

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von T. Domej, G. Godenzi, U. Haas, F. Uhlmann

Janick Hüppi

Konkursanfechtungen im schweizerischen Hilfskonkurs

**Unter besonderer Berücksichtigung des Vorent-
wurfs zur Revision des 11. Kapitels des IPRG**

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Literaturverzeichnis	XXIX
Materialienverzeichnis	LIX
Teil 1: Einleitung.....	1
I. Fragestellung	3
II. Gang der Untersuchung	5
III. Begrifflichkeiten	6
Teil 2: Grundlagen.....	9
Kapitel 1: Der schweizerische Hilfskonkurs im internationalen Konkursrecht der Schweiz.....	11
I. Grundbegriffe des internationalen Konkursrechts	11
II. Die Ausgangslage in der Schweiz vor Inkrafttreten des IPRG	17
III. Das heutige Rechtshilfesystem des 11. Kapitels des IPRG	19
Kapitel 2: Das schweizerische paulianische Anfechtungsrecht	31
I. Allgemeines	31
II. Voraussetzungen	33
III. Verfahren	38
IV. Wirkungen einer erfolgreichen Anfechtung	40
V. Materiell- oder zwangsvollstreckungsrechtliche Natur der Anfechtung	42
VI. Definition Konkursanfechtung im internationalen Verhältnis	51

Teil 3: Die Regelung der Konkursanfechtung im schweizerischen Hilfskonkurs 53

Kapitel 1: Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Konkursanfechtungsurteile 55

I.	Einleitung	55
II.	Die Rechtsquellen für eine Anerkennung und Vollstreckung in der Schweiz	56
III.	Anerkennung und Vollstreckung unter dem LugÜ	59
IV.	Anerkennung und Vollstreckung unter bilateralen Staatsverträgen	76
V.	Anerkennung und Vollstreckung unter autonomem Recht	83
VI.	Gesamtfazit	112

Kapitel 2: Die Erhebung einer Konkursanfechtung im schweizerischen Hilfskonkurs..... 113

I.	Einleitung	113
II.	Die erfassten Vermögenswerte	114
III.	Aktivlegitimation	127
IV.	Der Gerichtsstand	136
V.	Das anwendbare Recht	138
VI.	Ausgewählte Fragen	141

Kapitel 3: Anerkennung und Vollstreckung nach dem vorgeschlagenen Art. 174c VE-IPRG..... 147

I.	Einleitung	147
II.	Sinn und Zweck von Art. 174c VE-IPRG	148
III.	Der Anerkennungsgegenstand	149
IV.	Anerkennung Konkursanfechtungsurteile unter Art. 174c VE-IPRG	161
V.	Rechtsfolgen einer Anerkennung eines ausländischen Konkursanfechtungsurteils	209

Teil 4: Schlussergebnis 239

I.	Zusammenfassung	241
II.	Würdigung	243

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Literaturverzeichnis	XXIX
Materialienverzeichnis	LIX
Teil 1: Einleitung.....	1
I. Fragestellung	3
II. Gang der Untersuchung	5
III. Begrifflichkeiten	6
Teil 2: Grundlagen.....	9
Kapitel 1: Der schweizerische Hilfskonkurs im internationalen Konkursrecht der Schweiz.....	11
I. Grundbegriffe des internationalen Konkursrechts	11
1. Internationales Konkursrecht	11
2. Territorialitäts- und Universalitätsprinzip	12
2.1 Allgemeines	12
2.2 Prinzip der Territorialität	12
2.3 Prinzip der Universalität	14
2.4 Aktive Universalität und passive Territorialität	16
II. Die Ausgangslage in der Schweiz vor Inkrafttreten des IPRG	17
III. Das heutige Rechtshilfesystem des 11. Kapitels des IPRG	19
1. Die Anerkennung ausländischer Konkursdekrete	20
2. Die Rechtsfolgen der Anerkennung eines ausländischen Konkursdekrets	21
2.1 Umfang der Hilfskonkursmasse	22
a Allgemein.....	22
b Im Besonderen: Konkursanfechtungsansprüche	23
2.2 Folgen für den Gemeinschuldner	24
2.3 Folgen für Schuldner des Gemeinschuldners	25
2.4 Folgen für Gläubiger des Gemeinschuldners	25
2.5 Das Verfahren	26

