

SSHW
Schweizer Schriften zum Handels- und Wirtschaftsrecht

Band 310

Herausgegeben von
Prof. Dr. Peter Forstmoser

Dr. iur. Markus Wolf

Stillhalteabkommen kreditgebender Banken

Ein Beitrag zum Unternehmenssanierungsrecht

Inhaltsverzeichnis

Kurzzusammenfassung.....	XVII
Executive Summary.....	XIX
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis.....	XXV
Materialienverzeichnis.....	XLIII

EINLEITUNG	1
-------------------------	----------

1. KAPITEL: AUSGANGSLAGE	3
---------------------------------------	----------

§ 1: Kreditverhältnis zwischen Bank und Kreditnehmerin.....	5
--	----------

A. Grundlagen des Kreditverhältnisses.....	5
I. Begriffe.....	5
1. Kredit.....	5
2. Kreditvertrag.....	6
3. Krediteröffnungsvertrag und Einzelkreditverträge.....	7
4. Kreditlinie.....	8
a) Allgemeines.....	8
b) Nichtausnützung.....	8
c) Kreditüberziehung.....	9
II. Kreditformen	9
1. Allgemeines.....	9
2. Darlehen	9
3. Kontokorrentkredit	10
4. Weitere Kreditformen.....	12
III. Besicherung	12
1. Allgemeines.....	12
2. Besicherter Kredit.....	13
3. Blankokredit	14
IV. Anzahl involvierter Banken.....	14
1. Allgemeines.....	14
2. Bilateraler Kredit.....	15
3. Konsortialkredit.....	15
V. Abgrenzung des vorliegend relevanten Kreditverhältnisses.....	18
B. Beendigungsregime im Besonderen.....	19
I. Überblick	19

II. Ordentliche Beendigung	20
1. Ohne vertragliche Abrede.....	20
2. Mit vertraglicher Abrede	21
a) Allgemeines	21
b) Bestimmte Dauer	22
c) Kündigungsfrist	22
d) Rückzahlung auf beliebige Aufforderung	23
III. Ausserordentliche Beendigung	23
1. Ohne vertragliche Abrede.....	23
a) Allgemeines	23
b) Vertragsrücktritt nach Art. 107 Abs. 2 OR.....	23
c) Kündigung aus wichtigem Grund.....	24
2. Mit vertraglicher Abrede: <i>Events of Default</i>	27
a) Allgemeines	27
b) Nichtleisten von Zahlungen.....	28
d) Drittverzug.....	30
e) Falsche Zusicherungen	31
f) Insolvenz und Insolvenzverfahren.....	31
IV. Folgen der Vertragsbeendigung.....	31
§ 2: Problemstellung und Interessenlage der Banken	33
A. Problemstellung.....	33
I. Finanzielle Krisensituation der Kreditnehmerin.....	33
II. Ursachen und Verlauf der finanziellen Krisensituation.....	34
III. Finanzielle Krisensituation aus Sicht der kreditgebenden Banken	35
B. Interessenlage der Banken.....	38
I. Vorbemerkung	38
II. Minimierung von Kreditverlusten	38
III. Vermeidung von Reputationsschäden	39
IV. Weitere Interessen	40
1. Wiedererlangen einer ertragsstarken Geschäftsbeziehung	40
2. Vermeidung von Kollateralschäden	40
3. Beteiligung am <i>Upside</i> -Potenzial	40
§ 3: Handlungsoptionen und deren Schranken aus Sicht der Banken .41	
A. Handlungsoptionen.....	41
I. Überblick	41
II. Fortführung des Kreditengagements.....	41
1. <i>Waiver</i>	41
2. Nachträgliche Besicherung.....	42
3. Anpassung der Kreditkonditionen.....	42

4.	Sanierungsbeitrag	42
a)	Allgemeines	42
b)	Überbrückungskredit	43
c)	Rangrücktritt	44
d)	<i>Debt/Equity Swap</i>	44
e)	<i>Debt/Asset Swap</i>	45
f)	Forderungsverzicht	46
g)	Exkurs: Zustimmungspflicht der Syndikatsbanken beim Konsortialkredit?	46
aa)	Auffassung von MAURENBRECHER/FRICK	46
bb)	Stellungnahme	47
III.	Ausstieg	49
1.	Kündigung und Fälligestellung	49
2.	Verwertung von Sicherheiten	50
3.	Ablösung durch Dritte	52
4.	Einigung auf geordnete Liquidation	53
B.	Schranken möglicher Handlungen	54
I.	Überblick	54
II.	Finanzielle Lage der Kreditnehmerin als faktische Schranke	54
III.	Paulianische Anfechtung als rechtliche Schranke	54
1.	Überblick	54
2.	Paulianische Anfechtung im Allgemeinen	55
a)	Zweck	55
b)	Anfechtbare Handlungen	56
aa)	Allgemeines	56
bb)	Rechtshandlungen des Schuldners	56
cc)	Gläubigerschädigung	56
dd)	Handlung nach Art. 286–288 SchKG	58
ee)	Vornahme während der <i>période suspecte</i>	59
c)	Aktivlegitimation	59
d)	Passivlegitimation	60
e)	Anfechtungsfrist	60
f)	Wirkung der Anfechtung	60
3.	Anfechtbarkeit der Rückzahlung von Krediten	61
a)	Allgemeines	61
b)	Gläubigerschädigung bei der Rückzahlung von Krediten	62
c)	Überschuldungsanfechtung	63
aa)	Allgemeines	63
bb)	Überschuldung und Vermutung deren Kenntnis	64
cc)	Unübliche Tilgung	65

