

Die Insolvenz Selbstständiger und die Kostenstundung im Verfahren

6.5.2022



Dr. Claudia R. Cymutta
Rechtsanwältin

Несостоятельность/банкротство самозанятых и отсрочка расходов по производству

6.5.2022



Dr. Claudia R. Cymutta
Rechtsanwältin

Besonderheiten bei Selbstständigen

Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

3

Особенности в случае самозанятых

Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

4

Definition der Selbstständigkeit

Wen bezeichnet man als Selbstständigen?

= Personen, die in eigenem Namen, für eigene Rechnung und auf eigenes Risiko wirtschaftlich tätig sind

Beispiele:

- Unternehmer, Gewerbetreibende, Händler
- Rechtsanwälte, Steuerberater, andere Berater
- Ärzte, Zahnärzte, Tierärzte, Psychologen
- Landwirte, Künstler,
- Gesellschafter von Personengesellschaften.
- Gegenteil: Verbraucher
- Das deutsche Recht behandelt Selbstständige und Verbraucher im Insolvenzverfahren und bei der Dauer bis zur Restschuldbefreiung gleich.

Дефиниция самостоятельности

Кого мы понимаем под самозанятыми?

= лица, которые занимаются экономической деятельностью от своего имени, за свой счет и на свой страх и риск

- Например:
- Предприниматели, ремесленники, торговцы
- Адвокаты, налоговые консультанты, другие консультанты
- Врачи, стоматологи, ветеринары, психологи
- Фермеры, художники,
- Участники товариществ.
- Противоаоложность: потребители
- Законодательство Германии предусматривает одинаковый режим для самозанятых лиц и потребителей в ходе производства по делу о банкротстве и по отношению к длительности срока погашения их остаточной задолженности.

Besonderheiten bei Selbstständigen

Was ist das Besondere an Selbstständigen im Vergleich zu Verbrauchern?

- Verbraucher: regelmäßiges Einkommen aus angestellter Tätigkeit oder kein Einkommen (z.B. bei Studenten, Rentnern)
- Selbstständiger: wechselndes Einkommen, laufende Ausgaben für das Unternehmen, Wettstreit zwischen alten und neuen Gläubigern
→ Unterschiede bei den Einnahmen und Ausgaben

Особенности в случае самозанятых

Что особенного в самозанятых по сравнению с потребителями?

- Потребители: регулярный доход от служебной деятельности или его отсутствие (например, студенты, пенсионеры)
- Самозанятые: непостоянный доход, текущие
→ разница в доходах и расходах

Besonderheiten bei Selbstständigen

Was ist das Besondere an Selbstständigen?

- viele Verträge mit Kunden, Lieferanten, Energieversorgung, Telefon, Geschäftsraummiete, Leasing von Fahrzeugen oder Maschinen, etc.
 - Arbeitnehmer (dann auch Zahlungen an Krankenkassen, Rentenversicherung)
 - Steuern
 - Altersvorsorge durch Immobilien, Versicherungen
- Zahl und Komplexität der Rechtsbeziehungen

Особенности в случае самозанятых

Что особенного в самозанятых?

- множество договоров с клиентами, поставщиками, энергоснабжением, телефонией, арендой бизнес-площадей, лизингом транспортных средств или машин и т.д.
- наёмные работники (также выплаты в медицинские страховые компании, пенсионное страхование)
- Налоги
- Пенсионное обеспечение через недвижимость, страхование

→ Количество и сложность правоотношений

Besonderheiten bei Selbstständigen

Was ist das Besondere an Selbstständigen?

- Gewinnchancen → kann man das für die Gläubiger nutzen?
- Verlustrisiko → wie kann man die Gläubiger schützen?
- Alte und neue Gläubiger – wer soll wie und wann von dem bestehenden Vermögen und von neuen Einnahmen profitieren?

Особенности самозанятых

Что особенного в самозанятых?

