

# Insolvenzrecht

## Ein Studienbuch

von

**Dr. Christoph Thole, Dipl.-Kfm.**

o. Professor an der Universität zu Köln

24. Auflage, 2022

des von Friedrich Lent begründeten,  
von der 13. bis zur 21. Auflage  
von Othmar Jauernig und  
von der 22. bis zur 23. Auflage  
von Christian Berger fortgeführten Werkes



# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 24. Auflage (2022) . . . . .	V
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (1948) . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur . . . . .	XIX

## 1. Kapitel: Grundlagen

§ 1. Einführung in das Insolvenzrecht . . . . .	1
A. Gegenstand des Insolvenzrechts . . . . .	1
B. Bedeutung des Insolvenzverfahrens . . . . .	2
C. Der Grundsatz der Gläubigergleichbehandlung . . . . .	3
D. Abgrenzung zur Einzelzwangsvollstreckung . . . . .	4
E. Das Insolvenzverfahren als letztes Krisenstadium . . . . .	5
F. Gläubigerbefriedigung und Vermögenshaftung als Verfahrensziel . . . . .	7
I. Liquidation . . . . .	8
II. Sanierung des Rechtsträgers . . . . .	8
III. Übertragende Sanierung . . . . .	9
G. Rechtsquellen und Entwicklung des Insolvenzrechts . . . . .	9
I. Die Insolvenzordnung als zentrale Rechtsquelle . . . . .	9
II. Gründe für die Einführung der InsO . . . . .	10
III. Die ESUG-Reform von 2012 . . . . .	11
IV. Änderungen durch das SanInsFoG zum 1.1.2021 . . . . .	12
H. Vorinsolvenzliche Restrukturierung nach dem StaRUG als Teil des Insolvenzrechts . . . . .	13

## 2. Kapitel: Die Beteiligten eines Insolvenzverfahrens

§ 2. Das Insolvenzgericht . . . . .	16
A. Aufgaben des Insolvenzgerichts . . . . .	16
B. Zuständigkeit des Insolvenzgerichts . . . . .	17
I. Sachliche Zuständigkeit . . . . .	17
II. Die örtliche Zuständigkeit . . . . .	18
III. Der Gruppen-Gerichtsstand des § 3a InsO . . . . .	18
IV. Funktionelle Zuständigkeit . . . . .	20
C. Form der Entscheidung und Rechtsbehelfe . . . . .	20
I. Form . . . . .	20
II. Rechtsbehelf . . . . .	20
D. Grundsätzliche Ausgestaltung des gerichtlichen Verfahrens . . . . .	21
§ 3. Der Insolvenzschuldner . . . . .	22
A. Begriff . . . . .	22
B. Insolvenzfähigkeit . . . . .	23
I. Natürliche und juristische Personen . . . . .	23
II. Rechtsfähige Personengesellschaften . . . . .	24
III. Fehlende Insolvenzfähigkeit . . . . .	24

IV. Juristische Personen des öffentlichen Rechts . . . . .	25
V. Sondervermögen . . . . .	25
C. Pflichten und persönliche Beschränkungen des Insolvenzschuldners . . . . .	25
I. Mitwirkungspflicht . . . . .	26
II. Auskunftspflicht . . . . .	26
III. Einschränkung der Bewegungsfreiheit . . . . .	26
IV. Zwangsweise Vorführung und Haft . . . . .	26
V. Postsperr . . . . .	27
VI. Berufliche Einschränkungen . . . . .	27
VII. Vermögensrechtliche Folgen . . . . .	27
D. Mehrheit von Schuldnern in der Konzerninsolvenz . . . . .	27
§ 4. Der Insolvenzverwalter . . . . .	29
A. Unterscheidung zwischen dem Insolvenzverwalter im eröffneten Verfahren und im Eröffnungsverfahren . . . . .	29
B. Auswahl und Bestellung des Insolvenzverwalters im eröffneten Verfahren . . . . .	30
I. Sachliche und persönliche Anforderungen . . . . .	30
II. Gläubigerbeteiligung . . . . .	31
III. Verwalterbestellung im Falle einer Konzerninsolvenz . . . . .	32
IV. Bestellung eines vorläufigen Insolvenzverwalters . . . . .	32
V. Vorauswahlliste . . . . .	32
VI. Bestellung mit Verfahrenseröffnung . . . . .	33
C. Aufsichtsführung durch das Gericht . . . . .	33
D. Aufgaben des Verwalters . . . . .	34
I. Übernahme der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis . . . . .	34
II. Vergütung . . . . .	35
E. Die Haftung des Verwalters . . . . .	35
F. Die Einordnung der Rechtsstellung des Insolvenzverwalters . . . . .	38
§ 5. Der Sachwalter in der Eigenverwaltung . . . . .	39
§ 6. Die Gläubiger im Insolvenzverfahren . . . . .	41
A. Unterteilung der Gläubiger im Überblick . . . . .	41
B. Begrifflichkeiten . . . . .	43
C. Die Organisation der Gläubiger . . . . .	43
I. Gläubigerversammlung . . . . .	43
II. Der (vorläufige) Gläubigerausschuss . . . . .	46

