

Jean Nicolas Druey

Prof. Dr. iur., LL.M., Emeritus der
Universität St.Gallen

Eva Druey Just

Dr. iur., Lehrbeauftragte an der Universität Basel,
Rechtsanwältin in Chur

Lukas Glanzmann

Prof. Dr. iur., LL.M., Titularprofessor an der Universität
St. Gallen, Rechtsanwalt in Zürich

Gesellschafts- und Handelsrecht

11. Auflage

Begründet von
Theo Guhl

Schulthess § 2015

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 11. Auflage	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Literatur	XXXV
Abkürzungen	XXXVII

Teil I: Das Gesellschaftsrecht

1. Kapitel: Grundlagen

§ 1 Gesellschaft, juristische Person, Organisation, Unternehmen, Konzern	1
§ 2 Das System der Gesellschaftsformen	27

2. Kapitel: Personengesellschaften

§ 3 Die einfache Gesellschaft: Grundlagen	35
§ 4 Die einfache Gesellschaft: Einzelheiten	47
§ 5 Die Kollektivgesellschaft: Besonderheiten	63
§ 6 Die Kommanditgesellschaft: Besonderheiten	75

3. Kapitel: Die Aktiengesellschaft

§ 7 Das Wesen der AG	83
§ 8 AG: Das Grundkapital	97
§ 9 Gründung und Kapitalveränderung	111
§ 10 Die Aktie	131
§ 11 Der Aktionär	149
§ 12 AG: Die Generalversammlung	165
§ 13 AG: Der Verwaltungsrat	181
§ 14 Die aktienrechtliche Verantwortlichkeit	199
§ 15 Die Auflösung	219
§ 16 Publikumsgesellschaften: Besonderheiten	227

4. Kapitel: Die übrigen Kapitalgesellschaften	
§ 17 Die Kommanditaktiengesellschaft: Besonderheiten	243
§ 18 Die GmbH: Besonderheiten	247
5. Kapitel: Die Genossenschaft	
§ 19 Die Genossenschaft: Idee und Konzept	261
§ 20 Genossenschaft: Die Mitgliedschaft	271
6. Kapitel: Umstrukturierungen	
§ 21 Fusion, Spaltung, Umwandlung und Vermögensübertragung	283
Teil II: Das allgemeine Handelsrecht	
§ 22 Überblick	299
§ 23 Das Handelsregister	307
§24 Das Firmenrecht	319
§ 25 Die Buchführung und Rechnungslegung	337
§26 Die Abschlussprüfung (Revision)	375
Teil III: Wertpapierrecht und Wertrechte	
§ 27 Grundzüge	391
Sachregister	421
Gesetzesregister	453

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 11. Auflage	V
Inhaltsübersicht	VII
Literatur	XXXV
Abkürzungen	XXXVII

Teil I: Das Gesellschaftsrecht

1. Kapitel: Grundlagen

§ 1 Gesellschaft, juristische Person, Organisation,

Unternehmen, Konzern	1
I. Gesellschaft	1
1. Begriff	1
a) Gemeinsamer Zweck	1
b) Wirtschaftlicher Zweck	1
2. Handelsrecht	2
II. Juristische Person	2
1. Merkmal von Gesellschaften	2
2. Konsequenzen	2
a) Rechtssubjekt	2
b) Gründungsakt	3
c) Gewillkürter Sitz	3
3. Die Haftung im Besondern	4
a) Was ist «Verhalten» der juristischen Person?	4
b) Keine Schuldenhaftung der Beteiligten	4
c) Haftung für Organverhalten	5
III. Organisation	5
1. Gesellschaftsrecht ist Organisationsrecht	5
a) Zweckorientierung	5
b) Organisieren und Organisation	5
c) Autonomie	6
d) Bewirtschaftung von Mitteln	6
e) Aufbau-und Ablauforganisation	7
2. Konsequenzen	7
a) Organisationsfreiheit	7
b) Auslegung	8
3. Der Staat als Organisation	8
IV. Unternehmen	8

