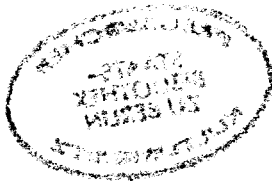


Pluralität und Partikularinsolvenz

Eine Untersuchung zum deutschen
internationalen Insolvenzrecht

Von

Micha Bloching



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einführung	17
------------------	----

1. Kapitel

Grundlagen

A. Gegenstand der Arbeit	19
B. Begriffsbestimmungen	20
I. Universalität – Territorialität	20
II. Insolvenzeinheit – Insolvenzmehrheit	21
III. Abweichende Begriffsverwendungen	22
1. Gleichsetzung von Universalität und Einheit	22
2. Kritik Jahrs	23
3. Begriffsverwendung Lüers	24
IV. Parallelinsolvenzen	25
V. Sonderinsolvenz	25
VI. Partikularinsolvenz – Nebeninsolvenz – Sekundärinsolvenz – Hilfsverfahren	26
C. Geschichte und Bedeutung der Partikularinsolvenz im Wandel des deutschen internationalen Insolvenzrechts	28
I. Die Kodifikationen vor der Konkursordnung von 1877	28
II. Die Konkursordnung von 1877	29
1. Internationales Konkursrecht allgemein	29
2. Der Partikularkonkurs	32
a) Allgemeines	32
b) Die Zulässigkeit im besonderen	33
III. Die Entwicklung unter der KO seit 1985	36
1. Internationales Konkursrecht allgemein	36
2. Der Partikularkonkurs im besonderen	37
a) Bedeutungszuwachs durch Reduzierung des § 237 KO	37
b) Bedeutungszuwachs durch das Verbot paralleler Universalkonkurse	37
c) Wirtschaftliche Gründe für die geringe Zahl der Partikularkonkurse	39
d) Ergebnis	39
IV. Der Deutsch-österreichische Konkursvertrag	40
1. Der Niederlassungskonkurs im DöKV	41
2. Anwendungsvoraussetzungen des DöKV in Deutschland	42
a) Vermögensbelegenheit im anderen Vertragsstaat	43
b) Art. 2 DöKV als <i>lex specialis</i>	44
c) Eigene Lösungsvorschläge	45
aa) Unbeachtlichkeit der amtlichen Begründung	45

bb) Ausnahme des Niederlassungskonkurses aus dem Vertrag	46
cc) Katalog alternativer Anwendungsvoraussetzungen	47
V. Das Insolvenzabkommen des Europarates	48
VI. Neue deutsche Insolvenzrechtskodifikationen	49
VII. Das EU-Insolvenzübereinkommen	52
1. Entstehung	52
2. Inhalt	54
VIII. Fazit über die Bedeutung der Partikularinsolvenz	55
D. Rechtsvergleichender Überblick	56
I. England	56
1. Anerkennung – internationale Zuständigkeit	57
2. Parallelverfahren	58
II. USA	59
1. Comity	60
2. Möglichkeiten der Bewältigung grenzüberschreitender Insolvenzen	61
III. Schweiz	62
IV. Frankreich	64
V. Ergebnis	66

2. Kapitel

Die rechtspolitische Kontroverse um die Partikularinsolvenz

A. Die Grundlagen der Kontroverse um die Partikularinsolvenz	67
I. Entwicklung der Diskussion	67
II. Prinzipienorientierte Argumentation	68
1. Universalität	68
2. Einheit	70
3. Ergebnis	70
III. Beteiligten- und zweckorientierte Argumentation	71
B. Die Diskussion um den Partikularkonkurs in der deutschen Literatur	72
I. Die Interessen inländischer Gläubiger	72
1. Vertrauen auf die inländische Haftungsmasse der Niederlassung	72
2. Rechtsverfolgung im Ausland	73
a) Zuständigkeitsgerechtigkeit	73
b) Praktische Schwierigkeiten ausländischer Rechtsverfolgung	75
c) Ergebnis	76
3. Maßnahmen zum Schutz der inländischen Gläubiger	76
a) Der Schutz inländischer Gläubiger durch § 237 KO	77
b) Berücksichtigung besonders schutzwürdiger Gläubiger	79
c) Abhilfe durch die Partikularinsolvenz?	80
4. Zusammentreffen mehrerer Rechtsordnungen	80
a) Zusammentreffen mehrerer Rechtsordnungen in der Insolvenzeinheit ...	80
b) Behebung durch Sonderanknüpfungen?	82
c) Zusammentreffen mehrerer Rechtsordnungen in der Insolvenzmehrheit ...	84
II. Die Interessen der Gesamtgläubigerschaft: Ubiquitäre par conditio creditorum ...	85
1. Internationale Ungleichbehandlung in der Einheit	85

