

Schuldbetreibungs- und Konkursrecht II

Konkurs- und Nachlassrecht sowie Grundzüge des internationalen Konkursrechts

Prof. Dr. iur. Karl Spühler

Em. Professor für Schuldbetreibungs- und Konkursrecht an der
Universität Zürich, ehem. Bundesrichter

Dr. iur. Annette Dolge, LL.M.

Präsidentin des Obergerichts des Kantons Schaffhausen

7., überarbeitete und ergänzte Auflage

Schulthess § 2017

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Vorwort | III |
| Inhaltsübersicht | V |
| Abkürzungs- und Materialienverzeichnis | XV |
| Literaturauswahl | XXI |

1. Teil: Einführung in das Konkursrecht

| | |
|--|---|
| § 1 Allgemeines | 1 |
| I. Generalexekution | 1 |
| II. Gesetzliche Regelung des Konkurses | 2 |
| III. Materielles und formelles Konkursrecht | 3 |
| § 2 Anwendungsbereich des Konkursrechts | 4 |
| I. Anwendungsbereich der Konkursbetreibung | 4 |
| 1. Konkursfähige Personen | 4 |
| 2. Konkursfähige Forderungen | 5 |
| 3. Konkursrelevante Tatbestände | 6 |
| II. Anwendungsbereich der Wechselbetreibung | 7 |
| Kontrollfragen zu Teil 1 (§§ 1–2) | 7 |

2. Teil: Konkursöffnung und Widerruf

| | |
|--|----|
| § 3 Ordentliche Konkursöffnung | 9 |
| I. Fortsetzungsbegehren | 9 |
| II. Konkursandrohung | 10 |
| III. Güterverzeichnis | 11 |
| IV. Konkursbegehren | 11 |
| V. Verfahren und Entscheid des Konkursgerichts | 12 |
| VI. Konkursöffnung | 14 |
| VII. Exkurs: «Bankenkonzurs» | 15 |
| VIII. Rechtsmittel gegen den Entscheid des Konkursgerichts | 16 |
| 1. Kantonales Rechtsmittel | 16 |
| 2. Bundesrechtsmittel | 18 |
| IX. Wirkungen des Konkurserkennnisses | 19 |

| | | |
|------------|--|----|
| § 4 | Konkurseröffnung in der Wechselbetreibung | 23 |
| | I. Wechselbetreibung | 23 |
| | II. Konkursbegehren und Konkurseröffnung | 23 |
| § 5 | Konkurseröffnung ohne Einleitungsverfahren | 27 |
| | I. Allgemeines | 27 |
| | II. Insolvenzerklärung des Schuldners | 27 |
| | III. Konkurseröffnung gegen Kapitalgesellschaften und Genossenschaften | 29 |
| | 1. Infolge Überschuldungsanzeige | 29 |
| | 2. Infolge anhaltender Organisationsmängel | 29 |
| | IV. Konkurseröffnung infolge Zahlungseinstellung des Schuldners | 30 |
| | V. Konkurseröffnung bei unbekanntem Aufenthalt oder unredlichem Verhalten des Schuldners | 31 |
| | VI. Konkurseröffnung bei gescheitertem Nachlassverfahren | 31 |
| | VII. Konkurseröffnung gegen eine ausgeschlagene oder überschuldete Erbschaft | 32 |
| | VIII. Verfahren bei direkter Konkurseröffnung | 34 |
| § 6 | Widerruf des Konkurses | 34 |
| | I. Allgemeines | 34 |
| | II. Widerrufstatbestände | 34 |
| | III. Widerrufsverfahren | 35 |
| | Kontrollfragen zu Teil 2 (§§ 3–6) | 36 |