1. Unternehmen und Gesellschaft	8
a) Vertikale wirtschaftliche Organisation	8
b) Gesellschaft ist Unternehmensträgerin	9
c) Nicht Rechtssubjekt, aber Rechtsstruktur	9
d) Rechtliche und betriebswirtschaftliche Sicht	9
e) Unternehmen und Betrieb	10
f) Vorsicht mit dem Ausdruck «wirtschaftlich»!	10
2. Konsequenzen	11
a) Publizität	11
b) Unternehmenstransfer	12
c) Sorgfalts- und Treuepflicht	12
d) Ausserhalb des Gesellschafts- und Handelsrechts	13
V. Der Konzern im Besondern	13
1. Das wirtschaftliche Phänomen	14
a) Die Struktur	14
b) Die wirtschaftliche Bedeutung	15
c) Der Begriff	16
2. Das Konzernrecht	18
a) Besitzt die Schweiz ein Konzernrecht?	18
b) Ansätze zum Konzernrecht im geltenden Recht	19
c) Kategorien des Konzernrechts	21
3. Zentrale Regelungsbereiche	22
a) Das Konzernorganisationsrecht	22
b) Das «Konzerninteresse»	23
c) Haftung aus Konzerntätigkeit	25
§ 2 Das System der Gesellschaftsformen	27
I. Die Konzeption	27
1. 3x3 Möglichkeiten	27
a) Haftung der Gesellschafter für die Schulden der Gesellschaft	27
b) Übertragbarkeit der Anteile	28
c) Kündbarkeit der Beteiligung	28
d) Weitere Einteilungen	28
2. Drei Gruppen von gesetzlichen Formen	28
a) Einteilung im OR	28
b) Profile	29
3. Gesellschaftsform und Realtyp	29
a) Personen- / Kapitalbezogen	29
b) Idealtyp / Realtyp	31
4. Numerus clausus und Mischformen	31
a) Numerus clausus	31
b) Gesetzliche Mischformen	32
c) Gesellschaftlicher Freiraum	32

II. Statistik	33
1. Tabelle	33
2. Kommentar	33
2. Kapitel: Personengesellschaften	
§ 3 Die einfache Gesellschaft: Grundlagen	35
I. Definition und Wesen	35
1. Begriff	35
a) Gemeinsamer Zweck und gemeinsame Mittel	35
b) Gesellschaften mit oder ohne strukturierte Organisation	36
c) Gesellschafter	37
2. Die einfache Gesellschaft als Grundmodell aller Gesellschaften	37
a) Subsidiärordnung aller Personengesellschaften	37
b) Anwendungsbereich	37
c) Sonderfall der einfachen Gesellschaft mit kaufmännischer Tätigkeit	38
3. Juristische Einheit?	39
a) Keine juristische Person	39
b) Kein Handeln im Namen der Gesellschaft	39
c) Kein Namens- und Firmenschutz	40
d) Gesellschaftsvermögen	40
II. Anwendungsbereich	41
1. Erscheinungsformen	41
a) Mögliche Bezeichnungen	41
b) Beispiele	41
2. Ausgestaltung und Reichweite	43
a) Massgeblicher Vertragswille der Gesellschafter	43
b) Reichweite der einfachen Gesellschaft	44
III. Aussen-und Innengesellschaft	45
1. Innengesellschaft und stille Gesellschafter	45
2. Auftreten der Gesellschaft	45
3. Rechtsstellung des stillen Gesellschafters	46
§ 4 Die einfache Gesellschaft: Einzelheiten	47
I. Entstehung	47
1. Gesellschaftsvertrag	47
2. Vertragsform	47
a) Grundsatz: Formlosigkeit	47
b) Spezialfälle	47
3. Vertragsmängel	48
II. Innenverhältnis	49
1. Beiträge an die Gesellschaft	49
a) Beitragsarten	49

