

Johanna Siemonsen

Die deutschen Ausführungsvorschriften zur Europäischen Insolvenzverordnung

Art. 102 EGIInsO



PETER LANG
INTERNATIONALER VERLAG DER WISSENSCHAFTEN

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	19
I. Allgemeines	19
II. Entwicklung des Art. 102 EGInsO	21
III. Gang der Untersuchung	23
 B. Die Ausführungsvorschriften im Einzelnen	25
I. Örtliche Zuständigkeit gemäß Art. 102 § 1 EGInsO	25
1. Örtliche Zuständigkeit, Art. 102 § 1 Abs. 1 EGInsO	25
a) Regelungsaussage	25
b) Regelungsbedarf	25
aa) Natürliche Personen	26
(1) Natürliche Person ohne selbständige wirtschaftliche Tätigkeit	27
(a) Mittelpunkt der hauptsächlichen Interessen bei natürlichen Personen ohne selbständige wirtschaftliche Tätigkeit	27
(aa) Auseinanderfallen von Wohn- und Arbeitsort	28
(bb) Wohnsitz oder gewöhnlicher Aufenthalt	30
(b) Auswirkungen auf Art. 102 § 1 Abs. 1 EGInsO	32
(2) Natürliche Person mit selbständiger wirtschaftlicher Tätigkeit	33
(a) Mittelpunkt der hauptsächlichen Interessen bei natürlichen Personen mit selbständiger wirtschaftlicher Tätigkeit	33
(b) Auswirkungen auf Art. 102 § 1 Abs. 1 EGInsO	34
(3) Ergebnis	35
bb) Gesellschaften und juristische Personen	35
(1) Satzungsmäßiger Sitz, effektiver Verwaltungssitz und Ort des operativen Geschäfts befinden sich alle in Deutschland	36
(2) Satzungsmäßiger Sitz und effektiver Verwaltungssitz sowie der Ort des operativen Geschäfts befinden sich an zwei verschiedenen Orten	37

(a) Mittelpunkt der hauptsächlichen Interessen.....	37
(aa) Gründungs- oder Sitztheorie	37
(bb) Konzeption des Art. 3 Abs. 1 S. 2 EuInsVO.....	40
(b) Auswirkungen auf Art. 102 § 1 Abs. 1 EGInsO.....	41
(3) Effektiver Verwaltungssitz und der Ort des operativen Geschäfts befinden sich an zwei verschiedenen Orten.....	41
(a) Mittelpunkt der hauptsächlichen Interessen als Ort der Verwaltungskontrolle	42
(aa) Hettlage	42
(bb) ISA/ Daisytek	43
(cc) Parmalat/ Eurofood	44
(dd) Eurotunnel	46
(ee) Crisscross Telecommunications Group	47
(ff) Enron Directo Sociedad Limitad	48
(gg) Rover	48
(b) Mittelpunkt der hauptsächlichen Interessen als Ort des operativen Geschäfts.....	49
(aa) EMBIC	50
(bb) Vierländer Bau Union Ltd.....	50
(c) Stellungnahme	51
(d) Auswirkungen auf Art. 102 § 1 Abs. 1 EGInsO.....	54
c) Ergebnis	54
2. Niederlassungszuständigkeit, Art. 102 § 1 Abs. 2 EGInsO.....	55
a) Regelungsaussage	55
b) Funktion der Vorschrift	55
c) Auslegung des Niederlassungsbegriffes	56
d) Verweis auf § 3 Abs. 2 InsO	57
e) Ergebnis	57
3. Örtliche Zuständigkeit für Entscheidungen oder sonstige Maßnahmen nach der EuInsVO gemäß Art. 102 § 1 Abs. 3 EGInsO	58
4. Systematik des Art. 102 § 1 EGInsO	58
5. Ergebnis	60

II. Begründung des Eröffnungsbeschlusses gemäß

Art. 102 § 2 EGIInsO60

1. Regelungsaussage.....60
2. Regelungsbedarf.....61
3. Begründungsanlass.....62
4. Rechtsnatur der Regelung63
5. Ergebnis.....64