3. Teil: Formelles Konkursrecht

| | | |
|------------|--|----|
| § 7 | Einführung | 39 |
| | I. Begriff | 39 |
| | II. Der Ablauf des Konkursverfahrens | 39 |
| | III. Organe im Konkursverfahren | 41 |
| § 8 | Sicherung und Inventar | 42 |
| | I. Sicherungsmassnahmen | 42 |
| | II. Inventar | 42 |
| § 9 | Einstellung des Konkursverfahrens mangels Aktiven | 44 |
| | I. Voraussetzungen | 44 |
| | II. Zuständigkeit und Entscheid über die Einstellung | 44 |

| | | |
|-------------|--|-----------|
| III. | Folgen der Einstellung | 45 |
| IV. | Sonderfälle | 46 |
| § 10 | Summarisches Konkursverfahren | 46 |
| I. | Allgemeines | 46 |
| II. | Voraussetzungen | 46 |
| III. | Durchführung des summarischen Konkursverfahrens | 47 |
| § 11 | Ordentliches Konkursverfahren | 48 |
| I. | Schuldenruf | 48 |
| 1. | Begriff | 48 |
| 2. | Inhalt | 48 |
| 3. | Einladung zur ersten Gläubigerversammlung | 49 |
| II. | Erste Gläubigerversammlung | 49 |
| 1. | Beschlussfähigkeit und Leitung | 49 |
| 2. | Beschlüsse | 50 |
| III. | Stellung und Aufgaben der Konkursverwaltung | 52 |
| 1. | Stellung | 52 |
| 2. | Aufgaben | 52 |
| IV. | Aussonderungs- und Admassierungsklagen | 55 |
| 1. | Begriff und Wesen | 55 |
| 2. | Aussonderung | 57 |
| 3. | Admassierung | 57 |
| 4. | Rechtsmittel | 58 |
| V. | Erwahrung der Konkursforderungen und Kollokation der Gläubiger | 59 |
| 1. | Konkurseingaben und Forderungsverzeichnis | 59 |
| 2. | Prüfung und Anerkennung der Konkursforderungen | 59 |
| 3. | Kollokationsplan | 60 |
| 3.1. | Erstellung des Kollokationsplans | 60 |
| 3.2. | Rangordnung der Gläubiger (Konkursklassen) | 61 |
| 3.3. | Auflage des Kollokationsplans | 62 |
| VI. | Anfechtung des Kollokationsplans | 63 |
| 1. | Kollokationsklagen | 63 |
| 1.1. | Begriff und Arten | 63 |
| 1.2. | Gerichtsstand und Verfahren | 64 |
| 2. | Kollokationsklage und SchKG-Beschwerde | 65 |
| VII. | Verspätete Konkurseingaben | 66 |
| VIII. | Zweite Gläubigerversammlung | 66 |
| 1. | Einladung zur zweiten Gläubigerversammlung | 66 |
| 2. | Beschlussfähigkeit und Leitung | 67 |
| 3. | Aufgaben und Beschlüsse | 67 |

| | | |
|---|---|-----------|
| IX. | Weitere Gläubigerversammlungen und Zirkularbeschlüsse | 68 |
| X. | Verwertung | 68 |
| | 1. Allgemeines | 68 |
| | 2. Öffentliche Versteigerung | 70 |
| | 3. Freihändiger Verkauf | 71 |
| | 4. Abtretung von Rechtsansprüchen | 72 |
| XI. | Verteilung | 74 |
| | 1. Verteilungsliste und Schlussrechnung | 74 |
| | 2. Auflage der Verteilungsliste | 75 |
| | 3. Verteilung | 75 |
| XII. | Schlusserkenntnis | 76 |
| XIII. | Nachkonkurs | 78 |
| Kontrollfragen zu Teil 3 (§§ 7–11) | | 83 |
| | | |
| 4. Teil: Materielles Konkursrecht | | |
| | | |
| § 12 | Einführung | 87 |
| | | |
| § 13 | Konkursmasse | 87 |
| | I. Örtliche Begrenzung | 87 |
| | II. Zeitliche Begrenzung | 88 |
| | III. Sachliche Begrenzung | 88 |
| | | |
| § 14 | Aussonderung und Admassierung | 90 |
| | I. Allgemeines | 90 |
| | II. Aussonderung | 90 |
| | 1. Zivilrechtliche Aussonderungsgründe | 90 |
| | 2. Konkursrechtliche Aussonderungsgründe | 91 |
| | 3. Aussonderungsverfahren | 91 |
| | III. Admassierung | 92 |
| | | |
| § 15 | Verrechnung im Konkurs | 92 |
| | I. Allgemeines | 92 |
| | II. Grundsatz: Zulässigkeit der Verrechnung im Konkurs | 93 |
| | III. Ausnahme: Verbot der Verrechnung im Konkurs | 93 |
| | IV. Anfechtbarkeit der Verrechnung | 94 |
| | | |
| § 16 | Rechtliche Stellung des Schuldners | 94 |
| | I. Allgemeines | 94 |
| | II. Verlust der Verfügungsfähigkeit über die Konkursmasse | 95 |

