

## Sanierungsgutachten

Bearbeitet von  
Maximilian Pape, Julian Opp

1. Auflage 2017. Buch. 250 S. Softcover  
ISBN 978 3 8145 0387 5

[Recht > Zivilverfahrensrecht, Berufsrecht, Insolvenzrecht > Insolvenzrecht, Unternehmenssanierung](#)

schnell und portofrei erhältlich bei



Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort .....	V
Literaturverzeichnis .....	XIII
A. Einleitung .....	1 ..... 1
B. Anlässe und rechtliche Notwendigkeiten zur Erstellung eines Sanierungskonzepts .....	15 ..... 5
I. Bankaufsichtsrechtliche Anforderungen .....	15 ..... 5
1. Überblick über die Entwicklung der Bankenaufsicht .....	15 ..... 5
2. Risikoüberwachung nach der MaRisk .....	34 ..... 8
3. Risikoüberwachung nach dem Kreditwesengesetz (KWG) .....	50 ..... 13
4. Umstrukturierungsplan als Voraussetzung für die Gewährung öffentlicher Bürgschaften/Beihilfen .....	54 ..... 13
II. Haftungsrechtliche Anlässe .....	63 ..... 15
1. Zivilrechtliche Risiken der Kreditvergabe und Sicherheitenbestellung in der Krise gemäß §§ 138 Abs. 1, 826 BGB .....	63 ..... 15
a) Sittenwidrigkeit der Sicherheitenbestellung .....	76 ..... 18
aa) Gläubigergefährdung .....	77 ..... 19
bb) Knebelung .....	88 ..... 22
cc) Übersicherung .....	95 ..... 24
b) Sittenwidrigkeit der Kreditvergabe .....	101 ..... 26
c) Keine Sittenwidrigkeit bei Sanierungsprüfung? .....	108 ..... 30
d) Praktische Probleme im Hinblick auf die Notwendigkeit der Sanierungsprüfung .....	113 ..... 31
aa) Der haftungsrelevante Zeitraum .....	114 ..... 31
bb) Abgrenzung Überbrückungs- und Sanierungskredit .....	151 ..... 40
cc) Das haftungsbegründende Verhalten .....	175 ..... 45
e) Aktualität? .....	189 ..... 49
2. Sanierungskonzepte als Voraussetzung rechtlicher Exkulpation .....	193 ..... 50
a) Anfechtungsrechtliche Indizwirkung gegen Gläubigerbenachteiligungsvorsatz gemäß § 133 InsO .....	196 ..... 50
aa) Allgemeines zur Beweiswürdigung im Rahmen der Vorsatzanfechtung .....	209 ..... 54

	Rn.	Seite
bb) Zum Indiz des „ernsthaften“ Sanierungsversuchs .....	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 Fortführungsprognose .....	311	83
bb) Rechnerische Überschuldungsprüfung .....	330	88
cc) Darlegungs- und Beweislast .....	372	98
<b>III. Sanierungskonzepte als Grundlage von Privilegierungstatbeständen .....</b>	<b>386</b>	<b>102</b>
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
<b>C. Inhaltliche Anforderungen an Sanierungskonzepte .....</b>	<b>468</b>	<b>123</b>
<b>I. Anforderungen des Bundesgerichtshofs vs.</b>		
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 Insolvenzverschleppungshaftung .....	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 Sanierungsfähigkeit .....	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 Sanierungsfähigkeit .....	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

Inhaltsverzeichnis

---

	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) Kapitaldienstfähigkeit, Verschuldungskapazität und Refinanzierungsfähigkeit ...	812 ....	206
(3) Renditefähigkeit .....	822 ....	209
(4) Wettbewerbsfähigkeit .....	831 ....	210
d) Muster einer Schlussbemerkung .....	835 ....	211
<b>D. Folgen des Scheiterns der Sanierung .....</b>	<b>838 ....</b>	<b>213</b>
<b>I. Organhaftung .....</b>	<b>840 ....</b>	<b>213</b>
1. Innenhaftung gemäß § 64 Satz 1 GmbHG, § 92 AktG, § 130a HGB .....	841 ....	213
a) Insolvenzreife .....	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
<b>II. Beraterhaftung .....</b>	<b>1093 ....</b>	<b>266</b>
1. Vertragliche Haftung .....	1096 ....	267
a) Pflichtenkreis: Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts .....	1097 ....	267

## Inhaltsverzeichnis

	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) Vertreten müssen .....	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

## Inhaltsverzeichnis

---

	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 Kreditsiche- rungsvertrags 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 Anfechtungs- gegners .....	1631	... 378
d) Verjährung .....	1637	... 379
Stichwortverzeichnis .....	381	