- Шанс получения прибыли → можно ли это использовать для кредиторов?
- Риск убытков → Как можно защитить кредиторов?
- Старые и новые кредиторы – кто, как и когда должен извлекать выгоду из существующих активов и новых доходов?

Besonderheiten bei Selbstständigen



Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

13

Особенности самозанятых



Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

14

Selbstständige im Insolvenzverfahren

Самозанятые в производстве по делу о банкротстве

Verfahrensart

- Regelinsolvenzverfahren (wie Gesellschaften)
- NICHT: Verbraucherinsolvenzverfahren
- Unterschiede liegen mittlerweile praktisch nur im Antragsverfahren (kein außergerichtlicher Einigungsversuch)
- ABER: Einige Besonderheiten während des Verfahrens und bei der Restschuldbefreiung im Vergleich zur Insolvenz von Gesellschaften
- Freigabe der Selbstständigkeit, § 35 II InsO
- Zahlungsobliegenheit, § 295a InsO

Вид судебного процесса

- Стандартное производство по делу о банкротстве (например, товарищества)
- НЕТ: упрощённая процедура банкротства/ процедура признания неплатёжеспособности частного физического лица
- Различия есть, практически, только в процедуре подачи заявления (без попытки внесудебного урегулирования)
- НО: Некоторые особенности в ходе производства и в погашении остаточной задолженности по сравнению с неплатежеспособностью товариществ
- Выдача разрешения на самостоятельность, § 35 II InsO
- Обязательство по выплатам, § 295a InsO

Zuordnung des Vermögens

§ 35 InsO:

Insolvenzmasse ist

- was der Schuldner bei Insolvenzeröffnung besitzt (auch pfändbare Altersvorsorge, Immobilien etc.) und
- was der Schuldner im Insolvenzverfahren erwirbt, insbesondere das pfändbare Arbeitseinkommen.
- Damit werden Verfahrenskosten, Masseverbindlichkeiten und die Insolvenzquote gezahlt.
- Neue Gläubiger des Schuldners können nur aus unpfändbarem Einkommen bezahlt werden.

Идентификация имущества

§ 35 InsO:

Конкурсная масса – это:

- То, чем владеет должник на время открытия дела по банкротству (также подлежащие наложению ареста пенсионные отчисления, недвижимость и пр.) и
- То, что должник зарабатывает в ходе производства по делу о банкротстве, в частности, доход от работы.
- Этим оплачиваются судебные издержки, обязательства по массе и квота удовлетворения конкурсных кредиторов.
- Новым кредиторам должник может заплатить только из неподлежащего аресту дохода.

Zuordnung des Vermögens

Schwierigkeit bei Selbstständigen:

- Verträge werden nach Insolvenzeröffnung für die Masse fortgeführt (Miete, Arbeitsverträge) oder für das Unternehmen gebraucht.
- Wenn der Insolvenzverwalter das Unternehmen fortführt, haftet die Insolvenzmasse für die neuen Verbindlichkeiten (Masseverbindlichkeiten).
- Die Insolvenzmasse ist den Insolvenzgläubigern zugeordnet, würde dann aber für die neuen Verbindlichkeiten haften.

Идентификация имущества

Сложности в случае самозанятых:

- После открытия дела о банкротстве договора продолжают действовать для имущественной массы (аренда, трудовые договоры) или используются для предприятия.
- Если управляющий в деле о банкротстве продолжает управлять предприятием, то имущественная масса несет ответственность за новые обязательства (обязательства имущественной массы).
- Если имущество несостоятельного должника подчиняется банкротным кредиторам, то, в этом случае, нести ответственность за новые обязательства будут они.

Zuordnung des Vermögens

Lösung seit 2007:

- Die Selbstständigkeit wird durch Erklärung gegenüber dem Schuldner freigegeben.
- Die Freigabe wird veröffentlicht.
- Das Unternehmen scheidet aus dem Insolvenzbeschluss aus.
- Alle Verträge gehen auf den Schuldner über.
- Der Schuldner zahlt die neuen Verbindlichkeiten.
- Der Schuldner schließt neue Verträge.

