

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
A. Einleitung	21
I. Untersuchungsgegenstand	23
II. Gang der Bearbeitung	25
III. Konkretisierung und Abgrenzung	27
B. Grundlagen des Pension Buyout	29
I. Betriebliche Altersversorgung im Wege der Direktzusage	29
II. Belastung durch Direktzusagen	31
1. Nichtbilanzielle Belastung	31
2. Bilanzielle Belastung	33
2.1 Bilanzierung nach dem HGB	33
2.1.1 Allgemeine Wirkung von Rückstellungen	34
2.1.2 Wirkung der Bewertungskriterien	35
a) Kapitalmarktentwicklung	36
b) Inflationsentwicklung	37
c) Lebenserwartung und Langlebigkeitsrisiko	39
2.2 Internationale Rechnungslegungsstandards	40
2.2.1 International Financial Reporting Standards	40
2.2.2 United States Generally Accepted Accounting Principles	42
III. Herkömmliche De-Risking-Methoden	42
1. De-Risking künftiger Versorgungszusagen	42
2. De-Risking laufender Direktzusagen	43
2.1 Übertragung gem. § 4 BetrAVG	44
2.2 Abfindung gem. § 3 BetrAVG	44
2.3 Wechsel des Durchführungswegs	46
2.4 Widerruf und Kündigung	47
2.5 Bilanzbereinigende De-Risking-Strategien	48
2.5.1 Contractual Trust Arrangements	48
2.5.2 Schuldbetritt mit Erfüllungsübernahme	50

2.5.3 Rückdeckungsversicherung	51
3. Zwischenergebnis	51
IV. Das Pension-Buyout-Modell	52
1. Rentnergesellschaften im Allgemeinen	53
1.1 Entstehung von Rentnergesellschaften	54
1.1.1 Natürliche Rentnergesellschaft	54
1.1.2 Künstliche Rentnergesellschaft	54
a) Originäre und abgeleitete Rentnergesellschaft	55
b) De-Risking mittels konzerninterner Rentnergesellschaften	55
1.2 Begriffsbestimmung „Rentner- und Abwicklungsgesellschaft“	56
1.3 Wirksame Errichtung künstlicher Rentnergesellschaften	59
1.3.1 Beschluss des BAG vom 22. Februar 2005	60
1.3.2 Urteile des Amts- und Landgerichts Hamburg	61
1.3.3 Urteil des BAG vom 11. März 2008	63
1.3.4 Urteile des BAG vom 26. Mai 2009 und 17. Juni 2014	66
1.3.5 Urteil des BAG vom 15. September 2015	67
2. Ursprung, Struktur und Folgen des Pension Buyout	69
2.1 Begrifflicher Ursprung	70
2.2 Die Transaktionsstruktur in der Praxis	72
2.2.1 Vorbereitende Maßnahmen	72
2.2.2 Spaltung des Vermögens auf eine Rentnergesellschaft	73
a) Spaltungsfreiheit und Spaltungsgrenzen	74
b) Ausgliederung oder Abspaltung	75
c) Spaltung zur Neugründung oder zur Aufnahme	76
d) Die Rechtsform kommerzieller Rentnergesellschaften	77
e) Spaltungsvertrag und Beteiligung von Interessenträgern	77
aa) Inhalt des Spaltungsvertrags	78
bb) Spaltungsbeschluss und Beteiligung	80
f) Abspaltungsprüfung und Spaltungsbericht	81

