

# Inhaltsübersicht

|   |      |
|---|------|
| Inhaltsübersicht . . . . .  | VII  |
| Inhaltsverzeichnis . . . . .  | XI   |
| Abbildungsverzeichnis . . . . .   | XVII |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .   | XIX  |
| Einführung . . . . .  | 1    |
| I. Problemstellung . . . . .  | 1    |
| II. Ziel, Gang und Umfang der Untersuchung . . . . .                                | 4    |
| III. Kapitalmärkte, Informationsregeln und funktionale Betrachtung . . . . .        | 7    |
| IV. Unternehmensfinanzierung durch Hybridkapital . . . . .                          | 9    |
| <br>  |      |
| <b>Teil 1. Phänomen: Hybride Finanzierungsinstrumente und ihre Module</b> . . . . . | 25   |
| <b>A. Nachrangdarlehen</b> . . . . .  | 26   |
| I. Überblick . . . . .  | 26   |
| II. Rückzahlung . . . . .   | 27   |
| III. Vergütung . . . . .  | 32   |
| IV. Informationsrechte . . . . .  | 32   |
| <b>B. Genussrechte</b> . . . . .  | 33   |
| I. Überblick . . . . .  | 33   |
| II. Rückzahlung . . . . .   | 35   |
| III. Vergütung . . . . .  | 40   |
| IV. Informationsrechte . . . . .  | 42   |
| <b>C. Stille Gesellschaften</b> . . . . .   | 43   |
| I. Überblick . . . . .  | 43   |
| II. Typische stille Gesellschaften . . . . .  | 44   |
| III. Atypische stille Gesellschaften . . . . .                                      | 48   |
| <b>D. Hybridanleihen</b> . . . . .  | 51   |
| I. Überblick . . . . .  | 51   |
| II. Vergütung . . . . .   | 52   |
| III. Rückzahlung . . . . .  | 54   |

VII

## Inhaltsübersicht

|  |            |
|--|------------|
| <b>IV. Informationsrechte . . . . .</b>  | <b>57</b>  |
| <b>E. Zwischenfazit und Zusammenfassung . . . . .</b>                                      | <b>57</b>  |
| <br>   |            |
| <b>Teil 2. Bedeutung: Informationsbedarf über einzelne Module . . . . .</b>                | <b>59</b>  |
| <b>A. Adressaten und ihre finanziellen Zielvorstellungen . . . . .</b>                     | <b>60</b>  |
| I. Anteilseigner . . . . .   | 60         |
| II. Darlehensgeber . . . . .   | 61         |
| III. Sonstige Adressaten . . . . .   | 61         |
| IV. Zusammenfassung . . . . .  | 62         |
| <b>B. Rückzahlung . . . . .</b>  | <b>62</b>  |
| I. Laufzeit . . . . .  | 62         |
| II. Kündigungsrechte des Kapitalgebers . . . . .   | 64         |
| III. Kündigungsrecht des Emittenten . . . . .  | 65         |
| IV. Relativer Rangrücktritt . . . . .  | 67         |
| V. Absoluter Rangrücktritt . . . . .   | 67         |
| VI. Verlustbeteiligung und Besserungsabrede . . . . .                                      | 91         |
| VII. Beteiligung an stillen Reserven und Liquidationserlös . . . . .                       | 101        |
| <b>C. Vergütung . . . . .</b>  | <b>102</b> |
| I. Höhe der Vergütung . . . . .  | 102        |
| II. Zinsausfall, Zinsauschub und Nachzahlung . . . . .                                     | 103        |
| III. Alternative Erfüllungsmechanismen . . . . .   | 104        |
| IV. Verlustbeteiligung und Rangrücktritt . . . . .   | 105        |
| <b>D. Zusammenfassung und Systematisierung . . . . .</b>                                   | <b>105</b> |
| <br>   |            |
| <b>Teil 3. Abbildung: Module der Finanzierungsinstrumente im Jahresabschluss . . . . .</b> | <b>109</b> |
| <b>A. Allgemeines: Jahresabschluss nach HGB und IFRS . . . . .</b>                         | <b>110</b> |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 110        |
| II. IFRS . . . . .   | 115        |
| <b>B. Anhang . . . . .</b>   | <b>119</b> |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 120        |
| II. IFRS . . . . .   | 124        |
| III. Zusammenfassung und Rechtsfolgen eines Verstoßes . . . . .                            | 126        |
| <b>C. Bilanz: Information durch Verortung des Postens . . . . .</b>                        | <b>127</b> |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 128        |
| II. IFRS . . . . .   | 154        |
| III. Zusammenfassung . . . . .   | 159        |
| <b>D. Bilanz: Information durch Bezeichnung des Postens . . . . .</b>                      | <b>160</b> |
| I. Kategorien von Hybridinstrumenten im Bankaufsichtsrecht . . . . .                       | 161        |

