

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XI
Literatur-/Quellenverzeichnis	XIII
1. Kreditgewährung in Krisenzeiten	1
2. Einführung in das Eigenkapitalersatzgesetz	2
2.1. Geschichte	2
2.2. Grundbegriffe	4
2.2.1. Krise gemäß § 2 EKEG	4
2.2.2. Kreditgewährung gemäß § 3 EKEG	7
2.2.3. Gesellschaft gemäß § 4 EKEG	9
2.2.4. Gesellschafter gemäß § 5 EKEG	10
2.2.5. Bedeutung des Begriffes „Eigenkapital ersetzend“ bzw seine Rechtsfolgen	12
2.3. Sanierungsprivileg gemäß § 13 EKEG	12
2.4. Beweispflicht	13
2.5. Auswirkungen im Insolvenzverfahren	14
3. Rückzahlungssperre	15
3.1. Allgemein zur Rückzahlungssperre	15
3.2. Umfang der Rückzahlungssperre	16
3.2.1. Eigenkapital ersetzende Gesellschaftersicherheiten (§ 15 EKEG)	17
3.2.1.1. Vorrangige Befriedigung aus der Gesellschaftersicher- heit	19
3.2.1.2. Regressanspruch nach § 1358 ABGB	19
3.2.1.3. Freistellungsanspruch	20
3.2.1.4. Erstattungspflicht und Ersetzungsbefugnis des Gesellschafters	20
3.2.1.5. Kenntnis der Krise (§ 16 EKEG)	21
3.2.2. Umgehung der Rückzahlungssperre	22
3.2.3. Ein Dritter bestellt eine Sicherheit bzw bürgt für einen vom EKEG erfassten Kredit	23
3.2.3.1. Der Sicherheitenbesteller ist erfasster Gesellschafter	23
3.2.3.2. Der Sicherheitenbesteller ist kein erfasster Gesellschafter	24
3.2.3.2.1. Unkenntnis der Krise/Einwendungen des Dritten	25
3.2.3.2.2. Kenntnis der Krise	26
3.2.3.2.3. Die Sicherheit des Dritten wird (trotz Einwandes) in Anspruch genommen	27

3.2.3.3.	Rückerstattungsanspruch bei Sicherheitenbestellung ...	27
3.2.3.3.1.	Der Sicherheitenbesteller ist Leistungsempfänger	27
3.2.3.3.2.	Der Sicherheitennehmer ist Leistungsempfänger/der Sicherheitenbesteller hat Kenntnis von der Krise	28
3.2.3.3.3.	Der Sicherheitennehmer ist Leistungsempfänger/der Sicherheitenbesteller hatte keine Kenntnis von der Krise	28
3.2.4.	Umfang der Rückzahlungssperre im Sanierungs- verfahren	28
3.3.	Wirkung der Rückzahlungssperre	31
3.4.	Dauer der Rückzahlungssperre	31
3.4.1.	Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung	32
3.4.2.	Reorganisationsbedarf	32
3.4.3.	Gesetzliche Eigenmittelerfordernisse	33
3.4.4.	Kurzfristige Erholung	33
3.4.5.	Herbeiführen einer neuerlichen Krise durch die Rückzahlung	34
3.4.6.	Höhere Schwelle der Rückzahlungssperre	35
3.5.	Kenntnis der Krisenkriterien	35
3.6.	Von der Rückzahlungssperre betroffene Personen	35
3.7.	Beweislast	36
3.8.	Fazit	36
4.	Unzulässige Rückzahlung	37
4.1.	Allgemeines	37
4.2.	Freiwerden der Sicherheit	37
4.3.	Abgrenzung zur verbotenen Einlagenrückgewähr	37
4.4.	Debt-Equity-Swap eines Eigenkapital ersetzenden Kredites	38
4.5.	Besonderheiten im Konzern	41
4.5.1.	Einlagenrückgewähr versus Eigenkapitalersatzgesetz ...	42
4.5.2.	Insolvenzrechtliche Anfechtung des Eigenkapital ersetzenden Kredites	45
4.6.	Besonderheiten bei EU-Beihilfen	49
5.	Der Rückerstattungsanspruch	51
5.1.	Allgemeines zum Rückerstattungsanspruch	51
5.2.	Schuldner des Rückerstattungsanspruchs	52
5.3.	Gläubiger und Geltendmachung des Rückerstattungsanspruchs	53
5.4.	Umfang des Rückerstattungsanspruchs	53
5.5.	Verjährung des Rückerstattungsanspruchs	54
5.6.	Rückerstattungsanspruch trotz nachhaltiger Sanierung	54
5.7.	Rückerstattungsanspruch aufgrund Auszahlung des den Sanierungsplan übersteigenden Teils	55

