

LEONHARDT · WESTHELLE & PARTNER  
RECHTSANWÄLTE · INSOLVENZVERWALTER · NOTARE

# Staatshaftung im Insolvenzrecht

Institut für Insolvenzrecht Hannover

20. April 2010

**Prof. Rolf Rattunde**

Rechtsanwalt – Insolvenzverwalter – Notar in Berlin

Fachanwalt für Steuerrecht – Fachanwalt für Insolvenzrecht

Honorarprofessor für deutsches und europäisches Insolvenzrecht und das  
Recht der Kreditsicherheiten (HTW Berlin)

## Gliederung:

- I. Die Systematik der Staatshaftung
- II. Amtshaftung i. e. S.
  1. Amtspflichten
  2. Richterprivileg
  3. Subsidiarität
- III. Amtspflichtverletzungen
  1. Bei der Verwalterauswahl
  2. Bei der Verwalterkontrolle
- IV. Ausblick

# Staatshaftungsrecht

- Enteignung (gesetzlich) Art. 14 GG
- Enteignender Eingriff (faktisch-rechtmäßig)
- Enteignungsgleicher Eingriff (faktisch-rechtswidrig)
- Aufopferung § 75 E-ALR (Nicht-Eigentum, u.s.w.)
- Staatshaftungsgesetze
  - BRD (331982, nichtig)
  - DDR (1969; Bra, MV, Th)
- Sondergesetze
  - Institute (p.V.V., öffentlicher Vertrag u.a.)
  - Amtshaftung i.e.S.

## § 839 BGB Haftung bei Amtspflichtverletzung

- (1) <sup>1</sup>Verletzt ein Beamter vorsätzlich oder fahrlässig die ihm einem Dritten gegenüber obliegende Amtspflicht, so hat er dem Dritten den daraus entstehenden Schaden zu ersetzen. <sup>2</sup>Fällt dem Beamten nur Fahrlässigkeit zur Last, so kann er nur dann in Anspruch genommen werden, wenn der Verletzte nicht auf andere Weise Ersatz zu erlangen vermag.
- (2) <sup>1</sup>Verletzt ein Beamter bei dem Urteil in einer Rechtssache seine Amtspflicht, so ist er für den daraus entstehenden Schaden nur dann verantwortlich, wenn die Pflichtverletzung in einer Straftat besteht. <sup>2</sup>Auf eine pflichtwidrige Verweigerung oder Verzögerung der Ausübung des Amtes findet diese Vorschrift keine Anwendung.
- (3) Die Ersatzpflicht tritt nicht ein, wenn der Verletzte vorsätzlich oder fahrlässig unterlassen hat, den Schaden durch Gebrauch eines Rechtsmittels abzuwenden.

## Art. 34 GG

<sup>1</sup>Verletzt jemand in Ausübung eines ihm anvertrauten öffentlichen Amtes die ihm einem Dritten gegenüber obliegende Amtspflicht, so trifft die Verantwortlichkeit grundsätzlich den Staat oder die Körperschaft, in deren Dienst er steht.<sup>2</sup>Bei Vorsatz oder grober Fahrlässigkeit bleibt der Rückgriff vorbehalten. <sup>3</sup>Für den Anspruch auf Schadensersatz und für den Rückgriff darf der ordentliche Rechtsweg nicht ausgeschlossen werden.

