

# **Ist das englische Sanierungsrecht konkurrenzfähig?**

---

**Prof. Dr. Reinhard Bork**



# Überblick

---

- **Sanierungsverfahren**
- **Ausgewählte Einzelfragen**
- **Lehren für das deutsche Recht**



# Sanierungsverfahren

---

- *Scheme of Arrangement (SoA)*
- *Company Voluntary Arrangement (CVA)*
- *Administration*



# *Scheme of Arrangement*

---

- ❑ **Gesellschaftsrechtliches (Plan-)Verfahren**
- ❑ **Insolvenz nicht vorausgesetzt**
- ❑ **Einbindung der Gesellschafter möglich**
- ❑ **Einbindung der gesicherten Gläubiger möglich**
- ❑ **Gruppenbildung möglich**
- ❑ **Hohe Gerichtsbeteiligung zwingend**

# *Company Voluntary Arrangement*

---

- Insolvenzrechtliches (Plan-)Verfahren**
- Insolvenz aber nicht vorausgesetzt**
- Einbindung der Gesellschafter nicht möglich**
- Einbindung der gesicherten Gläubiger nicht möglich**
- Gruppenbildung nicht möglich (?)**
- Geringe Gerichtseteiligung**

# *Administration*

---

- Auf Sanierung abzielendes Insolvenzverfahren
- Bei mindestens drohender Zahlungsunfähigkeit
- Sanierung durch den *administrator*
- Eingriffe in Rechte gesicherter Gläubiger oder Gesellschafter grundsätzlich nicht möglich
- Aber: Kombination mit *SoA/CVA*
- Hohe Gerichtsbeteiligung möglich (abhängig vom Verhalten der Beteiligten)

# Statistik

<b>Jahr</b>	<b>Verfahren insgesamt</b>	<i>winding up</i>	<i>administration</i>	<i>CVA</i>
2005	16.348	12.893	2.257	604
2006	17.819	13.137	3.560	534
2007	15.771	12.507	2.509	418
2008	21.809	15.535	4.820	587
2009	25.342	19.077	4.161	726
2010	20.934	16.045	2.815	765



# Ausgewählte Einzelfragen

---

- ❑ **Auswahl des Sanierers**
- ❑ **Moratorium**
- ❑ **Unterstützung finanzwirtschaftlicher Maßnahmen**
- ❑ **Unterstützung leistungswirtschaftlicher Maßnahmen**
- ❑ **Entscheidungsfindung**
- ❑ **Sonderprobleme**

# Bestellung des Sanierers

---

- **SoA: nicht geregelt; i.d.R. freiwillige Beauftragung durch die Gesellschaft (Management)**
  - **CVA: zwingend (*nominee/supervisor*); Auswahl durch die Gesellschaft (Management)**
  - ***Administration: administrator* wird bestellt durch**
    - **Inhaber einer *qualifying floating charge***
    - **Gesellschaft (Management oder Gesellschafterversammlung)**
    - **Gericht auf Vorschlag des Antragstellers**
- **Auswahl durch den Schuldner erleichtert die Koordination bei der Konzerninsolvenz erheblich!**

# Moratorium

---

- ***SoA***: nicht vorgesehen
  - ***CVA***: nur für kleinere Gesellschaften vorgesehen (geringe praktische Bedeutung)
  - ***Administration***: umfangreiche Moratoriumsregelungen kraft Gesetzes; Aufhebung im Einzelfall durch *administrator* oder Gericht möglich
- **Reformüberlegungen: Einführung eines isolierten Sanierungsmoratoriums**

# **Unterstützung finanzwirtschaftlicher Maßnahmen**

---

- **„Sanierung der Passivseite“, Beseitigung bzw. Verhinderung der (drohenden) materiellen Insolvenz**
- **Insbesondere durch**
  - **Eingriffe in Gläubigerrechte (Erlass, Kürzung, Stundung)**
  - **Debt-Equity-Swap**

# Eingriffe in Gläubigerrechte

---

- ***SoA***: möglich (auch für künftige Forderungen)
- ***CVA***: möglich (auch für künftige Forderungen)
- ***Administration***: nur in Kombination mit *SoA/CVA*

# Debt-Equity-Swap

---

- ***SoA***: möglich, aber Kapitalschnitt nur nach allgemeinem Gesellschaftsrecht
- ***CVA***: möglich, aber Kapitalschnitt nur nach allgemeinem Gesellschaftsrecht
- ***Administration***: nur in Kombination mit *SoA/CVA*

# Unterstützung leistungswirtschaftlicher Maßnahmen

---

- **Strukturmaßnahmen in den einzelnen Unternehmensbereichen**
  - **Forschung und Entwicklung**
  - **Beschaffung und Einkauf**
  - **Personal und Führung**
  - **Produktion**
  - **Logistik**
  - **IT**
  - **Marketing und Vertrieb**
  - **Finanzen und Controlling**

# Unterstützung leistungswirtschaftlicher Maßnahmen

---

→ **Rechtliche Unterstützung durch**

- **liquiditätswirksame Maßnahmen, z. B.**
  - **Moratorium (Verhinderung des Mittelabflusses)**
  - **Insolvenzanfechtung (Ermöglichung des Mittelzuflusses)**
- **Eingriffe in Sicherungsrechte**
- **Vertragsanpassungs- und Kündigungsrechte**

