

Haftpflichtrecht ⁴ Versicherungsrecht

Herausgegeben von Stephan Fuhrer und Stephan Weber

Alain Villard

Versicherung und M&A

Die Auswirkungen von Unternehmenstransaktionen
auf den Versicherungsschutz unter besonderer
Berücksichtigung der VVG-Revision

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXV
Materialienverzeichnis	XLIII
1. Kapitel: Fragestellung und Zielsetzung	1
§ 1 Einleitung	1
§ 2 Gliederung der Untersuchung	5
2. Kapitel: Grundlagen	7
§ 3 Der Begriff «M&A» und seine Verwendung	7
1. Definition von M&A	7
2. M&A als wirtschaftswissenschaftlicher Sammelbegriff	7
3. Die Übernahme des Begriffs in der schweizerischen Lehre	9
4. Umfang des M&A-Begriffs nach schweizerischem Recht	10
§ 4 Auswirkungen von M&A-Transaktionen auf die Versicherungsverträge der Transaktionspartner	11
I. Übersicht	11
II. Auswirkungen auf die Versicherungsdeckung	12
1. Gefahrserhöhung, Art. 28 VVG	12
a. Veränderung der Gefahrstatsache nach Vertragsschluss	12
b. Höheres Risiko	13
c. Schaffung eines neuen Gefahrszustands	13
d. Wesentlichkeit der Gefahrserhöhung	14
e. Gefahrserhöhung in der VVG-Revision	15
f. Zusammenfassung	16
2. Verminderung des Versicherungswerts, Art. 50 VVG	17
a. Allgemeines	17
b. Verminderung des Versicherungswerts nach Vertragsschluss	17
c. Wesentlichkeit	18
d. Dauerhaftigkeit	18
e. Rechtsfolge	19
f. Gefahrsverminderung in der VVG-Revision im Besonderen	19
g. Prämienreduktion im Besonderen, Art. 23 VVG	20
3. Überversicherung, Art. 51 VVG	20
a. Begriff	20
b. Anwendungsbereich	21
c. Voraussetzung der Überversicherung	22
d. Rechtsfolgen	23
e. Präventive Wirkung	23
f. Überversicherung in der VVG-Revision	24
4. Unterversicherung, Art. 69 Abs. 2 VVG	25
a. Begriff	25
b. Anwendungsbereich	25
c. Rechtsfolgen	26
d. Unterversicherung in der VVG-Revision	26
5. Doppelversicherung, Art. 53 VVG	28
a. Begriff	28
b. Voraussetzungen	28
aa) Gleiches Interesse bzw. gleicher Gegenstand	28
bb) Dieselbe Gefahr	30
cc) Dieselbe Zeit	30

dd)	Mehrere Versicherungsunternehmen	30
ee)	Übersteigen des Versicherungswerts	30
ff)	Subjektive Kriterien	31
c.	Rechtsfolgen	31
d.	Zweck einer zulässigen Doppelversicherung	32
e.	Doppelversicherung in der VVG-Revision	33
aa)	Gesetzesbestimmungen	33
bb)	Wiederbelebung der Interessenlehre	34
cc)	Informationspflicht des VN	35
dd)	Kündigungsrechte	35
ee)	Folgen für ungekündigte Verträge	36
ff)	Solidarhaftung der beteiligten VR	37
gg)	Zusammenfassung	37
hh)	Ausnahmen	37
III.	Allgemeine Versicherungsbedingungen	39
1.	Allgemeines	39
2.	AGB-rechtliche Regeln	39
3.	Globalübernahme	40
a.	Begriff	40
b.	Voraussetzungen	40
c.	Ausnahme	40
4.	Rechtsfolgen	41
5.	Regelungsgehalt von Allgemeinen Versicherungsbedingungen	41
6.	Problem der Rückwärtsversicherung	43
§ 5	Übergang von Versicherungsverträgen	45
I.	Übergang nach Fusionsgesetz	45
1.	Universalsukzession	45
a.	Allgemeines	45
b.	Übergang der Vermögenswerte bei der Fusion	46
c.	Ausnahme für Umwandlungen	47
2.	Partielle Universalsukzession	47
a.	Allgemeines	47
b.	Übergang von Vermögenswerten bei Spaltung und Vermögensübertragung	48
II.	Vertragsübergang bei M&A-Transaktionen	49
1.	Allgemeines	49
a.	Grundsatz	49
b.	Verträge <i>ad personam</i> ?	49
c.	Singularsukzession für den Asset Deal	50
2.	Zustimmungserfordernis der Drittpartei für den Vertragsübergang	51
3.	Voraussetzungen für einen Vertragsübergang	52
a.	Übergang des Betriebs, Teilbetriebs oder Vermögensgegenstands	52
b.	Subjektive Leistungsunmöglichkeit des Vertragspartners	52
c.	Funktionaler Rollentausch zwischen den Transaktionspartnern	53
d.	Vertragsübergang im Interesse der übernehmenden und der Drittpartei	53
e.	Ergebnis	54
4.	Kündigungsrecht des VR	54
5.	Vertragliche Beendigungsklausel	55
III.	Vertragsübergang nach VVG	56
1.	Handänderung gemäss Art. 54 VVG	56
2.	Anwendungsbereich	57