Идентификация имущества

Решение, начиная с 2007 года:

- Запрет на занятие самостоятельной деятельностью снимается на основании заявления в отношении должника.
- Снятие запрета передается огласке.
- Предприятие исключается из банкротного ареста.
- Все договоры переходят на должника.
- Должник выплачивает новые обязательства.
- Должник заключает новые договоры

Zuordnung des Vermögens

Folge der Freigabe ist auch:

- Die Einnahmen stehen nicht der Insolvenzmasse, sondern dem Schuldner zu – was fließt dann in die Insolvenzmasse?
- Die Insolvenzgläubiger dürfen nicht vollstrecken.

Lösung:

- Der Schuldner muss einen Ausgleichsbetrag an die Insolvenzmasse zahlen (§§ 35 II, 295a InsO).
- Der Schuldner muss dem Insolvenzverwalter mitteilen, wenn er selbstständig tätig ist.

Идентификация имущества

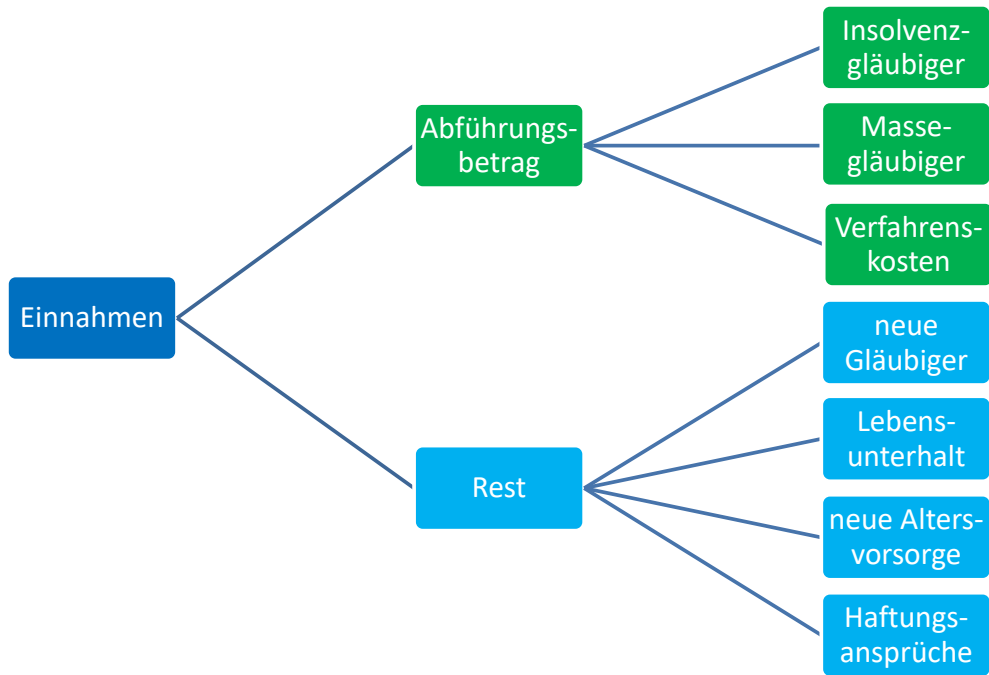
Результат снятия запрета:

- Доходы принадлежат не имущественной массе, а должнику – что же тогда поступает в имущественную массу?
- Банкротные кредиторы не могут осуществлять принудительную реализацию.