### 3. Kapitel: Die beteiligten Forderungen und Rechtspositionen

§ 7. Insolvenzforderungen (§ 38 InsO) . . . . .	49
A. Insolvenzgläubiger im Sinne des § 38 InsO . . . . .	49
B. Nachrangige Insolvenzgläubiger im Sinne des § 39 InsO . . . . .	51
§ 8. Aussonderung . . . . .	53
A. Aussagen des § 47 InsO . . . . .	53
B. Einzelne Aussonderungsrechte . . . . .	54
I. Eigentum . . . . .	54
II. Sicherungseigentum . . . . .	55
III. Eigentumsvorbehalt . . . . .	56

IV. Beschränkt dingliche Rechte . . . . .	56
V. Forderungsinhaber . . . . .	57
VI. Schuldrechtliche Ansprüche . . . . .	57
VII. Treuhand . . . . .	58
C. Ersatzaussonderung . . . . .	58
§ 9. Absonderung . . . . .	60
A. Wesen des Absonderungsrechts . . . . .	60
B. Einzelne Absonderungsrechte . . . . .	61
I. Unbewegliches Vermögen . . . . .	61
II. Pfandrecht . . . . .	61
III. Sicherungsübereignung und Sicherungszession . . . . .	62
IV. Verlängerter Eigentumsvorbehalt . . . . .	62
V. Sicherheitenpool . . . . .	63
VI. Zurückbehaltungsrecht . . . . .	64
C. Die Regelung des § 52 InsO . . . . .	64
D. Ersatzabsonderung . . . . .	64
I. Allgemeine Regel . . . . .	64
II. Ersatzabsonderung im Eröffnungsverfahren . . . . .	65
§ 10. Die Masseverbindlichkeiten . . . . .	66
A. Begriff . . . . .	66
B. Die Kosten des Insolvenzverfahrens (§ 54 InsO) . . . . .	66
C. Sonstige Masseverbindlichkeiten (§ 55 InsO) . . . . .	67
I. Verbindlichkeiten aus Handlungen des Insolvenzverwalters . . . . .	67
II. Gegenseitige Verträge . . . . .	67
III. Bereicherungsansprüche . . . . .	67
IV. Dauerschuldverhältnisse . . . . .	68
V. Steuerschuldverhältnisse . . . . .	68
VI. Sozialplan . . . . .	68
D. Befriedigung der Masseverbindlichkeiten . . . . .	69

#### 4. Kapitel: Das Eröffnungsverfahren

§ 11. Der Eröffnungsantrag . . . . .	70
A. Anforderungen an den Eröffnungsantrag . . . . .	71
B. Antragsrecht . . . . .	71
C. Antragspflicht . . . . .	72
D. Gläubigeranträge . . . . .	73
I. Rechtliches Interesse . . . . .	73
II. Glaubhaftmachung . . . . .	74
III. Rechtsfolgen . . . . .	74
IV. Die Regelung des § 14 Abs. 1 S. 2 InsO . . . . .	75
§ 12. Ablauf des Eröffnungsverfahrens . . . . .	76
A. Sicherungsmaßnahmen nach § 21 InsO . . . . .	76
B. Der vorläufige Insolvenzverwalter . . . . .	77
C. Insolvenzgeld . . . . .	79
§ 13. Eröffnungsverfahren in Eigenverwaltung . . . . .	80
A. Vorläufige Eigenverwaltung . . . . .	81

