

V&R Academic

Schriften zum
Internationalen Privatrecht
und zur Rechtsvergleichung

Band 43

Herausgegeben im
European Legal Studies Institute /
Institut für Europäische Rechtswissenschaft /
Institut pour le droit en Europe
der Universität Osnabrück

von

Professor Dr. Dr. h. c. mult. Christian von Bar, FBA, MAE,
Professor Dr. Christoph Busch,
Professor Dr. Hans Schulte-Nölke, MAE, und
Professor Dr. Dr. h. c. Fryderyk Zoll

Jolanta Schürmeyer

Die Insolvenzgeldvorfinanzierung

Ein Sanierungsinstrument für polnische
Insolvenzverfahren?

V&R unipress

Universitätsverlag Osnabrück

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISSN 2198-7041

ISBN 978-3-8470-0785-2

Weitere Ausgaben und Online-Angebote sind erhältlich unter: www.v-r.de

**Veröffentlichungen des Universitätsverlags Osnabrück
erscheinen im Verlag V&R unipress GmbH.**

© 2018, V&R unipress GmbH, Robert-Bosch-Breite 6, D-37079 Göttingen / www.v-r.de
Alle Rechte vorbehalten. Das Werk und seine Teile sind urheberrechtlich geschützt.
Jede Verwertung in anderen als den gesetzlich zugelassenen Fällen bedarf der vorherigen
schriftlichen Einwilligung des Verlages.

Inhalt

| | |
|--|----|
| Tabellenverzeichnis | 17 |
| Abkürzungsverzeichnis | 19 |
| Danksagungen | 25 |
| Einführende Bemerkungen | 27 |
| Teil I: Die geschichtliche Entwicklung des Lohnausfallschutzes und die Insolvenzgeldvorfinanzierung | 31 |
| A. Die geschichtliche Entwicklung des Lohnausfallschutzes | 31 |
| I. Entstehung des Insolvenzschutzsystems in Deutschland und in der Europäischen Union | 31 |
| II. Entstehung des Insolvenzschutzsystems in Polen | 32 |
| III. Zusammenfassung | 34 |
| B. Die Insolvenzgeldvorfinanzierung | 35 |
| I. Vertragsgestaltung | 36 |
| 1. Kreditierungsverfahren | 36 |
| 2. Forderungskaufverfahren | 38 |
| 3. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen | 38 |
| II. Zustimmungserfordernis der Bundesagentur für Arbeit, § 170 Abs. 4 SGB III | 39 |
| 1. Zweck der Zustimmung | 39 |
| 2. Positive Prognose des Arbeitsplatzzerhalts und ihre Auswirkung in der Praxis | 40 |
| 3. Zusammenfassung | 41 |
| III. Risiken der Insolvenzgeldvorfinanzierung | 41 |
| 1. Rücknahme des Insolvenzantrags | 41 |
| 2. Ablehnung des Insolvenzgeldantrags | 43 |
| 3. Voraussetzungen über die Arbeitsentgeltansprüche | 43 |

| | |
|---|----|
| 4. Zinsen und Kosten als einfache Insolvenzforderungen | 43 |
| 5. Missbrauchsrisiko | 44 |
| 6. Zusammenfassung | 44 |
| IV. Insolvenzgeldvorfinanzierung als Sanierungsinstrument | 45 |
| 1. Der Sanierungseffekt | 45 |
| 2. Kritik des Sanierungseffekts | 46 |
| a) Alleinige Arbeitgeberfinanzierung | 46 |
| b) Wettbewerbsverzerrung/Wettbewerbsvorteil | 48 |
| 3. Stellungnahme | 48 |
| Teil II: Der europäische Rahmen | 51 |
| A. Vereinbarkeit der Vorfinanzierung mit dem Beihilfeverbot | 51 |
| I. Grundsätzliches zum europäischen Beihilfenrecht | 51 |
| II. Die einzelnen Voraussetzungen des Beihilfetatbestands | 52 |
| 1. Begünstigung gleich welcher Art | 53 |
| 2. Staatlich oder aus staatlichen Mitteln gewährt | 54 |
| 3. Selektivität der Maßnahme | 54 |
| 4. Beeinträchtigung des innergemeinschaftlichen Handels | 55 |
| 5. (Drohende) Wettbewerbsverfälschung | 56 |
| III. Vereinbarkeit des Insolvenzgelds | 56 |
| 1. Die Regelungen über das Insolvenzgeld | 57 |
| 2. Ergebnis | 58 |
| IV. Vereinbarkeit der Insolvenzgeldvorfinanzierung | 59 |
| 1. Begünstigung | 59 |
| a) Zustimmung bei Kollektivvorfinanzierung | 59 |
| b) Herabstufung der Masse- zu Insolvenzforderung | 60 |
| c) Ergebnis | 60 |
| 2. Staatlich oder aus staatlichen Mitteln gewährt | 61 |
| 3. Selektivität der Maßnahme | 61 |
| a) Beurteilungsspielraum | 61 |
| b) Ermessensspielraum | 63 |
| c) Zwischenergebnis | 64 |
| 4. Entscheidung der EU-Kommission | 64 |
| 5. Ergebnis | 65 |
| B. Die Insolvenzschutzrichtlinie | 65 |
| I. Zweck der Richtlinie | 66 |
| II. Inhalt der Insolvenzschutzrichtlinie | 67 |
| 1. Persönlicher Anwendungsbereich | 67 |
| 2. Merkmal der Zahlungsunfähigkeit | 68 |
| a) Antrag auf ein Gesamtverfahren | 68 |
| b) Entscheidung einer Behörde | 70 |

| | |
|--|--------|
| 3. Geschützte Ansprüche und Ersatzleistungen | 70 |
| 4. Schutzzeitraum | 71 |
| 5. Grenzüberschreitende Sachverhalte | 72 |
| III. Vereinbarkeit der Insolvenzgeldvorfinanzierung mit der Insolvenzschutzrichtlinie | 73 |
| C. Die Europäische Insolvenzverordnung | 74 |
| I. Überblick über die gesetzlichen Änderungen | 74 |
| II. Allgemeines und Anwendungsbereich der Verordnung | 76 |
| 1. Sachlicher Geltungsbereich | 77 |
| 2. Räumlicher und persönlicher Geltungsbereich | 78 |
| III. Auszug aus dem Inhalt der Verordnung | 79 |
| 1. Verfahrensarten | 79 |
| a) Hauptinsolvenzverfahren | 79 |
| b) Partikular- und Sekundärinsolvenzverfahren | 80 |
| aa) Sekundärinsolvenzverfahren | 81 |
| bb) Partikularinsolvenzverfahren | 81 |
| 2. Internationale Zuständigkeit und Anerkennung | 81 |
| 3. Anwendbares Recht | 82 |
| a) Lex fori concursus | 82 |
| b) Sonderanknüpfungen | 83 |
| c) Arbeitsverträge und Arbeitsverhältnisse | 83 |
| Teil III: Das polnische Lohnausfallersatzrecht mit Bezügen zum deutschen Recht | 85 |
| A. Stellung des Lohnausfallersatzrechts in der jeweiligen Rechtsordnung | 85 |
| B. Das Lohnausfallersatzrecht | 86 |
| I. Überblick über die Anspruchsvoraussetzungen | 87 |
| II. Persönlicher Anwendungsbereich | 88 |
| 1. Arbeitnehmer und andere Leistungsberechtigte | 89 |
| a) Überblick über den Begriff der Leistungsberechtigten | 89 |
| b) Arbeitnehmer gem. Art. 10 u.o.r.p. | 89 |
| aa) Geschützter Personenkreis | 90 |
| bb) Ungeschützter Personenkreis | 91 |
| c) Ehemalige Arbeitnehmer gem. Art. 11 u.o.r.p. | 92 |
| d) Zur Hinterbliebenenrente berechtigte Familienangehörige | 92 |
| e) Keine Leistungsberechtigung von Dritten | 93 |
| f) Vereinbarkeit mit der Insolvenzschutzrichtlinie | 93 |
| g) Zusammenfassung | 94 |
| 2. Arbeitgeber | 94 |

