

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXI

Teil A. Überblick

§ 1. Einführung	1
A. Begriff	1
B. Entstehung	2
C. Typische Fallkonstellation	2
D. Vor- und Nachteile eines LBO	3
1. Vorteile des LBO	3
2. Nachteile des LBO	4
3. Anwendungsbereich von LBOs	4
§ 2. Typischer Ablauf einer Akquisitionsfinanzierung	4
A. Ansprache möglicher Arrangeure	4
B. Prüfung durch Bank	5
1. Grundsätzliche Eignung des Zielunternehmens	5
2. Due Diligence	6
3. Transaktionsstruktur	7
C. Strukturierung der Finanzierung	8
D. Commitment Papers	8
1. Commitment Letter	8
2. Term Sheet	10
3. Syndication Letter	11
4. Gebührenvereinbarungen	12
5. Interim Facility Agreement	12
E. Finanzierungsverträge	13
F. Syndizierung	15
G. Auszahlung des Kreditbetrags	16
H. Verwaltung des Kredits durch den Agenten	17
I. Stapled Finance	17
§ 3. Post-akquisitorische Umstrukturierung	18
A. Ziele	18
B. Umsetzung	19
1. Gesellschaftsrechtliche Optimierung	19
2. Steuerliche Optimierung	19
3. Verminderung der Verschuldung	21
4. Erhöhung des Cashflow	21
§ 4. Strukturierung einer Finanzierung	22
A. Ermittlung des Kapitalbedarfs	22
B. Aufteilung von Eigen- und Fremdkapital	22
§ 5. Instrumente der Fremdfinanzierung	23
A. Terminkreditlinien	24
1. Senior-Kreditlinien	24

2. Second Lien-, Mezzanine-Kreditlinien	25
B. Betriebsmittelkreditlinie	25
1. Grundform	25
2. Unterkredit	28
§ 6. Besonderheiten einer Akquisitionsfinanzierung	30
A. Eurokredit	30
B. Kreditkonsortium	32
C. Besicherung der Kredite	32
D. Kapitalerhaltung	34
1. Ziel-GmbH	34
2. Ziel-AG	34
E. Nachrang von Krediten in der Insolvenz	35
F. Sicherheitenpool	36

Teil B. Senior-Kreditvertrag

§ 7. Überblick über die Vertragsbestimmungen	37
§ 8. Rechtliche Einordnung und Grundlagen	38
A. Rechtliche Einordnung	38
B. Rechtliche Grundlagen	39
1. Krediteröffnungsvertrag	39
2. Einzelkreditvertrag	40
3. Verhältnis von Krediteröffnungs- und Einzelkreditvertrag	41
§ 9. Krediteröffnung	42
§ 10. Verwendungszwecke	42
§ 11. Abruf und Auszahlung	44
A. Auszahlungs-/Avalgesuch	44
B. Mindest- und Höchstbeträge	45
C. Auszahlungsvoraussetzungen	47
1. Voraussetzungen der ersten Auszahlung	47
2. Voraussetzungen jeder Auszahlung	50
D. Certain Funds	50
1. Öffentliche Angebote	50
2. Private Akquisitionen	53
E. Auszahlungspflicht	55
F. Abnahmepflicht und Nichtabnahmeentschädigung	56
1. Abnahmepflicht	56
2. Nichtabnahmeentschädigung	56
§ 12. Laufzeit, Verfügbarkeit und Regeltilgung	57
A. Laufzeit	57
1. Gesetzliche Regelung	57
2. Vertragliche Regelung	58
B. Verfügbarkeit	58
C. Regeltilgung	59
1. Gesetzliche Regelung	59
2. Vertragliche Regelung	59
§ 13. Sondertilgung	60
A. Pflichtsondertilgung	60
1. Fallgruppen	60
2. Vertragliche Ausgestaltung	62
B. Freiwillige Sondertilgung	63
C. Einzelkredit- und Krediteröffnungsvertrag	65