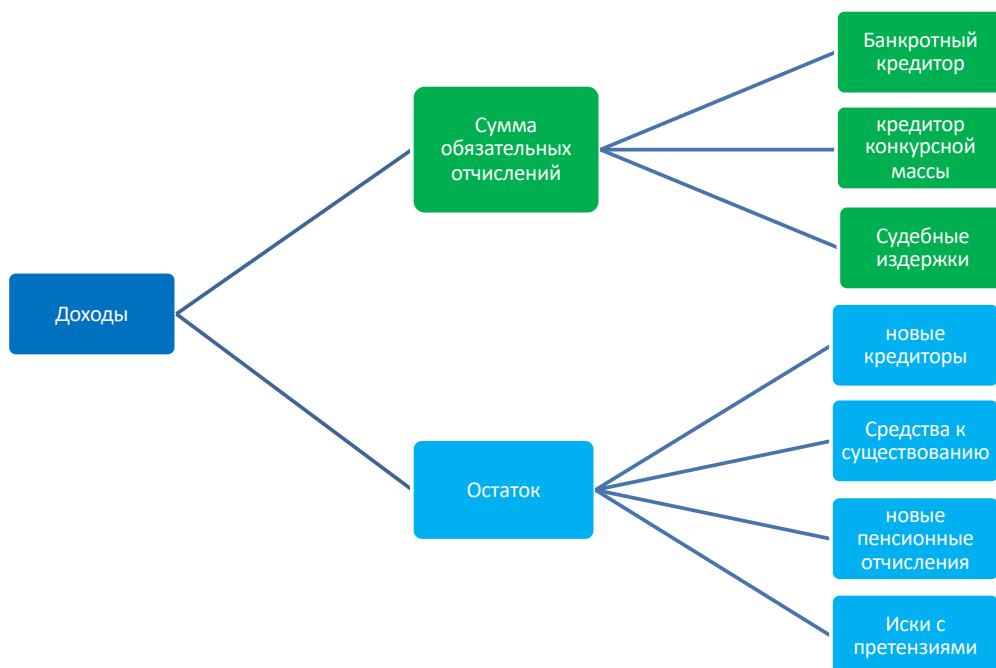
Решение:

- Должник обязан выплатить компенсационную сумму в конкурсную массу (§§ 35 II, 295a InsO).
- Должник должен проинформировать банкротного управляющего о том, что он является самозанятым.

Zuordnung des Vermögens



Идентификация имущества



Einzelheiten zur Freigabe

Детали по снятию запрета

Freigabeerklärung, § 35 II InsO

- einseitige Erklärung des Insolvenzverwalters
- wirksam mit Zugang beim Schuldner
- gilt unabhängig von der Veröffentlichung
- Dauerschuldverhältnisse gehen auf den Schuldner über (Miete, Arbeitsverträge etc.).
- Gegenstände, die zur Ausübung der Selbstständigkeit benötigt werden (z.B. Maschinen, Zahnarztstuhl, Fahrzeug), bleiben in der Masse, wenn sie nicht wegen allgemeiner Pfändungsschutzvorschriften unpfändbar sind (streitig).

Заявление на снятие запрета, § 35 II InsO

- Одностороннее заявление банкротного управляющего
- Эффективно, когда есть приток средств у должника
- Действительно независимо от предания огласке
- Отношения по долгосрочному обязательству переходят на должника (аренда, трудовые договора и пр.).
- Предметы, необходимые для осуществления самостоятельной трудовой деятельности (например, оборудование, стоматологическое кресло, транспортное средство), остаются в массе, если они не подлежат аресту на основании общих предписаний по защите прав должника при описи имущества (оспаривается).

Freigabeentscheidung, § 35 III InsO

- Die Entscheidung über die Freigabe muss der Insolvenzverwalter aufgrund einer Prognose treffen, was für die Masse günstiger ist: Freigabe oder Fortführung durch die Masse.
- Der Schuldner muss mitteilen, wenn er eine Selbstständigkeit hat oder beginnt (§ 35 III InsO).
- Wenn der Schuldner um die Freigabe bittet, muss der Insolvenzverwalter unverzüglich, spätestens nach einem Monat mitteilen, ob er freigibt.

Решение о снятии запрета, § 35 III InsO

- Решение о снятии запрета должен принять банкротный управляющий на основании прогноза того, что будет более лучшим для массы: снятие запрета или продолжение деятельности за счет массы.
- Должник должен сообщить о том, что он либо уже самозанятый, либо только начинает самостоятельную деятельность (§ 35 III InsO).
- Если должник просит о снятии запрета, банкротный управляющий обязан немедленно, не позднее чем через месяц, сообщить, снимает ли он запрет.