| | | |
|------|---|-----|
| a) | Eigenständiger Arbeitgeberbegriff | 94 |
| b) | Inhalt des Art. 2 u.o.r.p. | 95 |
| aa) | Voraussetzung der Unternehmereigenschaft i. S. d. Art. 4 Abs. 1 u.s.d.g. | 96 |
| (1) | Nicht erfasste Tätigkeiten | 97 |
| (a) | Kein wirtschaftlicher Zweck | 97 |
| (b) | Landwirtschaftliche Tätigkeit | 97 |
| (c) | Interner Arbeitgeber (<i>pracodawca wewnątrzny</i>) | 98 |
| (d) | Gesellschaft bürgerlichen Rechts (<i>spółka cywilna</i>) | 99 |
| (2) | Zusammenfassung und Schlussfolgerungen | 100 |
| bb) | Inländische Niederlassungen ausländischer Banken | 101 |
| cc) | Unternehmen aus den EU- und EFTA- Mitgliedsstaaten | 101 |
| (1) | Unterhaltung einer Zweigstelle (<i>oddział</i>) oder Vertretung (<i>przedstawicielstwo</i>) | 102 |
| (2) | Möglichkeit der Eröffnung eines Gesamtverfahrens | 102 |
| (3) | Zusammenfassung | 103 |
| dd) | Beschäftigung nach polnischen Vorschriften | 103 |
| ee) | Vom Fondsgesetz ausgeschlossene Arbeitgeber | 104 |
| (1) | Juristische Personen mit Eintragungspflicht nach Art. 49 u.k.r.s. und der Eintragung im Unternehmerregister | 105 |
| (2) | Anstalten des öffentlichen Finanzsektors | 105 |
| (3) | Natürliche Personen, die Hausangestellte beschäftigen | 105 |
| c) | Vereinbarkeit mit der Insolvenzschutzrichtlinie | 106 |
| aa) | Der Arbeitgeberbegriff | 106 |
| bb) | Ausländische Unternehmer mit Zweigstelle oder Vertretung in Polen | 107 |
| cc) | Rechtsfolgen der Verstöße gegen die Insolvenzschutzrichtlinie | 108 |
| d) | Zwischenergebnis | 109 |
| 3. | Zusammenfassung | 109 |
| III. | Inlandbeschäftigung | 110 |
| IV. | Ereignisse der Zahlungsunfähigkeit | 110 |
| 1. | Überblick über die Insolvenzereignisse nach §§ 165 ff. SGB III | 111 |
| 2. | Ereignisse der Zahlungsunfähigkeit nach dem Fondsgesetz | 112 |
| a) | Einleitung eines Konkurs- oder Restrukturierungsverfahrens | 112 |
| aa) | Eröffnung eines Konkurs- oder Sekundärinsolvenzverfahrens, Art. 3 Abs. 1 Nr. 1 u.o.r.p. | 113 |

| | | |
|------|--|-----|
| bb) | Eröffnung eines Restrukturierungsverfahrens, Art. 3 Abs. 1 Nr. 2 u.o.r.p. | 113 |
| cc) | Abweisung eines Konkursantrags, Art. 3 Abs. 1 Nr. 3, 4 u.o.r.p. | 114 |
| dd) | Einstellung eines Konkursverfahrens, Art. 8 Abs. 1 Nr. 1 u.o.r.p. | 114 |
| ee) | Eintritt der Zahlungsunfähigkeit (<i>data wystąpienia niewypłacalności</i>) | 114 |
| ff) | Ergebnis | 115 |
| b) | Einleitung sonstiger förmlicher Verfahren, Art. 8 u.o.r.p. | 115 |
| c) | Faktische Einstellung der Tätigkeit des Arbeitgebers | 115 |
| d) | Ausländische Ereignisse der Zahlungsunfähigkeit nach dem Fondsgesetz | 117 |
| aa) | Verfahren nach der EuInsVO, Art. 6 u.o.r.p. | 117 |
| bb) | Ausländische Unternehmen aus Dänemark und EFTA-Staaten, Art. 5 u.o.r.p. | 118 |
| cc) | Kreditinstitute und Versicherungsunternehmen, Art. 4 u.o.r.p. | 118 |
| 3. | Verhältnis der Ereignisse der Zahlungsunfähigkeit wegen Insolvenz | 119 |
| a) | Historische Entwicklung des Art. 13 u.o.r.p. | 119 |
| b) | Folgerungen | 120 |
| c) | Verhältnis der Ereignisse zueinander | 121 |
| d) | Deutsche Rechtslage | 122 |
| e) | Zwischenergebnis | 123 |
| 4. | Andere Krisenfälle außerhalb der Insolvenz | 123 |
| 5. | Zusammenfassung | 124 |
| V. | Schutzzeitraum | 125 |
| 1. | Die einzelnen Garantie- und Referenzzeiträume in Polen | 125 |
| 2. | Der Insolvenzgeldzeitraum in Deutschland | 126 |
| 3. | Zusammenfassung | 127 |
| VI. | Gesicherte Entgeltansprüche | 128 |
| 1. | Vergütungsansprüche | 129 |
| 2. | Sonstige Zahlungsansprüche | 130 |
| 3. | Vom Schutz nicht erfasste Ansprüche | 130 |
| VII. | Die einzelnen Geldleistungen aus dem Fonds | 131 |
| 1. | Fondsleistungen mit Eintritt der Zahlungsunfähigkeit | 131 |
| 2. | Vorschusszahlungen vor Eintritt der Zahlungsunfähigkeit | 134 |
| a) | Vorschuss auf die Fondsleistungen (<i>zaliczka na zaspokojenie roszczeń pracowniczych</i>) | 134 |