5.8.	Analoge Anwendung des § 83 GmbHG bzw § 56 AktG	56
5.8.1.	Ausfallhaftung der übrigen Gesellschafter gemäß § 83 Abs 2 GmbHG	56
5.8.1.1.	Keine Anwendung auf alle vom EKEG erfassten Gesellschaften	58
5.8.1.2.	Keine Anwendung auf alle vom EKEG erfassten Gesellschafter	58
5.8.1.3.	Der Krisenbegriff iSd EKEG entspricht nicht dem Krisenbegriff des § 83 GmbHG	59
5.8.1.4.	Fazit	59
5.8.2.	Rechtsnachfolge bei Anteilerwerb	60
5.8.3.	Rückerstattung bei gutgläubigem Verstoß	61
5.8.4.	Durchgriff der Gläubiger	63
5.8.5.	Fazit	63
5.9.	Unverzichtbarkeit und Stundung des Rückerstattungs- anspruchs	64
5.10.	Aufrechnung des Rückerstattungsanspruchs	64
5.10.1.	Analoge Anwendung	66
5.10.2.	Forderung	67
5.10.2.1.	Forderung unterliegt dem EKEG	67
5.10.2.2.	Forderung unterliegt nicht dem EKEG	67
5.11.	Rückerstattungsanspruch in der Insolvenz	68
6.	Haftung bei Verstoß gegen die Rückzahlungssperre	69
6.1.	Haftung der Organe	69
6.1.1.	Zivilrechtliche Haftung	69
6.1.1.1.	GmbH	70
6.1.1.1.1.	§ 25 Abs 3 Z 1 GmbHG	70
6.1.1.1.2.	§ 25 Abs 3 Z 2 GmbHG	70
6.1.1.1.3.	§ 25 Abs 2 GmbHG	70
6.1.1.1.4.	Analogie zu § 74 GmbHG	71
6.1.1.1.5.	Analogie zu § 82 iVm § 83 GmbHG	71
6.1.1.1.6.	Exkurs: keine Aufhebung der Haftung aufgrund nichtiger Weisung	72
6.1.1.1.7.	Fazit	72
6.1.1.2.	AG	72
6.1.1.2.1.	§ 84 Abs 3 Z 1, 5 AktG	72
6.1.1.2.2.	§ 84 Abs 3 Z 6 AktG	72
6.1.1.2.3.	§ 84 Abs 2 AktG	73
6.1.1.2.4.	Exkurs: Beschluss der Hauptversammlung	73
6.1.1.2.5.	Fazit	74
6.1.1.3.	Genossenschaft	74
6.1.1.3.1.	§ 23 GenG	74

6.1.1.4.	Verschulden	75
6.1.1.5.	Beseitigung der Haftung	75
6.1.2.	Strafrechtliche Haftung	75
6.1.2.1.	Veruntreuung iSd § 133 StGB	76
6.1.2.2.	Untreue iSd § 153 StGB	76
6.1.2.3.	Betrügerische Krida iSd § 156 StGB	78
6.1.2.4.	Begünstigung eines Gläubigers iSd § 158 StGB	80
6.1.2.5.	Verantwortlichkeit leitender Angestellter (§ 161 StGB)	82
6.2.	Haftung der erfassten Gesellschafter und ihnen gleichgestellter Personen	82
6.2.1.	Zivilrechtliche Haftung	82
6.2.2.	Strafrechtliche Haftung	82
6.2.2.1.	Veruntreuung iSd § 133 StGB	84
6.2.2.2.	Untreue iSd § 153 StGB	84
6.2.2.3.	Betrügerische Krida iSd 156 StGB	84
6.2.2.4.	Schädigung fremder Gläubiger iSd § 157 StGB	85
6.2.2.5.	Begünstigung eines Gläubigers iSd § 158 StGB	87
7.	Zusammenfassung und Ausblick	88
	Rechtsprechung in Leitsätzen	91
	Stichwortverzeichnis	99