g) Anmeldung und Registerprüfung	83
aa) Kapitalaufbringung bei Neugründung	84
bb) Kapitalerhaltung bei Aufnahme	86
h) Eintragung und Eintragungsfolgen	88
i) Zwischenergebnis	89
2.2.3 Pension Buyout im engeren Sinn	89
2.2.4 Zwischenergebnis	90
2.3 Folgen und Bedenken aus Arbeitgebersicht	91
2.3.1 Weitgehende Entlastung	91
2.3.2 Erwägungen gegen den Pension Buyout	93
a) Liquiditätsbelastung	93
b) Mitbestimmungslücke und Reputationsrisiko	95
2.3.3 Zwischenergebnis	96
3. Geschäftsmodell der Pension-Buyout-Anbieter	97
3.1 Finanzierung nach Gebühren- oder Überschussmodell	97
3.2 Die Geschäftsstrategie im Überschussmodell	99
3.2.1 Prämisse der Überdotierung	99
3.2.2 Risikomanagement	100
a) Management der Kapitalanlage	101
aa) Skalen- und Diversifikationseffekte	102
bb) Gestaltungsfreiheit	104
b) Management der biometrischen Risiken	105
4. Zwischenergebnis	108
C. Staatliche Aufsicht über Pension-Buyout-Anbieter	111
I. Versicherungsaufsichtspflicht	111
1. Lebensversicherung und Versicherungsaufsicht	112
1.1 Begriff der Lebensversicherung	112
1.2 Arten von Lebensversicherungen	113
1.3 Regulierung des Lebensversicherungsgeschäfts	114
1.3.1 Deckungsrückstellungen gem. § 341f HGB	115
1.3.2 Solvabilität	116
1.3.3 Vorgaben für die Kapitalanlage	117
1.3.4 Sicherungsvermögen und Sicherungsfonds	119
2. Gemeinsamkeiten mit der Versorgungszusage	119
2.1 Gemeinsame Leistungszwecke	120

2.2	Gegenleistung des Begünstigten	121
2.3	Begründung ohne staatlichen Zwang	122
2.4	Versorgungszusage und Versicherungsvertrag	123
2.5	Arbeitsvertragliches Näheverhältnis	123
2.6	Spezialgesetzliche Regelung im BetrAVG	124
2.7	Zwischenergebnis	124
3.	Aufsichtspflichtige Versicherungsmodelle in der betrieblichen Altersversorgung	125
3.1	Versicherungsförmige Durchführungswege	125
3.2	Einrichtungen der betrieblichen Altersversorgung (EbAV)	127
3.2.1	Begriff der Einrichtung der betrieblichen Altersversorgung	128
	a) Kapitaldeckungsverfahren („funded basis“)	128
	b) Rechtliche Trennung vom Arbeitgeber	129
3.2.2	Ausnahme für Direktzusagen des Arbeitgebers	130
3.2.3	Zwischenergebnis	131
3.3	Liquidationsversicherung gem. § 4 Abs. 4 BetrAVG	131
3.3.1	Voraussetzungen der Übertragung	131
3.3.2	Abgrenzung vom Pension Buyout	133
3.4	Zwischenergebnis	135
4.	Ausnahmsweise aufsichtspflichtige Direktzusage?	135
4.1	Betriebsrentenrechtlicher Schutz von Direktzusagen	136
4.1.1	PSV-Schutz statt Sicherungsfonds	137
4.1.2	Pensionsrückstellung statt Deckungsrückstellung	139
4.1.3	Zwischenergebnis	140
4.2	Aufsichtsfreiheit konzerninterner Rentnergesellschaften	140
4.3	Pension-Buyout-Anbieter als gewerbliches Versicherungsunternehmen?	141
4.3.1	Gewerbliches Versicherungsgeschäft	141
4.3.2	Gesetzeskonkurrenz und Numerus clausus der Durchführungswege	144
4.3.3	Zwischenergebnis	145
5.	Zwischenergebnis	146
II.	Aufsicht über Kredit- und Finanzdienstleistungsinstitute	147
1.	Schutzzweck der Aufsicht	148

2. Kein Tätigwerden im Drittinteresse	148
3. Finanzunternehmen nach § 1 Abs. 3 KWG	150
III. Zwischenergebnis	151
D. Gläubigerschutz bei Pension Buyout	153
I. Gesetzlicher Insolvenzschutz	153
1. Fortbestehen des Insolvenzschutzes	154
2. Umfang des Insolvenzschutzes	155
3. Risikostatus der Versorgungsgläubiger	157
II. Anpassung der laufenden Leistungen nach § 16 BetrAVG	160
1. Leistungsanpassung durch den Arbeitgeber	161
1.1 Anpassungsprüfungspflicht	161
1.2 Wirtschaftliche Lage des Arbeitgebers	162
1.2.1 Eigenkapitalausstattung	163
1.2.2 Eigenkapitalverzinsung	164
2. Leistungsanpassung durch konzerninterne Rentnergesellschaften	165
2.1 Anpassungsprüfungspflicht	165
2.2 Wirtschaftliche Lage der konzerninternen Rentnergesellschaft	166
2.2.1 Eigenkapitalausstattung	166
2.2.2 Eigenkapitalverzinsung ohne Risikozuschlag	168
3. Anpassung durch kommerzielle Rentnergesellschaften	171
3.1 Risikozuschlag zugunsten kommerzieller Rentnergesellschaften	172
3.2 Berechnungsdurchgriff auf den Pension-Buyout-Anbieter	174
3.2.1 Qualifiziert-faktischer Anbieterkonzern	175
3.2.2 Anbietervertragskonzern	177
a) Beherrschungsvertrag	178
b) Isolierter Gewinnabführungsvertrag	180
4. Zwischenergebnis	181