a	Allgemein.....	26
b	Im Besonderen: Vorfrageweise Anerkennung?.....	27
2.6	Die Anerkennung des ausländischen Kollokationsplans.....	28
Kapitel 2:	Das schweizerische paulianische Anfechtungsrecht	31
I.	Allgemeines	31
1.	Ursprünge.....	31
2.	Zweck der paulianischen Anfechtung	32
II.	Voraussetzungen	33
1.	Verdachtsfrist	33
2.	Anfechtungstatbestände	33
2.1	Allgemeines	33
2.2	Schenkungsanfechtung.....	34
2.3	Überschuldungsanfechtung.....	34
2.4	Absichtsanfechtung.....	35
3.	Konkureröffnung bzw. Verlustschein und Gläubigerschaden	35
4.	Verjährung des Anfechtungsanspruchs	36
III.	Verfahren	38
1.	Aktiv- und Passivlegitimation	38
2.	Geltendmachung	39
3.	Gerichtsstand.....	39
IV.	Wirkungen einer erfolgreichen Anfechtung	40
V.	Materiell- oder zwangsvollstreckungsrechtliche Natur der Anfechtung	42
1.	Ausgangslage	42
2.	Was ist Zwangsvollstreckung?.....	42
3.	Einordnung als materiell-rechtlich	44
4.	Einordnung als vollstreckungsrechtlich.....	48
5.	Betreibungsrechtliche Streitigkeit sui generis	49
VI.	Definition Konkursanfechtung im internationalen Verhältnis	51

Teil 3: Die Regelung der Konkursanfechtung im schweizerischen Hilfskonkurs 53

Kapitel 1: Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Konkursanfechtungsurteile 55

I.	Einleitung	55
II.	Die Rechtsquellen für eine Anerkennung und Vollstreckung in der Schweiz	56
III.	Anerkennung und Vollstreckung unter dem LugÜ	59
1.	Der sachliche Anwendungsbereich des LugÜ	59
1.1	Autonome Auslegung	59
1.2	Der Begriff der Zivil- und Handelssache	60
1.3	Ausschluss der «Konkurse, Vergleiche und ähnlichen Verfahren» ...	61
a	Einzelverfahren zwischen der EuGVVO und der EuInsVO	62
b	Auslegungseinheit von LugÜ und EuGVVO/EuGVÜ	66
c	Der Entscheid Christopher Seagon c. Deko Marty Belgium	66
d	Die Gourdain-c.-Nadler-Rechtsprechung des EuGH	69
e	Der enge Zusammenhang zum Insolvenzverfahren: Der Entscheid Tex SIA c. Jadecloud-Vilma	70
2.	Fazit Anerkennung und Vollstreckung unter dem LugÜ	74
IV.	Anerkennung und Vollstreckung unter bilateralen Staatsverträgen	76
1.	Bilaterale Staatsverträge betreffend Anerkennung und Vollstreckung von ausländischen Urteilen	76
1.1	Ausschluss von Konkursachen	76
1.2	Konkursanfechtungen als zivilrechtliche Streitigkeiten	77
2.	Staatsverträge betreffend konkursrechtliche Angelegenheiten	79
3.	Fazit Anerkennung und Vollstreckung unter bilateralen Staatsverträgen	82
V.	Anerkennung und Vollstreckung unter autonomem Recht	83
1.	Anerkennung und Vollstreckung gem. Art. 166 ff. IPRG	83
2.	Anerkennung und Vollstreckung gem. Art. 25 ff. IPRG	83
2.1	Das erste Problem: Die Handlungsbefugnis der ausländischen Konkursmasse	83
a	Handlungsbefugnisse der ausländischen Konkursmasse vor Inkrafttreten des IPRG	84
b	Handlungsbefugnisse der ausländischen Konkursmasse nach Inkrafttreten des IPRG	84
c	Würdigung	87
d	Vermögenswerte im Ausland – Gerichtsstand in der Schweiz	87

