

ARBEITSKREIS REORGANISATION | SANIERUNG | INSOLVENZ  
innerhalb der Juristischen Gesellschaft Mittelfranken zu Nürnberg e.V.

Vortrag am 26.02.2019

# ESUG-EVALUATION

## - was folgt für die Praxis

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1. Nachsteuern der ESUG-Schwächen – auch im Kontext zum vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren (Vorschlag der EU-Kommission vom 22.11.2016 (2016/0359 COD)) –

### 1.1. Eckpunkte und Ergebnisse der ESUG-Evaluation

1.1.1 Rolle, Kompetenz und Auswahlkriterien für Sachwalter im ESUG-Verfahren

1.1.2. Definition und Regelung klarer Eingangsvoraussetzungen für ESUG-Verfahren „Eigenverwaltungswürdigkeit“

### 1.2. Ausblick auf Ziele und Kernpunkte des Richtlinienentwurfes zum vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren

1.2.1. Begriff der „drohenden Insolvenz“ im Sinne des Richtlinienentwurfes/Kontext zum ESUG

1.2.2. Art. 6 des Richtlinienentwurfes – Aussetzung von Durchsetzungsmaßnahmen

1.2.3. Begriff der „Justiz- oder Verwaltungsbehörde“ im vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren (z.B. Art. 6, 10 und 11 der Richtlinie)

1.2.4. Kompetenz und Rolle des Restrukturierungsverwalters, Art. 2 lit. 15 des Richtlinienentwurfes

1.2.5. Art. 16 des Richtlinienentwurfes – Privilegierung von Vermögensverschiebungen in der Krise

## 2. Fazit

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



ENGELMANN  
EISMANN  
AST  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI

# 1. Nachsteuern der ESUG-Schwächen

- auch im Kontext zum vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren  
(Vorschlag der EU-Kommission vom 22.11.2016 (2016/0359 COD)) -

## Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



**ENGELMANN  
EISMANN  
AST**  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI

## 1.1. Eckpunkte und Ergebnisse der ESUG-Evaluation

- **Systematik der Studie**
- **Bewertungsspektrum zum ESUG allgemein:**
- **Berater und Gläubiger** ⇒ „positiv“
- **Gerichte** ⇒ „skeptisch“
- **Insolvenzverwalter** ⇒ „befriedigend“

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



**ENGELMANN  
EISMANN  
AST**  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI

## 1.1.1. Rolle, Kompetenz und Auswahlkriterien für Sachwalter im ESUG-Verfahren

- **Planungssicherheit versus Unabhängigkeit**
- **Haltung des Amtsgerichtes Nürnberg – Abteilung für Insolvenzverfahren – zur Sach- und Insolvenzverwalterbestellung**

### **Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.1.2. Definition und Regelung klarer Eingangsvoraussetzungen für ESUG-Verfahren „Eigenverwaltungswürdigkeit“

- „Eigenverwaltungswürdigkeit“ versus Nachteilsbegriff  
§ 270 Abs. 2 Nr. 2 InsO

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.2. Ausblick auf Ziele und Kernpunkte des Richtlinienentwurfes zum vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren

### ➤ Harmonisierung, Sanierung und „zweite Chance“

#### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.2.1. Begriff der „drohenden Insolvenz“ im Sinne des Richtlinienentwurfes/Kontext zum ESUG

- „Wahrscheinlichkeit der Insolvenz“ und „finanzielle Schwierigkeit“
- § 18 InsO „light“ ?
- Neue Zeiteinteilung der Krisenstadien

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

Rechtsanwalt Manuel Ast  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.2.2. Art. 6 des Richtlinienentwurfes – Aussetzung von Durchsetzungsmaßnahmen

- **Rolle des Insolvenzgerichts im vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren**

### **Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.2.3. Begriff der „Justiz- oder Verwaltungsbehörde“ im vorinsolvenzlichen Sanierungsverfahren (z. B. Art. 6, 10 und 11 der Richtlinie)

- Erfahrung , Sachkunde und Kompetenz der Insolvenzgerichte als professionelle Kontrollinstanz
- „Schlupfloch“ präventives Verfahren
- Unabhängige Kontrollbefugnisse als Gegenpol zu massiven Eingriffen in Gläubigerrechte

**Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



**ENGELMANN  
EISMANN  
AST**  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI

## 1.2.4. Kompetenz und Rolle des Restrukturierungsverwalters, Art. 2 lit. 15 des Richtlinienentwurfes

- **neues Markt- und Betätigungsfeld für Fachanwälte für Insolvenzrecht**
- **Mediationsaufgaben und Perspektivenwechsel**

### **Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## 1.2.5. Art. 16 des Richtlinienentwurfes – Privilegierung von Vermögensverschiebungen in der Krise?

- Agieren von Schuldern und Beratern zu Lasten der Gläubiger?
- Masse „Staubsauger“ vor der Insolvenz

### Jutta Schmiedel

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



**ENGELMANN  
EISMANN  
AST**  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI

## 2. Fazit

- **spannender Reformbedarf**
- **Unabhängigkeit, Kompetenz, Vertrauen**

### **Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



## Quellen:

- **Evaluation, Kurzbericht ESUG**  
Prof. Dr. F. Jacoby, Prof. Dr. S. Madaus et. al.
- **Erste Überlegungen zu möglichen Konsequenzen aus der ESUG-Evaluation,**  
Aufsatz Dr. Gerhard Pape, ZInsO 50/2018, S. 2725
- **Vorschlag der Europäischen Kommission für eine Richtlinie des Europäischen Parlaments und Rates über präventive Restrukturierungsmaßnahmen, die zweite Chance und Maßnahmen zur Steigerung der Effizienz von Restrukturierungs-, Insolvenz- und Entschuldungsverfahren und zur Änderung der Richtlinie 2012/30/EU vom 22.11.2016 (2016/0359 COD)**
- **Frühwarnsysteme nach Richtlinienvorschlag der EU-Kommission zur präventiven Restrukturierung, Aufsatz Michael Hermans, ZInsO 2018, S. 2273f.**

### **Jutta Schmiedel**

weitere aufsichtführende Richterin  
am Amtsgericht Nürnberg  
– Abteilung für Insolvenzverfahren –

**Organisation:** Kanzlei Schultze & Braun

**Moderation:** Rechtsanwalt Volker Böhm - Fachanwalt für Insolvenzrecht

**Rechtsanwalt Manuel Ast**  
Fachanwalt für Insolvenzrecht



**ENGELMANN  
EISMANN  
AST**  
INSOLVENZRECHTSKANZLEI