

Der Gläubigerausschuß

Eine Untersuchung
zum Selbstverwaltungsrecht
der Gläubiger im Konkurs

Von Dr. Ekkehard Hegmanns, Bonn

Mit einem Vorwort von
Vors. Richter am BGH
Franz Merz, Karlsruhe

B 44688

Juristische Gesamtbibliothek
der Technischen Hochschule
Darmstadt



Verlag Kommunikationsforum · Köln

Inhaltsverzeichnis

Einleitung

| | |
|--|---|
| A. Skizze der Formen der Konkursabwicklung | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 3 |

Erster Teil

Entfaltung des Selbstverwaltungsgedankens

| | |
|---|----|
| A. Ansichten zur Gläubigerbeteiligung an der Konkursabwicklung | 4 |
| B. Unterschiede in der Gläubigerbeteiligung zwischen Einzelzwangsvollstreckung und Konkurs und mögliche Gründe (Rechtfertigung) dieser Unterschiede | 9 |
| I. Gläubigereinfluß in Einzelzwangsvollstreckung und Konkurs | 9 |
| 1. Bestandsaufnahme | 9 |
| a) Einzelrechte der Gläubiger | 10 |
| b) Rechte der Gläubigerversammlung | 11 |
| c) Rechte des Gläubigerausschusses | 12 |
| d) Rechte der Gläubigerausschußmitglieder | 13 |
| 2. Schlußfolgerung | 13 |
| 3. Zwischenergebnis | 15 |
| II. Rechtfertigung des unterschiedlich starken Gläubigereinflusses in Einzelzwangsvollstreckung und Konkurs | 16 |
| 1. Gründe für den geringen Grad des Gläubigereinflusses in der Einzelzwangsvollstreckung | 16 |
| a) Erweiterung des Gläubigereinflusses durch materielle Anreize für das Vollstreckungsorgan | 18 |
| b) Direkte Weisungs- und Steuerungsmöglichkeiten des vollstreckenden Gläubigers gegenüber dem Vollstreckungsorgan | 19 |
| c) Zwischenergebnis und Ausblick | 21 |
| 2. Gründe für den weitergehenden Gläubigereinfluß auf die Konkursabwicklung | 23 |
| a) Regelung der Konkursituation durch den Staat | 23 |
| b) Analyse der Beteiligteninteressen | 24 |
| (1) Interesse der Konkursgläubiger, die Abwicklung zu steuern | 24 |
| (2) Interesse des Gemeinschuldners | 27 |
| (3) Interesse der mittelbar Geschädigten | 27 |
| 3. Zwischenergebnis | 30 |

| | |
|---|----|
| C. Festigkeit der Gläubigermithilfe bei der Konkursabwicklung gegen einen Änderungswillen des Gesetzgebers | 31 |
| I. Änderungssperren aus Konkurs-, Vollstreckungs- und Rechtsschutzanspruch | 31 |
| II. Änderungshindernisse des Grundgesetzes | 32 |
| 1. Der Anspruch auf rechtliches Gehör, Art. 103 Abs. 1 GG | 32 |
| 2. Das Eigentumsrecht, Art. 14 GG | 33 |
| a) Der Eigentumsbegriff des Grundgesetzes | 33 |
| b) Verfassungswidrige Beeinträchtigung der konkursbefangenen Forderung und Eigentumsschutz durch Verfahren | 36 |
| (1) Die allgemeine Entwicklungslinie des Eigentumsschutzes durch Verfahren | 36 |
| (2) Speziell: Urteile des Bundesverfassungsgerichtes zur verfahrensmäßigen Auswirkung des Eigentumsschutzes im Zivilrecht | 38 |
| 3. Das Subsidiaritätsprinzip | 39 |
| a) Begriff | 40 |
| b) Geltung des Subsidiaritätsprinzips | 40 |
| 4. Allgemeine materielle Anforderungen an freiheitsbeschränkende Gesetze | 42 |
| 5. Zusätzliche rechtspolitische Erwägungen | 43 |
| 6. Ergebnis der verfassungsrechtlichen Prüfung | 46 |