| | | |
|--|--|------------|
| III. | Beschränkte Fähigkeit zur Entgegennahme von Zahlungen | 96 |
| IV. | Beschränkte Prozessfähigkeit | 96 |
| V. | Grundsätzliches Betreibungsverbot | 97 |
| § 17 | Rechtliche Stellung der Gläubiger | 99 |
| I. | Arten von Forderungen | 99 |
| II. | Konkursforderungen | 100 |
| | 1. Allgemeines | 100 |
| | 2. Fälligkeit der Konkursforderungen | 100 |
| | 3. Suspensiv oder resolutiv bedingte Forderungen | 100 |
| | 4. Bürgschaftsforderungen | 101 |
| | 5. Konkurs von Kollektiv- oder Kommanditgesellschaften oder ihrer Teilhaber | 101 |
| | 6. Verzinslichkeit der Konkursforderungen | 102 |
| | 7. Geld- und Realforderungen | 102 |
| | 8. Forderungen aus Dauerschuldverhältnissen | 103 |
| | 9. Konkursforderung bei mehreren Mitverpflichteten | 103 |
| III. | Reihenfolge der Gläubigerbefriedigung | 104 |
| | | |
| 5. Teil: | Anfechtung | |
| § 18 | Anfechtung | 106 |
| I. | Allgemeines | 106 |
| II. | Voraussetzungen | 107 |
| | 1. Überblick | 107 |
| | 2. Pfändungsverlustschein oder Konkursöffnung | 107 |
| | 3. Anfechtungstatbestände | 107 |
| | 3.1. Allgemeines | 107 |
| | 3.2. Schenkungsanfechtung | 108 |
| | 3.3. Überschuldungsanfechtung | 109 |
| | 3.4. Absichtsanfechtung | 110 |
| | 4. Verjährungsfrist | 112 |
| III. | Anfechtungsklage | 113 |
| | 1. Sachlegitimation | 113 |
| | 2. Wesen und Rechtsnatur | 113 |
| | 3. Gerichtsstand | 114 |
| | 4. Verfahren | 115 |
| IV. | Wirkungen der Anfechtung | 116 |
| V. | Exkurs: Schuldbetriebs- und Konkursdelikte | 117 |
| Kontrollfragen zu Teil 4 und 5 (§§ 12–18) | | 118 |

6. Teil: Grundzüge des internationalen Konkursrechts

| | |
|---|-----|
| § 19 Begriff und Wesen des internationalen Konkursrechts | 123 |
| I. Allgemeines | 123 |
| II. Universalitäts- und Territorialitätsprinzip | 124 |
| III. Rechtsgrundlagen in der Schweiz | 125 |
| IV. Internationale Rechtsvereinheitlichung | 127 |
| § 20 Anerkennung eines ausländischen Konkursdekrets | 128 |
| I. Ausgangslage | 128 |
| II. Anschlusskonkurs | 129 |
| III. Abgrenzung zum Niederlassungskonkurs | 129 |
| IV. Voraussetzungen der Anerkennung | 130 |
| V. Anerkennungsverfahren | 131 |
| VI. Wirkungen der Anerkennung | 132 |
| 1. Eröffnung des Anschlusskonkurses | 132 |
| 2. Durchführung des Anschlusskonkursverfahrens | 133 |
| 3. Anfechtungsklagen und weitere Klagen | 133 |
| 4. Kollokationsplan und Verteilung | 134 |
| VII. Wirkungen der Nichtanerkennung | 135 |
| VIII. Revisionsbestrebungen | 135 |
| § 21 Konkurseröffnung in der Schweiz | 136 |
| I. Hauptkonkurs in der Schweiz | 136 |
| II. Niederlassungskonkurs in der Schweiz | 137 |
| Kontrollfragen zu Teil 6 (§§ 19–21) | 138 |