b)	Einbringung der Beiträge	50
c)	Massgeblichkeit der Vereinbarung für Art und Umfang der Beiträge	50
d)	Zwingender Charakter der Beitragspflicht?	51
e)	Einforderung der Beiträge	51
2.	Mittragung von Gewinn und Verlust	52
a)	Symmetrieregeln	52
b)	«Löwengesellschaften» zulässig	52
3.	Geschäftsführung	52
a)	Geschäftsführung durch die Gesellschafter	53
b)	Harmonisierung der Geschäftsführungshandlungen	53
c)	Notwendigkeit von Gesellschaftsbeschlüssen	53
d)	Sorgfaltspflicht bei der Geschäftsführung	53
4.	Recht auf Information	54
a)	Reichweite	54
b)	Modalitäten	54
III.	Handeln nach aussen	55
1.	Vertretung	55
a)	Vermutung der Vertretungsbefugnis	55
b)	Indirekte Stellvertretung	56
2.	Haftung	57
a)	Umfang der Gesellschafterhaftung	57
b)	Solidarhaftung aller Gesellschafter	57
IV.	Ausscheiden eines Gesellschafters, Auflösung und Liquidation	58
1.	Kündigung des Gesellschaftsvertrags	58
a)	Form und Adressat der Kündigung	58
b)	Ordentliche Kündigung	58
c)	Ausserordentliche Kündigung	58
2.	Weitere Auflösungsgründe	59
3.	Wirkung der Auflösung	59
a)	Ausscheiden eines einzelnen Gesellschafters	59
b)	Übergang der Vermögensrechte auf verbleibende Gesellschafter	60
4.	Liquidation	60
§ 5	Die Kollektivgesellschaft: Besonderheiten	63
I.	Wesen	63
1.	Rechtsform	63
a)	Gesellschaft mit kaufmännisch geführtem Gewerbe	63
b)	Gesellschaft ohne kaufmännisches Gewerbe	64
2.	Verhältnis zu den Regeln der einfachen Gesellschaft	64
a)	Subsidiäre Geltung des Rechts der einfachen Gesellschaft	64
b)	Besonderheiten der Kollektivgesellschaft	65
c)	Abgrenzung von der einfachen Gesellschaft	65
d)	Beschränkung auf natürliche Personen	66

3.	Gesellschaftsvermögen	66
a)	Haftungssubstrat	66
b)	Forderungen der Gesellschafter gegen die Gesellschaft	66
c)	Verrechnung mit Gesellschaftsforderungen und-schulden	67
4.	Wirtschaftliche Bedeutung der Kollektivgesellschaft	68
II.	Innenverhältnis	68
1.	Basis: Einfache Gesellschaft	68
2.	Rechnungslegung	68
III.	Aussenverhältnis	68
1.	Vertretung	68
a)	Bedeutung des Handelsregistereintrags	69
b)	Entzug der Vertretungsmacht	69
2.	Haftung	69
a)	Solidarhaftung	69
b)	Konkursbetreibung	70
c)	Verhältnis von Gesellschafts- und Gesellschaftergläubigern	70
IV.	Wechsel im Gesellschafterbestand, Auflösung und Liquidation	70
1.	Gesetzliche Regelung der Liquidation	70
2.	Ausscheiden eines Gesellschafters	71
a)	Fortsetzung der Gesellschaft	71
b)	Haftung ein-und austretender Gesellschafter	71
c)	Bestimmung der Liquidationsanteile	72
3.	Auflösung	72
4.	Liquidation	72
§ 6	Die Kommanditgesellschaft: Besonderheiten	75
I.	Wesen	75
1.	Der Kommanditär als ausschliesslicher Geldgeber	75
2.	Bedeutung der Kommanditgesellschaft	75
a)	Wirtschaftliche Bedeutung	75
b)	Einsatzmöglichkeiten	76
c)	Neuere Entwicklung	77
II.	Innenverhältnis	78
1.	Geschäftsführung	78
2.	Informationsrechte	78
3.	Gewinn-und Verlustbeteiligung	79
III.	Aussenverhältnis	79
1.	Vertretung	79
2.	Haftung	79
a)	Wesen der Kommanditsumme	80
b)	Kommanditsumme – Kommanditeinlage	80
c)	Art der Haftung des Kommanditärs	81