2.	Internationale Ungleichbehandlung in der Pluralität	86
a)	Rechtfertigung der Ungleichbehandlung	86
b)	Sicherung der Ungleichbehandlung durch Beschränkung der Teilnahmemöglichkeiten	88
c)	Ergebnis	90
3.	Versuche internationaler Gleichbehandlung in der Pluralität	91
a)	Anrechnung	91
b)	Herausgabe	93
c)	Ausschüttung des Überschusses an das Universalverfahren	96
d)	Anmeldung in Parallelinsolvenzen durch den inländischen Verwalter	97
e)	Eigene Lösung: Angleichung der Quoten durch kooperative Pluralität ...	97
III.	Die Interessen des Insolvenzverwalters	100
1.	Verschiedenheit der Rechtsordnungen	100
2.	Verwaltung und Verwertung aus einer Hand	103
a)	Verwaltung allgemein	103
b)	Verwertung	104
c)	Ergreifen der Masse	105
d)	Vergütung des Insolvenzverwalters	107
3.	Ergebnis	108
IV.	Die Interessen des Insolvenzgerichts	108
1.	Kenntnis fremder Rechtsordnungen	108
2.	Prozeßökonomie	109
3.	Ortsnahe Entscheidung	110
V.	Die Interessen des Gemeinschuldners	113
C.	Ergebnis für Konkursverfahren	114
I.	Einheit oder Mehrheit?	114
II.	Partikulare Vollverfahren oder Hilfsverfahren?	115
III.	Kombiniertes Modell	118
IV.	Internationale Zuständigkeit	120
V.	Fazit	122
D.	Die Kontroverse um Vergleichs-, Sanierungs- und Reorganisationsverfahren	122
I.	Grundlegendes zu Sanierungsverfahren	122
1.	Definitionsversuche	123
2.	Vermögenseingriff – Gläubigermithilfe	125
3.	Ergebnis	130
II.	Einheit oder Mehrheit?	130
1.	Einheitliche Verwaltung – Sachnähe	131
2.	Unterschiedliche Insolvenzstatute	132
a)	Zusammentreffen verschiedener Rechtsordnungen	132
b)	Internationale Gleichbehandlung	134
III.	Partikulare Vollverfahren oder Hilfsverfahren?	134
IV.	Ergebnis	136

3. Kapitel

**Die parallele Partikularinsolvenz
im deutschen internationalen Insolvenzrecht**

A. Die Konkurrenz paralleler Insolvenzen.....	138
I. Die Konkurrenz der Statute paralleler Insolvenzen	138
1. Nachrangigkeit der Universalinsolvenz.....	139
2. Spezialität.....	141
B. Die Sachregelungsbefugnis der Partikularinsolvenz	143
I. Die Notwendigkeit einer Abgrenzung	143
II. Die Abgrenzung im formellen Insolvenzrecht.....	143
III. Die Abgrenzung im materiellen Insolvenzrecht	143
1. Der Aufbau der <i>lex fori concursus</i> als Kollisionsnorm	144
2. Allgemeines zu der räumlichen Verknüpfung.....	145
a) Qualifikation der räumlichen Verknüpfung.....	146
b) Begriffsbestimmung	148
c) Die maßgebliche Rechtsordnung.....	150
d) Die insolvenzrechtliche Kollisionsnorm als Gesamtnormverweisung.....	152
aa) Inländische Partikularinsolvenz	152
bb) Inländische Universalinsolvenz.....	152
cc) Dogmatische Begründung.....	153
e) Die Sachregelungsbefugnis unter der Territorialität.....	155
f) Zeitpunkt der Bestimmung der Sachregelungsbefugnis	156
3. Allgemeine Anforderungen an die Bestimmung der Sachregelungs- befugnis	157
a) Rechtsklarheit.....	157
b) Eindeutige territoriale Zuordnung	158
c) Völkerrechtliche Anforderungen.....	160
4. Normen über die territoriale Zuordnung von Vermögen.....	162
a) Territoriale Zuordnung in zivilrechtlichen Normen	162
aa) Einzelne Normen	162
bb) Ergebnis	164
b) Territoriale Zuordnung im Insolvenzkollisionsrecht	164
aa) Territoriale Zuordnung im RegE-InsO von 1992.....	164
bb) Territoriale Zuordnung im Entwurf zum EGINsO von 1989	166
cc) Territoriale Zuordnung im EG-Entwurf von 1980	166
dd) Territoriale Zuordnung im Deutsch-österreichischen Konkurs- vertrag	167
c) Die besonderen Interessen territorialer Zuordnung in der Partikularinsolvenz.....	167
aa) Gleichlaufinteresse.....	168
bb) Zuständigkeitsinteresse	168
cc) Registerangelegenheiten	170
5. Die Sachregelungsbefugnis bei Sachen und dinglichen Rechten	170
a) Internationales Privatrecht.....	170
aa) Einzelne Anknüpfungen.....	170
bb) Zwischenergebnis	172