Zweiter Teil

Konkrete Untersuchung am Beispiel des Gläubigerausschusses

| | |
|---|----|
| A. Stand der Untersuchung | 47 |
| B. Kompetenzen und Funktion des Gläubigerausschusses | 47 |
| C. Rechtstatsachen zum Gläubigerausschuß | 50 |
| D. Verhältnis des Gläubigerausschusses zu den Konkursbeteiligten (Außenbeziehung) | 51 |
| I. Verhältnis des Gläubigerausschusses zur Gläubigerversammlung | 51 |
| 1. Ersetzung des Gläubigerausschußvotums durch Gläubigerversammlungsbeschlüsse | 51 |
| a) Kein allgemeiner Rechtsgrundsatz: das machtgebende Basisorgan darf das Repräsentativorgan nur indirekt steuern | 52 |

| | | |
|------|--|----|
| b) | Begründung der Ersetzungscompetenz aus der Konkursordnung | 54 |
| (1) | Abwägung der Argumente | 55 |
| (2) | Auslegung der Competenz der Gläubigerversammlung nach § 135 Abs. 2 KO | 59 |
| (3) | Begründung der Ersetzungscompetenz | 61 |
| (4) | Praktische Konsequenzen | 62 |
| 2. | Ersetzen des Votums der Gläubigerversammlung durch den Gläubigerausschuß | 63 |
| 3. | Gläubigerbeirat statt Gläubigerausschuß | 64 |
| 4. | Ergebnis | 65 |
| II. | Verhältnis des Gläubigerausschusses zum Konkursverwalter | 65 |
| 1. | Gläubigerausschuß als Hilfsorgan des Konkursverwalters | 65 |
| 2. | Einfluß des Gläubigerausschusses auf den Konkursverwalter | 67 |
| a) | Bindung des Konkursverwalters an die vom Gläubigerausschuß erteilte Zustimmung | 67 |
| (1) | Die Meinungen | 68 |
| (2) | Eigene Ansicht | 69 |
| (3) | Ergebnis | 71 |
| b) | Befreiung von der Konkursverwalterhaftung | 71 |
| c) | Anspruch der Gläubigergremien auf Unterbindung ungenehmigten Verhaltens des Konkursverwalters durch gerichtliche Untersagungsverfügung | 74 |
| (1) | Zwangsmaßnahmen des Konkursgerichts | 74 |
| (2) | Voraussetzungen für Zwangsmaßnahmen | 76 |
| (3) | Überwachungspflicht der Gerichte und Anspruch der Gläubigergremien auf gerichtliche Erzwingung | 77 |
| (4) | Fazit | 79 |
| (5) | Eigenes Beschwerderecht des Gläubigerausschusses bei Ablehnung des Entlassungsantrages, § 84 KO | 79 |
| III. | Verhältnis des Gläubigerausschusses zu den Konkursgläubigern | 85 |
| IV. | Verhältnis des Gläubigerausschusses zum Konkursgericht am Beispiel des Vetorechtes des Konkursgerichtes nach § 99 KO gegen Gläubigerversammlungsbeschlüsse | 90 |
| 1. | „Gemeinsames Interesse“ | 93 |
| 2. | Keine Kontrolle von Zweckmäßigkeitentscheidungen | 95 |
| 3. | Kontrolldichte bei rechtswidrigen Gläubigerversammlungsbeschlüssen | 96 |
| 4. | Durch § 99 KO geschützte Minderheitsrechte | 98 |
| 5. | Fazit | 98 |