Abführungspflicht, § 295a InsO

- Neuerwerb (z.B. Einnahmen, Steuererstattung) nach der Freigabe steht dem Schuldner zu.
- Als Ausgleich muss der Schuldner nach § 295a InsO die Zahlungen an die Insolvenzmasse leisten.
- Maßstab ist der fiktive Nettolohn aus einer angestellten Tätigkeit, NICHT der aktuelle Gewinn.
- Die Zahlung muss mindestens 1x jährlich zum 31.1. des Folgejahrs bzw. bei der letzten Zahlung zum Ende der Abtretungsfrist erfolgen.
- Der Insolvenzverwalter muss die Beträge einziehen.

Обязанность производить отчисления, § 295a InsO

- Новый доход (например, прибыль, возврат переплаченных сумм налога) после снятия запрета принадлежит должнику.
- В качестве компенсации должник обязан производить платежи в имущественную массу в соответствии с § 295a InsO.
- Мерой является фиктивная чистая заработная плата от служебной деятельности, а не текущая прибыль.
- Оплата должна производиться не менее 1 раза в год до 31 января последующего года, или, учитывая последний платеж, к концу срока переуступки обязательств.
- Взыскивать суммы должен банкротный управляющий.

Abführungspflicht, § 295a InsO

- Wenn der Schuldner nicht genug Gewinn erwirtschaftet, um den Abführungsbetrag zu zahlen, muss er sich für eine angemessene Anstellung bewerben und diese annehmen.
- Erzielt der Schuldner mehr Gewinn als er als Angestellter verdient hätte, darf er den Gewinn bis auf den Abführungsbetrag behalten.
- Verletzt der Schuldner die Abführungspflicht, kann die Restschuldbefreiung versagt werden.

Обязанность производить отчисления, § 295a InsO

- Если должник не получает достаточной прибыли для того, чтобы выплачивать необходимую сумму отчислений, то он должен подать заявление о приеме на соответствующую наёмную работу и согласиться на неё.
- Если должник получает больше прибыли, чем бы он заработал в качестве наемного работника, то он может сохранить прибыль за исключением суммы отчислений.
- Если должник нарушает обязательство по выплате отчислений, то в погашении остаточной задолженности ему может быть отказано

Festsetzung des Abführungsbetrags

- Auf Antrag des Schuldners stellt das Gericht den Abführungsbetrag fest (§ 295a II InsO).
- Das ist eine große Erleichterung, weil früher bis zur Entscheidung über die Restschuldbefreiung unsicher war, ob genug gezahlt wurde.
- Der Schuldner muss glaubhaft machen, wie viel er verdienen könnte (z.B. durch Tarifverträge, frühere Arbeitsverträge, Vergleichsportale, Stellenanzeigen).
- Entscheidend ist die Ausbildung!

Определение размера суммы отчислений

- По требованию должника суд определяет сумму отчислений (§ 295a II InsO).
- Это является большим облегчением, так как раньше до принятия решения о погашении остаточной задолженности было неясно, в достаточно ли мере были произведены выплаты.
- Должник обязан предоставить подтверждения о том, сколько он мог бы зарабатывать (например, благодаря тарифному соглашению, ранним рабочим договорам, порталу соглашений с кредиторами, объявлениям о найме на работу).
- Решающее значение имеет образование!

Abführung in der Wohlverhaltensphase

- In der Wohlverhaltensphase muss der selbstständige Schuldner auch die Abführungspflicht erfüllen.
- Die Abführungspflicht gilt auch, wenn der Schuldner erst nach der Aufhebung des Insolvenzverfahrens selbstständig wird.
- Der Betrag muss an den Treuhänder gezahlt werden, der jährlich an die Gläubiger verteilt.
- Im Gegensatz zum Insolvenzverfahren kann/muss der Treuhänder den Abführungsbetrag nicht einfordern.