| | | |
|-------|--|-----|
| b) | Regelung des Art. 15a u.o.r.p. | 135 |
| c) | Vorschuss auf das Insolvenzgeld | 136 |
| d) | Zusammenfassung und Stellungnahme | 137 |
| 3. | Rückzahlung der Fondsleistungen | 137 |
| VIII. | Fondsleistungsverfahren und Rechtsschutz | 138 |
| 1. | Finanzierung und Verfahrensablauf | 138 |
| a) | Die Beitragserhebung als Haupteinnahmequelle | 138 |
| b) | Verfahren der Beitragserhebung | 139 |
| c) | Zuständigkeiten und Auszahlung der Fondsleistungen | 140 |
| d) | Das Verfahren der Anspruchserfüllung (<i>tryb zaspokajania roszczeń</i>) | 141 |
| aa) | Gesamtverzeichnis (<i>zbiorczy wykaz niezaspokojonych roszczeń</i>) | 141 |
| bb) | Das Individualverfahren (Individualantrag) | 143 |
| cc) | Das Vorschussverfahren | 144 |
| dd) | Verfahren bei ausländischen Konkursen | 145 |
| ee) | Zusammenfassung und Schlussfolgerungen | 145 |
| e) | Durchführungsvorschriften | 146 |
| 2. | Der Rechtsweg | 147 |
| 3. | Die Prozessparteien | 148 |
| a) | Fonds ist nicht Partei | 148 |
| b) | Die Leistungsberechtigten | 149 |
| c) | Der Leistungsverpflichtete | 150 |
| d) | Schuldner der Rückzahlungsansprüche | 150 |
| 4. | Zusammenfassung | 151 |

Teil IV: Das polnische Insolvenzrecht, Deutsch-Polnische

| | |
|---|-----|
| Unternehmensinsolvenzen, zusammenfassende Betrachtung | 153 |
| A. Auszüge aus dem polnischen Insolvenzrecht | 153 |
| I. Einführung | 154 |
| II. Das Konkursrecht | 157 |
| 1. Das Konkursverfahren (<i>postępowanie upadłościowe</i>) | 158 |
| a) Der Konkursantrag | 158 |
| aa) Rücknahme des Konkursantrags | 158 |
| bb) Folgen der Rücknahme für die Fondsleistungen | 159 |
| b) Zahlungsunfähigkeit | 160 |
| c) Zusammenfassung | 161 |
| 2. Das Verfahren über die Eröffnung des Konkursverfahrens (<i>postępowanie w przedmiocie ogłoszenia upadłości</i>) | 162 |
| a) Das Sicherungsverfahren | 162 |
| b) Die vorbereitete Liquidation (<i>przygotowana likwidacja</i>) | 164 |

| | | |
|------|--|-----|
| c) | Beendigung des Eröffnungsverfahrens | 166 |
| d) | Schlussfolgerungen | 167 |
| 3. | Das eröffnete Konkursverfahren | 168 |
| a) | Rangfolge der Gläubigerbefriedigung (<i>kolejność zaspokajania wierzyteli</i>) und Gegenüberstellung zum deutschen Recht | 169 |
| b) | Arten der Verfahrensbeendigung: der Vergleich im Konkursverfahren (<i>układ w upadłości</i>) und die Liquidation (<i>likwidacja</i>) | 171 |
| III. | Das Restrukturierungsrecht | 171 |
| 1. | Voraussetzungen der Eröffnung eines Restrukturierungsverfahrens | 173 |
| a) | Restrukturierungsantrag | 173 |
| b) | Restrukturierungsfähigkeit (<i>zdolność restrukturyzacyjna</i>) | 174 |
| c) | Restrukturierungsgrund | 175 |
| 2. | Das Verfahren über die Eröffnung des Restrukturierungsverfahrens (<i>postępowanie o otwarcie postępowania restrukturyzacyjnego</i>) | 175 |
| a) | Das Sicherungsverfahren | 176 |
| aa) | Der vorläufige Gerichtsaufseher | 176 |
| bb) | Der vorläufige Verwalter | 177 |
| cc) | Zwischenergebnis für die Vorfinanzierung | 177 |
| b) | Beendigung des Eröffnungsverfahrens | 177 |
| 3. | Eröffnung des Restrukturierungsverfahrens | 178 |
| a) | Beschränkung der Verfügungs- und Verwaltungsbefugnis | 179 |
| b) | Restrukturierungsplan | 180 |
| c) | Der Vergleich | 180 |
| d) | Beendigung und Einstellung des Verfahrens | 181 |
| 4. | Einige Besonderheiten der einzelnen Verfahrensarten | 182 |
| a) | Das Vergleichsbestätigungsverfahren (<i>postępowanie o zatwierdzenie układu</i>) | 182 |
| b) | Das beschleunigte Vergleichsverfahren (<i>przyspieszone postępowanie układowe</i>) | 183 |
| c) | Das Vergleichsverfahren (<i>postępowanie układowe</i>) | 184 |
| d) | Das Sanierungsverfahren (<i>postępowanie sanacyjne</i>) | 185 |
| IV. | Konsequenzen für die Arbeitsentgeltvorfinanzierung | 186 |
| B. | Deutsch-Polnische Unternehmensinsolvenzen | 192 |
| I. | Wann kann die Vorfinanzierung zu Sanierungszwecken genutzt werden? | 192 |

| | |
|--|-----|
| 1. Anwendbares Lohnausfallersatzrecht | 192 |
| 2. Anwendbares Insolvenzrecht | 192 |
| 3. Anwendbares Insolvenz kollisionsrecht und Anerkennung als ausländisches Insolvenzverfahren | 193 |
| 4. Das Zusammentreffen ausländischer und inländischer Insolvenzereignisse | 194 |
| a) Maßgebliches Insolvenzereignis nach deutschem Recht. | 194 |
| aa) Unterschiedliche Rechtsansichten | 195 |
| bb) Das Prioritätsprinzip bei der Leistungsauslösung | 197 |
| cc) Polnische Insolvenzverfahren als Insolvenzereignisse i. S. d. § 165 Abs. 1 S. 2 SGB III | 198 |
| (1) Konkursverfahren | 198 |
| (2) Vergleichsbestätigungsverfahren | 199 |
| (3) Sonstige Restrukturierungsverfahren | 199 |
| dd) Zwischenergebnis | 200 |
| b) Maßgebliches Insolvenzereignis nach dem polnischen Recht | 200 |
| c) Festlegung der Garantiezeiträume | 201 |
| d) Auswirkungen des Zusammentreffens deutscher und polnischer Insolvenzereignisse auf die Insolvenzgeldvorfinanzierung | 202 |
| aa) Deutsches Hauptinsolvenzverfahren und polnisches Partikularinsolvenzverfahren | 202 |
| bb) Polnisches Hauptinsolvenzverfahren und deutsches Partikularinsolvenzverfahren | 202 |
| cc) Schlussfolgerung für Sanierungsversuche beider Betriebe | 203 |
| II. Auswirkungen deutsch-polnischer Insolvenzen auf die Vorfinanzierung | 203 |
| 1. Möglichkeit der Vorfinanzierung in polnischen Verfahren | 203 |
| 2. Blockierung der Vorfinanzierung bei deutsch-polnischen Verfahren | 204 |
| 3. Auswirkungen der deutsch-polnischen Insolvenzen auf die Ansprüche der Garantieinstitutionen | 204 |
| 4. Vorschussleistungen im Konkursverfahren | 205 |
| C. Zusammenfassende Betrachtung | 205 |
| I. Erstreckung des Sanierungsziels auf Vorverfahren | 205 |
| II. Rückbesinnung auf den Schutz der Arbeitgeberinteressen im Lohnausfallersatzrecht | 207 |