e	In der Schweiz gelegene Vermögenswerte ausserhalb der inländischen Hilfskonkursmasse	89
f	Ausländische Konkursanfechtungsurteile über Vermögenswerte ausserhalb der inländischen Hilfskonkursmasse	92
g	Fazit Handlungsbefugnis der ausländischen Konkursmasse	94
2.2	Das zweite Problem: Zivilsache i.S.v. Art. 25 IPRG	95
a	Der pauschale Ausschluss von Konkursanfechtungen als Zivilsachen i.S.v. Art. 25 IPRG des Bundesgerichts	96
b	Kriterien zwangsvollstreckungsrechtliche Streitigkeit	97
c	Materiell-rechtliche Konkursanfechtungen als Zivilsache i.S.v. Art. 25 IPRG	100
d	Fazit Zivilsache i.S.v. Art. 25 IPRG	101
3.	Exkurs: Die Anerkennung materiell-rechtlicher Konkursanfechtungsurteile und deren Folgen	101
3.1	Möglichkeit der Anerkennung materiell-rechtlicher Konkursanfechtungsurteile	101
3.2	Vollstreckung des anerkannten materiell-rechtlichen Konkursanfechtungsurteils durch die ausländische Konkursmasse	103
a	Grundsatz: In der Schweiz gelegene Vermögenswerte	103
b	Spezialfall: Im Ausland gelegene Geldforderungsansprüche	103
3.3	Vollstreckung des anerkannten materiell-rechtlichen Konkursanfechtungsurteils durch den ausländischen Gemeinschuldner	107
a	Ohne Anerkennung des ausländischen Konkursdekrets	107
b	Mit Anerkennung des ausländischen Konkursdekrets	108
3.4	Fazit materiell-rechtliche Konkursanfechtungsurteile	110
4.	Fazit Anerkennung und Vollstreckung unter autonomem Recht	111
VI.	Gesamtfazit	112
Kapitel 2: Die Erhebung einer Konkursanfechtung im schweizerischen Hilfskonkurs		113
I.	Einleitung	113
II.	Die erfassten Vermögenswerte	114
1.	Allgemeines	114
2.	Die Zuordnungstheorie	114
2.1	Grundsatz	114
2.2	Die fehlende gesetzliche Grundlage	115

3. Die Einheitstheorie.....	116
3.1 Grundsatz.....	116
3.2 Kritik der Einheitstheorie.....	117
4. Würdigung	118
4.1 Würdigung Zuordnungstheorie	118
4.2 Würdigung Einheitstheorie	121
5. Fazit erfasste Vermögenswerte	126
III. Aktivlegitimation	127
1. Grundsatz	127
2. Primäre Aktivlegitimation: Hilfskonkursverwaltung	128
3. Sekundäre Aktivlegitimation: Kollozierte Gläubiger	128
4. Tertiäre Aktivlegitimation: Ausländische Konkursmasse	130
5. Ausblick: Aktivlegitimation unter Art. 171 Abs. 2 VE-IPRG.....	134
IV. Der Gerichtsstand	136
V. Das anwendbare Recht	138
1. Grundsatz	138
2. Korrektur nach Art. 15 IPRG bzw. Art. 19 IPRG?.....	138
3. Einrede der Unanfechtbarkeit nach ausländischem Recht?	139
4. Fazit anwendbares Recht.....	140
VI. Ausgewählte Fragen	141
1. Problematik der Fristenregelung	141
2. Vorfrageweise Anerkennung des ausländischen Konkursdekrets zur Erhebung der Hilfskonkursanfechtung?	146
Kapitel 3: Anerkennung und Vollstreckung nach dem vorgeschlagenen Art. 174c VE-IPRG.....	147
I. Einleitung	147
II. Sinn und Zweck von Art. 174c VE-IPRG	148
III. Der Anerkennungsgegenstand	149
1. Allgemeines.....	149
2. Die Konkretisierung des erläuternden Berichts.....	150
3. Vorschlag zur Konkretisierung des Anerkennungsgegenstands von Art. 174c VE-IPRG	152
3.1 Die gläubigerschädigende Handlung	152
3.2 Der enge Zusammenhang zum in der Schweiz anerkannten Konkursdekret.....	152