B. Schutzschirmverfahren	83
§ 14. Eröffnungsgründe	84
A. Zahlungsunfähigkeit	85
B. Drohende Zahlungsunfähigkeit	86
C. Überschuldung	87
§ 15. Die Entscheidung über den Eröffnungsantrag	90
A. Abweisung des Antrags	90
B. Der Eröffnungsbeschluss	91

## 5. Kapitel: Wirkungen der Verfahrenseröffnung

§ 16. Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	94
A. Die Insolvenzmasse	94
B. Freigabe	96
C. Sonstige Veränderungen der Masse	97
§ 17. Verfügungen des Schuldners nach Verfahrenseröffnung	97
A. Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis	97
B. Verfügungen des Schuldners	98
C. Erstattung der Gegenleistung	99
D. Gutgläubenschutz	100
E. Leistungen an den Schuldner	101
§ 18. Erwerb von Rechten an Massegegenständen im Sinne des § 91 InsO	102
A. Gestreckte Erwerbstatbestände	102
B. Hypothek	103
C. Grundschild	104
D. Anwartschaftsrecht	104
E. Künftige Rechte und Forderungen	104
F. Bedingte Rechtsübertragungen	105
G. Unbedingte Rechtsübertragungen	105
H. Vormerkung	106
I. Verbindung, Vermischung, Verarbeitung, Fruchterwerb	106
J. Gutgläubiger Erwerb	106
K. Erbschaft und Vermächtnis	107
L. Verpflichtungsgeschäfte	107
§ 19. Die Abwicklung schwebender Rechtsgeschäfte	107
A. Grundsatz	107
B. Voraussetzungen im Einzelnen	109
C. § 105 InsO und teilbare Leistungen	111
D. Lösungsklauseln (§ 119 InsO)	112
E. Eigentumsvorbehalt	113
F. Miet- Pacht- und Dienstverhältnisse	114
I. Schuldner als Mieter	114
II. Schuldner als Vermieter	115
III. Abgrenzungen	116
IV. Sonderregel beim Leasing (§ 108 Abs. 1 S. 2 InsO)	116
V. Dienstverhältnisse des Insolvenzschuldners	117
VI. Aufträge, Vollmachten und Geschäftsbesorgung	118
VII. Vormerkung	118