| | |
|--|-----|
| Teil V: Entwicklung einer Sanierungshilfe im polnischen Recht durch | |
| Vorfinanzierung der Arbeitsentgelte | 209 |
| A. Vorüberlegungen | 209 |
| I. Erforderlichkeit der Entwicklung eines Sanierungsinstruments | 210 |
| 1. Empfangsvollmacht (<i>upoważnienie do odbioru</i>) | 210 |
| 2. Einsatz der Vorschussvorschrift gem. Art. 14a u.o.r.p. | 211 |
| 3. Darlehen | 211 |
| II. Rahmen für die Entwicklung eines Sanierungsinstruments | 212 |
| B. Vereinbarkeit mit dem Sinn und Zweck des Lohnausfallersatzrechts. | 213 |
| I. Sinn und Zweck des polnischen Lohnausfallersatzrechts | 213 |
| 1. Schutz der Arbeitnehmerinteressen | 214 |
| 2. Schutz der Arbeitgeberinteressen | 214 |
| II. Sinn und Zweck des Insolvenzgeldrechts | 216 |
| III. Zusammenfassung und Ergebnis | 217 |
| C. Rechtliche Ausgestaltung der Garantie für Arbeitnehmeransprüche | 218 |
| I. Der Fondsanspruch | 218 |
| 1. Das Recht auf Fondsleistungen als ein Anspruch | 219 |
| 2. Anspruch auf Erfüllung einer fremden Schuld | 219 |
| 3. Verhältnis des Fondsanspruchs zum arbeitsrechtlichen Anspruch | 220 |
| 4. Die Zuordnung des Fondsanspruchs zum Arbeitsrecht | 221 |
| 5. Die Ausgestaltung des Insolvenzgeldanspruchs | 222 |
| 6. Zusammenfassung | 223 |
| II. Der Rückgriffsanspruch | 224 |
| 1. Subrogation der arbeitsrechtlichen Ansprüche | 224 |
| a) <i>Subrogacja</i> | 225 |
| b) Ausschluss der Subrogation gem. Art. 23 Abs. 10 u.o.r.p. | 227 |
| c) Forderungsübergang nach deutschem Recht | 227 |
| 2. Ausgestaltung des Rückgriffsanspruchs | 228 |
| a) Die Zuordnung des Rückgriffsanspruchs zum Arbeitsrecht | 229 |
| b) Privilegierung im Konkursverfahren | 231 |
| c) Folgen der Vorrangstellung für die Idee der Vorfinanzierung | 232 |
| 3. Ansprüche der Bundesagentur für Arbeit | 232 |
| 4. Zusammenfassung | 233 |
| D. Übertragungsverbot, Gläubigerwechsel und die Verbindung zwischen dem Arbeits- und Zivilrecht | 233 |
| I. Historische Rückschau | 234 |

| | |
|---|-----|
| 1. Verbindung des Arbeitsrechts zum Zivilgesetzbuch | 234 |
| 2. Das Verzichts- und Übertragungsverbot | 236 |
| 3. Der Gläubigerwechsel | 237 |
| a) Abtretung | 237 |
| b) <i>subrogacja</i> | 238 |
| 4. Zusammenfassung | 239 |
| II. Entsprechende Anwendbarkeit der Vorschriften des Zivilgesetzbuchs im Arbeitsrecht, Art. 300 k.p. | 239 |
| 1. Regelungslücke | 240 |
| 2. Entsprechungsklausel (<i>klauzula odpowiedniości</i>) | 241 |
| 3. Rechtsfolge des Art. 300 k.p. und Ergebnis | 242 |
| III. Das Verzichts- und Übertragungsverbot des Art. 84 k.p. | 242 |
| 1. Zweck des Verbots | 243 |
| 2. Der Tatbestand des Verbots | 244 |
| a) Grundsätzliches zur Gesetzesauslegung | 244 |
| b) Generell zum Begriff des Arbeitsentgelts (<i>wynagrodzenie</i>) | 244 |
| c) Von Art. 84 k.p. erfasstes Recht auf Arbeitsentgelt | 246 |
| aa) Der Arbeitsentgeltbegriff | 246 |
| bb) Das Recht auf Arbeitsentgelt (<i>prawo do wynagrodzenia</i>) | 246 |
| d) Begriff des Verzichts und der Übertragung | 247 |
| aa) Verzicht | 247 |
| bb) Übertragung | 248 |
| (1) Verbot der rechtsgeschäftlichen Übertragung | 248 |
| (2) Verbot der <i>cessio legis</i> ? | 249 |
| (a) Rechtsprechung | 250 |
| (b) Ansichten in der Literatur | 250 |
| (c) Stellungnahme | 251 |
| (3) Zwischenergebnis | 253 |
| e) Umfang des Verbots und gesetzliche Ausnahmen | 253 |
| 3. Die Rechtsfolgen des Verbots | 254 |
| a) Allgemeine Rechtsfolgen | 254 |
| b) Folgen für die Vorfinanzierung von Arbeitsentgelt | 255 |
| IV. Die Legalzession (<i>subrogacja</i>) | 255 |
| 1. Überblick über die gesetzlichen Tatbestände der <i>subrogacja</i> | 256 |
| 2. Speziell zu Art. 518 § 1 Nr. 3 k.c. (<i>konwersja długu</i>) | 257 |
| 3. Voraussetzung der Übertragbarkeit der Forderung (<i>przenoszalność</i>) | 258 |
| a) Begriff der Übertragbarkeit | 259 |
| b) Subsumtion (Art. 509 § 1 a.E. k.c. analog) | 259 |