a.	Sachversicherung	57
b.	Vermögensversicherung.....	57
c.	Personenversicherung.....	58
3.	Anwendung auf M&A-Transaktionen	58
a.	Voraussetzungen für den Übergang des Versicherungsvertrags.....	59
aa)	M&A-Transaktionen als Handänderung i.S.v. Art. 54 VVG	59
bb)	Übertragung der Gesamtheit der versicherten Sachen	60
b.	Vertragsübergang als primäre Rechtsfolge.....	60
c.	Rechtsfolgen von Art. 54 Abs. 2 und 3 VVG	61
aa)	Rücktrittsrecht des Erwerbers	61
bb)	Kündigungsrecht des VR	61
d.	Verhältnis von Art. 54 VVG zur Universalsukzession	61
e.	Konsequenzen der parallelen Anwendung von Art. 54 VVG.....	63
4.	Handänderung in der VVG-Revision	64
a.	Vertragsübergang	64
b.	Lösungsrechte	65
c.	Rechtsnatur.....	65
d.	Würdigung	66
IV.	Spezialgesetzliche Bestimmungen zum Übergang des Versicherungsvertrages	66
1.	Art. 23 FZG für Freizügigkeitsleistungen.....	66
2.	Art. 62 VAG für die Übertragung des Versicherungsbestandes	67
3.	Art. 67 SVG für die Motorfahrzeughaftpflichtversicherung.....	68
4.	Art. 97 UVV für die Unfallversicherung	69
V.	Übertragungshindernisse	70
1.	Kündigungsrecht	70
2.	<i>Pactum de non cedendo</i>	71
3.	Change-of-Control- und Tochtergesellschaftsklauseln	71
4.	Rechtsfolgen	71
5.	Würdigung.....	72
3. Kapitel: Die M&A-Transaktionen im Überblick.....		75
§ 6 Der Unternehmenskauf		75
I.	Share Purchase	75
1.	Unterscheidung nach dem Kaufobjekt.....	75
2.	Rechtsvorgang	75
a.	Verpflichtungsgeschäft.....	75
b.	Verfügungsgeschäft.....	76
3.	Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	77
a.	Grundsatz	77
b.	Ausnahmen.....	78
c.	Gefahrserhöhung, Art. 28 VVG?.....	79
4.	Ergebnis.....	80
II.	Asset Purchase	80
1.	Rechtsvorgang	80
2.	Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	81
§ 7 Sonderformen des Unternehmenskaufs		82
I.	Leveraged Buy-Out (LBO).....	82
1.	Begriff	82
2.	Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	82
II.	Management Buy-Out (MBO).....	83
1.	Begriff	83
2.	Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	84

§ 8 Gemeinschaftsunternehmen (Joint Venture)	85
I. Grundvereinbarung.....	85
II. Satellitenverträge.....	86
III. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	86
§ 9 Unternehmenszusammenschlüsse	87
I. Fusion	87
II. Fusionsarten.....	88
1. Absorptionsfusion, Art. 3 Abs. 1 lit. a FusG	88
a. Begriff.....	88
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	89
2. Kombinationsfusion, Art. 3 Abs. 1 lit. b FusG	89
a. Begriff.....	89
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	90
III. Gesetzlich nicht geregelte Fusionstypen.....	90
1. Unechte Fusion.....	90
a. Begriff.....	90
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	91
2. Quasifusion.....	91
a. Begriff.....	91
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	92
§ 10 Spaltung	93
I. Arten der Spaltung.....	93
1. Aufspaltung.....	93
a. Begriff.....	93
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	93
2. Abspaltung	94
a. Begriff.....	94
b. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	94
II. Weitere Erscheinungsformen der Spaltung	95
§ 11 Umwandlung	97
1. Begriff.....	97
2. Grundsätze.....	97
a. Wahlfreiheit in Bezug auf die Gesellschaftsform.....	97
b. Identitätsprinzip	98
3. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	98
§ 12 Vermögensübertragung	99
1. Begriff.....	99
2. Grundsätze.....	99
3. Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	100
a. Übertragungsvertrag.....	100
b. Übergang.....	100
c. Zustimmung des VR?.....	101
d. Zusammenfassung.....	102
§ 13 Zusammenfassung	103
4. Kapitel: Verfahrensabschnitte einer M&A-Transaktion	105
§ 14 Überblick über die Transaktionsphasen	105
I. Allgemeines.....	105
II. Phase 1: Analyse und Konzeption	106
III. Phase 2: Transaktionsphase.....	106
IV. Phase 3: Vernetzung und Integration (Post-Merger)	107
V. Rechtsverhältnisse vor und während der Transaktion	108
VI. Schutzvorkehrungen der Transaktionspartner	109