4. Fazit Anerkennungsgegenstand.....	153
5. Verantwortlichkeitsansprüche als Anerkennungsgegenstand nach Art. 174c VE-IPRG.....	155
5.1 Allgemein.....	155
5.2 Verantwortlichkeit von Vorstandsmitgliedern nach § 93 dt. AktG	155
5.3 «Wrongful Trading» nach Section 214 engl. I.A.	157
5.4 Die «action en complement du passif» nach Art. L651-1 ff. C.com.	159
IV. Anerkennung Konkursanfechtungsurteile unter Art. 174c VE-IPRG	161
1. Allgemeines.....	161
2. Erfolgte Anerkennung des ausländischen Konkursdekrets.....	161
3. Die indirekte Zuständigkeit.....	162
3.1 Im IPRG vorgesehene indirekte Zuständigkeit (lit. a).....	162
a Grundsatz.....	162
b Zwangsvollstreckungsrechtliche Konkursanfechtungen	163
c Fazit	163
3.2 Wohnsitz des Beklagten im Urteilsstaat (lit. a).....	163
3.3 Gültige Gerichtsstandsvereinbarung (lit. b)	164
a Grundsatz.....	164
b Die vermögensrechtliche Streitigkeit	164
c Zwangsvollstreckungsrechtliche Konkursanfechtungen	165
d Fazit	166
3.4 Vorbehaltlose Einlassung (lit. c).....	167
a Grundsatz.....	167
b Der Begriff der vorbehaltlosen Einlassung	167
c Die vermögensrechtliche Streitigkeit	168
d Zwangsvollstreckungsrechtliche Konkursanfechtungen	169
e Fazit	169
3.5 Widerklage (lit. d).....	170
a Grundsatz.....	170
b Der sachliche Zusammenhang bei Konkursanfechtungen als Widerklagen.....	171
c Die indirekte Zuständigkeit der Hauptklage.....	172
d Fazit	172
3.6 Würdigung	173
a Problem Einschränkungen zulässiger indirekter Zuständigkeiten von Konkursanfechtungen.....	173
b Problem EU-Raum und EuInsVO.....	173

3.7	Indirekte Zuständigkeit nach Art. 174c E-IPRG	177
a	Grundsatz	177
b	Art. 174c E-IPG als spezialgesetzliche indirekte Zuständigkeit.....	178
c	Indirekte Zuständigkeit des Wohnsitzes des Beklagten im Urteilsstaat?	179
3.8	Fazit indirekte Zuständigkeit.....	181
4.	Kein ordentliches Rechtsmittel bzw. Endgültigkeit	181
4.1	Allgemeines	181
4.2	Kein ordentliches Rechtsmittel	182
4.3	Endgültigkeit.....	183
4.4	Würdigung in Bezug auf ausländische Konkursanfechtungsurteile	184
4.5	Fazit kein ordentliches Rechtsmittel bzw. Endgültigkeit	184
5.	Keine Verweigerungsgründe.....	185
5.1	Allgemeines	185
5.2	Der materielle ordre public	186
a	Grundsatz	186
b	Der materielle ordre public im Anwendungsbereich ausländischer Konkursanfechtungsurteile	187
5.3	Die nicht gehörige Ladung.....	192
a	Grundsatz.....	192
b	Die nicht gehörige Ladung im Anwendungsbereich ausländischer Konkursanfechtungsurteile	195
5.4	Verletzung wesentlicher Verfahrensgrundsätze	195
a	Grundsatz.....	195
b	Die Verletzung wesentlicher Verfahrensgrundsätze im Anwendungsbereich ausländischer Konkursanfechtungsurteile .	197
5.5	Frühere Rechtshängigkeit und Unvereinbarkeit.....	197
a	Grundsatz frühere Rechtshängigkeit	197
b	Grundsatz Unvereinbarkeit	198
c	Die frühere Rechtshängigkeit und die Unvereinbarkeit im Anwendungsbereich ausländischer Konkursanfechtungsurteile	200
5.6	Fazit Verweigerungsgründe	203
6.	Das Verfahren um Anerkennung.....	204
6.1	Grundsatz.....	204
6.2	Verfahrensvorgaben für eine Anerkennung nach Art. 174c VE-IPRG.....	205