| | | |
|----------|---|-----|
| aa) | Kein Widerspruch zur vertraglichen Absprache (<i>zastrzeżenie umowne</i>) | 259 |
| bb) | Kein Widerspruch zu der Eigenschaft der Forderung (<i>właściwość zobowiązania</i>) | 260 |
| (1) | Geldforderungen mit enger Verbindung zur Person des Gläubigers (<i>wierzytelności majątkowe ściśle związane z osobą wierzyciela</i>) | 260 |
| (2) | Die Arbeitsentgeltforderung als personengebundener Anspruch? | 261 |
| (3) | Stellungnahme und Ergebnis | 262 |
| cc) | Kein Widerspruch zum Gesetz | 263 |
| dd) | Zwischenergebnis | 264 |
| 4. | Haftung des Erstgläubigers | 264 |
| 5. | Rechtsfolgen der Legalzession | 265 |
| a) | Grundsätzliches | 265 |
| b) | Entsprechende Anwendbarkeit der Art. 509ff. k.c. | 266 |
| c) | Folgen für den Fondsanspruch | 266 |
| 6. | Vergleich zur Legalzession im deutschen Recht | 267 |
| 7. | Anwendbarkeit des Art. 518 k.c. im Arbeitsverhältnis | 269 |
| 8. | Ergebnis | 269 |
| V. | Schlussfolgerungen für die Entwicklung der Vorfinanzierung von Arbeitsentgelten | 269 |
| 1. | Erfüllung der Arbeitsentgeltansprüche | 270 |
| a) | Erfüllung durch den Arbeitgeber oder Konkursverwalter | 270 |
| b) | Erfüllung durch Subrogation | 271 |
| c) | Ergebnis | 272 |
| 2. | <i>Nemo subrogat contra se</i> gem. Art. 518 § 3 k.c. | 272 |
| 3. | Missbrauchsrisiko | 273 |
| Teil VI: | Wesentliche Untersuchungsergebnisse und Entwicklungsideen | 275 |
| I. | Bessere Sanierungschancen im deutschen Recht durch die Insolvenzgeldvorfinanzierung | 275 |
| II. | Keine Nutzungsmöglichkeit der Vorschüsse auf die Fondsleistungen und Änderungsvorschläge <i>de lege ferenda</i> | 275 |
| III. | Die Insolvenzgeldvorfinanzierung als Denkmodell | 276 |
| IV. | Wesentliche rechtsvergleichende Ergebnisse zu den Arbeitsentgeltersatzleistungen | 277 |
| 1. | Rechtsverhältnis zwischen der Garantieeinrichtung und den Arbeitnehmern (Fonds- und Insolvenzgeldanspruch) | 277 |

| | |
|--|-----|
| 2. Rechtsverhältnis zwischen der Garantieeinrichtung und dem Arbeitgeber (Anspruchsübergang und Regressanspruch) | 278 |
| V. Für die Vorfinanzierung der Arbeitsentgelte bedeutsame Ergebnisse | 279 |
| VI. Gesamtergebnis | 280 |
| Literaturverzeichnis | 283 |

Tabellenverzeichnis

| | | |
|------------|---|--------|
| Tabelle 1: | Übersicht über den Verfahrensablauf der Insolvenzverfahren | 188 f. |
| Tabelle 2: | Übersicht über die Insolvenzverfahren: Insolvenzgründe – Vorverfahren – Verfahrenseröffnung – Verfahrensende | 190 f. |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|------------|---|
| a. A. | anderer Ansicht |
| a. a. O. | am angegebenen Ort |
| a.E. | am Ende |
| a.F. | alte/alter Fassung |
| ABl. EG | Amtsblatt der Europäischen Gemeinschaften (Ausgabe C: Mitteilungen und Bekanntmachungen; Ausgabe L: Rechtsvorschriften) |
| Abs. | Absatz |
| AEUV | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union vom 25.03.1957 (ABl. EG C 326/47 v. 26.10.2012) |
| AFG | Arbeitsförderungsgesetz vom 25.06.1969 (RGL. nr. 21, S. 195) |
| allg. | allgemein/allgemeiner |
| Alt. | Alternative |
| Anm. | Anmerkung |
| ArbR | Arbeitsrecht |
| Art. | Artikel |
| BA | Bundesagentur für Arbeit |
| BAG | Bundesarbeitsgericht |
| BetrVG | Betriebsverfassungsgesetz vom 25.09.2001 (BGBl. I S. 2518) |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch vom 18.08.1896 (BGBl. I S. 42, S. 2909; 2003 I S. 738) |
| BGBl. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BIP | Biuletyn Informacji Publicznej – Polnisches Dokumentations- und Informationssystem |
| BR-Drucks. | Bundesratsdrucksachen, Verhandlungen des Bundesrates |
| BSG | Bundessozialgericht |
| BT-Drucks. | Bundestagsdrucksachen, Verhandlungen des Deutschen Bundestages |
| bzw. | beziehungsweise |
| CRRU | Centralny Rejestr Restrukturyzacji i Upadłości – Zentrales Register für Restrukturierungen und Insolvenzen |
| d.h. | das heißt |
| ders. | derselbe |

| | |
|--------------|--|
| Dz. U. | Dziennik Ustaw – Polnisches Gesetzblatt, zitiert mit Jahresangabe, Nummer und Position |
| DZWIR | Deutsche Zeitschrift für Wirtschafts- und Insolvenzrecht |
| EAS | Europäisches Arbeits- und Sozialrecht, Loseblattsammlung von Rechtsvorschriften, systematischen Darstellungen, Entscheidungen von Oetker, Hartmut und Preis, Ulrich (Hrsg.) |
| Einl. | Einleitung |
| EP | Edukacja Prawnicza – Juristische Schulung, Zeitschrift |
| EuGH | Gerichtshof der Europäischen Union |
| EuInsÜ | EU-Übereinkommen über Insolvenzverfahren |
| EuInsVO 2000 | Verordnung (EG) Nr. 1346/2000 des Rates vom 29.05.2000 über Insolvenzverfahren |
| EuInsVO 2015 | Verordnung (EU) 2015/848 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 20. Mai 2015 über Insolvenzverfahren |
| EuZW | Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| FA | Fachanwalts |
| ff. | folgende |
| FGSP | Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych – Fonds für garantierte Arbeitnehmeransprüche |
| Fn. | Fußnote |
| GP | Dziennik Gazeta Prawna – Polnische Tageszeitung über das Rechtsgeschehen |
| GDS | Gdańskie Studia Prawnicze – Danziger Rechtsstudien, Zeitschrift der juristischen Fakultät der Universität Danzig |
| GesO | Gesamtvollstreckungsordnung vom 06.06.1990 (BGBl. I 1991, S. 1186–1190, außer Kraft mit Wirkung vom 01.01.1999) |
| GS | Gedächtnisschrift |
| HS | Halbsatz |
| InsArbR | Insolvenzarbeitsrecht |
| InsG-DA | Durchführungsanweisungen Insolvenzgeld der Bundesagentur für Arbeit |
| InsO | Insolvenzordnung vom 5. 10.1994 (BGBl. I S. 2866) |
| InsRL | Richtlinie 2008/94/EG des Europäischen Parlaments und des Rates vom 22. 10. 2008 über den Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers (ABl. EG L 283/36 vom 28. 10. 2008) |
| InsVV | Insolvenzrechtliche Vergütungsverordnung vom 19. August 1998 (BGBl. I S. 2205), zuletzt geändert durch Artikel 3 des Gesetzes vom 13. April 2017 (BGBl. I S. 866) |
| jew. | jeweils |
| JOR | Jahrbuch für Ostrecht (Zeitschrift) |
| juris | Rechtsportal, online zugänglich |
| jurisPR | Anmerkungen zu Gerichtsentscheidungen aus dem Rechtsportal juris |
| JuS | Juristische Schulung (Zeitschrift) |
| k.c. | Kodeks Cywilny vom 23.04.1964 (Dz.U. 1964, Nr. 16, Pos. 93 m. Ä.) – polnisches Zivilgesetzbuch |

