

# Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
<b>Vorwort</b> .....		V
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....		XV
<b>§ 1 Einleitung</b> .....	1	1
A. Gegenstand der Untersuchung .....	1	1
B. Entscheidende Parameter .....	6	3
I. Globalzession .....	7	4
1. Dingliche Wirkungen .....	7	4
2. Bindung an den Sicherungszweck .....	9	5
3. Einziehungs- und Verwendungsermächtigung .....	10	5
II. Selbstständige Tätigkeit .....	11	6
1. Abgrenzung zur abhängigen Beschäftigung .....	11	6
2. Gewerbliche und freiberufliche Tätigkeit .....	12	7
3. Betrieb und Unternehmen .....	13	7
4. Beschränkung auf Einzelunternehmer .....	14	8
III. Insolvenz .....	15	9
C. Gang der Untersuchung .....	17	10
<b>§ 2 Die Globalzession im Eröffnungsverfahren</b> .....	18	11
A. Überblick über das Eröffnungsverfahren .....	18	11
I. Einordnung .....	18	11
II. Wirkungen .....	19	11
1. Auswahl der vorläufigen Maßnahmen .....	20	12
2. Starke vorläufige Insolvenzverwaltung .....	23	13
3. Schwache vorläufige Insolvenzverwaltung .....	24	14
III. Selbstständige Tätigkeit .....	25	15
1. Zusammenhalt des Unternehmensverbundes .....	26	15
2. Die Rolle des vorläufigen Insolvenzverwalters .....	27	16
3. Sicherung der Weiterbelieferung .....	30	17
B. Wirkungen des Eröffnungsverfahrens auf die Globalzession .....	32	19
I. Übergang der Forderungen .....	33	19
1. Erforderlichkeit der Verfügungsmacht .....		
bei Entstehen der Forderung .....	35	20
a) Konzeption der Verfügungsmacht .....	37	22

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
b) Sonderfall Direkterwerb .....	39	24
2. Auswirkungen der §§ 24 Abs. 1, 81 Abs. 1 S. 1 InsO .....	43	26
a) Auslegung des § 81 Abs. 1 S. 1 InsO .....	45	27
aa) Der Wille des Gesetzgebers .....	46	28
bb) Objektive Gesichtspunkte .....	48	29
b) Ergebnis .....	52	31
II. Einziehungs- und Verwendungsermächtigung .....	53	32
1. Gefahr des Widerrufs der Einziehungs- und Verwendungsermächtigung .....	55	33
a) Möglichkeit zum Widerruf .....	55	33
b) Fehlende Anfechtungsfestigkeit als Anlass zum Widerruf .....	57	34
2. Aufrechterhaltung der Einziehungs- und Verwendungs- ermächtigung .....	61	36
a) Anfechtungsfeste Übertragung neuer Forderungen .....	62	37
aa) Keine Gläubigerbenachteiligung i. S. d. § 129 InsO .....	63	37
bb) Anwendung der Bargeschäftsausnahme i. S. d. § 142 InsO .....	66	39
cc) Schwächen dieses Lösungswegs .....	70	42
b) Gerichtliche Ersetzung der Einziehungs- und Verwendungsermächtigung .....	72	43
aa) Gerichtliche Einziehungsermächtigung .....	73	44
(1) Pflicht zur Abführung oder Verwahrung der Forderungserlöse .....	74	44
(2) Persönliche Konsequenzen bei Erlösverwendung .....	75	45
bb) Gerichtliche Erlösverwendungs-/ Einzelermächtigung .....	80	48
(1) Die Lösungsvorschläge Ganters .....	81	49
(2) Voraussetzungslose gerichtliche Erlösverwendungs-/Einzelermächtigung .....	83	50
(3) Sonderfall vorläufige Eigenverwaltung .....	87	51
3. Verdeutlichung des Bedarfs einer frühzeitigen Verfahrenseröffnung .....	91	53
<b>§ 3 Die Globalzession im Insolvenzverfahren .....</b>	<b>92</b>	<b>55</b>
A. Überblick über das Insolvenzverfahren .....	92	55
I. Einordnung .....	92	55
II. Wirkungen .....	93	56
III. Selbstständige Tätigkeit .....	96	56

