

ARBEITEN AUS DEM IURISTISCHEN SEMINAR
DER UNIVERSITÄT FREIBURG SCHWEIZ

Herausgegeben von Peter Gauch

399

BRUNO PASQUIER

Konkurs- und Schuldrecht – Grundfragen zum gegenseitigen Verhältnis

Gesetzliche Gründe und Folgen der Auflösung
von Schuldverträgen im Konkurs,
materiell-rechtliche Einwirkung des Konkurses
auf Forderungen des Konkursgläubigers,
Schranken der Wirksamkeit von
Vertragsklauseln für den Konkursfall

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Literaturverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
Materialienverzeichnis	XXXV
1. Teil: Grundlagen	1
I. Einstieg in die schuldrechtliche Beziehung des Gläubigers zum Gemeinschuldner und terminologische Klarstellungen	1
II. Die Funktionen des Konkurses	6
A. Der Konkurs als Verfahren zur Vollstreckung eines Forderungsrechtes	6
B. Die Bildung einer Gemeinschaft gleichberechtigter Gläubiger als tragende Funktion der Generalexekution	7
1. <i>Die Gläubigergleichbehandlung und ihre Umsetzung in der Generalexekution</i>	<i>7</i>
2. <i>Das Schweizer Konkursrecht als Mischform zwischen Spezial- und Generalexekution: Die Kriterien der Abgrenzung.....</i>	<i>12</i>
C. Schuldnerschutz im Konkurs von natürlichen Personen	20
III. Die Untersuchung: Das Konkursrecht im Spannungsfeld zum Schuldrecht	23
A. Die untersuchten rechtlichen Grundfragen.....	23
B. Das Interesse der Untersuchung	29
2. Teil: Gesetzliche Gründe und Folgen der Auflösung von Schuldverträgen im Konkurs.....	33
I. Vorbemerkungen	33
II. Die Fälle, in denen die Konkurseröffnung Auflösungsgrund ist ...	39
A. Das Auflösungsrecht in der Zahlungsunfähigkeit der Vertragspartei	39

1. <i>Inhalt und Zweck der Rechtsbehelfe des Art. 83 OR</i>	39
2. <i>Die Konkursöffnung als mittelbarer Auflösungsgrund</i>	42
B. Die Auflösung von Termingeschäften nach Art. 211 Abs. 2 ^{bis} SchKG.....	54
C. Die Auflösungsgründe im Recht einzelner Vertragstypen.....	59
1. <i>Stand der Gesetzgebung</i>	59
2. <i>Die Auflösungsregeln des Nominatvertragsrechts</i>	61
3. <i>Zusammenfassung und Würdigung</i>	72
III. Die weiteren Fälle, in denen der Vertrag im Konkurs aufgelöst wird	75
A. Grundsätzliche Geltung der nicht konkurspezifischen Auflösungsgründe	75
B. Ausschluss des Schuldnerverzugs wegen fehlender Durchsetzbarkeit von Konkursforderungen	77
C. Kein Kündigungsrecht aus wichtigem Grund wegen Anspruchsgefährdung im Konkurs des Vertragspartners	80
IV. Die Folgen der Vertragsauflösung im Konkurs	83
A. Die nach der Vertragsauflösung fortbestehenden Vertragspflichten	83
1. <i>Abwicklungspflichten, Restanzpflichten und nachwirkende Vertragspflichten</i>	83
2. <i>Die Rückleistungspflichten im Einzelnen</i>	85
B. Die Befugnis der Konkursmasse zum Eintritt in aufgelöste Verträge	92
V. Zwischenergebnisse	101
V. Conclusions intermédiaires.....	105
3. Teil: Materiell-rechtliche Einwirkung des Konkurses auf Forderungen des Konkursgläubigers	111
I. Das Problem.....	111
II. Die Konkursforderung	113
A. Begriff und Abgrenzungen	113
1. <i>Allgemeines</i>	113