## Inhaltsübersicht

|   |     |
|---|-----|
| II. Kategorien in der Ratingmethodik . . . . .                    | 176 |
| III. Kategorien für die Postenbezeichnung in der Bilanz . . . . . | 185 |
| IV. Zusammenfassung und Ausblick . . . . .                        | 197 |
| <i>E. Ergebnis von Teil 3</i> . . . . .                           | 199 |
| <br>  |     |
| <b>Zusammenfassung</b> . . . . .                                  | 201 |
| <b>Literaturverzeichnis</b> . . . . .                             | 211 |
| <b>Verzeichnis der Hybridemissionen</b> . . . . .                 | 231 |
| <b>Stichwortverzeichnis</b> . . . . .                             | 233 |

# Inhaltsverzeichnis

|   |      |
|---|------|
| <b>Inhaltsübersicht</b> . . . . .   | VII  |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b> . . . . .   | XI   |
| <b>Abbildungsverzeichnis</b> . . . . .  | XVII |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> . . . . .  | XIX  |
| <b>Einführung</b> . . . . .   | 1    |
| I. Problemstellung . . . . .  | 1    |
| II. Ziel, Gang und Umfang der Untersuchung . . . . .                                | 4    |
| III. Kapitalmärkte, Informationsregeln und funktionale Betrachtung . . . . .        | 7    |
| IV. Unternehmensfinanzierung durch Hybridkapital . . . . .                          | 9    |
| 1. Eigen- und Fremdkapital: Ökonomische Grundlagen . . . . .                        | 9    |
| 2. Begriff und Formen des Hybridkapitals . . . . .                                  | 11   |
| 3. Ökonomische Anreize und Beteiligungsstruktur . . . . .                           | 15   |
| 4. Abgrenzung von Eigen- und Fremdkapital in der Rechtsordnung . . . . .            | 16   |
| 5. Hybridkapital und Rating . . . . .   | 21   |
| 6. Historie, Bedeutung und Einsatzbereiche . . . . .                                | 22   |
| <b>Teil 1. Phänomen: Hybride Finanzierungsinstrumente und ihre Module</b> . . . . . | 25   |
| A. Nachrangdarlehen . . . . .   | 26   |
| I. Überblick . . . . .  | 26   |
| II. Rückzahlung . . . . .   | 27   |
| 1. Dauer der Kapitalüberlassung . . . . .   | 27   |
| 2. Kündigungsrechte . . . . .   | 28   |
| 3. Allgemeines zum Rangrücktritt . . . . .  | 28   |
| 4. Absoluter Rangrücktritt . . . . .  | 29   |
| 5. Relativer Rangrücktritt . . . . .  | 31   |
| III. Vergütung . . . . .  | 32   |
| IV. Informationsrechte . . . . .  | 32   |
| B. Genussrechte . . . . .   | 33   |
| I. Überblick . . . . .  | 33   |
| II. Rückzahlung . . . . .   | 35   |
| 1. Dauer der Kapitalüberlassung und Kündigungsrechte . . . . .                      | 35   |
| 2. Verlustteilnahme . . . . .   | 36   |

## Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| 3. Besserungsabrede . . . . .                                    | 38 |
| 4. Nachrang . . . . .  | 39 |
| 5. Teilnahme an stillen Reserven und Liquidationserlös . . . . . | 39 |
| III. Vergütung . . . . .   | 40 |
| 1. Zinsanspruch . . . . .  | 40 |
| 2. Kicker . . . . .  | 42 |
| IV. Informationsrechte . . . . .                                 | 42 |
| <br>   |    |
| C. Stille Gesellschaften . . . . .                               | 43 |
| I. Überblick . . . . .   | 43 |
| II. Typische stille Gesellschaften . . . . .                     | 44 |
| 1. Rückzahlung . . . . .   | 44 |
| a) Allgemeines zum Rückzahlungsanspruch . . . . .                | 44 |
| b) Dauer der Kapitalüberlassung und Kündigungsrechte . . . . .   | 45 |
| c) Verlustbeteiligung . . . . .                                  | 45 |
| d) Nachrang . . . . .  | 46 |
| 2. Vergütung . . . . .   | 47 |
| a) Gewinnbeteiligung . . . . .                                   | 47 |
| b) Zusätzliche Festverzinsung . . . . .                          | 48 |
| 3. Informations- und Mitwirkungsrechte . . . . .                 | 48 |
| III. Atypische stille Gesellschaften . . . . .                   | 48 |
| 1. Rückzahlung . . . . .   | 49 |
| a) Beteiligung an den stillen Reserven . . . . .                 | 49 |
| b) Verlustbeteiligung . . . . .                                  | 49 |
| c) Nachrangvereinbarung . . . . .                                | 49 |
| 2. Vergütung . . . . .   | 50 |
| a) Qualifizierter Gewinnanspruch . . . . .                       | 50 |
| b) Zusätzliche Verzinsung . . . . .                              | 50 |
| 3. Informations- und Mitwirkungsrechte . . . . .                 | 50 |
| <br>   |    |
| D. Hybridanleihen . . . . .                                      | 51 |
| I. Überblick . . . . .   | 51 |
| II. Vergütung . . . . .  | 52 |
| 1. Höhe der Vergütung . . . . .                                  | 52 |
| 2. Zinsausfall, -aufschub und Nachzahlung . . . . .              | 53 |
| 3. Alternative Erfüllungsmechanismen . . . . .                   | 54 |
| III. Rückzahlung . . . . .                                       | 54 |
| 1. Laufzeit . . . . .  | 54 |
| 2. Ordentliches Kündigungsrecht des Emittenten . . . . .         | 55 |
| 3. Außerordentliche Kündigungsrechte des Emittenten . . . . .    | 55 |
| 4. Kapitalersatzbeschaffung . . . . .                            | 56 |
| 5. Kündigungsrechte des Kapitalgebers . . . . .                  | 56 |
| 6. Höhe des Rückzahlungsanspruchs . . . . .                      | 56 |
| 7. Nachrang und Aufrechnungsverbot . . . . .                     | 57 |
| IV. Informationsrechte . . . . .                                 | 57 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| <i>E. Zwischenfazit und Zusammenfassung</i> . . . . .  | 57  |
| <b>Teil 2. Bedeutung: Informationsbedarf über einzelne Module</b> . . . . .                  | 59  |
| <i>A. Adressaten und ihre finanziellen Zielvorstellungen</i> . . . . .                       | 60  |
| I. Anteilseigner . . . . .   | 60  |
| II. Darlehensgeber . . . . .   | 61  |
| III. Sonstige Adressaten . . . . .   | 61  |
| IV. Zusammenfassung . . . . .  | 62  |
| <i>B. Rückzahlung</i> . . . . .  | 62  |
| I. Laufzeit . . . . .  | 62  |
| II. Kündigungsrechte des Kapitalgebers . . . . .   | 64  |
| III. Kündigungsrecht des Emittenten . . . . .  | 65  |
| 1. Allgemeines . . . . .   | 65  |
| 2. Kündigungsanreize . . . . .   | 65  |
| 3. Klauseln zur Kapitalersatzbeschaffung . . . . .   | 66  |
| IV. Relativer Rangrücktritt . . . . .  | 67  |
| V. Absoluter Rangrücktritt . . . . .   | 67  |
| 1. Allgemeines . . . . .   | 67  |
| 2. Rang in der Insolvenz . . . . .   | 69  |
| 3. Auszahlungssperre außerhalb der Insolvenz . . . . .                                       | 69  |
| 4. Rangrücktritt und Überschuldungsbilanz . . . . .  | 75  |
| a) Zu Überschuldung und Überschuldungsbilanz . . . . .                                       | 75  |
| b) Allgemeines zu § 19 Abs. 2 S. 2 InsO . . . . .  | 77  |