	Rn.	Seite
1. Erklärung des Insolvenzverwalters nach § 35 Abs. 2 S. 1 InsO .....	98	58
2. Fehlen einer klaren Positionierung des Insolvenzverwalters .....	101	61
3. Ausgleichszahlungspflicht nach §§ 35 Abs. 2 S. 2, 295a InsO .....	103	63
B. Wirkungen des Insolvenzverfahrens auf die Globalzession .....	106	66
I. Die Auswirkungen des Erwerbsverbots nach § 91 Abs. 1 InsO .....	107	66
II. Besonderheiten bei einer freigegebenen selbstständigen Tätigkeit .....	109	69
1. Die Konvaleszenz der Globalzession .....	110	70
a) Urteil des BGH vom 18.4.2013 .....	110	70
b) Reaktionen aus der Literatur .....	111	71
aa) Erschwerung der Betriebsfortführung .....	112	71
bb) Ausschluss der Neugläubiger von „ihrer“ Haftungsmasse .....	113	72
cc) Schlussfolgerungen .....	114	73
2. Partielle Aufrechterhaltung des Erwerbsverbots .....	115	74
a) Aufgabe der Konvaleszenz-Rechtsprechung durch Urteil des BGH vom 6.6.2019 .....	115	74
b) Eingrenzung der Fortwirkung des Erwerbsverbots .....	116	75
aa) Andere Gegenstände des insolvenzfreien Vermögens .....	117	75
bb) Zugriff durch einen Neugläubiger .....	119	76
cc) Anderer Zugriff als durch vorinsolvenzliche Vorausverfügung .....	120	77
c) Reaktionen aus der Literatur .....	122	78
3. Eigene Stellungnahme .....	124	79
a) Einfluss des § 91 Abs. 1 InsO .....	125	79
aa) Zielrichtung .....	125	79
bb) Schlussfolgerung der Konvaleszenz .....	127	81
(1) Begrenzung auf künftig entstehende Forderungen .....	127	81
(2) Auswirkungen des Verständnisses von der Verfügungsmacht .....	128	81
b) Zwecke des § 35 Abs. 2 S. 1 InsO .....	131	83
aa) Die Schaffung einer Haftungsmasse für die Neugläubiger .....	131	83
(1) Kein genereller Ausschluss der Altgläubiger ..	132	83
(2) Keine Teilnahme an zwei Insolvenzverfahren mit identischer Forderung .....	135	85

	Rn.	Seite
bb) Fortführung des selbstständigen Betriebs .....	137	86
c) Methodische Einordnung .....	140	88
aa) Zulässige Analogiebildung .....	140	88
(1) Planwidrige Regelungslücke .....	141	89
(2) Gleichheit der Interessenlagen .....	146	91
bb) Möglichkeiten einer Gesetzesänderung .....	148	92
(1) Ergänzung des § 91 Abs. 1 InsO .....	149	93
(2) Ergänzung des § 35 InsO .....	151	93
III. Bewertung einer Globalzession mit Doppelfunktion .....	154	94
<b>§ 4 Die Globalzession in der Wohlverhaltensperiode .....</b>	<b>158</b>	<b>97</b>
A. Überblick über die Wohlverhaltensperiode .....	158	97
I. Einordnung .....	158	97
II. Wirkungen .....	159	98
1. Beendigung des Insolvenzverfahrens .....	159	98
2. Eintritt in die Wohlverhaltensperiode .....	160	99
III. Selbstständige Tätigkeit .....	162	100
1. Wirkungen der Verfahrensbeendigung .....	162	100
2. Durchsetzung der Gläubigergleichbehandlung .....	163	100
3. Ausgleichszahlungsobliegenheit .....	165	101
4. Verbot unangemessener Verbindlichkeiten .....	167	102
B. Wirkungen der Wohlverhaltensperiode auf die Globalzession .....	170	104
I. Unwirksamkeit analog § 91 Abs. 1 InsO .....	171	104
II. Unwirksamkeit nach § 287 Abs. 3 InsO .....	174	106
III. Nichtigkeit nach § 294 Abs. 2 InsO .....	175	107
1. Abkommen .....	176	107
a) Einbeziehung einer vorinsolvenzlichen Globalzession .....	176	107
b) Zusatzvoraussetzungen bei vorinsolvenzlichem Abkommen .....	177	108
aa) Wortlaut des § 294 Abs. 2 InsO .....	178	109
bb) Die Rolle des Zwecks der Verhinderung einer Gläubigerbeeinflussung .....	179	110
cc) Systemische Unterschiede zwischen neuer und alter Rechtslage .....	180	110
2. Sondervorteil für einzelnen Insolvenzgläubiger .....	181	111
IV. Bewertung einer Globalzession mit Doppelfunktion .....	184	113
1. Keine Umsetzbarkeit einer Teilunwirksamkeit der Sicherungsabrede .....	187	114
2. Geltungserhaltende Auslegung der Sicherungsabrede .....	190	116

