

## Brasilien

bearbeitet von *Christian Moritz*, Rechtsanwalt (Baden-Baden/São Paulo), *Jo-Wendy Frege*, Rechtsanwältin (CMS Hasche Sigle, Düsseldorf) sowie *Jorge Cesa* und *Gilberto Correa*, Advogados (Souto Correa Cesa Lummertz & Amaral Advogados, Porto Alegre)

### Übersicht

	RdNr.	RdNr.
<b>1. Einführung</b> .....	1–23	
1.1 Schrifttum und Informationsquellen .....	1, 2	
1.1.1 Literatur .....	1	
1.1.2 Gesetzessammlung und Gesetzestext .....	2	
1.2 Gesetzgeberischer Rahmen .....	3	
1.3 Verfahrensarten .....	4–8	
1.3.1 Antragsberechtigung .....	7	
1.3.2 Verfahrensziele .....	8	
1.4 Personeller Anwendungsbereich des Insolvenzgesetzes .....	9–11	
1.4.1 Unternehmerisch tätige Personen .....	9, 10	
1.4.2 Vom Anwendungsbereich ausdrücklich ausgeschlossene Gesellschaften .....	11	
1.5 Zuständiges Insolvenzgericht .....	12	
1.6 Die Forderungsanmeldung und -prüfung .....	13–18	
1.7 Ausgeschlossene Forderungen .....	19	
1.8 Allgemeine Wirkungen der Eröffnung der <i>recuperação judicial</i> oder der <i>falência</i> .....	20–23	
1.8.1 Hemmung der Verjährung .....	20	
1.8.2 Einstellung der Zwangsvollstreckung .....	21, 22	
1.8.3 Bestellung des <i>administrador judicial</i> .....	23	
<b>2. Die <i>Recuperação Judicial</i></b> .....	24–55	
2.1 Zielsetzung .....	24	
2.2 Einteilung der <i>recuperação judicial</i> in drei Phasen .....	25–29	
2.2.1 Phase nach Eröffnung der <i>recuperação judicial</i> .....	26	
2.2.2 Phase der Genehmigung der <i>recuperação judicial (concessão)</i> ..	27, 28	
2.2.3 Phase nach Ende des Konzessionszeitraums bis zur vollständigen Erfüllung der im <i>plano de recuperação</i> vorgesehenen Pflichten .....	29	
2.3 Antragsberechtigung .....	30	
2.4 Eröffnungsvoraussetzungen und Eröffnungsbeschluss .....	31	
2.5 Besondere Wirkungen der Eröffnung .....	32–38	
2.5.1 Keine Dispositionsbefugnis über den gestellten Antrag ...	32	
2.5.2 Schutz gegen Vollstreckungsmaßnahmen der Gläubiger ..	33	
2.5.3 Schutz vor Aussonderung von betriebsnotwendigen Vermögensgegenständen .....	34	
2.5.4 Eigenverwaltung als Regelfall .....	35, 36	
2.5.5 Aufsicht über den Schuldner .....	37, 38	
2.6 Forderungen in der <i>recuperação judicial</i> .....	39, 40	
2.7 Inhalt des <i>plano de recuperação</i> .....	41–44	
2.7.1 Gestaltungsfreiheit .....	42	
2.7.2 Gesetzliche Einschränkungen der Gestaltungsfreiheit .....	43, 44	
2.8 Genehmigung des Plans durch die Gläubiger und den Insolvenzrichter .....	45–54	
2.8.1 Stimmberechtigung .....	47–49	
2.8.2 Beschlussquorum für die Genehmigung .....	50, 51	
2.8.3 Änderungsvorschläge der Gläubiger .....	52	
2.8.4 <i>Cram Down</i> bei fehlender Mehrheit .....	53	
2.8.5 Bindungswirkung des <i>plano de recuperação</i> .....	54	
2.9 Fälle der Überleitung der <i>recuperação judicial</i> in die <i>falência</i> .....	55	
<b>3. Die <i>Falência</i></b> .....	56–93	
3.1 Zielsetzung .....	56	
3.2 Antragsrecht .....	57	
3.3 Eröffnungsgründe .....	58–62	
3.4 Befriedigung der Anspruchsinhaber .....	63–82	
3.4.1 Arbeitnehmer mit Lohnansprüchen für die letzten drei Monate vor Eröffnung der <i>falência</i> .....	65	
3.4.2 Aussonderungsberechtigte Gläubiger .....	66–68	
3.4.3 Gläubiger der <i>massa falida</i> ...	69	
3.4.4 Gläubiger der <i>falência</i> .....	70–81	
3.4.4.1 Arbeitsrechtliche Forderungen .....	72–73a	
3.4.4.2 Dinglich besicherte Forderungen .....	74, 75	
3.4.4.3 Forderungen der Finanzverwaltung ...	76	
3.4.4.4 Besondersprivilegierte Forderungen .....	77	
3.4.4.5 Allgemeinprivilegierte Forderungen .....	78	
3.4.4.6 Ungesicherte und nicht-privilegierte Forderungen .....	79	
3.4.4.7 Forderungen aus Vertragsstrafen und Bußgeldern .....	80	
3.4.4.8 Nachrangige Forderungen .....	81	