## Art. 34 S.1 GG ⇒ Haftung der Anstellungskörperschaft (Land)

### 1. Hoheitliches Handeln

- a. Öffentlich-rechtliche Tätigkeit
- b. In Ausübung = nicht nur bei Gelegenheit

### 2. Amtspflicht

- Gegenüber Dritten
- Kausalität

### 3. Verschulden

- Maßstab: § 276 BGB (Vorsatz oder Fahrlässigkeit)
- Besonderheit: § 839 II BGB, „Richterprivileg“

### 4. Kein Ausschlusstatbestand

- § 839 I 2 BGB Subsidiarität
- § 839 III BGB kein Rechtsbehelf

### 5. Rechtsfolge: Schadensersatz

# Handeln in Ausübung eines öffentlichen Amtes

1. Unterlassen  
(Handlungspflicht)

Aufsicht



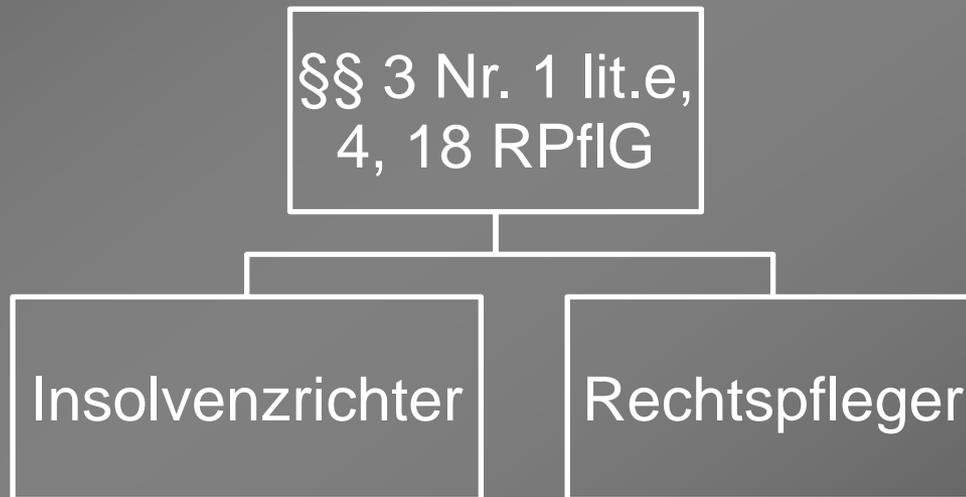
Positives Tun

2. Öffentliches Amt  
Richter = Rechtspfleger

# Amtspflichten des Insolvenzgerichts

- Verfahren
- Eröffnung / Bestellung
- Überwachung
- Beendigung

# Aufsichtspflichten: Zuständigkeit



# Ausschlussgründe

- Gegenüber Dritten: BGH vom 11. 01. 2007; III ZR 302/05
- § 839 Abs. 2 BGB: Richterprivileg (Amtsverweigerung)
- § 839 Abs. 1 S. 2 BGB: Subsidiarität
- § 839 Abs. 3 BGB: kein Rechtsmittel

# Urteil

- Urteilsvertretende Erkenntnisse
- Nicht im Insolvenzverfahren
  - BGH, NJW 1959, 1085
- Aber: § 178 Abs. 3 InsO?
  - Eröffnung, Abweisung, Aufhebung, Einstellung?  
Vgl. BGH 19.06.1996 III ZR 92/65 – Entmündigung

## Subsidiarität, § 839 Abs. 1 S. 2 BGB

- **Insolvenzverwalter**, §§ 60, 61 InsO
- **Haftpflichtversicherung**
- **Kautionsversicherung** (Vgl. § 78 Abs. 2 KO)