IV. Wechsel im Gesellschafterbestand, Auflösung und Liquidation	81
3. Kapitel: Die Aktiengesellschaft	
§ 7 Das Wesen der AG	83
I. Entwicklung	83
1. Erfolgsgeschichte	83
2. Gesetzgebung	83
a) Allgemein	83
b) Schweiz	84
c) Wachsende Reformfreudigkeit	84
II. Die AG als Kapitalgesellschaft	85
1. Die AG ist ein Personenverbund	85
a) Zusammensetzung aus Mitgliedern	85
b) Aber: Einmangengesellschaft möglich	85
2. Die AG ist juristische Person	86
a) Keine Haftung der Aktionäre	86
b) Konstitutive Wirkung des Handelsregistereintrags	86
c) Rechtsfähigkeit	86
d) Durchgriff	87
e) Die AG hat ein Grundkapital	88
III. Begriff, Idee und Typus der AG	89
1. Begriff der AG	89
2. Idee der AG	89
a) Verkäuflichkeit der Aktie	89
b) Fremdverwaltung	89
c) Unkündbarkeit der Mitgliedschaft	90
3. Funktion der AG	90
a) Realtypen	90
b) Zulässigkeit	91
4. Einheit des Aktienrechts	92
5. Grundsätzlich zwingender Charakter	92
a) Prinzip	92
b) Freiraum als Ausnahme	92
6. Formale Natur	93
IV. Gesellschaft und Unternehmen	93
1. Die AG «betreibt» ein Unternehmen	93
a) Die gesetzliche Konzeption	93
b) Unternehmen und nicht wirtschaftlicher Zweck	94
2. Das Unternehmen «benutzt» die Gesellschaft	94
3. Welche Sichtweise gilt?	94
4. Konsequenzen der Unterscheidung	94

§8 AG: Das Grundkapital	97
I. Der Begriff des Grundkapitals	97
1. Grundkapital als Summe der mitgliedschaftlichen Einzahlungen	97
2. Grundkapital als Passivposten in der Bilanz	98
3. Aktienkapital	98
4. Bedeutung	98
II. Eingangsschutz	99
1. Beschränkte Wertsicherung	99
2. Leistungs- und Wertkontrolle	99
a) Einzahlung in bar	99
b) Sacheinlage und -Übernahme	99
c) Verrechnung	100
d) Teilliberierung	100
e) Kaduzierung	101
3. Mindestkapital	101
III. Bestandesschutz: Das Grundkapital als Sperrziffer	101
1. Prinzip des Rückzahlungsverbots	101
a) Verbot der Einlagenrückgewähr	102
b) Ausschüttungen nur aus Gewinn	102
2. Beschränkung des Erwerbs eigener Aktien	103
a) Höchstgrenzen	103
b) Abhängige Aktionäre	103
c) Erwerb nur aus ausschüttbaren Mitteln	104
d) Offenlegung	104
e) Rechtsnatur: Ordnungsvorschriften	104
f) Eigene Aktien als Gefahr der Selbstkontrolle	104
IV. Ausgangsschutz: Kapitalherabsetzung und Liquidation	105
V. Verlust von Grundkapital als «Alarmglocke»	105
1. Konzept	105
2. Kapitalverlust	105
a) Tatbestand	105
b) Rechtsfolge	106
3. Überschuldung (gänzlicher Kapitalverlust)	106
a) Tatbestand	106
b) Bewertungsproblem	106
c) Benachrichtigung des Gerichts	107
d) Konkursaufschub	109
e) Würdigung	109
§ 9 Gründung und Kapitalveränderung	111
I. Gründung	111
1. Gründung und Gründer	111

a) Gründung als Akt	111
b) Gründung als mehrstufiger Vorgang	111
c) Wer ist «Gründer»?	111
2. Rechtsgeschäfte für die werdende AG	112
3. Gründungsvorgang	113
a) Zeichnung	113
b) Liberierung	113
c) Errichtungsakt	113
d) Handelsregisteranmeldung	113
e) Handelsregistereintragung	113
4. Qualifizierte Gründungen	113
a) Sacheinlage	114
b) Sachübernahmen	115
c) Verrechnung	116
d) Gründervorteile	116
e) Redundanz	117
5. Gründungsmängel	117
II. Statuten und Reglemente	118
1. Statuten / Reglemente / andere organisatorische Unterlagen	118
2. Notwendiger Statuteninhalt	118
3. Bedingt notwendiger Statuteninhalt	118
4. Reglemente	119
5. Änderung von Statuten und Reglementen	119
III. Die Kapitalerhöhung	120
1. Motive einer Kapitalerhöhung	120
a) Kapitalmarkt	120
b) Naturaldividende	120
c) Unternehmensübernahmen und andere Engagements	121
d) Bilanzielles Gleichgewicht	121
2. Rechtliche Typen der Kapitalerhöhung	121
a) Ordentliche Kapitalerhöhung	122
b) Genehmigte Kapitalerhöhung (autorisiertes Kapital)	122
c) Bedingte Kapitalerhöhung	123
d) Kapitalband	123
3. Bezugsrecht	124
a) Gefahren für Aktionärsminoritäten	124
b) Problem der Verwässerung	124
c) Ausschluss	125
d) Einkauf der Neuerwerber in die Reserven	125
4. Verfahren	126
a) Drei Sorgen des Gesetzgebers	126
b) Festübernahme	126
c) Nennwertaufschreibung	127

