

Inhaltsverzeichnis

Einleitung.....	1
1. Teil: Aufrechnung und Insolvenzverfahren	3
I. Dogmatik zur Aufrechnung	3
1. Begriff der Aufrechnung	3
2. Ambivalenter Charakter des Aufrechnungsrechts.....	4
a) Erfüllungs- bzw. Tilgungsfunktion	4
b) Sicherungs- und Vollstreckungsfunktion.....	5
3. Erfüllungs- und Sicherungsfunktion bei Aufrechnungsverträgen.....	5
II. Der Regelungskomplex der §§ 94 ff. InsO im Überblick.....	6
III. Aufrechnungsverträge unterfallen den §§ 94 ff. InsO.....	8
IV. Die Auswirkungen der Aufrechnung auf das Insolvenzverfahren.....	9
1. Aufrechnung und Insolvenzverteilungsrecht.....	9
2. Aufrechnung und Insolvenzverwertungsrecht.....	10
V. Sinn und Zweck des Aufrechnungsschutzes in der Insolvenz	12
1. Aufrechnung als Erfüllungsäquivalent.....	12
a) Darstellung	12
b) Stellungnahme.....	14
2. Aufrechnung als Recht auf abgesonderte Befriedigung	15
a) Darstellung	15
b) Stellungnahme.....	15
3. Argumentation ausgehend von den Funktionen des Insolvenzrechts.....	17

VIII

a) Darstellung	17
aa) Aufrechnungsverbote unter Aspekten des Insolvenzverteilungsrechts.....	18
bb) Aufrechnungsverbote unter Aspekten des Insolvenzverwertungsrechts	19
b) Stellungnahme.....	19
VI. Schlußfolgerung für Aufrechnungsverträge.....	20
2. Teil: Dogmatik zum Aufrechnungsvertrag	23
I. Der Begriff und die Bedeutung des Aufrechnungsvertrages	24
II. Rechtsnatur der „Aufrechnung durch Vertrag“ und des „Vertrages über Aufrechnung“	26
III. Typologische Einordnung des Aufrechnungsvertrages	29
3. Teil: Erscheinungsformen des Aufrechnungsvertrages und ihre Bedeutung für das Insolvenzverfahren.....	33
A. Die Aufrechnung durch Vertrag.....	34
I. Unmittelbar wirksamer Aufrechnungsvertrag über bereits entstandene Forderungen („Eigentlicher Aufrechnungsvertrag“ oder auch „Aufrechnungsvollzugsvertrag“).....	34
1. Begriff.....	34
2. Kollision mit nachfolgender Pfändung und Zession	34
3. Der Aufrechnungsvollzugsvertrag in der Insolvenz	35
a) Aufrechnungsvertrag mit dem verfügungsbefugten Insolvenzschuldner	36
b) Aufrechnungsvertrag während des Insolvenzverfahrens.....	41
c) Aufrechnungsvertrag nach Abschluß des Insolvenzverfahrens	43
II. Bedingter Aufrechnungsvertrag über bereits entstandene Forderungen.....	44
1. Begriff.....	44

2. Arten von bedingten Aufrechnungsverträgen über bereits entstandene Forderungen	45
a) Die Fälligkeit der Forderung(en) als Bedingung	46
b) Die Bestimmungserklärung einer Partei oder eines Dritten als Bedingung	46
3. Kollision mit nachfolgender Pfändung und Zession	47
4. Der bedingte Aufrechnungsvertrag in der Insolvenz	47
a) Fälligkeit als Bedingung i.S.d. §§ 158 ff. BGB	49
b) Bestimmungserklärung als Bedingung i.S.d. §§ 158 ff. BGB	49
III. Die Entstehung einer oder aller Forderungen ist Bedingung (sog. antizipierter Aufrechnungsvertrag/ Verrechnungsvereinbarung)	51
1. Begriff	51
2. Erscheinungsformen des antizipierten Aufrechnungsvertrages	51
3. Kollision mit nachfolgender Pfändung und Zession	52
4. Der antizipierte Aufrechnungsvertrag in der Insolvenz	52
a) Die Forderungen sind vor Verfahrenseröffnung entstanden	52
b) Die Forderungen sind im Eröffnungsverfahren entstanden; ein allgemeines Verfügungsverbot ist erlassen worden	53
c) Die Forderung(en) sind nach Verfahrenseröffnung entstanden	55
B. Verträge über Aufrechnung	60
I. Vertrag zur Begründung einer einseitigen Aufrechnungsbefugnis (vorgreifliche Erweiterungsvereinbarung)	60
1. Begriff	60
2. Kollision mit nachfolgender Pfändung und Zession	62
a) Vorgreifliche Erweiterungsvereinbarung und §§ 404 ff. BGB	62
b) Schuldrechtliches Abtretungsverbot i.S.v. § 399 2. Alt. BGB	63