| | |
|----------|---|
| k.p. | Kodeks pracy vom 26.06.1974 r. Kodeks pracy (Dz.U. 1974, Nr. 24, Pos. 141 m.Ä.) – polnisches Arbeitsgesetzbuch |
| k.p.a. | Kodeks Postępowania Administracyjnego vom 14.06.1960 (Dz.U. 1960, Nr. 30, Pos. 168 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Verwaltungsverfahren |
| k.p.c. | Kodeks postępowania cywilnego vom 17.11.1964 (Dz.U. 1964, Nr. 43, Pos. 296 m.Ä.) – polnisches Gesetz über den Zivilprozess |
| k.r.o. | Kodeks rodzinny i opiekuńczy vom 25.02.1964 (Dz.U. 1964, Nr. 9, Pos. 59 m.Ä.) – polnisches Familien- und Betreuungsgesetzbuch |
| k.z. | Kodeks zobowiązań vom 27.10.1933, Dz.U. 1933, Nr. 82, Pos. 598 – polnisches Gesetz über Schuldverhältnisse, aufgehoben |
| KKW | Knickrehm/Kreikebohm/Waltermann, Kommentar zum Sozialrecht |
| KO | Konkursordnung vom 20.05.1898 (RGBl. 612; BGBl. III/FNA 311–4), aufgehoben |
| legalis | System informacji prawnej Legalis – juristische Datenbank des Verlags CH. Beck zum polnischen Recht |
| lex | System informacji prawnej Lex – juristische Datenbank des Verlags Wolters Kluwer zum polnischen Recht |
| m.Ä. | mit Änderungen |
| MoP | Monitor Prawniczy – Rechtsblatt, Zeitschrift |
| MoPr | Monitor Prawa Pracy – Zeitschrift für das Arbeitsrecht |
| MSiG | Monitor Sądowy i Gospodarczy – Amtsblatt für Veröffentlichungen von Eintragungen im Handelsregister und sonstigen amtlichen und gerichtlichen Bekanntmachungen |
| MüKo | Münchener Kommentar |
| NJW | Neue Juristische Wochenzeitschrift |
| NVwZ | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht |
| NZA | Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht |
| NZI | Neue Zeitschrift für das Recht der Insolvenz und Sanierung |
| OSP | Orzecznictwo Sądów Polskich – Entscheidungen der polnischen Gerichte, Zeitschrift |
| OVG | Oberverwaltungsgericht |
| p.b. | Ustawa – Prawo Bankowe vom 29.08.1997 (Dz. U. 1997, Nr. 140, Pos. 939 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Bankrecht |
| p.r. | Ustawa – Prawo restrukturyzacyjne vom 15.05.2015 (Dz.U. 2015, Pos. 978 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Restrukturierungsrecht |
| p.u. | Ustawa – Prawo upadłościowe vom 28.02.2003 (Dz. U. 2003, Nr. 60, Pos. 535, Dz. U. 2015, Pos. 233 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Konkursrecht, gültig ab dem 01.01.2016 |
| p.u.n. | Prawo upadłościowe i naprawcze vom 28.02.2003 (Dz.U. 2003, Nr. 60, Pos. 535 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Konkurs- und Sanierungsrecht in der bis zum 31.12.2015 geltenden Fassung |
| p.u.s.p. | Prawo o ustroju sądów powszechnych vom 27.07.2001 (Dz.U. 2001, Nr. 98, Pos. 1070 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die Verfassung der ordentlichen Gerichte |

| | |
|----------|--|
| p.w.k.c. | Ustawa – Przepisy wprowadzające Kodeks Cywilny vom 23.04.1964 (Dz.U. 1964, Nr 16, poz. 94 m.Ä.) – polnisches Einführungsgesetz zum Zivilgesetzbuch |
| PiZS | Praca i Zabezpieczenie Społeczne – Arbeit und soziale Sicherheit, Zeitschrift |
| PL | Przegląd Legislacyjny – Überblick der Legislative, Zeitschrift der Kanzlei des Präsidenten des Ministerrates |
| PPH | Przegląd Prawa Handlowego – Rundschau des Handelsrechts, Zeitschrift |
| pr. ukł. | Rozporządzenie Prezydenta Rzeczypospolitej – Prawo o postępowaniu układowym vom 24.10.1934 (Dz.U. 1934, Nr. 93, Pos. 836 m.Ä.) – Verordnung des Präsidenten der Republik Polen über das Vergleichsverfahren, aufgehoben |
| Rabelsz | Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht |
| SA | Sąd Apelacyjny – Berufungsgericht |
| SGb | Die Sozialgerichtsbarkeit, Zeitschrift |
| SN | Sąd Najwyższy – das Oberste Gericht der Republik Polen |
| SozPIG | Gesetz über den Sozialplan im Konkurs- und Vergleichsverfahren vom 20.02.1985 (BGBl. I, S. 369; BGBl. III/FNA 311–8, aufgehoben) |
| SPC | System Prawa Cywilnego – mehrbändiges Werk zum System des Zivilrechts |
| SPH | System Prawa Handlowego – mehrbändiges Werk zum System des Handelsrechts |
| SPP | System Prawa Prywatnego – mehrbändiges Werk zum System des Privatrechts |
| SPrP | Studia Prawa Prywatnego – Studien des Privatrechts, Zeitschrift |
| SR | Sąd Rejonowy – Amtsgericht |
| TFUE | Traktat o funkcjonowaniu Unii Europejskiej – Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union vom 25.03.1957 (ABl. EG C 326/47 v. 26.10.2012) |
| u.e.r. | Ustawa o emeryturach i rentach z Funduszu Ubezpieczeń Społecznych vom 17.12.1998 (Dz. U. 1998, Nr. 162, Pos. 1118 m.Ä.) – polnisches Gesetz über Altersrente und sonstige Renten aus dem Sozialversicherungsfonds |
| u.f.p. | Ustawa o finansach publicznych vom 27.08.2009 (Dz.U. 2009, Nr. 157, Pos. 1240 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die öffentlichen Finanzen |
| u.k.r.s. | Ustawa o Krajowym Rejestrze Sądowym vom 20.08.1997 (Dz.U. 1997, Nr. 121, Pos. 769 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das Zentrale Gerichtsregister |
| u.k.s.c. | Ustawa o kosztach sądowych w sprawach cywilnych vom 28.07.2005 (Dz.U. 2005, Nr. 167, Pos. 1398 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die Gerichtskosten in Zivilsachen |
| u.o.r.p. | Ustawa o ochronie roszczeń pracowniczych w razie niewypłacalności pracodawcy vom 13.07.2006 (Dz.U. 2006, Nr. 158, Pos. 1121 m.Ä.) – polnisches Gesetz über den Schutz der Arbeitnehmeransprüche bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers |

| | |
|----------|---|
| u.s.d.g. | Ustawa o swobodzie działalności gospodarczej vom 02.07.2004 (Dz.U. 2004, Nr. 173, Pos. 1807 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die wirtschaftl. Betätigungsfreiheit |
| u.s.u.s. | Ustawa o Systemie Ubezpieczeń Społecznych vom 13.10.1998 (Dz.U. 1998, Nr. 137, Pos. 887 m.Ä.) – polnisches Gesetz über das System der Sozialversicherungen |
| u.s.w. | Ustawa o samorządzie województwa vom 05.06.1998 (Dz.U. 1998, Nr. 91, Pos. 576 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die Selbstverwaltung der Woiwodschaften |
| u.z.r.s. | Ustawa o szczególnych zasadach rozwiązywania z pracownikami stonkunków pracy z przyczyn niedotyczących pracowników vom 13.03.2003 (Dz.U. 2003, Nr. 90, Pos. 844 m.Ä.) – polnisches Gesetz über die besonderen Grundsätze betreffend die Auflösung von Arbeitsverhältnissen aus arbeitnehmerunabhängigen Gründen |
| Vorbem. | Vorbemerkung |
| VwR | Verwaltungsrecht |
| VwVfG | Verwaltungsverfahrensgesetz vom 23.01.2003 (BGBl. I S. 102) |
| WiRO | Wirtschaft und Recht in Osteuropa, Zeitschrift |
| WM | Wertpapier-Mitteilungen, Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht |
| WSA | Wojewódzki Sąd Administracyjny – Verwaltungsgericht der Woiwodschaft (mit Nennung der jew. Woiwodschaft) |
| ZEuP | Zeitschrift für Europäisches Privatrecht |
| ZIAS | Zeitschrift für ausländisches und internationales Arbeits- und Sozialrecht |
| ZInsO | Zeitschrift für das gesamte Insolvenzrecht |
| ZIP | Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| ZNURz | Zeszyty Naukowe Uniwersytetu Rzeszowskiego. Seria prawnicza – Wissenschaftszeitschrift der Universität in Rzeszów, rechtswissenschaftliche Serie |
| ZUS | Zakład Ubezpieczeń Społecznych – polnische Sozialversicherungsanstalt |

Danksagungen

Ich bedanke mich herzlich bei meinem Doktorvater, Herrn Prof. Dr. Dr. h.c. Zoll, der mir diese Arbeit ermöglicht, sie gefördert und unterstützt hat. Meinem Zweitgutachter, Herrn Prof. Dr. Lars Leuschner danke ich sehr für die zügige Erstellung des Zweitgutachtens.

Herrn Dr. Marek Porzycki, Herrn Dr. Jacek Lachner und Herrn Jerzy Sławek danke ich insbesondere für die fachlichen Informationen zum polnischen Insolvenzrecht und der polnischen insolvenzlichen Praxis.

Frau Prof. Dr. Małgorzata Gersdorf und Herrn Dr. Michał Raczkowski danke ich für ihre fachlichen Antworten zum polnischen Arbeitsrecht, die mir die Tür in das polnische Fondsgesetz geöffnet haben.

Herrn Lesław Woszczak danke ich für seine weiterführenden und sehr hilfreichen Übersetzungsvorschläge.

Den Eheleuten Herrn Dr. Frank Krüger und Beate Krüger möchte ich für die Motivation, weiterzumachen und ihre Unterstützung danken.

Zuletzt darf ich meinen Ehemann nicht vergessen. Ohne seinen unerschöpflichen Optimismus wäre diese Arbeit nicht zustande gekommen.

Jolanta Schürmeyer, 2018

Einführende Bemerkungen

Die Arbeit befasst sich mit der Frage, ob das Instrument der in Deutschland praktizierten Insolvenzgeldvorfinanzierung in das polnische Rechtssystem übertragen werden kann bzw. als ein Denkmodell zur Entwicklung einer ähnlichen Konstruktion in Betracht kommt.

Grund für diese Frage ist der in der deutschen Rechtspraxis bedeutsame Nebeneffekt der Insolvenzgeldvorfinanzierung: die Erhöhung der Chancen der Unternehmenssanierung¹. Da sich der polnische Gesetzgeber mit dem neuen polnischen Insolvenzrecht zum Ziel gesetzt hat, die Anzahl der Unternehmenssanierungen in Krisenfällen zu erhöhen², ist die Frage nach einem Sanierungsinstrument in polnischen Insolvenzverfahren von erheblichem gesetzgeberischen, aber auch praktischen Interesse.

Die vorgelegte Arbeit setzt den Schwerpunkt auf die insolvenzliche Krisenbewältigung im frühen Stadium zwischen der Stellung des Insolvenzantrags und der Eröffnung des Insolvenzverfahrens³. In diesem Stadium wird die Insolvenzgeldvorfinanzierung in der deutschen Rechtspraxis zur Unterstützung der Sanierung eingesetzt.

Unter dem Begriff der Sanierung⁴ versteht man in der Betriebswirtschaft

1 Cranshaw, jurisPR-InsR 3/2011, bezeichnet die Insolvenzgeldvorfinanzierung als eines der wesentlichen Sanierungsinstrumente.

2 Vgl. die Begründung des Gesetzesentwurfs der polnischen Regierung zum Gesetz über das Restrukturierungsrecht v. 09.10.2014, Druck Nr. 2824 (*Rządowy projekt ustawy – Prawo restrukturyzacyjne, druk nr 2824 z dnia 9 października 2016 r.*), einsehbar online unter: <http://orka.sejm.gov.pl/Druki7ka.nsf/0/2978B4B7B0ADFEFDC1257D78003BAB71/%24File/2824.pdf> (Abruf v. 05.03.2017).

3 Dieses Stadium bezeichnet man auch als Vorverfahren, (Insolvenz-) Antragsverfahren, Eröffnungsverfahren, vorläufiges Insolvenzverfahren. Der polnische Terminus lautet: *postępowanie w przedmiocie otwarcia postępowania restrukturyzacyjnego* für das Restrukturierungsverfahren und *postępowanie w przedmiocie ogłoszenia upadłości* für das Konkursverfahren.

4 Der Begriff »Sanierung« leitet sich von den lateinischen Begriffen »sanatio«, »sanitas« ab und bedeutet »Heilung«, vgl. Georges/Baier, Lat.-deutsch. Handwörterbuch; Heinichen, Lat.-deutsch. Schulwörterbuch.

allgemein die Rettung eines Unternehmens aus der Krise oder den Prozess der Bewältigung einer Unternehmenskrise, die mit Hilfe des Insolvenzrechts (insolvenzlich) oder außerhalb eines Insolvenzverfahrens (außerinsolvenzlich) erfolgen kann⁵.

Eine Unternehmenskrise ist ein zeitlich begrenzter, autonom verlaufender Prozess von unterschiedlicher Dauer, der ungewollt und ungeplant die Existenz eines Unternehmens sowie dominante Ziele wie insbesondere die Zahlungsfähigkeit und die (langfristige) Erzielung eines Mindestgewinns oder einer Mindestrendite gefährdet. Der Ausgang dieses Prozesses (Vernichtung oder Rettung des Unternehmens) ist am Beginn der Krise nicht bzw. nicht eindeutig absehbar.⁶

Die Nutzung der Insolvenzgeldvorfinanzierung zur Unterstützung der Sanierung eines Unternehmens in der Krise ergibt sich daraus, dass der Betrieb für eine gewisse Zeit ohne Personalkosten fortgeführt werden kann. Dadurch wird der Erhalt von Arbeitsplätzen finanziell erleichtert, so dass das Vermögen des Unternehmens geschont wird und gleichzeitig Vermögenswerte erhalten und geschaffen werden.