Отчисления в период добросовестного поведения должника

- Самозанятый должник обязан соблюдать в период добросовестного поведения должника обязательство по отчислениям.
- Обязательство по отчислениям действуют и тогда, когда должник становится самозанятым только после прекращения процесса по банкротству.
- Сумма должна быть выплачена доверительному управляющему, который ежегодно распределяет её среди кредиторов.
- В отличие от производства по делу о банкротстве доверительный управляющий не может/не обязан взыскивать сумму отчислений.

Neustart nach der Freigabe

- Wenn der Schuldner nach der Freigabe neue Schulden begründet, kann über die freigegebene Selbstständigkeit ein zweites Insolvenzverfahren eröffnet werden.
- ABER: Es kann kein zweiter Antrag auf Restschuldbefreiung gestellt werden!
- Auch nach der Restschuldbefreiung kann es Probleme mit dem Neustart geben, weil Daten noch in Auskunfteien, bei Banken vorhanden sind (Löschungsfrist bei Insolvenzportal 6 Monate, bei Auskunfteien drei Jahre).

Возобновление деятельности после снятия запрета

- Если должник уже после снятия запрета создает новые долги, то может быть открыта вторая процедура банкротства над samozанятостью, с которой была снят запрет.
- НО: Нельзя подать второе заявление на освобождение от уплаты остатка долга!
- Также после освобождения от уплаты остатка долга могут возникнуть проблемы с возобновлением деятельности, потому что данные по-прежнему доступны в кредитных бюро, в банках (срок удаления для портала по банкротству - 6 месяцев, для кредитных агентств - три года)

Kostenstundung

Предоставление отсрочки по расходам

Voraussetzungen

- Die Kosten des Insolvenzverfahrens müssen gedeckt sein, damit das Verfahren stattfindet.
- Bei natürlichen Personen können die Kosten gestundet werden, wenn der Schuldner
 - einen Antrag auf Kostenstundung stellt,
 - einen Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens stellt,
 - einen Antrag auf Restschuldbefreiung stellt,
 - der Schuldner Restschuldbefreiung bekommen kann und
 - das Vermögen des Schuldners voraussichtlich nicht für die Verfahrenskosten ausreicht.

Предпосылки

- Расходы, связанные с производством по делу о банкротстве, должны быть покрыты для того, чтобы это производство состоялось.
- В случае физических лиц можно получить отсрочку по расходам, если должник
 - подал заявление об отсрочке,
 - подает заявление на открытие производства по делу о банкротстве,
 - подает заявление на освобождение от уплаты остатка долга,
 - может получить освобождение от уплаты остатка долга и
 - имущество должника вряд ли будет достаточными для покрытия расходов по производству.

Erfolg der Kostenstundung

- Die Kostenstundung soll auch mittellosen Schuldern die Restschuldbefreiung ermöglichen.
- Wenn die Kosten nicht gedeckt sind, wird die Eröffnung des Insolvenzverfahren mangels Masse abgewiesen.
- Die Kostenstundung wurde (erst) 2001 eingeführt. Seitdem ist die Restschuldbefreiung auch für natürliche Personen ohne pfändbares Einkommen möglich.
- Nur natürliche Personen erhalten die Kostenstundung. Die Kostenstundungsquote liegt bei ihnen bei 80-90%.

Итог отсрочки по расходам

- Отсрочка по расходам должна давать возможность освобождения от уплаты остатка долга также и должникам, не имеющим средств.
- Если расходы не покрыты, то открытие производства по делу о банкротстве отклоняется из-за отсутствия массы.
- Отсрочка расходов была введена (только) в 2001 году. С тех пор освобождение от уплаты остатка долга стало возможным и для физических лиц без подлежащего аресту дохода.
- Отсрочку по расходам получают только лишь физические лица. Ставка отсрочки по расходам составляет для них - 80-90%.