	RdNr.		RdNr.
3.4.5 Ausgeschlossene Forderungen .....	82	4.3 Auswirkungen eines deutschen Insolvenzverfahrens über das Vermögen einer deutschen Muttergesellschaft auf die brasilianische Tochtergesellschaft .....	96
3.5 Verwertung der Insolvenzmasse .....	83–87	4.4 Keine Möglichkeit des Gläubigers zur Rechtsverfolgung in Deutschland .....	97
3.6 Haftung der Geschäftsleitung und der Gesellschafter .....	88, 89	4.5 Sicherheitsleistung von ausländischen Gläubigern .....	98
3.7 Verjährungsfrist und Einzelzwangsvollstreckung nach Beendigung der <i>falência</i> .....	90, 91	<b>5. Das Privatinsolvenzverfahren</b> .....	99–109
3.8 Erlöschen der Gläubigerforderungen .....	92, 93	5.1 Das Privatinsolvenzverfahren nach dem <i>Código de Processo Civil (CPC)</i> ..	99–107
<b>4. Internationale Aspekte der Insolvenzverfahren</b> .....	94–98	5.1.1 Insolvenzantrag .....	103
4.1 Fehlen von Verfahrensregeln bei Auslandsbezug .....	94	5.1.2 Wirkungen der Verfahrenseröffnung .....	104, 105
4.2 Ausländisches Insolvenzverfahren über das Vermögen der Muttergesellschaft .....	95	5.1.3 Befriedigung der Gläubiger ..	106, 107
		5.2 Zivilgerichtliches Vergleichsverfahren im Liquidationsverfahren .....	108, 109

