

Konkurs, Ausgleich und Zwangsvollstreckung bei Gemeinden

o. Univ.-Prof. DDr. Hans W. Fasching

**HERAUSGEGEBEN
VOM INSTITUT FÜR ANGEWANDTE SOZIAL- UND WIRTSCHAFTSFORSCHUNG
IM
SIGNUM-VERLAG
1983**

INHALTSVERZEICHNIS

Abkürzungsverzeichnis	7
Vorwort	11
I. Einleitung	13
1. Allgemeines	13
2. Aufgaben der Gemeinden	15
3. Die Gemeinden als Wirtschaftssubjekte	17
A. Steigender Umfang der wirtschaftenden Tätigkeit — Aufgaben und finanzielle Mittel	17
B. Zunehmende Verschuldung	20
C. Überschuldete Gemeinden	21
II. Konkurs über Gemeinden	24
1. Die Konkursfähigkeit der Gemeinde	24
A. Die Konkursfähigkeit der Gemeinde in der Rechtsliteratur	24
B. Die Rechtsprechung zur Konkursfähigkeit der Gemeinden	27
C. Kritische Prüfung des Ergebnisses — Einwände	30
D. Exkurs: Konkursfähigkeit der Gemeinden im deutschen Recht	39
2. Der Umfang der Konkursmasse im Konkurs über das Vermögen der Gemeinden	42
A. Gesetzliche Grundlagen	42
B. Die Begrenzung der Konkursmasse durch § 15 EO	43
a) § 15 EO in Literatur und Rechtsprechung	45
b) Allgemeiner Anwendungsbereich des § 15 EO	47
c) Die Beeinträchtigung der Wahrung öffentlicher Interessen	48
d) Pflichtaufgaben und freiwillig übernommene Aufgaben der Gemeinde	50
e) Gemeindevermögen, öffentliches Gut und Gemeindegut	51
f) Zur Unterscheidung: Verwaltungsvermögen — Finanzvermögen	53
g) Geldbeträge und Geldforderungen	56
h) Rechtlich selbständige Vermögensschaften der Gemeinde	56
i) Quantitätsfragen — Teilbefreiungen	57
j) „Beeinträchtigung“ der öffentlichen Interessen	58
k) Massezugehörigkeit des vertraglich verpfändeten Gemeindevermögens	59

C.	Besonderer Zugriffsschutz für die dem öffentlichen Verkehr dienenden Anstalten gemäß § 28 EO	60
D.	Zugriffsschutz für Abgabenrechte, Abgabenertragsanteile und vermögensrechtliche Ansprüche, die den Gemeinden im Rahmen des Finanzausgleichsgesetzes gegen den Bund, Länder oder andere Gemeinden zustehen (§ 16 Abs 2 F-VG)	62
a)	Abgabenrechte der Gemeinden	64
b)	Abgabenertragsanteile	65
c)	Vermögensrechtliche Ansprüche gegen andere Gebietskörperschaften	66
3.	Konkurswirkungen und Organbefugnisse	66
A.	Die Feststellung der Masse	66
B.	Masseverwalter und Gemeindeorgane	69
C.	Konkurs und Gemeindeaufsicht	71
4.	Das Konkursverfahren	74
A.	Die Konkursvoraussetzungen	74
a)	Zahlungsunfähigkeit	74
b)	Überschuldung	74
c)	Mehrheit andrängender Gläubiger	75
B.	Konkureröffnung	75
a)	Masseverwalter	75
b)	Sicherungsmaßnahmen — Postsperrre	76
C.	Prüfungstagsatzung	77
D.	Vermögensrealisierung und -verteilung	77
E.	Die Aufhebung des Konkurses	78
a)	Allgemein	78
b)	Abschluß eines Zwangsausgleichs	79
c)	Die Wirkungen der Aufhebung	81
5.	Exkurs: Konkurs über Länder und Bund	81
A.	Länder	81
B.	Der Bund	85
III.	Ausgleichsverfahren über Gemeinden	87
1.	Die Gemeinde als Subjekt eines Ausgleichsverfahrens	87
A.	Die Zulässigkeit eines Ausgleichsverfahrens über Gemeinden	87
B.	Die Ausgleichsvoraussetzungen	88
C.	Der Ausgleichsantrag	89
D.	Die mit der Ausgleichseröffnung verbundenen Verfügungsbeschränkungen der Gemeinde	90
E.	Der Aufgabenbereich des Ausgleichsverwalters	93
F.	Ausgleichstagsatzung, Ausgleichsannahme, Bestätigung des Ausgleichs und fortgesetztes Verfahren	94

2. Das Insolvenz-Vorverfahren gemäß §§ 79—91 AO	95
A. Zweck	95
B. Zulässigkeit	96
C. Antrag	96
D. Überblick über den Ablauf des Vorverfahrens	98
E. Ende des Vorverfahrens	100
IV. Exekution in Gemeindevermögen	101
1. Anwendungsbereich des § 15 EO	101
2. Exekution zur Hereinbringung von Geldforderungen	105
A. Der Exekutionsschutz des § 15 EO	105
B. Das Exekutionsverfahren vor Gericht	106
a) Einleitung und Fortführung	106
b) Die Wirkung eines Verstoßes gegen § 15 EO	107
C. Das Verfahren vor der Verwaltungsbehörde	109
a) Die zuständige Behörde	109
b) Antragsrecht und Antrag	111
c) Das Verfahren vor der Verwaltungsbehörde	112
d) Entscheidung, Rechtsmittel und Entscheidungswirkung	114
D. Exekution auf Gemeindevermögen zur Hereinbringung einer durch ein Vertragspfand gesicherten Forderung	116
3. Exekution wegen anderer Ansprüche	118
4. Andere Exekutionsschutzbestimmungen für Gemeinden	119
A. Der besondere Exekutionsschutz gemäß § 28 EO für die dem öffentlichen Verkehr dienenden Anstalten, die im Eigentum der Gemeinde stehen	119
B. Die Exekutionsbefreiung für die der Gemeinde zustehenden Abgabenrechte, Abgabenertragsanteile usw gemäß § 16 Abs 2 F-VG	119
5. Exkurs: Exekution gegen Bund und Länder	120
A. Exekution gegen den Bund	120
B. Exekution gegen Länder	124
Anhang	
I. Entscheidung des Obersten Gerichtshofes vom 21. 11. 1933, 4 Ob 435, veröffentlicht in: Zentralblatt für die juristische Praxis 1934/32 a	127
II. MEILI, Entwurf zu einem Bundesgesetz betreffend die Schuld- betreibung und den Konkurs gegen Gemeinden (aus: Rechtsgut- achten und Gesetzesvorschlag betreffend die Schuldexekution und den Konkurs gegen Gemeinden [1885] 249 ff)	130

III. Verordnung des Justizministers im Einvernehmen mit den Ministern des Inneren und des Ackerbaus und mit dem Minister für Cultus und Unterricht vom 6. 5. 1897, RGBI 153, betreffend die Execution gegen Gemeinden und gegen als öffentlich und gemein- nützig erklärte Anstalten	133
Literaturverzeichnis	137