§ 20.	Auswirkungen auf Prozesse	119
	A. Unterbrechung des Prozesses	119
	B. Aufnahme von Aktivprozessen	120
	C. Aufnahme von Passivprozessen	121
§ 21.	Vollstreckungsverbot (§§ 89, 90 InsO)	122
§ 22.	Rückschlagsperre (§ 88 InsO)	123
§ 23.	Geltendmachung von Ansprüchen (§§ 92, 93 InsO)	124
§ 24.	Die Verwertung von Absonderungsgütern	126
	A. Grundstücke	127
	B. Bewegliche Sachen im Besitz des Verwalters	127
	C. Forderungen und Rechte	128
	D. Schutz des Gläubigers bei Verwertung beweglicher Gegenstände	128
	E. Verwertung durch den Gläubiger	129
	F. Die Verteilung des Erlöses	129
§ 25.	Die Grundlagen der Insolvenzanfechtung	130
	A. Ziele der Insolvenzanfechtung	131
	B. Der Anfechtungsanspruch als Rechtsfolge	132
	C. Die Voraussetzungen der Insolvenzanfechtung	134
	I. Rechtshandlung	134
	II. Objektive Gläubigerbenachteiligung	136
	III. Anfechtung gegenüber Rechtsnachfolgern	137
	IV. Bargeschäfte	138
§ 26.	Die einzelnen Tatbestände der Insolvenzanfechtung	139
	A. Die Deckungsanfechtung gemäß §§ 130, 131 InsO	139
	I. Voraussetzungen des § 131 InsO	140
	II. Voraussetzungen des § 130 InsO	142
	B. Voraussetzungen des § 132 InsO	143
	C. Die Vorsatzanfechtung (§ 133 InsO)	144
	I. Systematik	144
	II. Einschränkung bei kongruenter Deckung	145
	III. Insideranfechtung (§ 133 Abs. 4 InsO)	146
	D. Die Anfechtung unentgeltlicher Leistungen (§ 134 InsO)	147
	E. Die Anfechtung bei Gesellschafterdarlehen (§ 135 InsO)	149
	I. Grundregeln	149
	II. Drittbeteiligung	149
§ 27.	Aufrechnung im Insolvenzverfahren	150
	A. Grundregeln der Aufrechnung	150
	B. Aufrechnung in der Insolvenz	151
	I. Geschützte Aufrechnungslage aufgrund Gesetz oder Vereinbarung	151
	II. Erweiterung der Aufrechnungsbefugnis durch § 95 InsO	152
	C. Ausschluss der Aufrechnung	153
§ 28.	Feststellung von Insolvenzforderungen und Anmeldung zur Tabelle	155
	A. Die Anmeldung der Insolvenzforderung zur Tabelle	155
	B. Die Prüfung der angemeldeten Forderungen	156
	C. Der Feststellungsprozess	158
	I. Titulierte Forderungen	158
	II. Nicht titulierte Forderungen	159

§ 29. Verteilung an die Insolvenzgläubiger . . . . .	160
A. Verteilungsverzeichnis . . . . .	160
B. Abschlagsverteilung . . . . .	161
C. Schlussverteilung . . . . .	162
D. Nachtragsverteilung . . . . .	162
§ 30. Aufhebung und Einstellung des Insolvenzverfahrens . . . . .	163
A. Aufhebung . . . . .	163
B. Einstellung des Verfahrens . . . . .	165
I. Einstellung mangels Masse . . . . .	165
II. Masseunzulänglichkeit . . . . .	165
III. Erneute Masseunzulänglichkeit . . . . .	165
IV. Wegfall des Insolvenzgrundes . . . . .	166
V. Einstellung auf Antrag des Insolvenzschuldners . . . . .	166
§ 31. Unternehmensverkauf im Insolvenzverfahren . . . . .	166
§ 32. Der Insolvenzplan . . . . .	168
A. Ziele des Insolvenzplans . . . . .	168
B. Ablauf des Insolvenzplanverfahrens im Überblick . . . . .	169
C. Inhalt des Plans . . . . .	171
D. Gruppenbildung . . . . .	172
E. Prüfung durch das Gericht . . . . .	173
F. Abstimmung über den Plan . . . . .	174
G. Planbestätigung . . . . .	176
H. Aufhebung des Insolvenzverfahrens nach der Planbestätigung . . . . .	178
§ 33. Gesellschaftsrechtliche Maßnahmen im Insolvenzplan . . . . .	179

**6. Kapitel: Besondere Verfahrensarten**

§ 34. Besonderheiten des Restrukturierungsplans nach dem StaRuG . . . . .	182
§ 35. Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung . . . . .	185
A. Voraussetzungen des Verbraucherinsolvenzverfahrens . . . . .	185
B. Restschuldbefreiung . . . . .	187
§ 36. Weitere besondere Verfahrensarten . . . . .	191
A. Nachlassinsolvenzverfahren und verwandte Verfahren . . . . .	191
B. Gütergemeinschaft . . . . .	193
§ 37. Insolvenzverfahren mit Auslandsbezug . . . . .	194
A. Grundlagen . . . . .	194
B. Anwendungsbereich der VO (EU) 2015/848 . . . . .	195
C. Internationale Eröffnungszuständigkeit . . . . .	196
D. Anerkennung . . . . .	198
E. Anwendbares Recht . . . . .	199
F. Sekundärverfahren . . . . .	200
G. Das autonome deutsche internationale Insolvenzrecht . . . . .	201

Stichwortverzeichnis . . . . .	203
--------------------------------	-----