Aber: Vorsatz

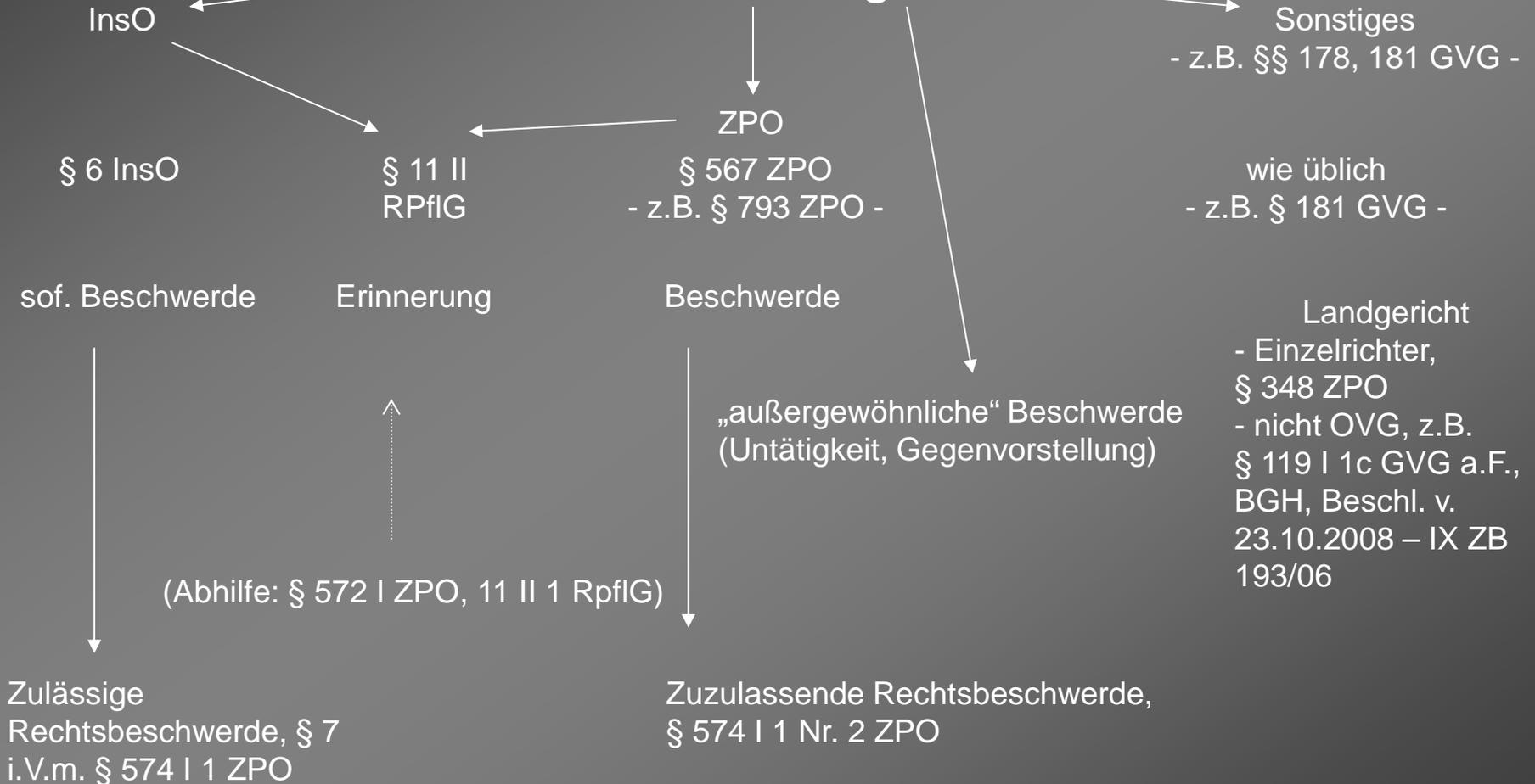
# Subsidiarität

- Gläubigerausschuss, §§ 69, 71 InsO
- Eigener Anwalt, § 51 BRAO
- Banken (Treuhandkonten)
  - dazu Smid, ZIP 2006, 1973
- Gutachter, Bewerter, Prüfer
- Drittschädiger

## Rechtsmittel i.e.S.

- § 6 Enumerationsgrundsatz
- § 7 Rechtsbeschwerde
- § 4d Stundung
- § 34 Verfahren
- § 21 Vorläufige Verwaltung
- § 98 Haft
- § 99 Postsperre
- § 272 Aufhebung
- § 57 Neuwahl
- § 292 Treuhänder
- § 70 Entlassung aus Gläubigerausschuss
- § 75 keine Gläubigerversammlung
- § 78 Versammlungsbeschluss
- § 194 Verteilungsverzeichnis
- § 216 Einstellung
- § 204 keine Nachtragsverteilung
- § 231 Zurückweisung Plan
- § 253 Bestätigung Plan