## 1. Einführung<sup>1</sup>

### 1.1 Schrifttum und Informationsquellen

#### 1.1.1 Literatur

- 1 *Abelha, Marcelo*, Manual de execução civil, 4. Auflage 2009; *Adriana Vália Pugliesi*, Direito falimentar e preservação da empresa, 1. Auflage 2013; *Ayoub, Luiz Roberto/Cavalli, Cássio*, A construção jurisprudencial da recuperação judicial de empresas, 1. Auflage 2013; *Bezerra Filho, Manoel Justino*, Lei de recuperação de empresas e falência – Lei 11.101/2005 comentada artigo por artigo, 9. Auflage 2013; *Correa, Gilberto*, Os créditos fiscais na lei de falências e recuperação de empresas, in O Direito no Século XXI, 2008; *Correa, Gilberto*, Reconfiguration of Labor Claims in New Brazilian Bankruptcy Law: a Constitutional Hurdle? In American Bankruptcy Institute, International Committee Newsletter, volume 6, Nummer 2, 2009; *Corotto, Susana*, Modelos de reorganização empresarial brasileiro e alemão – comparação entre a lei de recuperação e falências de empresa e a Insolvenzordnung (InsO), 1. Auflage 2009; *De Lucca, Newton/Simão Filho, Adalberto*, Comentários à nova lei de recuperação de empresas e de falências – comentários artigo por artigo da lei nº 11.101/2005, 1. Auflage 2005; *de Mello Franco, Vera Helena/Sztajn, Rachel*, Falência e recuperação da empresa em crise, 1. Auflage 2008; *Felsberg, Thomas Benes/Campana Filho, Paulo Fernando*, Corporate Bankruptcy and Reorganization in Brazil: National and Cross-Border Perspectives, Norton Annual Review of International Insolvency 2009, 275–300; *Spinelli Luis Felipe/Tellechea Rodrigo/Scalzilli João Pedro*, Recuperação Extrajudicial de Empresas, 1. Auflage 2013; *Mamede, Gladstone*, Falência e recuperação de empresas, 5. Auflage 2012; *Moritz, Christian*, Das Insolvenzrecht in Brasilien – aus der Sicht deutscher Unternehmen, in: Mitteilungsblatt 1/2011 der Arbeitsgemeinschaft für Internationalen Rechtsverkehr im Deutschen AnwaltVerein, S. 51–60; *Negrão, Ricardo*, Aspectos objetivos da lei de recuperação de empresas e de falências 4. Auflage, 2010; *Nery Junior, Nelson/de Andrade Nery, Rosa Maria*, Código de processo civil comentado e legislação extravagante, 12. Auflage 2012; *Pontes de Miranda*, Comentários ao código de processo civil, 2. Auflage 2002; *Satiro de Souza Junior, Francisco/A. de Moraes Pitombo, Antônio Sérgio*, Comentários à lei de recuperação de empresas e falência, 2. Auflage 2007; *Luis Felipe Spinelli, João/Scalzilli, Pedro/Tellechea, Rodrigo*, O regime especial da lei nº 11.101/2005 para as microempresas e empresas de pequeno porte, in: Revista Síntese Direito Empresarial, B. 23, 2011, S. 94–121; *Theodoro Júnior, Humberto*, Processo de execução e cumprimento da sentença, 27. Auflage 2012; *Ulhoa Coelho, Fábio*, Comentários a lei de falência e de recuperação de empresas, 9. Auflage 2013.

<sup>1</sup> Die folgende Darstellung kann aufgrund ihrer Knappheit nur Grundzüge des brasilianischen Insolvenzrechts vermitteln. Insbesondere steuerrechtliche Aspekte werden nicht dargestellt. Im Einzelfall sollte stets fachkundiger Rechtsrat eingeholt werden.

### 1.1.2 Gesetzessammlung und Gesetzestext

Lei de falência e recuperação de empresas, edição acompanhada de legislação, in Coleção de 2  
Legislação Saraiva, 22. Auflage 2014.

Eine portugiesischsprachige Originalfassung des brasilianischen Insolvenzgesetzes ist auf der folgenden Internetseite abrufbar:

[http://www.planalto.gov.br/ccivil\\_03/\\_ato2004-2006/2005/lei/111101.htm](http://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2004-2006/2005/lei/111101.htm)

### 1.2 Gesetzgeberischer Rahmen

Das brasilianische Insolvenzgesetz,<sup>2</sup> das „Lei de Falências e de Recuperação de Empresas“ (im Folgen- 3  
den „LFRE“) enthält die zentralen Vorschriften über Zwangsliquidations- und Sanierungsverfahren  
von Schuldnerunternehmen. Das LFRE gliedert sich in acht Kapitel mit insgesamt 201 Artikeln. Es  
lässt sich in einen Allgemeinen Teil (Kapitel I und II) und einen Besonderen Teil untergliedern.  
Dieser regelt die einzelnen Verfahrensarten.

### 1.3 Verfahrensarten

Das LFRE sieht drei Insolvenzverfahrensarten vor: 4

- die recuperação judicial
- die recuperação extrajudicial
- die falência.