Verbindung mit Insolvenzantrag

- Es gibt keine Kostenstundung, wenn der Ehepartner oder Dritte einen Kostenvorschuss leisten können.
- Die Kostenstundung kann für einzelne Abschnitte oder das gesamte Verfahren gewährt werden.
- Voraussetzung ist immer ein eigener Insolvenz- und Restschuldbefreiungsantrag.
- Nach einem Gläubigerantrag setzt das Gericht eine Frist, um die Anträge auf Insolvenzeröffnung, Restschuldbefreiung und Kostenstundung zu stellen.
- Ist die Frist verstrichen, kann keine Restschuldbefreiung und keine Kostenstundung mehr erlangt werden.
- Wenn aus anderen Gründen keine Restschuldbefreiung erlangt werden kann, muss die Kostenstundung auch abgelehnt werden.

Связь с заявлением о признании банкротом

- Нет отсрочки расходов, если супруг или третьи лица могут позволить себе внести аванс под судебные издержки
- Отсрочка по расходам может быть предоставлена для отдельных частей или же для всей процедуры.
- Voraussetzung ist immer ein eigener Insolvenz- und Restschuldbefreiungsantrag. • Предпосылкой всегда является собственное заявление о банкротстве и об освобождении от уплаты остатка долга.
- По заявлению кредитора суд устанавливает срок подачи заявлений об открытии дела о банкротстве, об освобождении от уплаты остатка долга и об отсрочке по расходам.
- Если срок истек, то больше нельзя получить ни освобождения от уплаты остатка долга, ни отсрочки по расходам.
- Если по каким-либо причинам невозможно получить освобождение от уплаты остатка долга, то отсрочка по расходам тоже должна быть отклонена.

Anwaltskosten

- Bei rechtsunkundigen Schuldner und besonders schwieriger Sach- und Rechtslage kann dem Schuldner ein Rechtsanwalt für das Verfahren beigeordnet werden.
- Der Rechtsanwalt erhält seine Vergütung dann aus der Staatskasse.
- Für Verbraucherinsolvenzanträge kann der Schuldner Prozesskostenhilfe beantragen. Der Schuldner muss dann nur 10 € an den Anwalt bezahlen, den Rest zahlt der Staat. Bei Selbstständigen gilt das nicht.

Расходы по оплате услуг адвоката

- Для неосведомленных в юриспруденции должников и в особо тяжелых юридических и фактических вопросах должнику предоставляется адвокат для участия в процессе.
- В этом случае адвокат получает свое вознаграждение из государственной казны.
- В случае заявлений о банкротстве потребителей должник может обратиться с заявлением о возмещении судебных расходов за счёт средств бюджета. В этом случае должник оплачивает только 10 € за адвоката, остаток выплачивает государство. Это не относится к самозанятым.