§ 14. Rechtswidrigkeitsklausel	66
A. Inhalt und Regelungsziel	66
B. Gesetzliche Regelung	66
C. Vertragliche Regelung	68
§ 15. Zinsen	68
A. Gesetzliche Regelung	68
B. Vertragliche Regelung	70
1. Zinssatz	70
2. Zinsänderungsklauseln	75
3. Festsetzung des Zinssatzes	78
4. Zinsperiode	79
5. Berechnung des Zinsbetrags	81
6. Fälligkeit	81
§ 16. Verzug	82
A. Verzugsvoraussetzungen	82
1. Gesetzliche Regelung	82
2. Vertragliche Regelung	83
B. Verzugsfolgen	83
1. Verzugszins	83
2. Verzugszins	84
3. Schadensersatz	86
C. Zinseszinsverbot	87
1. Zinsbegriff	87
2. Grenzen des Zinseszinsverbots	90
3. Schadensersatz	91
§ 17. Marktstörung	92
A. Kein Referenzzinssatz	92
B. Refinanzierungskosten nicht gedeckt	93
C. Rechtsfolgen	94
§ 18. Gebühren und Kosten	94
A. Bereitstellungsprovision	94
B. Arrangement-Gebühr	95
C. Participation Fee	97
D. Agentengebühren	97
E. Avalprovision, Fronting-Gebühr und Ausfertigungsentgelt	97
F. Kosten	98
§ 19. Ausgleich von Steuern	98
A. Klauselinhalt	99
1. Zahlungserhöhung wegen Quellensteuerabzug	99
2. Steuererstattung	99
B. Herausgabe der Steuervorteile	100
C. Schadensminderung	100
§ 20. Kostenerhöhung	101
A. Klauselinhalt	102
1. Hoheitliche Maßnahmen	102
2. Erhöhung der transaktionsspezifischen Kosten	103
B. Unterbeteiligung	104
C. Schadensminderung	104
D. Inhaltskontrolle	104
§ 21. Zusicherungen	105
A. Wesen der Zusicherungen	105
B. Inhalt der Zusicherungen	106

1. Vertragsparteien und Verträge	106
2. Steuerpflicht und Kosten	107
3. Grundlagen der Kreditvergabe	107
4. Grundlagen der Geschäftstätigkeit	107
5. Negativerklärungen	107
C. Pari-Passu-Klauseln	108
D. Wiederholung der Zusicherungen	108
E. Rechte der Kreditgeber bei Verletzung	110
F. Waiver	110
§ 22. Auflagen	110
A. Wesen und Zweck von Auflagen	110
B. Arten von Auflagen	111
C. Informationspflichten	111
D. Financial Covenants	112
1. Funktion	112
2. Einzelne Financial Covenants	113
3. Covenant-lite Kreditverträge	116
4. Definition und Ausprägung der Financial Covenants	117
5. Berechnung und Vergleichbarkeit	118
6. Rechtsfolgen der Verletzung	118
7. Risiken von Financial Covenants	119
E. Allgemeine Verhaltenspflichten	119
1. Betriebsgenehmigungen und Rechtstreue	119
2. Erhaltung der Liquidität	119
3. Erhaltung des Vermögens	120
4. Erhaltung der wirtschaftlichen Identität des Kreditnehmers	124
5. Beibehaltung der rechtlichen Rahmenbedingungen	125
F. Verstoß gegen Auflagen	125
G. Durchsetzung der Auflagen	127
1. Nachrang der Kredite in der Insolvenz	127
2. Sittenwidrige vorsätzliche Schädigung	127
§ 23. Kündigung durch den Kreditgeber	129
A. Gesetzliche Regelung	129
1. Einzelkreditvertrag	129
2. Krediteröffnungsvertrag	132
3. Clean-up	133
4. Ausübung der Kündigung	134
5. Rechtsfolgen der Kündigung	135
B. Vertragliche Regelung	136
1. Kündigungsgründe	136
2. Kündigungsrecht	139
3. Beschränkungen des Kündigungsrechts	140
4. Rechtsfolgen der Kündigung	140
§ 24. Kündigung durch den Kreditnehmer	141
A. Gesetzliche Regelung	141
1. Einzelkreditvertrag	141
2. Krediteröffnungsvertrag	149
3. Kündigung des Konsortialkredits	149
4. Rechtsfolgen der Kündigung	149
B. Vertragliche Regelung	150
1. Einzelkreditvertrag	150
2. Krediteröffnungsvertrag	151
3. Kündigung des Konsortialkredits	151
4. Rechtsfolgen der Kündigung	152

