

Dr. Jean-Claude Zerey [Hrsg.]

Zweckgesellschaften

Rechtshandbuch

Philip Basler-Cretic, Rechtsanwalt, Luxemburg | **Daniele Buchler**, Rechtsanwältin, Luxemburg | **Dr. Kurt Dittrich**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | **Dr. Florian Drinhausen**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | **Vladimir Gryshchenko**, Düsseldorf | **Dr. Marcus Helios**, Rechtsanwalt, Düsseldorf | **Dr. Volker Kammel**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | **Nicki Kayser**, Rechtsanwalt, Luxemburg | **Dr. Martin Krause**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | **Tobias Kroger**, Steuerberater, Düsseldorf | **Ulrich Lotz**, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Certified Public Accountant, Düsseldorf | **Laurent Schummer**, Rechtsanwalt, Luxemburg | **Anke Sonnenburg**, Unterschleissheim | **Hiltrud Thelen-Pischke**, Frankfurt am Main | **Dr. Jörg Wulfken**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main | **Dr. Jean-Claude Zerey**, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main



Nomos

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	5
Autorenverzeichnis.....	T7T* 13
Abkürzungsverzeichnis.....	17
Teil 1 Einführung.....	23
§ 1 Definition, Rolle und Funktion von Zweckgesellschaften.....	25
A. Definition.....	25
B. Wesentliche Merkmale einer Zweckgesellschaft.....	27
I. Abgrenzung von der initiiierenden Gesellschaft.....	27
II. Insolvenzferne (Bankruptcy Remoteness).....	27
III. Konkreter oder eng definierter Zweck.....	27
IV. Autopilot.....	27
V. Schlanke Personal- und Organisationsstruktur.....	28
VI. Begrenzte Laufzeit.....	28
VII. Sitz im Ausland.....	28
VIII. Fehlendes bzw geringes Eigenkapital.....	28
C. Wirtschaftliche Funktion - Transaktionsspezifische Zweckgesellschaften.....	28
I. Wirtschaftliche Funktion.....	28
II. Kategorien (SPVs oder MPVs - je nach Transaktionsart).....	29
D. Die Kritik an den Zweckgesellschaften - Vor- und Nachteile.....	30
I. Effizienter Mechanismus zum Gläubigerschutz und Finanzierungen.....	31
II. Niedrige Kosten.....	31
III. Zweckgesellschaften als Vehikel zur „Verschönerung der Bilanzen“.....	31
E. Fazit.....	34
§ 2 Strukturierte Finanzierungen.....	35
A. Kennzeichen von Zweckgesellschaften bei strukturierten Finanzierungen - Insolvenzferne.....	36
I. Insolvenzferne.....	36
II. Vermeidung steuerlicher Belastungen.....	37
B. Deutsche Zweckgesellschaften bei strukturierten Finanzierungen.....	38
I. Steuerliche Rahmenbedingungen in Deutschland.....	38
II. Eigenkapitalanforderungen.....	39
III. Gesetzliche Privilegien.....	39
IV. Infrastruktur.....	39

Inhaltsverzeichnis

§ 3	Zweckgesellschaften als ein Instrument in der Bewältigung von Bankenkrisen.....	40
A.	Gesetzliche Grundlagen.....	40
B.	SPV-Modell nach § 6 a FMSStFG.....	41
C.	Anstaltsmodell.....	42
D.	Erlaubte Aktiva: Wertpapiere, Risikopositionen und nicht strategienotwendige Geschäftsbereiche.....	42
E.	Welche Kriterien der Assetselektion sind aus Sicht des übertragenden Instituts sinnvoll?.....	43
I.	Regionale Selektion.....	43
II.	Produktselektion.....	44
III.	Risikogehalt.....	44
IV.	Eigenkapitalunterlegung (Risk weighted Assets).....	44
V.	Ökonomisches Kapital.....	45
VI.	Fundingüberlegungen.....	45
VII.	Zielkunden.....	46
VIII.	Übertragung von Zweckgesellschaften oder Konzernteilen/ Tochtergesellschaften.....	46
F.	Beschreibung der Transferwege.....	46
G.	Asset Management und Verwertung.....	46
H.	Refinanzierung: Wie refinanzieren sich Abwicklungsanstalten?.....	48
Teil 2	Zweckgesellschaften nach deutschem Recht.....	51
§ 4	Gesellschaftsrechtliche Behandlung.....	53
A.	Vertragssystem.....	54
I.	Gesellschaftsvertrag.....	54
II.	Gesellschaftervereinbarung.....	57
B.	Typische Regelungen.....	60
I.	Rechtsform und Sitz.....	60
II.	Finanzierung.....	61
III.	Verfassung der Zweckgesellschaft (Corporate Governance).....	62
IV.	Beteiligungsverhältnisse und Auflösung von Pattsituationen.....	62
V.	Einziehungsregeln.....	63
VI.	Wettbewerbsverbote.....	63
VII.	Stimmverbote.....	64
VIII.	Stimmbindungsvereinbarungen.....	64
IX.	Vinkulierung und Erwerbsvorrechte.....	65
X.	Geheimhaltung.....	66

