

bAV in Unternehmenstransaktionen

Kölner Tage Betriebsrente 2020

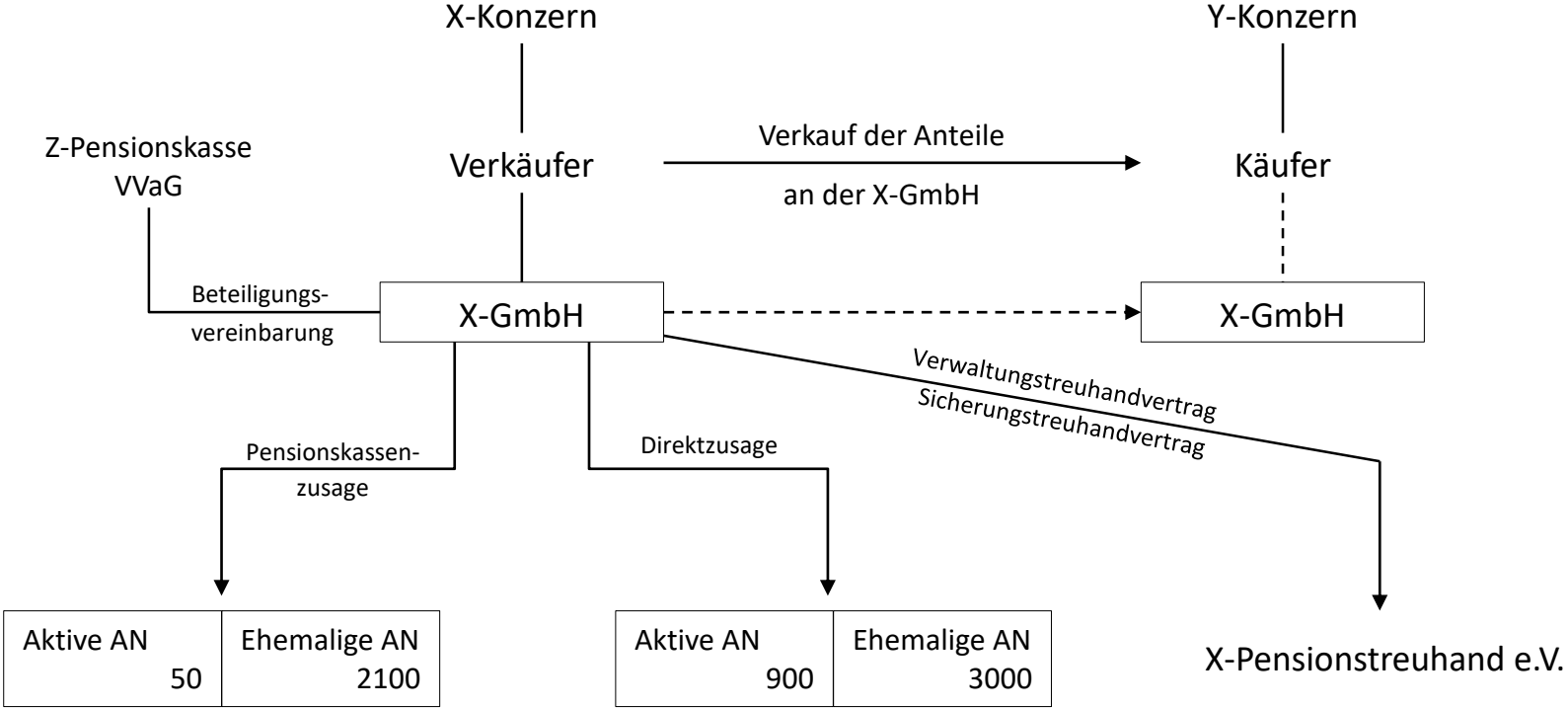
24. Januar 2020

Dr. Christian Reichel, Partner Baker McKenzie

bAV & M&A: Ausgewählte Probleme

- Finanzielle Lasten
- Externe Träger und CTA
- Plan Compliance
- Warranties & Indemnities-Versicherung
- bAV im Betriebsübergang

Transaktion



Ergebnisse der Legal Due Diligence („red flag“, threshold EUR 500.000)

- Pensionskassenzusage
 - Satzung Z-Pensionskasse: Versorgung nur für Mitarbeiter des Z-Konzerns oder soweit der Vorstand einer Beteiligung eines konzernfremden Unternehmens zustimmt
 - Beteiligungsvereinbarung: X-GmbH Trägerunternehmen der Z-Pensionskasse; Kündigungsfrist 6 Monate zum Jahresende; Pflicht zur Tragung der satzungsrechtlich bestimmten Beiträge und zusätzlicher Sanierungsbeiträge
 - Teilnahme der Mitarbeiter im Arbeitsvertrag vereinbart