§ 25. Vorfälligkeitsentschädigung	152
A. Gesetzliche Regelung	152
1. Anspruch auf Vorfälligkeitsentschädigung	152
2. Angemessenheitskontrolle	153
B. Vertragliche Regelung	158
1. Vereinbarung einer Vorfälligkeitsentschädigung	158
2. Einzelfragen	159
§ 26. Mitteilungen	160
§ 27. Anwendbares Recht	160
A. Kreditverhältnis	160
1. Vorvertragliche Rechtsbeziehungen	160
2. Kreditvertrag	161
3. Sicherheitenverträge	164
B. Konsortium	164
1. Vorvertragliche Rechtsbeziehungen	164
2. Konsortialvertrag	164
C. Übertragung eines Konsortialanteils	165
§ 28. Allgemeine Geschäftsbedingungen	166
A. Verwendung von Standardklauseln	166
B. „Anhängen“ von AGB	167
§ 29. Unterzeichnung und KYC	167
A. Unterzeichnung	167
B. KYC-Pflichten	168
1. Durchführung einer Transaktion	168
2. Kontoeröffnung	170

Teil C. Konsortialkredit und Kreditkonsortium

§ 30. Konsortialkredit	171
A. Einführung	171
B. Grundformen der Konsortialkredite	172
1. Echter Konsortialkredit	172
2. Unechter Konsortialkredit	173
3. Unterscheidung	174
C. Konsortialkredite bei Akquisitionsfinanzierungen	174
1. Prämissen und Eignung der verschiedenen Modelle	174
2. Ergebnis	177
§ 31. Kreditkonsortium	177
A. Rechtsform	177
B. Gründung	179
C. Gesellschaftsvermögen	180
D. Geschäftsführung und Vertretung	181
1. Gesamtgeschäftsführung der Konsorten	181
2. Alleingeschäftsführung der Konsorten	183
3. Vertretung	183
E. Haftung	183
F. Gesellschafterwechsel	184
G. Beendigung und Kündigung	184
H. Insolvenz des Konsortiums	185
§ 32. Agent	186
A. Rechtsstellung des Agenten	186
B. Aufgaben und Vergütung des Agenten	186

C.	Vertretungsbefugnis	187
D.	Haftung	188
E.	Auftragsende, Wechsel des Agenten	189
§ 33.	Syndizierung, Übertragung eines Konsortialanteils,	
	Beitritt zum Konsortium	190
A.	Syndizierung	190
B.	Übertragung eines Konsortialanteils	190
	1. Übertragung auf Dritten oder auf Konsortialbank	190
	2. Übertragung vor oder nach erster Auszahlung	194
C.	Beitritt zum Konsortium	195
D.	Beitritt weiterer Finanzparteien	196
E.	Kreditunterbeteiligung	196
F.	Risikounterbeteiligung	199
G.	Abtretung von Kreditforderungen	200
§ 34	Schuldenrückkauf	200
A.	Zulässigkeit des Schuldenrückkaufs	201
B.	Sonstige vertragliche Auswirkungen des Schuldenrückkaufs	204
C.	Steuerliche Folgen und Strukturierung	205
D.	Bedeutung für Kreditnehmer und Finanzinvestor	205
E.	Bedeutung für die verbleibenden Kreditgeber	206
F.	Zusammenfassung und Empfehlung	207
§ 35	Zahlungen, Tilgungsreihenfolge und Saldenausgleich	208
A.	Zahlungen	208
B.	Tilgungsreihenfolge	209
	1. Gesetzliche Regelung	209
	2. Vertragliche Regelung	210
C.	Saldenausgleich	210
	1. Bedeutung und Funktion	210
	2. Gesetzliche Regelung	211
	3. Vertragliche Regelung	211
	4. Ausgleichspflichtige Leistungen	212
	5. Ausnahmen	213
§ 36.	Vertragsänderungen und Waiver	214