7. Teil: Nachlassverfahren

| | |
|---|-----|
| § 22 Einführung | 141 |
| I. Idee des Nachlassverfahrens | 141 |
| II. Aussergerichtlicher und gerichtlicher Nachlassvertrag | 141 |
| III. Arten gerichtlicher Nachlassverträge | 142 |
| IV. Revision des Sanierungsrechts vom 21. Juni 2013 | 143 |
| V. Nachlassstundung und Nachlassverfahren | 144 |
| VI. Organe des Nachlassverfahrens | 146 |

| | |
|---|-----|
| § 23 Nachlassstundung | 147 |
| I. Bewilligung der Nachlassstundung | 147 |
| 1. Stundungsgesuch | 147 |
| 2. Provisorische Stundung | 148 |
| 3. Definitive Stundung | 150 |
| II. Wirkungen der Nachlassstundung | 151 |
| III. Stellung und Aufgaben des Sachwalters | 153 |
| 1. Stellung | 153 |
| 2. Aufgaben | 153 |
| IV. Gläubigerversammlung | 154 |
| V. Sachwalterbericht | 155 |
| § 24 Nachlassvertrag | 155 |
| I. Allgemeine Bestimmungen | 155 |
| 1. Quorum für die Zustimmung | 155 |
| 2. Bestätigungsentscheid des Gerichts | 156 |
| 3. Wirkungen des Nachlassvertrags | 158 |
| 4. Widerruf des Nachlassvertrags | 159 |
| II. Ordentlicher Nachlassvertrag | 159 |
| III. Nachlassvertrag mit Vermögensabtretung | 160 |
| 1. Allgemeines | 160 |
| 2. Inhalt | 161 |
| 3. Liquidationsverfahren | 161 |
| IV. Nachlassvertrag im Konkurs | 163 |
| V. Einvernehmliche private Schuldenbereinigung | 163 |
| 1. Allgemeines | 163 |
| 2. Stundung | 164 |
| 3. Bereinigungsvorschlag | 165 |
| § 25 Notstundung | 165 |
| I. Allgemeines | 165 |
| II. Voraussetzungen der Notstundung | 166 |
| III. Entscheid betreffend Notstundung | 166 |
| IV. Wirkungen der Notstundung | 167 |
| V. Verlängerung und Widerruf der Notstundung | 168 |
| VI. Verhältnis der Notstundung zur Nachlassstundung | 169 |
| Kontrollfragen zu Teil 7 (§§ 22–25) | 169 |

Anhang: Formulare und Entscheide

| | |
|---|-----|
| Anhang 1: Konkursandrohung | 181 |
| Anhang 2: Konkursöffnung (Konkurserkennntnis) | 182 |
| Anhang 3: Inventar im Konkurs | 183 |
| Anhang 4: Verzeichnis der Forderungseingaben im Konkurs | 187 |
| Anhang 5: Kollokationsplan im Konkurs | 189 |
| Anhang 6: Abtretung von Rechtsansprüchen der Masse | 192 |
| Anhang 7: Provisorische Verteilungsliste im Konkurs | 194 |
| Anhang 8: Verlustschein infolge Konkurses | 198 |
| Anhang 9: Verlustausweis infolge Konkurses | 199 |
| Anhang 10: Schlusserkennntnis | 200 |

Sachregister 201

Schemen

| | |
|--|-----|
| Schema 1: Einleitungsverfahren und Konkursöffnung bei der Konkursbetreibung | 20 |
| Schema 2: Einleitungsverfahren und Konkursöffnung bei der Wechselbetreibung | 24 |
| Schema 3: Konkursöffnung ohne Einleitungsverfahren | 33 |
| Schema 4: Versilberungsprinzip | 69 |
| Schema 5: Verteilung (Reihenfolge) | 77 |
| Schema 6: Ordentliches Konkursverfahren | 79 |
| Schema 7: Unterschiede zwischen den verschiedenen Konkursverfahrensarten | 81 |
| Schema 8: Nachlassstundung und Arten gerichtlicher Nachlassverträge | 146 |
| Schema 9: Klagen und einseitige Begehren im Einleitungs-, Konkurs- und Nachlassverfahren | 172 |