b)	Internationale Zuständigkeit im streitigen Erkenntnisverfahren.....	174
aa)	Gerichtsstand unbeweglicher Sachen.....	174
bb)	§ 23 ZPO.....	175
c)	Internationale Zuständigkeit in der Zwangsvollstreckung.....	176
aa)	Bewegliche Sachen.....	177
bb)	Unbewegliche Sachen.....	177
cc)	Dingliche Rechte.....	178
d)	Internationale Zuständigkeit im einstweiligen Rechtsschutz.....	179
e)	Freiwillige Gerichtsbarkeit – Fremdrechtserschein.....	179
f)	Verschollenheitsgesetz.....	181
g)	Internationales Insolvenzrecht.....	181
h)	Ergebnis.....	181
6.	Forderungen.....	183
a)	Allgemeine Vorstellungen über die Forderungsbelegenheit.....	183
b)	Internationale Zuständigkeit im Erkenntnisverfahren.....	186
aa)	Geschichte und Teleologie des § 23 ZPO.....	186
bb)	Die Lokalisierung gesicherter Forderungen nach § 23 Satz 2 Alt. 2 ZPO.....	187
cc)	Zuständigkeitsinteressen.....	187
c)	Internationales Privatrecht.....	188
d)	Freiwillige Gerichtsbarkeit – Fremdrechtserschein.....	189
e)	Verschollenheitsgesetz.....	189
f)	Internationale Zwangsvollstreckungszuständigkeit.....	189
g)	Internationale Zuständigkeit im einstweiligen Rechtsschutz.....	192
h)	Internationales Insolvenzrecht.....	192
aa)	Meinungsstand im internationalen Insolvenzrecht.....	192
bb)	Interessenlage in der Gesamtvollstreckung.....	194
cc)	Niederlassungsforderungen.....	196
dd)	Empfangsbefugter Verwalter.....	197
ee)	Ergebnis.....	198
7.	Wertpapiere.....	198
8.	Gesellschaftsanteile.....	200
a)	Personengesellschaften.....	200
b)	Kapitalgesellschaften.....	202
9.	Gewerbliche Schutzrechte.....	204
10.	Insolvenzwirkungen.....	204
a)	Anfechtung.....	205
b)	Aufrechnung.....	208
c)	Verwalterwahlrecht.....	209
d)	Aussonderung, Absonderung.....	210
11.	Masseverbindlichkeiten.....	211
C.	Ausländische insolvenztypische Wirkungen im Inland.....	214
I.	Anerkennung der ausländischen Insolvenzeröffnung und -beendigung.....	214
1.	Qualifikation der Wirkungen der Universalinsolvenzeröffnung.....	214
2.	Anerkennung der Universalinsolvenzbeendigung.....	216
3.	Qualifikation ausländischer Insolvenzen.....	217
a)	Anerkennung – Qualifikation.....	217
b)	Praktische Bedeutung.....	219