| | |
|--|-----|
| E. Spannungsfeld zwischen Kontrollaufgabe des Gläubigerausschusses und Einzelinteresse der Gläubigerausschußmitglieder | 99 |
| I. Die Interessenkollision | 99 |
| II. Rechtliche Grundlagen | 100 |
| III. Das Instrumentarium zur Problembewältigung | 101 |
| 1. Prävention | 101 |
| 2. Repression | 102 |
| IV. Handhabung der Informationspolitik durch den Konkursverwalter und Grenzen der Informationsverwertung durch die Gläubigerausschußmitglieder | 102 |
| 1. Kein völliger Ausschluß des Gläubigerausschusses von der Mitwirkung | 102 |
| 2. Grenze der privaten Informationsverwertung durch Gläubigerausschußmitglieder | 104 |
| 3. Zwischenergebnis | 106 |
| V. Sonderproblem: Beauftragter eines Gläubigers im Gläubigerausschuß | 106 |
| VI. Einfluß von Interessenkollisionen auf Rechte und Pflichten von Gläubigerausschußmitgliedern | 109 |
| 1. Einsetzung des Gläubigerausschusses | 109 |
| 2. Unwählbarkeit (Ineligibilität) | 110 |
| a) Unstreitige Fälle | 110 |
| b) Juristische Personen als Gläubigerausschußmitglieder | 110 |
| 3. Inkompatibilität | 115 |
| a) Allgemeine Fallgruppen | 115 |
| b) Überkreuzbesetzung | 115 |
| 4. Besorgnis der Befangenheit | 118 |
| a) Das Vorliegen von Befangenheit | 118 |
| b) Konsequenzen der Besorgnis der Befangenheit von Gläubigerausschußmitgliedern | 121 |
| c) Vorgehensweise bei Beschlußunfähigkeit des Gläubigerausschusses wegen Befangenheit von Mitgliedern | 123 |
| d) Rechtsfolge der Mitwirkung eines befangenen Gläubigerausschußmitgliedes am Zustandekommen eines Gläubigerausschußbeschlusses | 127 |

| | |
|---|-----|
| VII. Das repressive Instrumentarium | 130 |
| 1. Widerruf der Bestellung | 131 |
| 2. Strafnormen | 132 |
| a) Strafbarkeit nach §§ 203 f StGB | 133 |
| b) Im einzelnen: Strafbarkeit nach § 203 Abs. 1 StGB | 133 |
| (1) Tatbestandsmerkmal: Betriebs- oder Geschäfts- geheimnis | 133 |
| (2) Tatbestandsmerkmal: offenbaren | 135 |
| (3) Tatbestandsmerkmal: anvertraut | 135 |
| (4) Problem: Drittgeheimnis und Schweigepflicht | 137 |
| c) Strafbarkeit nach § 203 Abs. 2 Nr. 1 und 2 und § 204 StGB | 138 |
| d) Strafbarkeit nach § 353 b Abs. 1 StGB | 139 |
| e) Strafbarkeit nach § 266 Abs. 1 2. Alternative StGB | 139 |
| f) Strafbarkeit nach § 263 StGB | 141 |
| g) Zwischenergebnis | 141 |
| h) Strafbarkeitslücke | 141 |
| (1) Die strafrechtliche Regelung vergleichbarer Situationen | 141 |
| (2) Erforderlichkeit der Strafbarkeit | 143 |
| 3. Schadensersatzansprüche gegen Gläubigerausschuß- mitglieder | 144 |

Dritter Teil

| | |
|---|-----|
| Reform der Gläubigerselbstverwaltung | 145 |
|---|-----|

| | |
|---------------------------------------|-----|
| Zusammenfassung der Ergebnisse | 151 |
|---------------------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| I. Gläubigerselbstverwaltung allgemein | 151 |
|--|-----|

| | |
|---------------------------------|-----|
| II. Speziell: Gläubigerausschuß | 152 |
|---------------------------------|-----|

| | |
|--------------------------------------|-----|
| Literatur- und Abkürzungsverzeichnis | 155 |
|--------------------------------------|-----|