III. Vermeidung von Kompetenzkonflikten gemäß

Art. 102 § 3 EGIInsO64

1. Positiver Kompetenzkonflikt gemäß Art. 102 § 3 Abs. 1 EGIInsO.....64
 - a) Art. 102 § 3 Abs. 1 S. 1 EGIInsO64
 - aa) Lösung von positiven Kompetenzkonflikten
nach der EuInsVO64
 - (1) Prioritätsprinzip nach der EuInsVO66
 - (2) Auslegung des Begriffs der Verfahrenseröffnung nach der
EuInsVO.....69
 - (a) Europäisch- autonome Auslegung69
 - (b) Verfahrenseröffnung bei nur vorläufigem Verwalter72
 - (c) Folgeproblem für die deutsche Insolvenzrechtspraxis:
„starker“, „halbstarker“ oder „schwacher“ vorläufiger
Insolvenzverwalter.....75
 - bb) Auswirkungen auf Art. 102 § 3 Abs. 1 S. 1 EuInsVO.....79
 - b) Fortsetzungsverbot, Art. 102 § 3 Abs. 1 S. 2 EGIInsO81
 - aa) Regelungsaussage81
 - bb) Notwendigkeit der Regelung81
 - c) Beschwerdebefugnis, Art. 102 § 3 Abs. 1 S. 3 EGIInsO.....82
 - aa) Regelungsaussage82
 - bb) Sinnvolle Erweiterung der Beschwerdebefugnis82
 - cc) Umfang der Beschwerdebefugnis.....83
 - dd) Beschwerdebefugnis des vorläufigen Insolvenzverwalters84
 - ee) Ergebnis84
 - d) Ergebnis84

2. Negativer Kompetenzkonflikt gemäß Art. 102 § 3 Abs. 2 EGIInsO	85
a) Regelungsaussage	85
b) Notwendigkeit der Regelung	85
c) Ergebnis	86
3. Ergebnis	86
IV. Einstellung des Insolvenzverfahrens zugunsten der Gerichte eines anderen Mitgliedstaats gemäß Art. 102 § 4 EGIInsO	87
1. Verfahren bei der Einstellung, Art. 102 § 4 Abs. 1 EGIInsO	87
a) Art. 102 § 4 Abs. 1 S. 1 EGIInsO	87
aa) Regelungsaussage	87
bb) Notwendigkeit bei Geltung des Prioritäts- und Universalitätsprinzips	87
cc) Umdeutung in ein Sekundärinsolvenzverfahren	88
dd) Konsequenzen und Ergebnis	89
b) Anhörung und Beschwerdebefugnis, Art. 102 § 4 Abs. 1 S. 2 und S. 3 EGIInsO	90
aa) Regelungsaussage	90
bb) Anhörungspflicht	90
cc) Beschwerdebefugnis gemäß Art. 102 § 4 Abs. 1 S. 3 EGIInsO	90
dd) Konsequenz für die Anhörung der deutschen Verfahrensbeteiligten	92
c) Ergebnis	92
2. Wirkungen der Einstellung, Art. 102 § 4 Abs. 2 S. 1 und S. 2 EGIInsO	93
a) Regelungsaussage	93
b) Keine Beendigung ex tunc	93
c) Probleme und Konsequenzen für die Wirkungen des Insolvenzverfahrens	93
d) Harmonisierung	95
e) Verordnungskonforme Reduktion des Anwendungsbereichs	96
f) Ergebnis	98
3. Art. 102 § 4 Abs. 3 EGIInsO	98