C.	Die Zweckgesellschaft im Konzern.....	66
I.	Grenzüberschreitende Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge.....	66
II.	Andere grenzüberschreitende Unternehmensverträge.....	72
III.	Grenzüberschreitender faktischer Unterordnungskonzern.....**	73
D.	Sonstige Regelungen zu verbundenen Unternehmen.....	74
I.	Mitteilungspflichten.....	74
II.	Aufsichtsratsbestellung.....	74
III.	Mitbestimmung der Arbeitnehmer in Gesellschaftsorganen.....	75
IV.	Nichtigkeit bestimmter Stimmbindungsverträge.....	76
V.	Zeichnungs-, Erwerbs- und Besitzverbote.....	77
VI.	Konzerninnenhaftung.....	77
VII.	Konzernaußenhaftung.....	79
§ 5	Zweckgesellschaften und Insolvenz.....	81
A.	Einleitung.....	82
B.	Insolvenzrechtliche Bedeutung von Zweckgesellschaften.....	83
C.	Anwendbares Insolvenzrecht.....	84
I.	Verschiedene Rechtsquellen.....	84
II.	Zweckgesellschaften mit Interessenmittelpunkt in einem Mitgliedstaat der Europäischen Union.....	85
III.	Kreditinstitute und Versicherungen.....	87
IV.	Zweckgesellschaften mit Interessenmittelpunkt in Drittstaaten, Investmentfonds und Wertpapierfirmen.....	88
D.	Abschirmungsfunktion.....	89
1.	Wahl der Gesellschaftsform.....	89
II.	Insolvenzfeste Rechtsstellung am Gesellschaftsvermögen.....	90
E.	Beschränkungen des Insolvenzrisikos der Zweckgesellschaft.....	91
F.	Haftungsbeschränkungsfunktion.....	92
G.	Einzelfälle.....	93
I.	Verbriefungstransaktionen.....	93
II.	Projektfinanzierung.....	97
III.	Akquisitionsfinanzierung.....	98
IV.	Contractual Trust Arrangement (CTA).....	99
§ 6	Bankenaufsichtsrecht.....	104
A.	Einleitung.....	104
B.	Aufsichtliche Normen.....	105
I.	Zweckgesellschaften im Kreditwesengesetz (KWG).....	105

Inhaltsverzeichnis

II. Zweckgesellschaften in der Solvabilitätsverordnung (SolvV).....	111
III. Zweckgesellschaften in der Groß- und Millionenkreditverordnung (GroMiKV).....	111
C. Ausblick Basel III - EU-Vorgaben (Capital Requirements Directive CRD FV/ Capital Requirements Regulation CRR).....	112
§ 7 Investment- und versicherungsaufsichtsrechtliche Implikationen für Zweckgesellschaften.....	113
A. Allgemeines.....	113
B. Regulierungstechnik und Einsatzgebiete für SPVs.....	113
I. Regulierungstechnische Aspekte.....	113
II. Einsatzgebiete für SPVs.....	114
C. Einzelaspekte der Regulierung - Investmentrecht und Versicherungsaufsichts- recht.....	116
I. Individuelle und kollektive Haltevehikel für Vermögensgegenstände.....	116
II. Contractual Trust Arrangements (CTA).....	124
III. Versicherung.....	125
IV. Emissionsvehikel.....	126
D. Ausgewählte Gestaltungsüberlegungen.....	127
§ 8 Steuerrechtliche Behandlung.....	129
A. Verbriefungsgesellschaften.....	129
I. Grundstruktur von Verbriefungstransaktionen.....	129
II. Steuerbilanzielle Zurechnung der Forderungen.....	130
III. Vermeidung der inländischen Steuerpflicht der Zweckgesellschaft.....	130
IV. Besteuerungsfolgen bei inländischer Steuerpflicht.....	133
V. Hinzurechnungsbesteuerung nach §5 7 ff AStG.....	135
VI. Umsatzsteuer.....	135
B. Finanzierungsgesellschaften.....	136
I. Einsatz von Finanzierungsgesellschaften.....	136
II. Geringe Ertragsteuerbelastung.....	136
III. Quellensteuern.....	136
IV. Vermögensteuern.....	136
C. Akquisitionsgesellschaften.....	137
I. Transaktionsstruktur.....	137
II. Steuerliche Behandlung der Strukturierungsebenen.....	137
D. Fondsvehikel.....	139
I. Anwendbarkeit des deutschen InvStG.....	139
II. Materiell-formeller Fondsbegriff.....	140

