyse des Umfelds	677 175
bb) Analyse der Branchenentwicklung	680 176
cc) Analyse der internen Unternehmens- verhältnisse	686 177
3. Krisenstadien und Krisenursachenanalyse	691 179
a) Feststellung des Krisenstadiums	699 181
b) Analyse der Krisenursachen	707 182
4. Darstellung des Leitbilds des sanierten Unternehmens	713 183
5. Darstellung der Maßnahmen zur Krisenbewältigung (zur Erreichung des Leitbilds)	724 186
6. Integrierte Sanierungsplanung	728 189
7. Berichterstattung/Zusammenfassende Aussage zur Sanierungsfähigkeit (Schlussbemerkung)	738 191
a) Grundsatz der Bedingungsfeindlichkeit der Aussage zur Sanierungsfähigkeit	741 192
b) Aussage zum Umsetzungsgrad	765 197
c) Kriterien der Sanierungsfähigkeit, praktische Hürden und Fallstricke	773 199
aa) Durchfinanzierung	777 200

	Rn.	Seite
(1) Sanierungszeitraum und notwendige Finanzierungszusagen	777 200
(2) Planung auf Konzernebene	782 201
bb) Durchgreifende Sanierung	790 203
(1) Angemessene Eigenkapitalausstattung und positives Reinvermögen	791 203
(2) Kapaldienstfähigkeit, Verschuldungs- kapazität und Refinanzierungsfähigkeit ...	812 206
(3) Renditefähigkeit	822 209
(4) Wettbewerbsfähigkeit	831 210
d) Muster einer Schlussbemerkung	835 211
D. Folgen des Scheiterns der Sanierung	838 213
I. Organhaftung	840 213
1. Innenhaftung gemäß § 64 Satz 1 GmbHG, § 92 AktG, § 130a HGB	841 213
a) Insolvenzureife	859 217
b) Zahlung	863 218
aa) Begriff der „Zahlung“	864 218
bb) Einzelfälle	868 219
(1) Aktivtausch	868 219
(2) Passivtausch	899 224
(3) Sicherheitentausch	902 225
(4) Unbarer Zahlungsverkehr	908 227
c) Ausnahmetatbestand gemäß § 64 Satz 2 GmbHG (erlaubte Zahlungen)	937 233
d) Verschulden	955 237
e) Beweislast	965 239
f) Rechtsfolgen	990 244
g) Verjährung	1006 248
2. Außenhaftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB i. V. m. § 15a InsO	1008 248
a) Abgrenzung Altgläubiger und Neugläubiger	1010 248
b) Anspruchsvoraussetzungen	1014 249
c) Schaden und Haftungsabwicklung	1020 250
aa) Altgläubigerschaden	1022 251
bb) Neugläubigerschaden	1051 257
d) Beweislast	1059 259
e) Verjährung	1067 261
3. Aufsichtsratshaftung	1072 262
II. Beraterhaftung	1093 266
1. Vertragliche Haftung	1096 267
a) Pflichtenkreis: Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts	1097 267

	Rn.	Seite
aa) Befugnis zur Sanierungsberatung	1097	267
bb) Auftragsgegenstand	1114	271
(1) Konzepterstellung/Prüfauftrag	1116	271
(2) Beratung/Umsetzungsbegleitung	1143	277
(3) Hinweispflichten	1154	279
(4) Exkurs: Steuerberaterhaftung	1164	282
(a) Das steuerrechtliche Dauermandat	1165	282
(b) Bilanzierungsmandat	1168	283
(c) Prüf-/Gutachtenauftrag	1183	286
(d) Stillschweigende Mandats- erweiterung	1186	287
(e) Haftung gegenüber Dritten	1192	289
b) Einbeziehung Dritter in den Schutzbereich	1194	290
c) Vertretenmüssen	1206	293
d) Gewährleistung bei Schlechterfüllung	1208	294
aa) Konzepterstellung/Prüfauftrag	1210	294
bb) Beratung/Umsetzungsbegleitung	1227	297
e) Kausaler Schaden	1230	298
f) Mitverschulden	1248	301
g) Haftungsbeschränkungen	1269	306
aa) Allgemeines	1270	306
bb) Individualvereinbarungen	1280	307
cc) Allgemeine Auftragsbedingungen	1284	308
h) Darlegungs- und Beweislast	1324	317
i) Verjährung	1346	321
2. Deliktische Haftung des Beraters/der Beratungs- gesellschaft wegen Teilnahme an einer Insolvenz- verschleppung gemäß § 823 Abs. 2 BGB i. V. m. § 15a InsO, §§ 830 Abs. 2, 31 BGB	1356	323
a) Insolvenzverschleppung des Haupttäters	1357	323
b) Teilnahme an einer Insolvenzverschleppung	1382	329
aa) Teilnahmeformen	1383	329
bb) Doppelvorsatzerfordernis	1388	330
cc) Beratung als berufstypische „neutrale“ Unterstützungshandlung?	1391	331
c) Zurechnung an die Beratungsgesellschaft	1406	334
d) Schaden und Haftungsabwicklung	1412	336
e) Darlegungs- und Beweislast, Verjährung	1429	338
III. Risiken der Bank	1432	339
1. Schadensersatzansprüche wegen vorsätzlich sittenwidriger Schädigung gemäß § 826 BGB	1434	339
a) Sittenwidrigkeit der Kreditgewährung	1434	339
b) Vorsatz	1435	340
c) Kausalität der Pflichtverletzung der Bank	1441	341

	Rn.	Seite
d) Schaden	1459	344
e) Aktivlegitimation	1461	345
2. Nichtigkeit von Kredit- und Sicherheitenverträgen	1464	345
a) Folgen aus der Nichtigkeit des Kreditvertrags	1469	347
b) Folgen aus der Nichtigkeit des Kreditsicherungsvertrags und der Sicherheitenbestellung	1472	347
c) Aufrechnung in der Insolvenz nach Verwertung der Sicherheiten	1477	348
3. Strafbarkeit wegen Insolvenzverschleppung	1483	349
IV. Insolvenzanfechtung	1490	350
1. Allgemeines	1494	351
a) Rechtshandlung	1496	352
b) Gläubigerbenachteiligung	1502	353
c) Ursächlicher Zusammenhang	1505	354
d) Darlegungs- und Beweislast	1508	354
2. Anfechtungen von Beraterhonoraren	1510	354
a) Kongruente Deckung	1516	356
aa) Zahlungsunfähigkeit	1519	356
bb) Kenntnis von der Zahlungsunfähigkeit	1537	360
cc) Bargeschäftseinwand nach § 142 InsO	1540	360
b) Inkongruente Deckung	1551	363
c) Unentgeltliche Leistungen	1559	365
d) Vorsatzanfechtung	1565	366
3. Anfechtungen von Leistungen gegenüber Kreditgebern	1578	368
a) Anfechtung von Zins- und Tilgungsleistungen	1579	369
b) Anfechtung von Sicherheiten	1590	371
aa) Drittsicherheiten	1592	371
bb) Bargeschäft	1594	372
cc) Anfechtung nachträglicher Besicherungen	1602	373
4. Anfechtungen von Leistungen aufgrund eines Sanierungsvergleichs	1609	374
a) Vorsatzanfechtung	1611	375
b) Deckungsanfechtung	1615	375
5. Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung	1618	376
a) Rückgewähranspruch	1618	376
b) Wertersatz	1629	378
c) Ansprüche und Rechte des Anfechtungsgegners	1631	378
d) Verjährung	1637	379
Stichwortverzeichnis		381