a) Art. 102 § 4 Abs. 3 S. 1 EGInsO	98
aa) Regelungsaussage	98
bb) Notwendigkeit der Unterrichtungspflicht	98
b) Art. 102 § 4 Abs. 3 S. 2 EGInsO	100
aa) Regelungsaussage	100
bb) Notwendigkeit der Bezeichnung des Gerichts	100
c) Art. 102 § 4 Abs. 3 S. 3 EGInsO	101
aa) Regelungsaussage	101
bb) Notwendigkeit der Übersendung des Einstellungs-	
beschlusses	101
d) Übergang des Insolvenzbeschlages,	
Art. 102 § 4 Abs. 3 S. 4 EGInsO	101
aa) Regelungsaussage	101
bb) Übergang des Insolvenzbeschlages	101
e) Ergebnis	102
4. Ergebnis	103
V. Öffentliche Bekanntmachung gemäß Art. 102 § 5 EGInsO	104
1. Bekanntmachung auf Antrag, Art. 102 § 5 Abs. 1 EGInsO	104
a) Zuständigkeit, Art. 102 § 5 Abs. 1 S. 1 EGInsO	104
aa) Regelungsaussage	104
bb) Zuständigkeit im Allgemeinen	104
cc) Örtliche Zuständigkeit im Besonderen	105
dd) Antragsprüfungsumfang	108
b) Art. 102 § 5 Abs. 1 S. 2 EGInsO	109
aa) Regelungsaussage	109
bb) Verordnungskonformität	109
c) Form der Bekanntmachung, Art. 102 § 5 Abs. 1 S. 3 EGInsO	110
aa) Regelungsaussage	110
bb) Notwendigkeit der Regelung	110
d) Ergebnis	111
2. Art. 102 § 5 Abs. 2 EGInsO	112

a) Bekanntmachung von Amts wegen, Art. 102 § 5 Abs. 2 S. 1 EGInsO	112
aa) Regelungsaussage	112
bb) Allgemeines	112
cc) Haftungsfragen	112
dd) Systematik	114
b) Bekanntmachung der Verfahrensbeendigung, Art. 102 § 5 Abs. 2 S. 2 EGInsO	115
aa) Regelungsaussage	115
bb) Notwendigkeit der Regelung	115
c) Ergebnis	116
3. Ergebnis	116
VI. Eintragung in öffentliche Bücher und Register gemäß	
Art. 102 § 6 EGInsO	116
1. Art. 102 § 6 Abs. 1 EGInsO	116
a) Art. 102 § 6 Abs. 1 S. 1 EGInsO	116
aa) Regelungsaussage	116
bb) Zuständigkeit für Antrag und Ersuchen	117
cc) Antragsprinzip	118
b) Art. 102 § 6 Abs. 1 S. 2 EGInsO	118
aa) Regelungsaussage	118
bb) Verordnungskonformität	119
cc) Versuch einer verordnungskonformen Auslegung	120
(1) Reichweite des Art. 11 EuInsVO	122
(2) Auswirkungen auf Art. 102 § 6 Abs. 1 S. 2 EGInsO	123
c) Ergebnis	124
2. Art. 102 § 6 Abs. 2 EGInsO	124
a) Art. 102 § 6 Abs. 2 S. 1 EGInsO	124
aa) Regelungsaussage	124
bb) Gleichstellung inländischer und ausländischer Verfahren	125
b) Art. 102 § 6 Abs. 2 S. 2 EGInsO	125
aa) Regelungsaussage	125

bb) Kritik	125
cc) Alternative Auslegung.....	126
dd) Unbekanntheit der Eintragung	129
c) Ergebnis	129
3. Art. 102 § 6 Abs. 3 EGInsO	129
4. Einführung einer obligatorischen Eintragung, Art. 22 Abs. 2 EuInsVO	129
5. Ergebnis.....	130
VII. Rechtsmittel gemäß Art. 102 § 7 EGInsO	130
1. Rechtsmittel gegen die Entscheidung des Insolvenzgerichts.....	130
a) Sofortige Beschwerde, Art. 102 § 7 S. 1 EGInsO	130
aa) Regelungsaussage.....	130
bb) Funktion der Regelung.....	130
cc) Antragsbefugnis.....	133
dd) Beschwerdefrist und -verfahren	133
2. Rechtsbeschwerde, Art. 102 § 7 S. 2 EGInsO	134
a) Regelungsaussage	134
b) Notwendigkeit der Regelung und Ergebnis.....	134
3. Rechtsmittel gegen eine Entscheidung der registerführenden Stelle..	135
a) Grundsätzliches.....	135
b) Beschwerdeberechtigung.....	136
4. Ergebnis.....	136
VIII. Vollstreckung aus der Eröffnungsentscheidung gemäß Art. 102 § 8 EGInsO	137
1. Art. 102 § 8 Abs. 1 EGInsO	137
a) Exequaturverfahren, Art. 102 § 8 Abs. 1 S. 1 EGInsO	137
aa) Regelungsaussage	137
bb) Entbehrlichkeit einer Vollstreckbarerklärung.....	137
(1) Entbehrlichkeit einer Vollstreckbarerklärung wegen Art. 18 EuInsVO	137
(a) Grundsätzliches	137