§ 9 Bilanzrechtliche Behandlung	142
A. Einleitung	143
B. Konsolidierung von Zweckgesellschaften	145
I. Regelungen des IAS 27 und SIC-12.....	145
II. Regelungen des HGB nach BilMoG.....	150
III. Die Neuregelungen zur Konsolidierung nach IFRS: IFRS 10.....	159
IV. Konsolidierung von Zweckgesellschaften nach US-GAAP.....	170
C. Übertragung von finanziellen Vermögenswerten	173
I. Übertragung von finanziellen Vermögenswerten nach HGB.....	173
II. Übertragung von finanziellen Vermögenswerten nach IFRS.....	177
III. Übertragung von finanziellen Vermögenswerten nach US-GAAP.....	183
D. Anhangangaben zu Zweckgesellschaften	185
I. Angabevorschriften nach HGB.....	185
II. Angabevorschriften nach IFRS 12.....	185
III. Angabevorschriften nach US-GAAP.....	187
E. Fazit	188
 Teil 3 Exkurs: Zweckgesellschaften nach Luxemburger Recht.....	 191
 § 10 Gesellschaftsrecht	 193
A. Luxemburger Zweckgesellschaften	193
I. Anwendbares Recht.....	193
II. Kapital- und Personengesellschaften.....	194
III. Soparfi und Verbriefungsgesellschaft.....	194
B. Hauptmerkmale üblicher Gesellschaftsformen	195
I. Aktiengesellschaft.....	195
II. Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH).....	198
III. Kurzvergleich: AG/GmbH vs. Kommanditgesellschaft auf Aktien.....	198
IV. Spezialgesellschaftsrecht der Verbriefungsgesellschaften unter dem Gesetz von 2004.....	199
C. Gründung, Verwaltung und Auflösung/Liquidation	199
I. Vorbereitungsphase, Gründungsdokumente und -prozedur.....	199
II. Corporate Governance - Grundsätze der Unternehmensführung.....	200
III. Auflösung, Verschmelzung und andere Restrukturierungen.....	204
 § 11 Insolvenzrecht	 208
A. Luxemburger Insolvenzverfahren	208
I. Allgemein anwendbare Insolvenzverfahren.....	208
II. Spezifische Verfahren für Verbriefungsgesellschaften.....	213

B. Wirkung des Luxemburger Insolvenzverfahrens	213
I. Universalitätsprinzip und Verordnung (EG) Nr. 1346/2000.....	214
II. Gesetz vom 5.8.2005 über Finanzsicherheiten	215
C. Limited Recourse/Non Petition-Klauseln.....	— 215
§ 12 Steuerrecht	217
A. Steuerliche Behandlung einer gewöhnlichen Zweckgesellschaft	217
I. Soparfi - Eine normal steuerpflichtige Zweckgesellschaft	218
II. Gründung der Soparfi - Minimale Eintragungsgebühr.....	218
III. Laufende Besteuerung der Soparfi.....	218
IV. Das Schachtelprivileg	219
V. Kapitalisierung der Soparfi - Eigenkapital und Fremdkapital.....	221
VI. Back-to-back-Finanzierung - Transfer Pricing-Richtlinie.....	223
VII. Zinszahlungen der Soparfi.....	223
VIII. Besteuerung bei Auflösung/Verschmelzung einer Soparfi - steuerlich neutral..	224
IX. Weitere Vorteile der Soparfi aus steuerrechtlicher Sicht	224
X. Personengesellschaften	225
B. Steuerliche Behandlung einer Verbriefungsgesellschaft	225
I. Verbriefungsgesellschaften als „gewöhnliche“ Kapitalgesellschaften im Sinne des Luxemburger Steuerrechts	225
II. Verbriefungsgesellschaften als Kapitalgesellschaften	226
Stichwortverzeichnis	227