III. Umwandlungsrechtlicher Gläubigerschutz	181
1. Nachhaftung gem. §§ 133, 134 UmwG	182
1.1 Nachhaftung des Arbeitgebers für Versorgungsleistungen	182
1.1.1 Keine Enthftung für Altzusagen?	185
a) Betroffene Rentnerbestände	186
b) Rechtshistorischer Ursprung	186
aa) Umwandlungsrecht	187
bb) Gesellschaftsrechtliches Enthftungskonzept	188
c) Regelungsgehalt des § 353 UmwG	189
d) Anwendung des § 353 UmwG auf den Pension Buyout	190
aa) Literaturansichten	191
bb) Kritik und Stellungnahme	192
e) Zwischenergebnis	195
1.2 Nachhaftung des Arbeitgebers für Leistungsanpassungen nach § 16 BetrAVG	195
1.2.1 Leistungsanpassung vor Spaltung „begründet“?	196
1.2.2 Relevanz der wirtschaftlichen Lage des Arbeitgebers	198
a) Gesamtschuld oder Akzessorietätsmodell	199
b) Lehre vom spaltungsspezifischen Berechnungsdurchgriff	200
aa) Darstellung der Literaturansicht	201
bb) Stellungnahme	203
1.3 Zwischenergebnis	207
1.4 Nachhaftung des Arbeitgebers als Liquidationshindernis?	208
1.5 Wirtschaftliche Mitigation der Nachhaftung	211
2. Sicherungsleistung gem. § 22 UmwG	214
2.1 Keine Sicherheitsleistung bei PSV-Schutz	215
2.2 Sicherungsleistungen für nicht insolvenzgeschützte Ansprüche	216
2.2.1 Schützenswertes Sicherungsinteresse	216
2.2.2 Anspruchsgefährdung und Ausstattungsrechtsprechung	217
2.2.3 Zwischenergebnis	220

IV. Ausstattung bei Pension Buyout	220
1. Ausstattungsinteressen	221
2. Gesellschaftsrechtliche Ausstattungspflicht	224
2.1 Materielle Spaltungsprüfung des Registergerichts	224
2.2 Ausstattung unterhalb des HGB-Rückstellungswerts	226
2.2.1 Spaltung zur Aufnahme ohne Kapitalerhöhung gem. § 54 Abs. 1 S. 3 UmwG	227
2.2.2 Wirksamkeit und Haftungsrisiken einer Ausstattung unter HGB	229
a) Begrenzter Anwendungsbereich auf Schwestergesellschaften?	229
b) Grundsatz der Kapitalerhaltung	230
c) Allgemeine Missbrauchskontrolle	232
d) Insolvenzantragspflicht gem. § 15a InsO	234
e) Schadensersatzansprüche gegen Leitungsorgane und Gesellschafter	235
aa) Geschäftsführerhaftung gem. § 25 UmwG	236
bb) Vorsätzlich sittenwidrige Schädigung gem. § 826 BGB	237
2.3 Zwischenergebnis zur gesellschaftsrechtlichen Ausstattungspflicht	240
3. Arbeitsrechtliche Ausstattungspflicht	241
3.1 Die allgemeine arbeitsrechtliche Ausstattung	243
3.1.1 Ausstattungspflicht nach BAG vom 11. März 2008	243
a) Ausstattungspflicht und Bewertungskriterien	243
b) Kritik und Stellungnahme zur dogmatischen Herleitung	245
c) Kritik an den Bewertungskriterien	247
aa) Rechtsfortbildung contra legem?	248
bb) Rückgriff auf die damaligen HGB- Kriterien?	251
d) Zwischenergebnis	253
3.1.2 Ausstattungspflicht nach BilMoG	254
a) Methodische Einordnung der Gesetzesänderung	255