1.	Interessenlage des VR	109
a.	Ausgangslage	109
b.	Gefahrserhöhung, Art. 28 VVG	109
c.	Parteiwechsel	110
2.	Interessenlage des VN	111
a.	Ausgangslage	111
b.	Unterversicherung, Art. 69 Abs. 2 VVG	111
3.	Ergebnis	112
§ 15	Due Diligence	113
I.	Allgemeines	113
II.	Herkunft und Entstehung	113
III.	Due Diligence in M&A-Transaktionen	114
1.	Begriff und Bedeutung	114
2.	Formen der Due Diligence	115
a.	Verfahren	115
b.	Business Due Diligence	115
c.	Legal Due Diligence	116
d.	Tax Due Diligence	116
e.	Insurance Due Diligence	116
3.	Zusammenfassung	117
5. Kapitel:	Der Versicherungsvertrag innerhalb von M&A-Transaktionen	119
§ 16	Versicherungsverträge im Share Purchase	119
I.	Parteienkonstellation	119
1.	Schema	119
2.	Wechsel des Hauptaktionärs	120
3.	Keine direkten Rechtsfolgen für Versicherungsverträge	120
II.	Empirisch nachweisbare Rechtsfolgen des Share Purchase am Beispiel der D&O-Versicherung	121
1.	Allgemeines	121
2.	Begriff der D&O-Versicherung	121
3.	D&O-Versicherung als Schadensversicherung	121
4.	Einwirkung des Share Purchase auf die D&O-Versicherung aufgrund von Tochtergesellschaftsklauseln	122
a.	Allgemeines	122
b.	Tochtergesellschaftsklauseln	122
aa)	Beispielklausel	122
bb)	Voraussetzungen	123
cc)	Rechtsfolgen	123
dd)	Nachmeldefrist	124
5.	Einwirkung des Share Purchase auf die D&O-Versicherung des Kaufobjekts	126
a.	Unklare vertragliche Regelung	126
b.	Entstehung einer Doppelversicherung, Art. 53 VVG	126
aa)	Grundsatz	126
bb)	Ausnahme	127
cc)	Rechtsfolge einer nicht angezeigten Doppelversicherung	127
dd)	Sachversicherung im Besonderen	127
III.	Weitere Auswirkungen des Share Purchases auf Versicherungsverträge	128
1.	Auswirkungen beim Käufer	128
a.	Anzeigepflicht des übernehmenden VN, Art. 28 Abs. 2 VVG	128
b.	Anspruch des VR auf Prämienerrhöhung	129