dd) Vorfällige Tilgung	65
ee) Zwischenergebnis	66
d) Absichtsanfechtung	66
aa) Allgemeines	66
bb) Schädigungsabsicht	66
cc) Erkennbarkeit der Schädigungsabsicht	68
dd) Zwischenergebnis	71
e) Sonderfall des Sanierungsdarlehens	71
aa) Rechtsprechung des Bundesgerichts	71
bb) Auffassung des Bundesrats	74
cc) Auffassungen der Lehre	74
dd) Stellungnahme	77
4. Anfechtbarkeit der Besicherung von Krediten	80
a) Allgemeines	80
b) Besicherung durch die Kreditnehmerin	82
aa) Gläubigerschädigung	82
bb) Überschuldungsanfechtung	83
cc) Absichtsanfechtung	84
c) Besicherung durch Dritte	85
aa) Gläubigerschädigung	85
bb) Schenkungsanfechtung	87
cc) Überschuldungsanfechtung	89
dd) Absichtsanfechtung	89
d) Zwischenergebnis	90
§ 4: Zwischenfazit	93
2. KAPITEL: GRUNDLAGEN DES STILLHALTEABKOMMENS	95
§ 5: Begriff, Zweck und Arten von Stillhalteabkommen	97
A. Begriff	97
B. Zweck	98
I. Schaffung eines Zeitfensters	98
II. Regelung des Verhältnisses der Banken zur Kreditnehmerin	98
III. Regelung des Verhältnisses der Banken untereinander	99
C. Arten	100
I. Überblick	100
II. Vorläufiges Stillhalteabkommen	100
III. Informelles Stillhalteabkommen	101
IV. Formelles Stillhalteabkommen	101

§ 6: Typischer Inhalt von Stillhalteabkommen.....	103
A. Überblick.....	103
B. Verhältnis der Banken zur Kreditnehmerin.....	103
I. Eigentliches Stillhalten der Banken.....	103
1. Verzicht auf die Kündigung von Krediten	103
a) Inhalt.....	103
b) Wirkung.....	103
2. (Beschränktes) Offenhalten von Kreditlinien.....	104
a) Inhalt.....	104
b) Wirkung.....	104
3. Stundung von Forderungen	105
a) Inhalt.....	105
b) Wirkung im Allgemeinen	106
c) Wirkung auf bereits bestellte Sicherheiten im Besonderen	107
II. Sanierungsbeiträge.....	108
III. Vereinheitlichung der Konditionen	109
IV. Zusicherungen der Kreditnehmerin	110
V. Verpflichtungen der Kreditnehmerin.....	110
1. Allgemeines	110
2. Einleitung gewisser Sanierungs- und Restrukturierungsmassnahmen.....	110
3. Verwendung der finanziellen Mittel.....	111
4. Devestitionen und Rückführung von Krediten.....	111
5. Zusätzliche Besicherung.....	111
6. Gleichmässige Benützung der Kreditlinien.....	112
7. Genehmigungsvorbehalt für gewisse Geschäfte	112
8. Informationspflichten	112
9. Beizug eines Sanierungsberaters	113
10. Schaffung eines <i>Steering Committee</i>	113
VI. Beendigung des Stillhalteabkommens.....	113
1. Allgemeines	113
2. Ordentliche Beendigung	114
3. Ausserordentliche Beendigung.....	115
4. Folgen der Vertragsbeendigung	115
C. Verhältnis der Banken untereinander	117
I. Allgemeines	117
II. Federführung	117
1. Bezeichnung der Federführerin	117
2. Übertragung der Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis	118
3. Haftung der Federführerin.....	119