IV. Die Kapitalherabsetzung	127
1. Ordentliche Kapitalherabsetzung	127
a) Feststellung der Schuldendeckung	127
b) Schuldenruf und Sicherstellung	128
c) Beurkundung	128
2. Kapitalherabsetzung bei Unterbilanz	128
a) Deklarative Kapitalherabsetzung	128
b) «Harmonika»	129
3. Entwurf 2007	130
§ 10 Die Aktie	131
I. Die Arten von Eigenkapitalbeteiligungen	131
1. Aktien	131
2. Weitere Arten von Eigenkapitalbeteiligungen	132
a) Partizipationsschein	132
b) Genussschein und Besserungsschein	133
3. Arten von Aktien	134
a) Namen- und Inhaberaktie	134
b) Stamm- und Vorzugsaktie	135
c) Stimmrechtsaktie	135
II. Die Aktie als Wertpapier	136
1. Kontextabhängige Bedeutung von «Aktie»	136
2. Wertpapier	137
a) «Geborenes» Wertpapier	137
b) Betreuung durch das Bankensystem	137
c) Sammelverwahrung, Sammelkunde, Wertrecht: das Bucheffektengesetz 2009 (BEG)	137
d) Verbleibende Bedeutung des Wertpapierrechts und Aktienrechts ...	138
e) Anspruch auf Wertpapier	138
III. Aktienbuch und Vinkulierung: Sonderregeln für Namenaktien	139
1. Das Aktienbuch	139
a) Idee	139
b) Wirkung	139
c) Anspruch auf Eintragung	140
d) Dispoaktien	140
e) Vertraulichkeit	140
f) Verzeichnis der wirtschaftlich Berechtigten	141
2. Die Vinkulierung (Einführung)	141
a) Gaspedal und Bremse	141
b) ... oder Fünfer und Weggli	142
c) Kompromiss seit 1991	142
d) Kompromiss macht kompliziert	143
3. Die Vinkulierungsgründe	143

a) Nicht börsengängige Aktien	143
b) Börsengängige Aktien	144
c) Gemeinsame Vorschriften	145
4. Vorgang des Erwerbs	146
a) Gesuch	146
b) Eigentumsübergang	146
c) Genehmigung	147
§ 11 Der Aktionär	149
I. Die Aktie als Mitgliedschaft: Pflichten und Rechte des Aktionärs....	149
1. Pflichten des Aktionärs	149
2. Rechte des Aktionärs im Allgemeinen	150
a) Übersicht	150
b) Mitgliedschafts- vs. Drittrechte	150
c) Gegensätzliche Aktionärsinteressen	151
d) Organisatorische Rechte	151
e) Vermögens- und Mitwirkungsrechte	152
3. Vermögensrechte	152
a) Dividenden	152
b) Liquidationsanteil	154
4. Mitwirkungsrechte	154
a) Individualrechte	154
b) Minderheitsrechte	155
5. Informationsrechte	156
a) Rechnungslegung	156
b) Auskunftsrecht	156
c) Einsichtsrecht	157
d) Sonderprüfung	157
6. Gleichbehandlungsgebot	159
7. Schutzrechte	159
II. Verträge mit und unter Aktionären	159
1. Verträge zwischen Aktionären und ihrer Gesellschaft	160
a) Darlehen des Aktionärs an die Gesellschaft	160
b) Darlehen der Gesellschaft an den Aktionär	161
c) Organschaftsverträge	162
2. Aktionärbindungsverträge	162
a) Wesen	162
b) Vorkaufsrecht	163
c) Stimmrechtsvereinbarung	164
§ 12 AG: Die Generalversammlung	165
I. Organisatorische Stellung	165
1. Generalversammlung als oberstes Organ	165
2. Gesetzliche Kompetenzen	166