c)	Anforderungen an die Qualifikation.....	221
II.	Wirkungen der ausländischen Insolvenzeröffnung und -beendigung im Inland	222
1.	Grundzüge.....	222
2.	Sachregelungsbefugnis vor und nach dem Anknüpfungswechsel	224
a)	Wirkungen der Universalinsolvenz vor Eröffnung des Partikularverfahrens.....	224
aa)	Arreste im Inland trotz ausländischer Universalinsolvenz	224
bb)	Kritik.....	225
cc)	Ergebnis	227
b)	Wirkungen der Universalinsolvenz nach Einstellung des Partikularverfahrens.....	227
–	Sofortiger Übergang der Verfügungsbefugnis?.....	227
3.	Einordnung der Wirkungen der früheren Insolvenz	228
III.	Vergleich und Schuldbefreiung	230
1.	Qualifikation der Entschuldung.....	232
2.	Anerkennungsvoraussetzungen	234
D.	Materielle Wirkungen auf die inländische Insolvenz	239
I.	Vollkommen parallele Insolvenzen	239
1.	Forderungsumwandlung.....	239
2.	Verjährungsunterbrechung	241
II.	Sich zeitlich überschneidende Insolvenzen	244
1.	Allgemeines zum Statutenwechsel	244
a)	Konstellationen des Wechsels in der Insolvenzpluralität	245
b)	Grundlagen der Behandlung des Statutenwechsels	246
c)	Abgeschlossener Tatbestand	250
aa)	Maßgebliche Rechtsordnung.....	250
bb)	Sachrecht oder Kollisionsrecht?.....	252
d)	Maßgebliche Interessen.....	253
2.	Anknüpfungswechsel bei einzelnen materiellen Insolvenzwirkungen	255
a)	Masseumfang	255
b)	Verwalterwahlrecht	257
c)	Aufrechnung.....	259
d)	Anfechtung.....	261
3.	Masseverbindlichkeiten.....	263
E.	Prozessuale Wirkungen auf die inländische Insolvenz.....	265
I.	Entscheidungen in der ausländischen Insolvenz.....	265
1.	Grundlagen der Entscheidungsanerkennung	265
a)	Anerkennungsfähige Entscheidungen	265
b)	Der Begriff der Anerkennung.....	266
2.	Einteilung der Entscheidungen im internationalen Insolvenzrecht.....	268
a)	Einteilung nach der Zuständigkeit des Insolvenzgerichts	270
b)	Die Differenzierung <i>Riegels</i>	272
c)	Die Unterscheidung in den EG-Übereinkommen	273
aa)	Das ursprünglich geplante EG-Konkursübereinkommen	273
bb)	Art. 1 II Nr. 2 EuGVÜ und Luganer Übereinkommen.....	275
cc)	Das EUIÜ.....	279

d) Die Unterscheidung in den Abkommen mit Österreich.....	279
e) Einteilung in weiteren bilateralen Anerkennungs- und Vollstreckungs- abkommen	281
3. Die Wirkungen ausländischer Entscheidungen in der inländischen Insolvenz	282
a) Subjektive Rechtskraftgrenzen.....	282
aa) Die Parteistellung des Insolvenzverwalters.....	282
bb) Die Vermögensbezogenheit der Parteistellung.....	285
b) Vollkommene Parallelität.....	286
aa) Allgemeines	287
bb) Rechtskrafterstreckung auf parallele Verwalter de lege ferenda.....	288
cc) Streitverkündung.....	290
dd) Gesetzgeberische Lösung ähnlich § 3 Nr. 8 PflVG, § 21 AGBG	292
ee) Notwendigkeit der Bindung inländischer Gläubiger	294
ff) Ergebnis.....	296
gg) Feststellungen im Prüfungstermin.....	296
c) Zeitliches Überschneiden der Insolvenzverfahren	297
d) Entscheidungen, die in der inländischen Insolvenz wirken	299
4. Anerkennungsvoraussetzungen im internationalen Insolvenzrecht.....	299
a) Einteilung der Entscheidungen.....	299
aa) Indirekte Respektierung der ausländischen Insolvenz.....	300
bb) Eigene Lösung	302
b) Entscheidungen über insolvenzunabhängige Rechtsfragen	304
aa) Innerer Entscheidungseinklang	304
bb) Anerkennung des Entzugs der Prozeßführungsbefugnis	305
cc) Internationale Anerkennungszuständigkeit	306
dd) Anwendbarkeit des EuGVÜ.....	311
c) Entscheidungen über insolvenzabhängige Rechtsfragen	312
aa) Überblick über die Anerkennungsvoraussetzungen	312
bb) Anerkennungs erleichterungen.....	314
d) Feststellungen im Prüfungstermin.....	315
II. Wirkungen anderer Prozeßhandlungen – Forderungsanmeldung	318
III. Anknüpfungswechsel während des inländischen Zivilverfahrens	320
1. Maßgebliche Rechtsordnung.....	320
2. Vergleichbare Fälle des Wechsels der Prozeßführungsbefugnis	323
3. Anwendung der Lehre von den vermögensbezogenen Parteifunktionen	326
F. Zusammenfassung.....	329
<i>Literaturverzeichnis</i>	<i>333</i>
<i>Sachregister</i>	<i>353</i>