	Rn.	Seite
<b>§ 5 Die Globalzession nach der Restschuldbefreiung</b> .....	194	119
A. Überblick über die Restschuldbefreiung .....	194	119
I. Einordnung .....	194	119
II. Wirkungen .....	198	121
1. Beendigung der Wohlverhaltensperiode .....	198	121
2. Erteilung der Restschuldbefreiung .....	199	122
3. Besonderheiten bei asymmetrischem Verfahren .....	202	124
III. Selbstständige Tätigkeit .....	203	125
B. Wirkungen der Restschuldbefreiung auf die Globalzession .....	206	126
I. Interessenlage hinter möglicher Fortwirkung der Globalzession .....	207	127
1. Betriebsfortführungsinteresse des Schuldners .....	208	127
2. Befriedigungsinteresse der verbleibenden Gläubiger .....	209	128
3. Sicherungsinteresse des Globalzessionars .....	210	128
II. Prädetermination durch Gesetzesmaterialien und EU-Richtlinie .....	211	129
1. Widersprüchliche Auffassungen des Gesetzgebers im Kontext von § 114 InsO .....	211	129
2. Rückschlüsse aus § 300a InsO .....	214	130
3. Rückschlüsse aus Restrukturierungs-Richtlinie .....	216	131
III. § 301 InsO als Ausgangspunkt .....	218	132
1. Anwendbarkeit von § 301 Abs. 1 und 3 InsO .....	219	132
2. Umkehrschluss aus § 301 Abs. 2 S. 1 InsO .....	220	133
a) Beschränkung des Anwendungsbereichs auf bestehende Sicherungsrechte .....	222	134
b) Umkehrschluss auf Unwirksamkeit nicht bestehender Sicherungsrechte .....	224	135
IV. Endgültige Nichtigkeit nach § 294 Abs. 2 InsO .....	225	136
1. Argumente der Befürworter .....	226	136
2. Argumente der Gegenseite .....	229	138
3. Eigene Auslegung und Stellungnahme .....	232	139
a) Wortlaut .....	233	139
b) Historie .....	236	141
aa) Vorgängerregelungen des § 294 Abs. 2 InsO .....	237	141
bb) Gesetzesbegründung .....	239	142
c) Systematik .....	241	143
aa) Gesetzesaufbau und Kontext .....	242	143
bb) Kollisionen mit anderen Normen .....	243	144
(1) § 301 Abs. 2 S. 1 InsO .....	244	144
(2) § 91 Abs. 1 InsO .....	245	145
(3) § 287 Abs. 3 InsO .....	246	146

	Rn.	Seite
d) Teleologische Erwägungen .....	249	147
aa) Durchsetzung der gleichmäßigen Gläubigerbefriedigung .....	251	148
bb) Sicherstellung der Tilgungsmittel .....	254	149
cc) Verhinderung der Gläubigerbeeinflussung .....	256	150
(1) Verletzung des Gläubigergleichbe- handlungsgrundsatzes .....	257	150
(2) Ausbruch aus der Fixierung auf die Wohlverhaltensperiode .....	259	152
dd) Schutz des Schuldners nach der Restschuldbefreiung .....	262	153
e) Ergebnis .....	263	154
aa) „Insoweit“-Unwirksamkeit .....	264	154
bb) Erforderlichkeit einer geltungserhaltenden Auslegung .....	266	154
V. Freigabeanspruch aus der Sicherungsabrede .....	269	156
1. Standardmäßiger Inhalt einer Sicherungsabrede .....	271	157
2. Auslegung der Standard-Sicherungsabrede .....	273	158
a) Wortlaut .....	274	159
b) Vertragszweck und mutmaßliche Interessenlage .....	277	161
VI. Unwirksamkeit wegen Abbedingung zwingenden Rechts .....	280	162
1. Zwingender Charakter der Restschuldbefreiungs- vorschriften .....	283	164
a) Beteiligenschutz .....	284	165
b) Drittschutz .....	288	168
aa) Neugläubiger .....	289	168
bb) Insolvenzgläubiger .....	291	169
c) Funktionsschutz .....	296	171
d) Zwischenergebnis .....	299	172
2. Abbedingung des § 301 Abs. 1, 3 InsO durch die Globalzession .....	300	173
a) Vergleichbarkeit mit den anerkannten Formen der Abbedingung .....	301	173
b) Berücksichtigung der Schutzrichtungen der Restschuldbefreiung .....	303	174
c) Kontrast zu § 301 Abs. 2 S. 1 InsO .....	305	175
3. Rechtsfolge der Abbedingung der Restschuldbefreiungswirkungen .....	308	176
a) Umgehungsgeschäft .....	311	177
b) Abgrenzung Verbotsgesetz/Beschränkung der Gestaltungsmacht .....	314	180
4. Ergebnis und Einordnung .....	319	183
a) Ausgleich der widerstreitenden Interessen .....	320	183

	Rn.	Seite
b) Auswirkungen auf einen Freigabeanspruch aus der Sicherungsabrede .....	321	184
VII. Bewertung einer Globalzession mit Doppelfunktion .....	323	185
<b>§ 6 Zusammenfassung und Ergebnisse</b> .....	325	187
A. Eröffnungsverfahren .....	325	187
B. Insolvenzverfahren .....	327	188
C. Wohlverhaltensperiode .....	330	188
D. Restschuldbefreiung .....	332	189
<b>Literaturverzeichnis</b> .....		191
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....		225