(b) Teilentbehrlichkeit bei teleologischer Reduktion des Art. 18 Abs. 3 S. 2 EuInsVO	139
(2) Entbehrlichkeit einer Vollstreckbarerklärung wegen Art. 17 EuInsVO	140
cc) Anwendungsbereich des Art. 25 Abs. 1 Unterabs. 1 EuInsVO	141
dd) Antrag	143
ee) Gerichtliche Zuständigkeit	143
ff) Gerichtliches Verfahren	144
gg) Rechtsmittel	144
b) Verwertung im Wege der Zwangsvollstreckung, Art. 102 § 8 Abs. 1 S. 2 EGInsO	146
aa) Regelungsaussage	146
bb) Notwendigkeit der Regelung	146
c) Ergebnis	146
2. Art. 102 § 8 Abs. 2 EGInsO	146
a) Regelungsaussage	146
b) Weiterleitung des Antrages	147
3. Notwendigkeit einer weiteren deutschen Ausführungsvorschrift: Anerkennung insolvenzrechtlicher Entscheidungen andere EU- Staaten	147
a) Art. 25 Abs. 1 Unterabs. 2 EuInsVO	148
b) Möglichkeit fremdstaatlicher, unmittelbar aufgrund eines Insolvenz- verfahrens ergehende Entscheidungen im europäischen Insolvenzverfahren	150
(1) Meinungsstand	151
(2) Stellungnahme	151
(a) Keine Anwendung der EuGVVO	151
(b) Kein Rückgriff auf das nationale Recht	154
(c) Ablehnung einer Kombinationslösung	156
(d) Annahme einer vis attractiva concursus/ Analoge Anwendung von Art. 3 EuInsVO	157
(e) Ergebnis	160

(3) Konsequenz für eine weitere Ausführungsvorschrift.....	161
4. Ergebnis.....	161
IX. Insolvenzplan gemäß Art. 102 § 9 EGInsO	162
1. Regelungsaussage.....	162
2. Insolvenzplanverfahren in der europäischen Sekundärinsolvenz und daraus resultierende Probleme	163
a) Allgemeines	163
b) Probleme und Konsequenzen	164
aa) Ratio des Art. 34 Abs. 2 EuInsVO	164
bb) „Auswirkungen“	164
cc) Auswirkungen im Falle der doppelten Forderungsanmeldung ..	165
dd) Auswirkungen auf Art. 102 § 9 EGInsO und Ergebnis	168
X. Aussetzung der Verwertung gemäß Art. 102 § 10 EGInsO.....	171
1. Regelungsaussage.....	171
2. Vorgaben des Art. 33 EuInsVO	171
3. Verordnungskonformität des Art. 102 § 10 EGInsO	172
4. Umfang der geschuldeten Zinsen und Fälligkeit	174
5. Andere Auflagen	174
6. Verfahrensfragen.....	174
7. Notwendigkeit einer weiteren Ausführungsvorschrift.....	175
8. Ergebnis.....	176
XI. Unterrichtung der Gläubiger gemäß Art. 102 § 11 EGInsO	176
1. Art. 102 § 11 S. 1 EGInsO	176
a) Regelungsaussage	176
b) Form der Unterrichtung.....	176
c) Inhalt der Unterrichtung.....	177
2. Art. 102 § 11 S. 2 EGInsO	178
a) Regelungsaussage	178
b) Notwendigkeit der Regelung und Ergebnis.....	178
3. Ergebnis.....	178

C. Zusammenfassung	181
I. Art. 102 § 1 EGInsO.....	181
II. Art. 102 § 2 EGInsO	182
III. Art. 102 § 3 EGInsO	182
IV. Art. 102 § 4 EGInsO.....	183
V. Art. 102 § 5 EGInsO	185
VI. Art. 102 § 6 EGInsO.....	187
VII. Art. 102 § 7 EGInsO	188
VIII. Art. 102 § 8 EGInsO	189
IX. Art. 102 § 9 EGInsO.....	190
X. Art. 102 § 10 EGInsO	191
XI. Art. 102 § 11 EGInsO.....	192
 Literaturverzeichnis	 193