c.	Anlehnung an EU-Recht?.....	130
2.	Auswirkungen beim akquirierten Unternehmen.....	131
a.	Anspruch des VN auf Prämienreduktion bei Gefahrverminderung, Art. 23 VVG.....	131
b.	Anspruch auf Anpassung des Versicherungswerts in der Sachversicherung, Art. 50 VVG.....	132
IV.	Ergebnis.....	132
§ 17	Versicherungsverträge im Asset Purchase.....	134
I.	Parteienkonstellation.....	134
1.	Schema.....	134
2.	Begriff.....	134
3.	Umfang des Asset Purchase.....	136
a.	Selektion der Vermögenswerte.....	136
b.	Segmentierung des Betriebs.....	136
c.	Begriff des Unternehmenskaufs.....	136
II.	Übertragung der Vermögenswerte durch Singularsukzession.....	137
1.	Das Unternehmen als Sammelbegriff von Vermögenswerten.....	137
2.	Singularsukzession.....	138
3.	Übertragung von Versicherungsverträgen durch Singularsukzession.....	138
a.	Fragestellung.....	138
b.	Übergang von Gesetzes wegen?.....	139
c.	Vom BGer geforderte Vertragsübernahme.....	139
4.	Möglichkeiten der Vertragsübernahme.....	140
a.	Tripartiter Vertrag.....	140
aa)	Wesen des Übertragungsvertrages.....	140
bb)	Form.....	140
b.	Konkludente Zustimmung des VR.....	142
aa)	Voraussetzungen.....	142
bb)	Beispiele für eine konkludente Zustimmung.....	143
cc)	Stellungnahme.....	143
c.	Nachträgliche Genehmigung durch den VR.....	144
d.	Generelle Zustimmung in den AVB?.....	144
aa)	Grundsatz.....	144
bb)	In der Sachversicherung.....	145
cc)	In der Personenversicherung.....	146
dd)	Ergebnis.....	147
5.	Umfang des Vertragübergangs durch Singularsukzession.....	147
a.	Theorien zum Vertragsübergang.....	147
b.	Übertragung der gesamten Parteistellung.....	148
aa)	Einreden.....	148
bb)	Willensmängel.....	150
cc)	Verletzung der Anzeigepflicht durch den VN im Besonderen.....	150
dd)	Verletzung der Informationspflicht durch den VR im Besonderen.....	150
ee)	AVB.....	150
6.	Zwischenergebnis.....	151
III.	Rechtsfolgen.....	151
1.	Übergang des Versicherungsvertrages auf die Käuferin.....	151
2.	Bei Verweigerung der Zustimmung durch den VR.....	152
3.	Eingeschränktes Kündigungsrecht des VR.....	153
a.	Vertraglich vereinbarter Kündigungsgrund.....	153
b.	Ausserordentliches Kündigungsrecht.....	154

c.	Nachträgliche Anpassung des Versicherungsvertrages	155
d.	Eintritt der Rechtswirkungen des Übernahmevertrages	156
aa)	Grundsätze	156
bb)	Asset Purchase im Besonderen	157
cc)	VVG-Revision	159
IV.	Zusammenfassung	160
§ 18	Versicherungsverträge in der Fusion	162
I.	Parteienkonstellation	163
1.	Absorptionsfusion	163
2.	Kombinationsfusion	163
II.	Die ordentliche Fusion, Art. 3 ff. FusG	164
1.	Voraussetzungen und Verfahren.....	164
2.	Notwendigkeit des Versicherungsschutzes während der Fusion	166
3.	Merkmale der Fusion.....	166
a.	Mitgliedschaftliche Kontinuität.....	166
b.	Universalsukzession, Art. 22 Abs. 1 FusG.....	167
c.	Zeitpunkt der Rechtswirksamkeit der Fusion	169
d.	Auflösung ohne Liquidation.....	169
III.	Gesetzliche Erleichterungen	170
1.	KMU-Fusion	170
2.	Konzernfusion (erleichterte Fusion).....	170
a.	Begriff.....	170
b.	Wer ist VN im Konzern?.....	171
IV.	Rechtsfolgen der Fusion für Versicherungsverträge.....	172
1.	Wechsel des VN	172
a.	Zustimmungserfordernis der Drittpartei?.....	172
b.	Ausschluss der Zustimmungstheorie bei Versicherungsverträgen	174
c.	Argumente pro Verzicht auf Zustimmung des VR.....	175
d.	Ergebnis	176
2.	Vertragliche Schutzmassnahmen des VR	176
a.	Auflösung <i>ex contractu</i>	176
aa)	Fusion als Handänderung im versicherungsrechtlichen Sinne	177
bb)	Zeitpunkt der Auflösung.....	177
cc)	Zwischenergebnis	180
b.	Tochtergesellschafts- und Change-of-Control-Klauseln	181
aa)	Wirkungen	181
bb)	Leistungspflicht des VR bei Schadenfall während einer Fusion	181
c.	Abtretungsverbot.....	182
d.	Ergebnis	182
3.	Gesetzliche Schutzmassnahmen	183
a.	Allgemeines	183
b.	Lösungsrechte bei Handänderung	183
aa)	Rücktrittsrecht des VN, Art. 54 Abs. 2 VVG.....	184
bb)	In der VVG-Revision	184
cc)	Kündigungsrecht des VR, Art. 54 Abs. 3 VVG	185
dd)	Verhältnis zu vertraglichen Kündigungsrechten	185
c.	Schutz des VR bei Gefahrserhöhung, Art. 28 Abs. 2 VVG.....	186
aa)	Fragestellung.....	186
bb)	Mit oder ohne Zutun des VN	186
cc)	Gefahrserhöhung durch Fusion?	187
dd)	Wesentlichkeit der Gefahrserhöhung	187