c) Voregreifliche Erweiterungsvereinbarung und § 392 BGB	64
3. Voregreifliche Erweiterungsvereinbarungen in der Insolvenz	64
a) Der Wortlaut des Gesetzes.....	64
b) Kritik der Literatur	65
c) Stellungnahme	65
d) Grenzen der Dispositionsfreiheit.....	69
aa) Verzicht auf die Fälligkeit.....	69
bb) Abdingbarkeit des Gleichartigkeitserfordernisses	72
cc) Abdingbarkeit des Gegenseitigkeitserfordernis	76
dd) Abdingbarkeit von Aufrechnungsverboten, insbesondere § 96 InsO	83
ee) Zwischenergebnis.....	83
e) Feststellungs- und Verwertungskosten	84
f) Ausübung der vertraglichen Aufrechnung und §§ 165 ff. InsO analog	85
g) Der Vertrag zur Begründung einer einseitigen Aufrechnungsbefugnis und § 95 InsO	86
h) Der Vertrag zur Begründung einer einseitigen Aufrechnungsbefugnis und Insolvenzanfechtung	86
II. Aufrechnungsvorvertrag (Aufrechnungsverpflichtungsvertrag; voregreiflicher Rahmenvertrag).....	88
1. Begriff.....	88
2. Kollision mit nachfolgender Pfändung oder Zession	89
a) Der allgemeine Schuldnerschutz der §§ 404 ff. BGB	90
b) Schutz des § 392 BGB.....	91
3. Der Aufrechnungsvorvertrag in der Insolvenz	92

4. Aufrechnungsvorvertrag und Insolvenzanfechtung.....	94
C. Mischformen	96
D. Vertragliche Aufrechnungsverbote	97
4. Teil: Konzernverrechnungsklausel, Kontokorrent, Skontration und der Inter-Banken- Abrechnungsverkehr in der Insolvenz	99
I. Konzernverrechnungsklausel.....	101
1. Begriff der Konzernverrechnungsklausel.....	101
2. Konzernverrechnungsklausel in der Insolvenz.....	103
a) Konzernverrechnungsklausel als „Aufrechnung durch Vertrag“ oder „Vertrag über Aufrechnung“	104
II. Kontokorrent.....	108
1. Begriff	108
2. Kollision mit anschließender Pfändung und Zession.....	110
3. Das Kontokorrent in der Insolvenz	111
a) Herrschende Ansicht	111
b) Kontokorrent unterfällt als Aufrechnungsvertrag § 96 InsO.....	112
c) Konstruktive Schwächen der herrschenden Meinung	119
d) Das Grundmodell des Kontokorrents.....	120
e) Das Staffelkontokorrent in der Insolvenz	121
f) Das Girokonto.....	122
g) Anfechtbarkeit von Kontokorrentverrechnungen.....	123
h) Das Kontokorrent im Eröffnungsverfahren.....	125
i) Zusammenfassung.....	126

XII

III. Skontration	127
1. Begriff	128
2. Die rechtliche Konstruktion der Skontration	129
3. Skontration in der Insolvenz	130
IV. Der Inter-Banken-Abrechnungsverkehr	133
1. Die Skontration im Inter-Banken-Abrechnungsverkehr	133
a) Das Bruttosystem.....	133
b) Das Nettoverfahren	134
2. Der Inter-Banken-Abrechnungsverkehr in der Insolvenz eines Teilnehmers	134
5. Teil: Zusammenfassung	137