Teil D. Nachrangige Kredite

§ 37.	Second Lien-Kredite	217
§ 38.	Mezzanine-Kredite	219
A.	Begriff	219
B.	Vertragsdokumentation	219
C.	Laufzeit und Rückzahlung	220
D.	Non-call Period und Prepayment Fee	220
E.	Zinsen	222
	1. Referenzzinssatz und Bar-Marge	222
	2. PIK-Marge	222
F.	Financial Covenants	224
G.	Besicherung	224
§ 39.	PIK-Kredite	225

Teil E. Rangverhältnisse und Intercreditor-Vereinbarung

§ 40. Rangverhältnisse	226
A. Struktureller Nachrang	227
B. Gesetzlicher Nachrang	229
C. Vereinbarter Nachrang	229
1. Allgemeines	229
2. Intercreditor-Vereinbarung	230
3. Rangrücktritts- und Belassungsvereinbarung	238
4. Abgrenzung zu ähnlichen Rechtsfiguren	239

Teil F. Rechtsfragen der Besicherung

§ 41 Besicherung von Akquisitionsfinanzierungen	242
A. Typische Sicherheiten	242
1. Sicherheiten der Erwerbsgesellschaft	242
2. Sicherheiten der Zielgesellschaft	243
3. Sicherungszweck	243
B. Zeitpunkt der Sicherheitenbestellung	243
§ 42. Abstraktes Schuldanerkenntnis und Gesamtgläubigerschaft	244
A. Abstraktes Schuldanerkenntnis	245
B. Gesamtgläubigerschaft	246

Teil G. Besicherung von Gesellschafterverbindlichkeiten

§ 43 Kapitalerhaltung in der GmbH	248
A. §§ 30, 31 GmbHG	248
1. Tatbestand des § 30 Abs. 1 GmbHG	248
2. Rechtsfolgen aus §§ 30, 31 GmbHG	263
3. Sonstige gesellschaftsrechtliche Rechtsfolgen	267
4. Limitation Language	273
B. § 43 a GmbHG analog	276
C. § 33 GmbHG	277
1. Beschränkung des Erwerbs eigener Geschäftsanteile	277
2. Umgehungstatbestände	278
§ 44. Kapitalerhaltung in der GmbH & Co. KG	278
A. Verbot der Auszahlung von Stammkapital	278
1. Tatbestand des § 30 GmbHG	278
2. Rechtsfolgen	281
B. Einlagenrückgewähr gemäß § 172 Abs. 4 HGB	281
C. Haftung der Geschäftsführer	282
§ 45. Kapitalerhaltung in der Aktiengesellschaft	283
A. Verbot der Einlagenrückgewähr	283
1. Tatbestand des § 57 AktG	283
2. Rechtsfolgen aus §§ 57, 62 AktG	289
3. Sonstige gesellschaftsrechtliche Rechtsfolgen	292
4. Limitation Language	293
B. Finanzierungshilfe der AG beim Erwerb eigener Aktien	295
1. Tatbestand des § 71a Abs. 1 AktG	295
2. Rechtsfolgen des § 71a Abs. 1 AktG	296
C. Finanzierungshilfe durch Dritte beim Aktienwerb	297
1. Erwerb durch abhängiges Unternehmen	297
2. Erwerb durch einen Dritten für Rechnung der AG	298
3. Erwerb durch einen Dritten für Rechnung eines abhängigen Unternehmens	298