ee)	Meldepflicht des VN.....	188
ff)	Rechtsfolgen	188
gg)	Gefahrserhöhung in der VVG-Revision.....	189
d.	Doppelversicherung aufgrund einer Fusion?.....	189
aa)	Voraussetzungen.....	190
bb)	Rechtsfolgen bei betrügerischer Absicht.....	190
e.	Sicherstellung der Forderung, Art. 25 Abs. 1 FusG	191
aa)	Allgemeines	191
bb)	Erfasste Forderungen	192
cc)	Verfahren der Sicherstellung	192
4.	Zusammenfassung	193
V.	Unechte Fusion.....	193
1.	Abgrenzung zur ordentlichen Fusion.....	193
2.	Konkurrenz zwischen Geschäftsübernahme und Vermögensübertragung	194
3.	Gleiche Rechtsfolgen wie beim Asset Purchase	194
VI.	Quasifusion.....	195
1.	Abgrenzung zur ordentlichen Fusion.....	195
2.	Zusammenschlussvertrag.....	196
3.	Rechtsfolgen.....	196
a.	Fortbestand der Versicherungsverträge	196
b.	Handänderung, Art. 54 VVG	198
c.	Gefahrserhöhung, Art. 28 VVG	198
d.	Doppelversicherung, Art. 53 VVG.....	198
4.	Ergebnis.....	198
	§ 19 Versicherungsverträge in der Spaltung.....	199
I.	Aufspaltung eines VN	199
1.	Parteienkonstellation	199
2.	Aufspaltung, Art. 29 lit. a FusG	199
3.	Bedeutung des Inventars.....	200
a.	Gesetzliche Grundlage	200
b.	Bestimmung des spaltungsweise zu übertragenden Vermögens.....	200
c.	Übertragung von Verträgen mit Dritten	201
aa)	Voraussetzungen	201
bb)	Nicht aufgenommene Verbindlichkeiten	202
d.	Zwischenergebnis.....	203
4.	Rechtsfolgen der Aufspaltung	203
a.	Parteiwechsel	203
b.	Anspruch des VN auf Prämienreduktion wegen Verminderung des Versicherungswerts	204
aa)	Voraussetzungen	204
bb)	Geltendmachung der Reduktion.....	205
cc)	Umfang der Reduktion.....	205
dd)	Zwischenergebnis	206
c.	Gefahrverminderung, Art. 23 VVG.....	206
d.	Verminderung der Gefahr im neuen VVG	207
5.	Handänderung	207
6.	Einfluss der Spaltungsart auf Versicherungsverträge	208
II.	Abspaltung eines VN.....	209
1.	Parteienkonstellation	209
2.	Abgrenzung zur Aufspaltung, Art. 29 lit. a FusG	209
3.	Bedeutung des Inventars.....	209

4.	Bedeutung von Change-of-Control-Klauseln	210
5.	Rechtsfolgen der Abspaltung.....	211
a.	Parteiwechsel	211
b.	Doppelversicherung, Art. 53 VVG.....	211
c.	Übrige Rechtsfolgen.....	211
III.	Zusammenfassung.....	213
§ 20	Versicherungsverträge in der Vermögensübertragung	215
I.	Vermögensübertragung	215
1.	Parteienkonstellation	215
2.	Fragestellung	215
3.	Begriff der Vermögensübertragung.....	216
4.	Abgrenzung zur Spaltung und zur Fusion	216
5.	Übertragungsvertrag, Art. 70 f. FusG.....	217
a.	Bedeutung des Inventars	217
b.	Nicht zuordenbare Vermögenswerte, Art. 72 FusG	217
c.	Zustimmung des VR?.....	217
aa)	Grundsatz.....	217
bb)	Zwischenergebnis	218
d.	Handelsregistereintrag und seine Bedeutung für das Versicherungsrecht.....	219
II.	Rechtsfolgen für Versicherungsverträge.....	219
1.	Parteiwechsel, Handänderung	219
2.	Doppelversicherung, Art. 53 VVG.....	219
3.	Gefährverminderung und Verminderung des Versicherungswerts	220
III.	Zusammenfassung.....	220
§ 21	Exkurs: Börsengang.....	222
1.	Begriff des Börsengangs.....	222
2.	Kotierungsverfahren	222
3.	Auswirkungen des Börsengangs auf die Gesellschaft	223
a.	Allgemeine Auswirkungen.....	223
b.	Versicherungsrechtliche Auswirkungen.....	223
4.	Ergebnis.....	224
§ 22	Zusammenfassung und Ergebnisse.....	225