7. Ergebnisse	207
V. Rechtsfolgen einer Anerkennung eines ausländischen Konkursanfechtungsurteils	209
1. Wirkungserstreckung	209
1.1 Grundsatz	209
1.2 Wirkungserstreckung eines anerkannten Konkursanfechtungsurteils	210
a Materielle Rechtskraft	210
b Gestaltungswirkung	211
2. Vollstreckbarkeitserklärung und Vollstreckung	211
2.1 Grundsatz	211
a Allgemeines	211
b Vollstreckbarkeitserklärung	212
c Vollstreckung	212
2.2 Notwendigkeit der Vollstreckung eines anerkannten ausländischen Konkursanfechtungsurteils	213
2.3 Vollstreckbarkeitserklärung eines anerkannten zwangsvollstreckungsrechtlichen Konkursanfechtungsurteils	213
2.4 Vollstreckung eines anerkannten Konkursanfechtungsurteils	214
a Allgemeines	214
b Vollstreckung bei Durchführung eines inländischen Hilfskonkursverfahrens	215
c Vollstreckung bei Verzicht auf ein inländisches Hilfskonkursverfahren	218
2.5 Abtretung des anerkannten Konkursanfechtungsanspruchs nach Art. 260 SchKG	222
2.6 Vollstreckungserlös	225
3. Die materielle Rechtskraft im Anwendungsbereich von Konkursanfechtungsurteilen	226
3.1 Allgemeines	226
3.2 Grundsatz: Geltendmachung der Hilfskonkursanfechtung durch die Hilfskonkursmasse	228
3.3 Spezialfall: Geltendmachung der Hilfskonkursanfechtung durch die ausländische Konkursmasse	232
3.4 Ergebnisse	233
3.5 Würdigung	234
4. Ergebnisse Rechtsfolgen einer Anerkennung eines ausländischen Konkursanfechtungsurteils	236

Teil 4: Schlussergebnis	239
I. Zusammenfassung	241
1. Die geltende Rechtslage	241
2. Die geplante Revision	241
II. Würdigung	243
1. Die geltende Rechtslage	243
2. Die geplante Revision	244

7. Ergebnisse	207
V. Rechtsfolgen einer Anerkennung eines ausländischen Konkursanfechtungsurteils	209
1. Wirkungserstreckung	209
1.1 Grundsatz	209
1.2 Wirkungserstreckung eines anerkannten Konkursanfechtungsurteils.....	210
a Materielle Rechtskraft.....	210
b Gestaltungswirkung	211
2. Vollstreckbarkeitserklärung und Vollstreckung	211
2.1 Grundsatz	211
a Allgemeines	211
b Vollstreckbarkeitserklärung	212
c Vollstreckung	212
2.2 Notwendigkeit der Vollstreckung eines anerkannten ausländischen Konkursanfechtungsurteils	213
2.3 Vollstreckbarkeitserklärung eines anerkannten zwangsvollstreckungsrechtlichen Konkursanfechtungsurteils	213
2.4 Vollstreckung eines anerkannten Konkursanfechtungsurteils.....	214
a Allgemeines	214
b Vollstreckung bei Durchführung eines inländischen Hilfskonkursverfahrens	215
c Vollstreckung bei Verzicht auf ein inländisches Hilfskonkursverfahren.....	218
2.5 Abtretung des anerkannten Konkursanfechtungsanspruchs nach Art. 260 SchKG	222
2.6 Vollstreckungserlös.....	225
3. Die materielle Rechtskraft im Anwendungsbereich von Konkursanfechtungsurteilen.....	226
3.1 Allgemeines	226
3.2 Grundsatz: Geltendmachung der Hilfskonkursanfechtung durch die Hilfskonkursmasse	228
3.3 Spezialfall: Geltendmachung der Hilfskonkursanfechtung durch die ausländische Konkursmasse	232
3.4 Ergebnisse.....	233
3.5 Würdigung	234
4. Ergebnisse Rechtsfolgen einer Anerkennung eines ausländischen Konkursanfechtungsurteils.....	236