Die Insolvenzgeldvorfinanzierung als insolvenzliche Sanierungshilfe wird sowohl zum (Teil-)Erhalt des bisherigen Unternehmens samt Rechtsträger (Teil-Unternehmenserhalt, Innensanierung) als auch für die (Teil-)Veräußerung des Unternehmens an einen neuen Rechtsträger (als übertragende Sanierung⁷ bezeichnet) eingesetzt. Die zuletzt genannte Form der Sanierung wird in Polen als Liquidation durch Unternehmensveräußerung (*likwidacja w drodze sprzedaży przedsiębiorstwa*) oder als geplante Liquidation (*przygotowana likwidacja*) bezeichnet⁸.

Sozialpolitisch betrachtet steht der Vorrang der insolvenzlichen Unternehmenssanierung gegenüber der Zerschlagung eines Unternehmens außer Frage. Denn anders als die Zerschlagung des Unternehmens hat dessen Sanierung

5 Krystek/Moldenhauer, S. 140, 141. Der Begriff der Sanierung wird in der deutschen Rechtsliteratur jedoch nicht einheitlich verwendet, vgl. Uhlenbruck/*Zipperer*, Kommentar zur InsO, § 270b, Rn. 13. Zipperer versteht den Begriff ergebnisoffen. Er versteht darunter sehr weitgehend, dass Sanierung so viel bedeutet, als dass damit den im Unternehmen gebundenen Ressourcen die wirtschaftlich produktivste Verwendung im Sinne der Gläubiger zugeführt wird.

6 Krystek/Moldenhauer, S. 26–28.

7 So die verwendete Begrifflichkeit im deutschen Insolvenzrecht, auch als »Fremdsanierung« bezeichnet. Erstmals prägte Schmidt, ZIP 1980, S. 328 ff. (336) den Begriff der übertragenden Sanierung.

8 Die übertragende Sanierung ist eine Sonderform der Liquidation (Ahrens, Gehrlein, Ringsteiner/*Lind*, FA-Kommentar InsR, § 157, Rn. 4). Es geht darum, die zur Fortführung nötigen Vermögensgegenstände an einen neuen Rechtsträger zu verkaufen und die nicht betriebsnotwendigen Vermögenswerte der Liquidation zuzuführen, vgl. Icks/Kranzusch, S. 6 (http://www.ifm-bonn.org/uploads/tx_ifmstudies/Ifm-Materialien-195_2010.pdf, Abruf v. 10.10.2017).

neben der geordneten Gläubigerbefriedigung regelmäßig einen weiteren erstrebenswerten Effekt: Sie führt zum Erhalt von Arbeitsplätzen⁹.

Die Beantwortung der Ausgangsfrage verlangt die Untersuchung der relevanten Vorschriften aus den sich überschneidenden Rechtsgebieten des jeweiligen nationalen Arbeits-, Sozial- und Insolvenzrechts sowie aus dem, diese Rechte flankierenden europäischen Recht. Die Arbeit wird vor diesem Hintergrund wie folgt gegliedert:

Der erste Teil gibt zunächst einen geschichtlichen Überblick über die Entstehung der gesetzlichen Regelungen der Garantieleistungen¹⁰ in der Arbeitgeberinsolvenz. Dem schließt sich die Darstellung der wesentlichen Merkmale und des Sanierungseffekts der Insolvenzgeldvorfinanzierung an.

Im zweiten Teil der Arbeit wird das für die Ausgangsfrage relevante europäische Recht dargestellt. Die Darstellung erfolgt insbesondere vor dem Hintergrund, dass die nationalen Lohnausfallersatzrechte und die Insolvenzgeldvorfinanzierung mit dem europäischen Recht vereinbar sein müssen. Darüber hinaus wird auf Teile der Europäischen Insolvenzverordnung geblickt, die für die Betrachtung von deutsch-polnischen Insolvenzen im vierten Teil relevant sein werden.

Der dritte Teil befasst sich mit dem polnischen Lohnausfallersatzrecht, dem das deutsche Lohnausfallersatzrecht¹¹ gegenüber gestellt wird. Eine darüber hinausgehende Darstellung des Arbeitnehmerschutzes innerhalb des Insolvenzverfahrens erfolgt nicht¹². Es wird lediglich auf die Privilegierung der Arbeitnehmeransprüche im jeweiligen Sachkontext eingegangen¹³.

Im vierten Teil wird für ein besseres Verständnis deutsch-polnischer Unternehmensinsolvenzen ein kurzer Ausschnitt aus dem polnischen Insolvenzrecht dargestellt. Sodann werden Auswirkungen der unterschiedlichen nationalen Lohnausfallersatzrechte auf die Unternehmenssanierung mithilfe von Insolvenzgeld bei deutsch-polnischen Unternehmensinsolvenzen untersucht.

Bedingt durch die ernüchternden Ergebnisse des vierten Teils und vor dem

9 So auch die Begründung des Gesetzesentwurfs der polnischen Regierung zum Gesetz über das Restrukturierungsrecht v. 09. 10. 2014, Drucks. Nr. 2824.

10 Gemeint sind Leistungen i. S. d. Richtlinie 2008/94/EG, im Folgenden wird der plastischere, wenn auch ungenaue Begriff »Lohnersatzleistungen« bzw. »Arbeitsentgeltersatzleistungen« verwendet.

11 In der deutschen Praxis oft als »Insolvenzgeldrecht« bezeichnet.

12 S. zu diesem Thema im polnischen Recht: Tomanek, Stosunki pracy.

13 S. für Polen Art. 342ff. des polnischen Gesetzes über das Konkursrecht v. 28.02.2003 (Dz. U. 2015 Pos. 233 m.Ä.) und für Deutschland vor dem Inkrafttreten der Insolvenzordnung die Vorschriften der §§ 59 Abs. 1 Nr. 2, 3, 61 Abs. 1 Nr. 1 der Konkursordnung v. 20.05.1898 (KO, RGBl. 612; BGBl. III/FNA 311–4). § 4 des Gesetz über den Sozialplan im Konkurs- und Vergleichsverfahren v. 20.02.1985 (SozPlG, BGBl. I, S. 369; BGBl. III/FNA 311–8), bzw. für die neuen Bundesländer in §§ 13, 17 Abs. 3 Nr. 1 der Gesamtvollstreckungsordnung v. 06.06.1990 (GesO, BGBl. I 1991, S. 1186–1190).

Hintergrund der Frage nach der Nutzung der Insolvenzgeldvorfinanzierung als ein gedankliches Denkmodell für polnisches Recht wird im fünften Teil untersucht, wie eine die Sanierung unterstützende Vorfinanzierung von Arbeitsentgelten in Polen aussehen könnte. Es werden die dafür relevanten Rechtsinstitute des polnischen Arbeits- und Zivilrechts betrachtet und geprüft, ob sie die Entstehung eines solchen Instruments begünstigen, erschweren oder gar unmöglich machen.

Im letzten Teil findet sich eine Zusammenfassung der Ergebnisse.