# Entscheidungen



# Eröffnung

- BGH, Urteil vom 05.02.1981 – III ZR 66/89
- BGH, Urteil vom 30.11.1989 – III ZR 189/88
- BGH, Urteil vom 17.10.1985 – III ZR 105/84
- BGH, Beschluss vom 19.12.1991 – III ZR 9/91
- BGH, Beschluss vom 22.01.2004 – IX ZB 123/03
- BVerfG, Beschluss vom 03.08.2004 – 1 BvR 135/00
- OLG Koblenz, Beschluss vom 12.05.2005 – 12 VA 1/04
- BVerfG, Beschluss vom 23.05.2006 – 1 BvR 2530/04
- BVerfG, Beschluss vom 15.02.2010 – 1 BvR 285/10

# Vorläufiges Verfahren

- Erforderlichkeit, BGH 18.07.2002 – IX ZR 195/01
- Einzelermächtigung
- Liquiditätsplanung, dazu Horstkotte/ Martini ZinsO 2010, Heft 18
- Betriebsstilllegung, § 22 II 2 InsO
- Aus- und Absonderungsrechte, § 21 II 5 InsO
- BGH 03.12.2009 IX ZR 7/09

# Überwachung

- RG, Urteil vom 07.04.1937 – V290/36
- BGH, Urteil vom 31.03.1960 – III ZR 37/59
- BGH, Urteil vom 12.07.1965 – III ZR 41/64
- BGH, Urteil vom 22.05.1986 – III ZR 237/84
- OLG München, Urteil vom 18.07.1991 – 1 U 2199/89
- OLG Stuttgart, Urteil vom 09.05.2007 – 4 U 204/06
- BGH, Beschluss vom 31.01.2008

# Fälle

- BGH, Urteil vom 24.01.1991 – IX ZR 250/89
- OLG München, Urteil vom 18.07.1991 – 1 U 2199/89
- INDAT Report 07/2002, Seite 5
- OLG Brandenburg, Urteil vom 21.03.2002 – 8 U 71/01
- INDAT Report 03/2003, Seite 6
- INDAT Report 04/05 2003, Seite 4
- INDAT Report 06/2003, Seite 5
- Der Spiegel 30/2003, Seite 64
- Radio Bremen, [www.radiobremen.de/politik/themen/insolvenzverwalter100.html](http://www.radiobremen.de/politik/themen/insolvenzverwalter100.html)
- AG Dessau-Roßlau, Beschluss vom 31.03.2010 – N 73/94

# Verletzung der Aufsichtspflicht

```
graph TD; A[Verletzung der Aufsichtspflicht] --> B[Individuell]; A --> C[Organisatorisch];
```

Individuell

LG Bielefeld, 16.11.1999, 15 O 91/98

Organisatorisch

BGH III ZR 302/05

# Organisationsverschulden

- BGH vom 11.01.2007, III ZR 302/05
- BGH vom 17.07.2009, V StR 394/08

## Organisationsverschulden

### Haftung des Staates für mangelnde Ausstattung:

- BAK INsO e.V. Stellungnahme vom 2010
- INDAT-Report 1/2010: mangelnde Ausstattung der Insolvenzgerichte
- Uhlenbruck-Kommission: Defizite in der Ausbildung und Ausstattung

# Maßnahmen

## Auswahl

- Führungszeugnis?
- Zertifizierung
- Erfolgsstatistik
  - Schlussrechnung ?
- Gläubigerausschuss

## Kontrolle

- Spontankontrolle
- (dauernde) Kassenprüfung
- Gläubigerausschuss
- Versicherung
  - Kautions ( vgl. § 78 II KO!)
- Sonderverwalter
- Compliance