# Insolvenzanfechtung

---

- *SoA/CVA*: nicht vorgesehen
  - *Administration*: ist geregelt, aber
    - enge objektive Tatbestände
    - zahlreiche subjektive Tatbestandsmerkmale
    - Rechtsfolge im Ermessen des Gerichts
- im Wesentlichen Insider-Anfechtung

# Sicherungsrechte

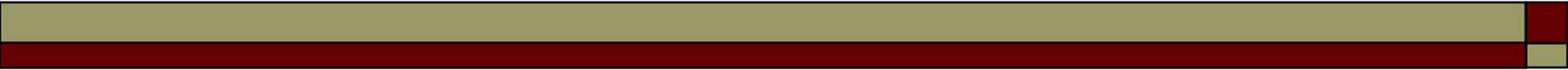
---

- ***SoA***: kann Sicherungsrechte regeln, muss aber *fair and reasonable* sein (Werterhaltungsprinzip)
- ***CVA***: keine Regelungen
- ***Administration***:
  - werden vom Moratorium erfasst
  - keine Eingriffsrechte
  - keine Regelungen über Nutzung, Verwertung, Erlösverteilung
  - Einzelfallregelung durch das Gericht

# Vertragsrecht

---

- **Keine Sonderregeln zum allgemeinen Vertragsrecht**
- **Lösungsklauseln sind insolvenzfest**
- **Arbeitsrecht**
  - **betriebsbedingte Kündigung möglich**
  - **keine verkürzten Kündigungsfristen**
  - **kein Insolvenzgeld**



# Entscheidungsfindung

---

- **Mehrheiten**
- **Einbindung des Gerichts**

# Entscheidungsfindung: Mehrheiten

---

- ***SoA***: Einfache Kopf- und 75%-Summenmehrheit in jeder Gruppe
- ***CVA***: 75%-Summenmehrheit der Gläubigerversammlung und einfache Mehrheit der Gesellschafterversammlung
- ***Administration***: Es entscheidet der *administrator*; Gläubigerversammlung nimmt nur Stellung

# Entscheidungsfindung: Einbindung des Gerichts

---

- **SoA: erhebliche Gerichtslastigkeit**
  - **ex ante: Überprüfung der Gruppenbildung und Direktiven für die Versammlungen**
  - **ex post: Gerichtliche Zustimmung ist Wirksamkeitsvoraussetzung; wird erteilt, wenn der Beschluss *fair and reasonable* ist**
  
- **Aber:**
  - **Faktisches Entscheidungsmonopol des hochkompetent besetzten *High Court***
  - **Der entscheidet enorm schnell und in aller Regel abschließend!**
  - **Verfahren ist allerdings sehr teuer!**

# Entscheidungsfindung: Einbindung des Gerichts

---

## □ CVA:

- **ex ante: keine Einbindung**
- **ex post: Überprüfung nur auf Antrag eines Beteiligten auf**
  - **erhebliche Regelwidrigkeit**
  - **unfaire Ungleichbehandlung**

# Entscheidungsfindung: Einbindung des Gerichts

---

- ***Administration***: erhebliche Einbindung in das Verfahren; z. B.
  - **Modifizierungen des Moratoriums**
  - **Zwingende Einschaltung bei der Anfechtung**
  - **Weisungen auf Antrag des *administrator***
  - **Weisungen auf Antrag anderer Verfahrensbeteiligter**



# Sonderprobleme

---

- **Übertragende Sanierung**
- **Grenzüberschreitende Sanierung**

# Übertragende Sanierung

---

→ *pre-packaged administration*

- Vorbereitung durch einen *Insolvency Practitioner*
- Ernennung des *IP* durch die Gesellschaft zum *administrator*
- sofortige Umsetzung durch den *administrator*

→ Probleme:

- häufig Verkauf an Insider
- keine ex ante-Kontrolle durch Gericht oder Gläubiger (ineffiziente Regelungen für Gläubigerausschuss und -versammlung)

→ Reformüberlegungen zur Transparenzgewährleistung

# Grenzüberschreitende Sanierung

---

- ***CVA/administration***: nach EuInsVO (Frage des COMI)
- ***SoA***: Es reicht hinreichende Verbindung (*sufficient connection*) zu England

# Lehren für das deutsche Recht (nach ESUG)

---

- **Große Überlegenheit des deutschen Rechts bei der leistungswirtschaftlichen Sanierung in der Insolvenz**
- **Eingeschränkte Wettbewerbsfähigkeit bei der finanzwirtschaftlichen Sanierung; z. B.**
  - **ausschließliche Einbindung in ein Insolvenzverfahren (mit Konsequenzen für grenzüberschreitende Sanierungen)**
  - **drohende Zahlungsunfähigkeit zwingende Voraussetzung**
  - **sehr kurze Frist zur Erfüllung der Insolvenzantragspflicht**
  - **Rechtskraft der gerichtlichen Bestätigung Wirksamkeitsvoraussetzung**
  - **generelle Rechtsmittelfähigkeit**
- **Unzureichende Gerichtsorganisation**
- **Kein Konzerninsolvenzrecht**



---

**Vielen Dank für Ihre  
Aufmerksamkeit!**