Ergebnisse der Due Diligence („red flag“, threshold EUR 500.000)

- Direktzusage
 - beitragsorientierte Zusage aufgrund einer Konzernbetriebsvereinbarung vom 1. Juli 2010; Ablösung von 5 verschiedenen Altzusagen mit unterschiedlicher Absenkung des Versorgungsniveaus; Schließung für Neueintritte zum 30. Juni 2015 und Umstellung der zugesagten Rentenleistung auf Einmalleistung
 - HGB Rückstellung EUR 140 Mio., CTA-Vermögen EUR 80 Mio.
 - Keine Regelungen zur Rentenanpassung; Renten werden aber seit 2010 mit 1% pro Jahr angepasst

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (1)

- erhebliche Risiken durch die Pensionskasse und nur 50 aktive Arbeitnehmer; 5100 ehemalige Arbeitnehmer und 950 aktive Arbeitnehmer
Optionen: → Asset statt Share Deal?
→ Carve-out der Pensionsverpflichtungen gegenüber ehemaligen Arbeitnehmern?

- Einzelrechtsübertragung (asset deal)
 - Übergang aktiver Arbeitnehmer (§ 613a BGB)
 - Übergang der Versorgungszusagen; Übertragung der entsprechenden Vermögensgegenstände
 - Rechtsgrundlagen (einzelvertragliche, kollektivrechtlich) und Kollision mit Regelungen des Erwerbers

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (2)

- Finanzielle Verpflichtungen (für past service)

Optionen: → Berücksichtigung im Kaufpreis bzw. bei Kaufpreisanpassung
(abhängig von der Kaufpreisgestaltung insgesamt)

→ Schuldbeitritt / Freistellung

→ Übertragung auf Dritte

→ Ausfinanzierung

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (3)

- Pensionskasse: Beitragsentwicklung, Sanierungsbeiträge, zusätzliche Leistungen aus subsidiärer Haftung der X-GmbH?

- Optionen:
- Weiterführung der Beteiligungsvereinbarung
 - Geltung der Beteiligungsvereinbarung prüfen
 - Neuabschluss der Beteiligungsvereinbarung
 - Beendigung der Beteiligungsvereinbarung und Neulösung für 50 aktive Arbeitnehmer
 - Was ist mit den bestehenden Versicherung (beitragsfrei, ruhende Mitgliedschaft)?
 - Welche Ablösungsoptionen gibt es?
 - Freistellung von past service bezogenen finanziellen Verpflichtungen

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (4)

- Direktzusage: Bewertung der Verbindlichkeiten und des Treuhandvermögens

Optionen: → Bewertung der Verbindlichkeiten nach IFRS / US GAAP
→ stichtagsbezogene und marktgerechte Berechnungsgrundlagen
→ Berücksichtigung des Treuhandvermögens soweit es wirtschaftliches Eigentum der x-GmbH bleibt

- Ausfinanzierung durch CTA

Optionen: → Weiterführung (unwahrscheinlich)
→ Neues CTA; Transfer von Treuhandvermögen

- konkrete Regelungen zum neuen CTA und Transfer entsprechend den Vorgaben des alten CTA

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (5)

- Historie Rentenanpassung

Optionen: → Berücksichtigung unterbliebener Anpassung bei den Verbindlichkeiten

→ Freistellungsvereinbarung

→ Übertragung der Verpflichtung gegenüber Rentnern auf Dritte

Probleme und Gestaltungsmöglichkeiten (6)

- Restrukturierung Direktzusagen: Formal und materiell wirksam? Umstellung auf Einmalleistungen

Optionen: → Garantie rechtswirksamer Umstrukturierung

→ konkrete Berechnung des finanziellen Risikos und Berücksichtigung bei den Verpflichtungen?

→ pauschale Kompensation von Risiken

→ Abdeckung durch Warranties und Indemnities – Versicherung?

Vielen Dank!

Fragen?



Dr. Christian Reichel
Partner

Baker & McKenzie

Partnerschaft von Rechtsanwälten,
Wirtschaftsprüfern und Steuerberatern mbB
Bethmannstraße 50-54
60311 Frankfurt/Main

Tel.: + 49 69 2 99 08 292

christian.reichel@bakermckenzie.com