2. Abgrenzung zu den persönlichen Forderungen.....	118
3. Abgrenzung zu den Massforderungen.....	124
B. Die Erfassung der Konkursforderung im Konkursverfahren.....	127
1. Überblick über den deutschen Theorienstreit.....	127
2. Das Verhältnis der Konkursforderung zur Schadenersatzforderung.....	130
3. Funktionsbezogene Systematisierung der Normen zur Erfassung der Konkursforderungen.....	136
a) Zulassung als Konkursforderung	136
b) Änderung des Leistungsinhalts	138
c) Ausschluss der zivilprozessrechtlichen Durchsetzbarkeit	139
4. Persönlicher und zeitlicher Anwendungsbereich.....	147
III. Die materiell-rechtlich wirkende Änderung des Leistungsinhalts.....	150
A. Die Streitfrage und ihre Bedeutung.....	150
B. Überblick über den Meinungsstand und Stellungnahme.....	155
IV. Die einzelnen materiell-rechtlichen Änderungen.....	164
A. Der Eintritt der Fälligkeit (Art. 208 SchKG).....	164
1. Inhalt und Zweck der Norm.....	164
2. Wirkung im materiellen Schuldrecht.....	171
a) Meinungsstand	171
b) Zum Begriff der Fälligkeit	173
c) Die materiell-rechtliche Wirkung des Eintritts der Fälligkeit nach Art. 208 Abs. 1 SchKG	176
d) Die Sekundärwirkungen der Fälligkeit im Konkurs	183
B. Die Beendigung des Zinsenlaufs (Art. 209 SchKG).....	192
1. Inhalt und Zweck der Norm.....	192
2. Wirkung im materiellen Schuldrecht.....	197
C. Die Umwandlung in Geldforderungen (Art. 211 Abs. 1 SchKG).....	199
1. Inhalt und Zweck der Norm.....	199
2. Wirkung im materiellen Schuldrecht.....	201
V. Zwischenergebnisse.....	208

V. Conclusions intermédiaires.....	211
4. Teil: Schranken der Wirksamkeit von Vertragsklauseln für den Konkursfall.....	215
I. Das Problem und die erfassten Vertragsklauseln	215
A. Einleitende Bemerkungen	215
B. Fünf oft vorkommende und kontrovers diskutierte Vertragsklauseln	216
1. <i>Vertragsabreden zur Vertragsauflösung</i>	216
2. <i>Vertragsabreden zur Liquidierung eines aufgelösten Vertrags</i>	219
3. <i>Close-out-Netting-Klauseln</i>	220
4. <i>Konzernverrechnungsklauseln</i>	222
5. <i>Leistungsversprechen für den Konkursfall («Konventionalstrafen»)</i>	224
II. Ein Blick in die deutsche und US-amerikanische Rechtslage	225
A. Vorbemerkungen und breitere Übersicht.....	225
B. Unwirksamkeit von ipso facto-Klauseln im US-amerikanischen Konkursrecht.....	228
C. Unwirksamkeit von Vereinbarungen zur Vertragsauflösung, zur Konzernverrechnung und zum close-out netting im deutschen Insolvenzrecht	233
III. Schranken der Wirksamkeit im Schweizer Recht.....	237
A. Meinungsstand.....	237
B. Verlust der Durchsetzbarkeit von Vertragsabreden als Folge der Absichtsanfechtung.....	248
1. <i>Historischer Hintergrund und Zweck</i>	249
2. <i>Zur Anwendbarkeit auf Verpflichtungsgeschäfte</i>	252
3. <i>Wirkung und Tatbestand der Absichtsanfechtung</i>	256
C. Vertragsklauseln mit einem widerrechtlichen Inhalt	259
1. <i>Vorbemerkungen zur Widerrechtlichkeit von Vertragsinhalten</i>	259
2. <i>Verstoss gegen zwingende Normen des «Konkursrechts» im Allgemeinen</i>	262
3. <i>Verstoss gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz im Einzelnen</i>	266
4. <i>Ausnahmeregel im Bankenkonzurs</i>	277

5. Folgen der <i>Widerrechtlichkeit</i>	280
IV. Stellungnahme zur Wirksamkeit umstrittener und in der Praxis verbreiteter Vertragsklauseln.....	282
A. Vertragsabreden zur Vertragsauflösung.....	282
B. Abreden zur Liquidierung eines aufgelösten Vertrags.....	287
C. Close-out-netting-Klauseln.....	288
D. Konzernverrechnungsklauseln.....	291
E. Leistungsversprechen für den Konkursfall («Konventionalstrafen»).....	294
V. Zwischenergebnisse.....	295
V. Conclusions intermédiaires.....	299
Schlussbetrachtungen.....	305
Observations finales.....	311
Sachregister.....	317