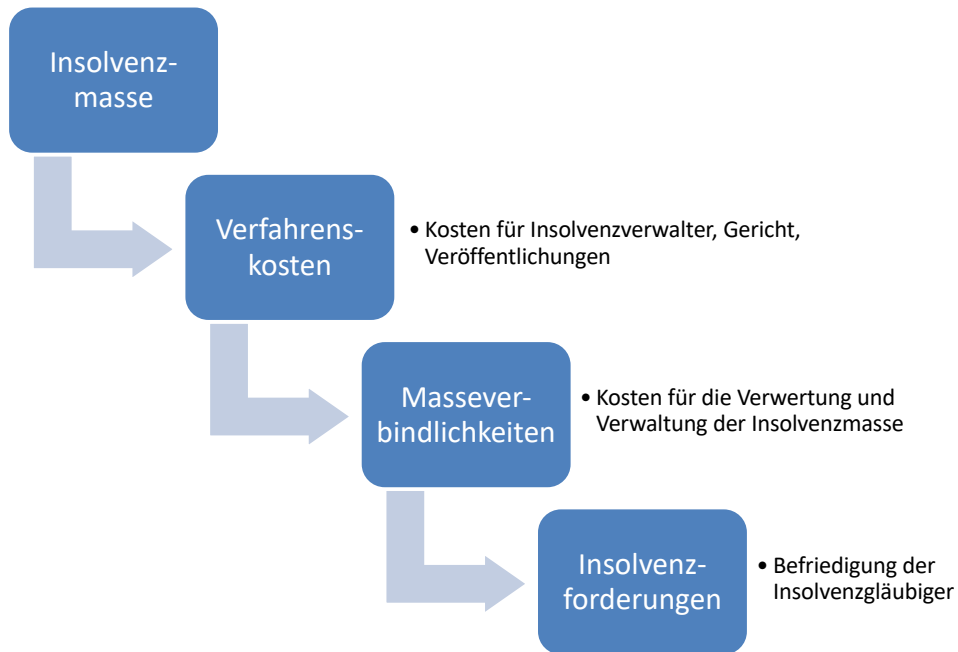
Rückzahlung der Verfahrenskosten

- Nach Abschluss des Insolvenzverfahrens muss der Schuldner die Kosten grundsätzlich in Raten an die Staatskasse zurückbezahlen.
- ABER: Wenn im Insolvenzverfahren Gelder zur Insolvenzmasse gelangen, werden diese zuerst für die Kosten verwendet, d.h. in dieser Höhe muss der Schuldner die Verfahrenskosten nicht mehr abbezahlen.
- Wenn genug Masse vorhanden ist, muss der Insolvenzverwalter Rückstellungen für die Wohlverhaltensphase bilden, bevor er eine Insolvenzquote an die Gläubiger ausschüttet.

Возмещение судебных издержек

- После завершения производства по делу о банкротстве должник обязан возместить затраты в государственную казну, как правило, по частям.
- НО: Если средства поступают в банкротную массу в рамках производства по делу о банкротстве, то они сначала используются для покрытия издержек, т.е. должнику больше не придется оплачивать судебные издержки в таком размере.
- Wenn genug Masse vorhanden ist, muss der Insolvenzverwalter Rückstellungen für die Wohlverhaltensphase bilden, bevor er eine Insolvenzquote an die Gläubiger ausschüttet. При наличии достаточной массы банкротный управляющий должен создать резервный фонд для периода добросовестного поведения должника, до того, как он выплатит квоту удовлетворения конкурсных кредиторов кредиторам.

Welche Kosten werden zuerst befriedigt?



Какие затраты удовлетворяются в первую очередь?



Verwendung der Insolvenzmasse

- In Deutschland haben die Verfahrenskosten den Vorrang vor allen anderen Gläubigern!
- Wenn die Schuldner die Verfahrenskosten vorab bezahlen müssten, könnten Schuldner viele ohne Einkommen keine Restschuldbefreiung erlangen.
- Andere Modelle sind natürlich möglich, z.B. dass die gestundeten Kosten nicht oder nur teilweise aus der Masse gedeckt werden, sondern immer in Raten zurückzuzahlen sind.

Использование банкротной массы

- В Германии судебные издержки имеют приоритет перед всеми кредиторами!
- Если должники должны были бы оплатить судебные издержки заранее, то должники, не имеющие дохода, не смогли бы получить освобождение от уплаты остатка долга.
- Другие модели, конечно же, также возможны, например, что отсроченные расходы не покрываются или только частично покрываются массой, но всегда должны быть погашены частями.

Ich danke Ihnen für Ihre Aufmerksamkeit!

Haben Sie Fragen?

Dr. Claudia R. Cymutta
Edenkobener Str. 16
68309 Mannheim
info@kanzlei-cymutta.de

Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

61

Благодарю за Ваше внимание!

Есть ли у Вас вопросы?

Д-р. Клаудиа Р. Чимутта
Эрденкобенер штрассе. 16
68309 Маннхайм
info@kanzlei-cymutta.de

Rechtsanwältin Dr. Claudia R. Cymutta

62