| c) Gläubigerschutz bei ausdrücklich nach der InsO nicht zu passivierendem Kapital . . . . .  | 79  |
| d) Anforderungen an den Rangrücktritt bei vertraglich subordiniertem Hybridkapital . . . . . | 83  |
| aa) Auszahlungssperre außerhalb der Insolvenz . . . . .                                      | 84  |
| bb) Rang in der Insolvenz . . . . .  | 88  |
| cc) Sonstige Anforderungen . . . . .   | 89  |
| e) Ergebnis . . . . .  | 90  |
| 5. Systematisierung der Information . . . . .  | 90  |
| VI. Verlustbeteiligung und Besserungsabrede . . . . .  | 91  |
| 1. Systematisierung bei beweglichem Kapitalkonto . . . . .                                   | 91  |
| a) Aktiengesellschaft . . . . .  | 92  |
| b) GmbH . . . . .  | 94  |
| 2. Auswirkungen auf den Cashflow . . . . .   | 96  |
| 3. Verlustbeteiligung und Überschuldungsbilanz . . . . .                                     | 97  |
| 4. Zum Verhältnis von Verlustbeteiligung und Rangrücktritt . . . . .                         | 100 |
| 5. Exkurs: Das insolvenzrechtliche Haftkapital in der Übersicht . . . . .                    | 100 |
| VII. Beteiligung an stillen Reserven und Liquidationserlös . . . . .                         | 101 |
| <i>C. Vergütung</i> . . . . .  | 102 |
| I. Höhe der Vergütung . . . . .  | 102 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |            |
|--|------------|
| II. Zinsausfall, Zinsaufschub und Nachzahlung . . . . .                                    | 103        |
| III. Alternative Erfüllungsmechanismen . . . . .   | 104        |
| IV. Verlustbeteiligung und Rangrücktritt . . . . .   | 105        |
| D. Zusammenfassung und Systematisierung . . . . .  | 105        |
|  |            |
| <b>Teil 3. Abbildung: Module der Finanzierungsinstrumente im Jahresabschluss . . . . .</b> | <b>109</b> |
| A. Allgemeines: Jahresabschluss nach HGB und IFRS . . . . .                                | 110        |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 110        |
| 1. Überblick und rechtlicher Rahmen . . . . .  | 110        |
| 2. Zwecke und Adressaten . . . . .   | 112        |
| II. IFRS . . . . .   | 115        |
| 1. Überblick und rechtlicher Rahmen . . . . .  | 115        |
| 2. Ziele und Adressaten . . . . .  | 119        |
| B. Anhang . . . . .  | 119        |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 120        |
| 1. Allgemeines zum Anhang . . . . .  | 120        |
| 2. Ausdrückliche Erläuterungspflichten . . . . .   | 121        |
| 3. Herleitung weiterer Erläuterungspflichten . . . . .                                     | 122        |
| II. IFRS . . . . .   | 124        |
| 1. Allgemeines zum Anhang . . . . .  | 124        |
| 2. Erläuterungspflichten . . . . .   | 125        |
| III. Zusammenfassung und Rechtsfolgen eines Verstoßes . . . . .                            | 126        |
| C. Bilanz: Information durch Verortung des Postens . . . . .                               | 127        |
| I. HGB-Bilanzrecht . . . . .   | 128        |
| 1. Ausdrückliche Gliederungsvorschriften . . . . .   | 128        |
| 2. Erweiterung des Eigenkapitals um hybride Instrumente . . . . .                          | 129        |
| a) Die Stellungnahme des IDW . . . . .   | 130        |
| b) Der materielle Eigenkapitalbegriff . . . . .  | 132        |
| aa) Allgemeine Auszahlungssperre . . . . .   | 133        |
| bb) Laufzeit und Kündigungsrechte . . . . .  | 134        |
| (1) Allgemeine Erwägungen . . . . .  | 134        |
| (2) Einschränkung bei der GmbH . . . . .   | 139        |
| (3) Ergebnis . . . . .   | 140        |
| cc) Verlustteilnahme . . . . .   | 140        |
| dd) Nachrangigkeit in Liquidation und Insolvenz . . . . .                                  | 142        |
| ee) Vergütung . . . . .  | 143        |
| ff) Zusammenfassung . . . . .  | 145        |
| c) Ausweis im Eigenkapital . . . . .   | 146        |
| 3. Sonderposten für hybride Instrumente . . . . .  | 149        |
| II. IFRS . . . . .   | 154        |
| 1. Gliederung der Passivseite . . . . .  | 155        |

## Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| 2. Abgrenzung von Eigen- und Fremdkapital . . . . .   | 155 |
| III. Zusammenfassung . . . . .  | 159 |
| D. Bilanz: <i>Information durch Bezeichnung des Postens</i> . . . . .                       | 160 |
| I. Kategorien von Hybridinstrumenten im Bankaufsichtsrecht . . . . .                        | 161 |
| 1. Finanzsystem, Bankaufsicht und Solvabilität . . . . .                                    | 161 |
| 2. Kategorien des Hybridkapitals nach <i>Sydney Press Release, CRD II und KWG</i> . . . . . | 164 |
| a) Überblick . . . . .  | 164 |
| b) (Echtes) Kernkapital (UT1) . . . . .   | 165 |
| c) Kernergänzungskapital (LT1) . . . . .  | 166 |
| aa) Allgemeines . . . . .   | 166 |
| bb) KWG bis 2010 und Umsetzung des <i>Sydney Press Release</i> in Deutschland . . . . .     | 166 |
| cc) CRD II und KWG 2011 . . . . .   | 167 |
| d) Ergänzungskapital erster Klasse (UT2) . . . . .  | 169 |
| e) Ergänzungskapital zweiter Klasse (LT2) . . . . .   | 172 |
| f) Dritttransmittel (T3) . . . . .  | 172 |
| 3. Kategorien des Hybridkapitals nach Basel III . . . . .                                   | 173 |
| 4. Zusammenfassung . . . . .  | 175 |
| II. Kategorien in der Ratingmethodik . . . . .  | 176 |
| 1. Bankinternes Rating und Bilanzanalyse . . . . .  | 177 |
| 2. Kategorisierung durch Ratingagenturen . . . . .  | 179 |
| a) Moody's Investors Service . . . . .  | 180 |
| b) Standard & Poor's . . . . .  | 181 |
| c) Fitch Ratings . . . . .  | 183 |
| d) Vergleichende Betrachtung und Kritik . . . . .   | 185 |
| III. Kategorien für die Postenbezeichnung in der Bilanz . . . . .                           | 187 |
| 1. Angabe des Eigenkapitalgehalts? . . . . .  | 187 |
| a) Vorbemerkungen . . . . .   | 187 |
| b) HGB-Bilanz . . . . .   | 188 |
| c) IFRS-Bilanz . . . . .  | 190 |
| d) Überprüfung unter Informationsgesichtspunkten . . . . .                                  | 191 |
| 2. Lösung: Modulbezogene Postenbezeichnungen . . . . .                                      | 192 |
| a) Konzept . . . . .  | 192 |
| b) Ausweis . . . . .  | 196 |
| IV. Zusammenfassung und Ausblick . . . . .  | 197 |
| E. Ergebnis von Teil 3 . . . . .  | 199 |
| Zusammenfassung . . . . .   | 201 |
| Literaturverzeichnis . . . . .  | 211 |
| Verzeichnis der Hybridemissionen . . . . .  | 231 |
| Stichwortverzeichnis . . . . .  | 233 |