In der Praxis bilden die *recuperação judicial*<sup>3</sup> und die *falência*<sup>4</sup> die mit Abstand wichtigsten Verfah- 5  
rensarten des LFRE. Die *recuperação judicial* kann als die brasilianische Version eines Insolvenzplanver-  
fahrens in Eigen-<sup>5</sup> oder Fremdverwaltung<sup>6</sup> mit gerichtlich bestelltem Sachwalter bezeichnet werden.  
Die *falência* mit ihrer vollständigen Verwertung des Schuldnervermögens ähnelt dem deutschen  
Regelinsolvenzverfahren.

Das Verfahren der *recuperação extrajudicial*<sup>7</sup> wird mangels Praxisrelevanz an dieser Stelle nicht näher 6  
erörtert. Es sei lediglich darauf hingewiesen, dass mit diesem Verfahren eine Art *pre-packaged restructur-*  
*ing plan* i. S. d. *Chapter 11, Title 11, United States Code*, gerichtlich bestätigt werden kann. Die  
Attraktivität der *recuperação extrajudicial* ist jedoch gegenüber der *recuperação judicial* aufgrund der  
Nichterfassung bestimmter Forderungstypen und der Einschränkung des Vollstreckungsschutzes<sup>8</sup>  
vergleichsweise gering. Im Übrigen kommt auch die *recuperação extrajudicial* entgegen ihrer Bezeich-  
nung nicht ganz ohne die Beteiligung eines Insolvenzrichters aus, da der mit den Gläubigern außer-  
gerichtlich verhandelte Sanierungsplan (*plano de recuperação*) erst durch die richterliche Genehmigung  
verbindlich wird.<sup>9</sup>

#### 1.3.1 Antragsberechtigung

Bei allen drei im LFRE geregelten Verfahrensarten ist der Schuldner selbst befugt, einen Antrag 7  
auf Eröffnung, Zulassung oder Genehmigung<sup>10</sup> zu stellen. Die Eröffnung der Verfahren der *recupera-*  
*ção (judicial und extrajudicial)* bedürfen jedoch sowohl der Zustimmung der Gläubiger als auch der  
Genehmigung des Insolvenzrichters. Den Gläubigern steht allein die Beantragung der Eröffnung  
der *falência* über das Schuldnervermögen zu; die Durchführung einer *recuperação judicial* oder *extrajudi-*  
*cial* können sie rechtlich nicht erzwingen.

<sup>2</sup> „Lei que regula a recuperação judicial, a extrajudicial e a falência do empresário e da sociedade empresaria“; lei n° 11.101 de 9-2-2005, zuletzt geändert durch lei n° 12.873 de 24-10-2013.

<sup>3</sup> Kapitel III, Artikel 47–72 LFRE.

<sup>4</sup> Kapitel V, Artikel 75–160 LFRE.

<sup>5</sup> Die Eigenverwaltung des Schuldners ist der gesetzliche Regelfall (Artikel 64 *caput* LFRE).

<sup>6</sup> Die Fremdverwaltung durch einen von der Gläubigerversammlung zu bestimmenden „gestor judicial“ ist der gesetzliche Ausnahmefall (Artikel 65 LFRE).

<sup>7</sup> Kapitel VI, Artikel 161–167 LFRE; zu diesem Thema siehe u.a. *Spinelli Luis Felipe/Tellechea Rodrigo/Scalzilli João Pedro*. *Recuperação Extrajudicial de Empresas*, 1. Auflage 2013.

<sup>8</sup> Artikel 161 Absatz 1, Artikel 161 Absatz 4 LFRE.

<sup>9</sup> Artikel 165 *caput* LFRE.

<sup>10</sup> Nach der brasilianischen Terminologie lauten diese Anträge „pedido de homologação do plano de recuperação extrajudicial“, „pedido de deferimento da recuperação judicial“ und „pedido de decretação da falência“ (Artikel 3 LFRE). Formulare für Anträge stellen die brasilianischen Gerichte bislang nicht zur Verfügung.