b) Die Neufassung des § 253 HGB durch das BilMoG	256
aa) Berücksichtigung künftiger Leistungsanpassungen gem. § 16 BetrAVG	256
bb) Standardabzinsungssatz	260
c) Stellungnahme	261
aa) Ausstattung nach HGB-Vorgaben	261
bb) Ende der Ausstattungsrechtsprechung?	263
3.1.3 Sonderfragen der Ausstattung kommerzieller Rentnergesellschaften	265
a) Überdotierung als erweitertes Schutzprinzip?	265
b) Ausstattungskonforme Preisgestaltungen	266
aa) Schuldbeitritt und Garantie des Arbeitgebers	267
bb) Gestreckte Ausstattung mittels Darlehen der Rentnergesellschaft	268
cc) Risikokapital des Buyout-Anbieters oder Dritter	269
c) Abzinsungssatz de lege ferenda	270
aa) Defizite des HGB-Abzinsungssatzes	271
bb) Alternative Ermittlung des Abzinsungssatzes	274
(1) Umlaufrendite öffentlicher Anleihen	274
(2) Abzinsungssatz nach IAS 19.83	276
(3) Ultimate Forward Rate der EIOPA	278
3.2 Zwischenergebnis	279
V. Ausstattungssicherung bei Pension Buyout	281
1. Herleitung der Ausstattungssicherungspflicht	282
1.1 Einflussverlust und buyout-spezifische Risiken	282
1.2 Anknüpfungspunkt in der Ausstattungsrechtsprechung	284
1.3 Schutz des PSV und seiner Mitgliedsunternehmen	285
1.4 Vorteil gegenüber anderen Schutzkonzepten	288
1.5 Begrenzung auf buyout-spezifische Risiken	290

2. Materielle Sicherungselemente	291
2.1 Zweck- und Anpassungssicherung durch Einbindung eines Treuhänders	292
2.1.1 Einbindung des Treuhänders	292
2.1.2 Zwecksicherung durch Entnahmeverbote	294
2.1.3 Zweckgesicherter Risikozuschlag	295
2.1.4 Schutz der Leistungsanpassung	297
2.1.5 Zwischenergebnis	300
2.2 Vermeiden von Wertverlusten durch Anlagerichtlinien	300
2.2.1 Mittelbare Disziplinierung der Anlagestrategie	302
a) Angleichung der Interessen durch Risikokapital	302
b) Einbindung eines Pensionsfonds	303
2.2.2 Maßstäbe für Anlagerichtlinien im Einzelfall	306
a) Übernahme gesetzlicher Anlagevorgaben?	307
b) Prinzipienorientierter Prüfungsmaßstab	309
2.2.3 Zwischenergebnis	312
2.3 Verbot der Auslandsverlagerung	313
3. Effektive Implementierung der Sicherungselemente	314
3.1 Sonderberechtigter Geschäftsanteil	315
3.2 Beirat für Ausstattungssicherung	317
3.3 Überwachung der Ausstattungssicherung	320
3.3.1 Ausstattungssicherungsberichte	320
3.3.2 Sanktionsmechanismen	322
3.4 Zwischenergebnis	323
4. Folgen unzureichender Ausstattungssicherung	324
4.1 Auskunftsansprüche	325
4.2 Schadensersatz- und Feststellungsansprüche	325
4.2.1 Haftungsausfüllende Kausalität	325
4.2.2 Echter Schaden und bloße Vermögensgefährdung	326
4.2.3 Ermittlung der Schadenshöhe	328
4.2.4 Echte Enthftung mit Verjährungsablauf	329
4.3 Zwischenergebnis	330
5. Zwischenergebnis	331

Inhaltsverzeichnis

E. Zusammenfassung und Thesen	335
I. Grundlagen des Pension Buyout	335
II. Keine Aufsichtspflicht des Geschäftsmodells	337
III. Allgemeiner Schutz der Versorgungsgläubiger	339
IV. Die Ausstattung von kommerziellen Rentnergesellschaften	340
V. Die Ausstattungssicherungspflicht bei einem Pension Buyout	342
Literaturverzeichnis	345