§ 46. Konzernrecht	299
A. Rechtliche Grundlagen	299
B. GmbH	299
1. Abhängigkeitsverhältnis und faktischer Konzern	299
2. Vertragskonzern	300
C. GmbH & Co. KG	303
D. Aktiengesellschaft	304
1. Abhängigkeitsverhältnis und faktischer Konzern	304
2. Vertragskonzern	307
§ 47. Zivilrecht	309
A. Rechtsverhältnis zwischen Gesellschafter und Gesellschaft	310
B. Nichtigkeit der Sicherheitenbestellung	311
1. Missbrauch der Vertretungsmacht	311
2. Sittenwidrigkeit wegen Gläubigergefährdung	317
3. Sittenwidrigkeit wegen Teilnahme an fremdem Unrecht	318
C. Deliktische Haftung der Gesellschafter	319
1. Existenzvernichtender Eingriff	319
2. Sonstige Schadensersatzansprüche	331
D. Deliktische Haftung der Vertretungsorgane der Erwerbsgesellschaft	332
1. GmbH	332
2. AG	332
E. Deliktische Haftung der Vertretungsorgane der Zielgesellschaft	333
1. GmbH	333
2. AG	334
§ 48. Insolvenzrecht	334
1. Vorsätzliche Benachteiligung	334
2. Unentgeltliche Leistung	337
3. Rechtsfolgen	338
§ 49. Alternative Gestaltungen	339
A. Rechtliche Einheit von Kreditnehmer und Sicherungsgeber	340
1. Upstream Merger	340
2. Downstream Merger	345
3. Anwachsung	349
B. Zusammenführung von Kredit und Sicherungsgegenständen	351
1. Übernahme der Kreditverbindlichkeiten durch den Sicherungsgeber („Debt Push-down“)	352
2. Übertragung der Sicherungsgegenstände auf den Kreditnehmer	353
C. Vertragskonzern und Eingliederung	353
1. Abschluss eines Beherrschungsvertrags	353
2. Eingliederung	354

Teil H. Nachrang von Krediten in der Insolvenz

§ 50. Einführung	355
1. Eigenkapitalersatzrecht	355
2. Neues Recht nach MoMiG	356
§ 51. Nachrang von Gesellschafterdarlehen	359
1. Tatbestand des § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO	359
2. Rechtsfolgen des § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO	364
3. Sanierungsprivileg	365
4. Mittelbares Gesellschafterdarlehen	369
§ 52. Nachrang von Bankkrediten	372
A. Bank als atypischer Pfandgläubiger	372

1. BGH-Entscheidung zum atypischen Pfandgläubiger	372
2. Reaktionen der Literatur	374
3. Interpretation der BGH-Entscheidung	375
4. Sanierungsprivileg.	378
5. Vertragspraxis.	380
B. Bank als Dritter mit schuldrechtlichen Einwirkungsrechten	380
C. Besonderheiten beim Konsortialkredit	382

Teil I. Sicherheitenpool und Sicherheiten-Treuhänder

§ 53. Sicherheitenpool	383
A. Definition und Zweck	383
B. Gestaltungsmöglichkeiten	383
C. Rechtsform	384
D. Gründung des Sicherheitenpools.	385
E. Gesellschaftsvermögen	386
1. Akzessorische Sicherheiten	386
2. Nicht-akzessorische Sicherheiten	387
3. Ergebnis	388
F. Innenverhältnis der Poolmitglieder	389
G. Geschäftsführung	389
H. Gesellschafterwechsel	390
I. Beendigung und Kündigung	391
§ 54. Sicherheiten-Treuhänder	392
A. Treuhandverhältnisse	392
B. Rechte und Pflichten des Sicherheiten-Treuhänders.	393
C. Vertretungsbefugnis.	394
D. Haftung	394
E. Insolvenz des Sicherheiten-Treuhänders	395
F. Auftragsende, Wechsel des Sicherheiten-Treuhänders	396
§ 55. Übertragung eines Konsortialanteils; Beitritt zum Sicherheitenpool	397
A. Beitritt zum Sicherheitenpool	397
B. Nicht-akzessorische Sicherheiten	397
C. Akzessorische Sicherheiten	398
1. Übertragung des Konsortialanteils nach Darlehensauszahlung	398
2. Übertragung des Konsortialanteils vor Darlehensauszahlung	398
3. Einbeziehung in die Sicherheitenverträge	399
Sachverzeichnis	405