III. Festlegung des Verteilsschlüssels	121
IV. Entscheidungsfindung	122
V. Verlustausgleich	123
3. KAPITEL: ZIVILRECHTLICHE RISIKEN FÜR KONTRAHIERENDE	
BANKEN	125
§ 7: Paulianische Anfechtung.....	127
A. Anfechtbarkeit von Zahlungen	127
I. Allgemeines	127
II. Anfechtungsgefährdete Handlungen	127
III. Gläubigerschädigung	128
1. Rückzahlung von Krediten	128
2. Zinszahlungen.....	129
IV. Überschuldungsanfechtung	132
V. Absichtsanfechtung	133
VI. Zwischenergebnis	133
B. Anfechtbarkeit von Besicherungen	135
I. Anfechtungsgefährdete Handlungen	135
II. Gläubigerschädigung bei der Besicherung von Krediten	135
III. Schenkungsanfechtung	136
IV. Überschuldungsanfechtung	137
V. Absichtsanfechtung	138
VI. Zwischenergebnis	140
C. Empfehlungen	141
§ 8: Aktienrechtliche Verantwortlichkeit	143
A. Theoretische Grundlagen	143
I. Allgemeines	143
II. Verantwortlichkeit faktischer Organe.....	143
1. Überblick	143
2. Faktische Organschaft	144
a) Allgemeines.....	144
b) Dauerhafte organtypische Einflussnahme als	
Voraussetzung	145
c) Keine Beschränkung auf natürliche Personen.....	147
d) Zwischenergebnis.....	147
3. Weitere Haftungsvoraussetzungen	148
a) Schaden	148
aa) Bestimmung des Schadens im Allgemeinen ...	148
bb) Unterscheidung zwischen direktem und	
indirektem Schaden im Besonderen	148
b) Pflichtwidrigkeit.....	150

aa)	Allgemeines	150
bb)	Haftung faktischer Organe für Unterlassungen?.....	151
c)	Verschulden.....	153
d)	Adäquater Kausalzusammenhang	153
III.	Aktivlegitimation.....	154
1.	Allgemeines.....	154
2.	Ausserhalb des Konkurses.....	154
3.	Im Konkurs.....	155
B.	Anwendung auf Stillhalteabkommen	157
I.	Allgemeines	157
II.	Begründung einer faktischen Organstellung?.....	157
1.	Eigentliches Stillhalten der Banken.....	157
2.	Leistung von Sanierungsbeiträgen	157
3.	Einflussnahme über vertragliche Verpflichtungen	158
4.	Ausbedingen eines Genehmigungsvorbehalts	160
5.	Einsitznahme in einem <i>Steering Committee</i>	160
6.	Zwischenergebnis	162
III.	Erfüllen der weiteren Voraussetzungen?.....	162
C.	Empfehlungen	165
§ 9:	Konkursverschleppung	167
A.	Problemstellung	167
I.	Allgemeines	167
II.	Gesetzliche Anzeigepflichten und Konkursverschleppung	167
III.	Gläubigerschaden aus Konkursverschleppung	169
IV.	Relevanz für kontrahierende Banken.....	171
B.	Rückblick: Haftung aus aktienrechtlicher Verantwortlichkeit? ...	172
I.	Allgemeines	172
II.	Aktivlegitimation der geschädigten Gläubiger.....	172
III.	Begründung einer faktischen Organstellung?.....	173
IV.	Vorwerfbarkeit einer Pflichtwidrigkeit?.....	174
V.	Zwischenergebnis	175
C.	Einstandspflicht aus ausservertraglicher Verschuldenshaftung? ..	177
I.	Allgemeines	177
II.	Theoretische Grundlagen.....	177
1.	Deliktsfähigkeit juristischer Personen	177
a)	Allgemeines	177
b)	Schaden aus unerlaubter Handlung	178
c)	Organeigenschaft des Schädigers	178
d)	Schadensverursachung in Ausübung geschäftlicher Verrichtung	179

2. Haftungsvoraussetzungen von Art. 41 Abs. 1 OR	179
a) Überblick	179
b) Schaden	180
c) Widerrechtlichkeit	181
d) Verschulden	182
e) Kausalität	183
3. Solidarische Haftung von Anstiftern und Gehilfen	183
III. Anwendung auf Stillhalteabkommen	185
1. Allgemeines	185
2. Aktivlegitimation der geschädigten Gläubiger	185
3. Passivlegitimation der kontrahierenden Banken	186
4. Art. 725 Abs. 2 OR als Schutznorm	186
5. Haftung als Anstifter oder Gehilfen?	188
IV. Zwischenergebnis	189
D. Einstandspflicht aus absichtlicher sittenwidriger Schädigung? ...	191
I. Allgemeines	191
II. Theoretische Grundlagen	191
1. Rückblick: Deliktsfähigkeit juristischer Personen	191
2. Haftungsvoraussetzungen von Art. 41 Abs. 2 OR	192
a) Überblick	192
b) Verstoss gegen die guten Sitten im Besonderen	192
c) Absichtliche Schädigung im Besonderen	193
III. Anwendung auf Stillhalteabkommen	194
1. Allgemeines	194
2. Aktivlegitimation der geschädigten Gläubiger	194
3. Passivlegitimation der kontrahierenden Banken	195
4. Verstoss gegen die guten Sitten?	195
a) Allgemeines	195
b) Rechtslage in Deutschland	196
c) Keine Adaptierbarkeit der deutschen Rechtslage auf Schweizer Recht	197
IV. Zwischenfazit	199
E. Empfehlungen	201
SCHLUSSFOLGERUNGEN	203
Stichwortverzeichnis	205