# Sonderverwalter

- AG Halle-Saalkreis, Beschluss vom 15.11.1993 – 50 N 18/91
- LG Halle (Saale), Beschluss vom 28.01.1994 – 2 T 284/93
- BGH, Urteil vom 22.04.2004 – IX ZR 128/03
- BGH, Urteil vom 17.11.2005 – IX ZR 179/04
- BGH, Beschluss vom 02.03.2006 – IX ZB 225/04
- BGH, Beschluss vom 25.01.2007 – IX ZB 240/05
- BGH, Beschluss vom 01.02.2007 – IX ZB 45/05
- AG München, Beschluss vom 26.05.2008 – 1506 IN 662/06
- BGH, Beschluss vom 29.05.2008 – IX ZB 303/05
- OLG Frankfurt, Urteil vom 04.12.2008 – 15 U 132/02
- BGH, Beschluss vom 05.02.2009 – IX ZB 187/08
- LG Karlsruhe, Beschluss vom 14.09.2009 – 11 T 458/08
- BGH, Beschluss vom 17.12.2009 – IX ZB 175/08

## Sonderfall: überhöhte Vergütung

- Bittmann, ZinsO 2009, 1437
- Smid, ZinsO 2009, 650

Vgl. BGH vom 17.07.2009 5 StR 394/08

# Compliance

- § 91 Abs. 2 AktG
- §§ 25a ff KWG
- § 130 OWiG

## Literatur

- **Leopold Levy**, mehr Aufsicht!, KuT 1928, 74
- **Prof. Dr. Wilhelm Uhlenbruck**, Qualitätsicherung für Insolvenzrichter?, ZInsO 2008, 396- 402
- **Frank Frind**, Grenzen der gerichtlichen Kontrolle des Insolvenzverwalters – was kann das Insolvenzgericht verhindern?, ZInsO 2006, 182

## Literatur

- **Uhlenbruck-Kommission**, 30.02.2007
- **BAKinso**, Gutes Insolvenzrecht erfordert „gutes Insolvenzgericht“, 2010
- **Pape/Graeber**, Handbuch der Insolvenzverwalterhaftung, 2009
- **Hans-Peter Rechel**, Die Aufsicht des Insolvenzgerichts über den Insolvenzverwalter, 2009

# Ausblick

## Rechtsänderungen

- Konzentration, Verbesserung der Ausstattung, Verwalterzulassung und Aufsicht (GAVI)

## Medien

- Boulevardzeitungen
- Internet

## Anwälte

- anglophone Investoren und Kanzleien
- Sammelklagen

# Fall

geschädigte Groß-Gläubiger

- Heuschrecke
- US-Kanzlei

Totalverlust durch Verwalteruntreue

keine Akzeptanz des Inlands-Insolvenzverfahrens

Klage gegen Fiskus

- wegen Individual-Pflichtverletzung
- wegen Organisationsverschulden

# Einen schönen Tag wünscht Ihnen

## Prof. Rolf Rattunde

Rechtsanwalt – Insolvenzverwalter - Notar in Berlin

Fachanwalt für Steuerrecht - Fachanwalt für Insolvenzrecht

Honorarprofessor für deutsches und europäisches Insolvenzrecht  
und das Recht der Kreditsicherheiten an der HTW Berlin

## Leonhardt Westhelle & Partner

Partnerschaftsgesellschaft Berlin – Kassel - Erfurt

22 Standorte bundesweit

29 Insolvenzverwalter, 45 Rechtsanwälte, 280 Mitarbeiter

Standort Berlin

Kurfürstendamm 26a, 10719 Berlin

Telefon: +49 (0) 30 885 90 3-0, [wissenschaft@leonhardt-westhelle.eu](mailto:wissenschaft@leonhardt-westhelle.eu), [www.leonhardt-westhelle.eu](http://www.leonhardt-westhelle.eu)