a)	Festsetzung der Statuten	166
b)	Wahlen	166
c)	Verwendung des Bilanzgewinns	167
d)	Abstimmung über Vergütungen	167
3.	Weitere Kompetenzen	167
II.	Die Durchführung	168
1.	Ordentliche und ausserordentliche Generalversammlungen	168
2.	Die Einberufung	169
a)	Frist	169
b)	Form	169
c)	Einladende Instanz	169
d)	Adressaten	170
e)	Ort und Zeit	170
f)	Traktandenliste und Anträge	170
g)	Universalversammlung	171
3.	Ausweis über die Berechtigung	171
4.	Vertretung	172
a)	Einschränkung des Vertretungsrechts	172
b)	Organvertretung	172
c)	Depotstimmrecht	173
d)	Keine schriftliche Stimmabgabe	173
e)	Elektronische Mittel	174
5.	Beschlussfassung	174
a)	Reguläres Quorum	174
b)	Qualifiziertes Quorum	175
c)	Stichentscheid	176
6.	Zudienende Funktionen	176
III.	Mangelhafte Beschlüsse	177
1.	Rechtsfolgen von Mängeln	177
2.	Anfechtbarkeit	178
a)	Anfechtungsgründe	178
b)	Anfechtungsklage	178
3.	Nichtigkeit	180
§ 13 AG: Der Verwaltungsrat		181
I.	Aufgaben	181
1.	Geschäftsführung	181
2.	Weitere Aufgaben	182
a)	Im Zusammenhang mit der Generalversammlung	182
b)	Erstellen des Geschäftsberichts	182
c)	Handeln bei Kapitalverlust oder Überschuldung	183
d)	Auffangkompetenz	183
3.	Delegation	183

a) Wesen und Form	183
b) Beschränkung	183
c) Katalog der Delegationsverbote	184
4. Vertretung der Gesellschaft	185
a) Vertretungsmacht der VR-Mitglieder	185
b) Erteilung von Vertretungsbefugnis	186
5. Sorgfalts- und Treuepflicht	186
6. In-sich-Geschäfte	187
II. Das Rechtsverhältnis der Verwaltungsratsmitglieder zur Gesellschaft	187
1. Begründung des Mandats	187
a) Wahl und Annahme	187
b) Formelle Voraussetzungen, insbesondere Beschränkung auf natürliche Personen	188
c) Persönliche Voraussetzungen: Befähigung, Unabhängigkeit	188
2. Inhalt des Rechtsverhältnisses	189
a) Qualifikation	189
b) Vergütung	189
3. Dauer	191
III. Die Geschäftsordnung	191
1. Zuständigkeit zum Erlass	191
2. Präsident, Delegierte, Ausschüsse	191
3. Sitzungen	193
4. Information der VR-Mitglieder	193
5. Beschlussfassung	194
6. Mangelhafte Beschlüsse	194
IV. Corporate Governance	195
1. Stichwort oder Modewort?	195
a) Machtgleichgewicht ist Ziel	195
b) Weltweite Verbreitung und Verbreiterung des Begriffs	195
c) Von den Fragen zu den Grundsätzen	196
d) Würdigung	196
2. Corporate Governance in der Schweiz	197
§14 Die aktienrechtliche Verantwortlichkeit	199
I. Rechtsnatur	199
1. Das allgemeine OR ist nicht ausgeschaltet	199
2. Modell Delikt oder Vertrag?	200
a) Rechtsunsicherheit	200
b) Unterschiede	200
c) Was gilt?	201
3. Besonderheiten	201

II. Haftungstatbestände	202
1. Prospekthaftung	202
a) Deliktshaftung	202
b) Schutzobjekt	202
c) Verantwortliche Personen	203
d) Emission	203
e) Prospekt	203
f) Informationsmängel	204
2. Gründungshaftung	204
3. Haftung für Verwaltung, Geschäftsführung und Liquidation	205
a) Wer ist Organ?	205
b) Decision Taking und Decision Shaping	206
c) Haftung für Kausalitätsbeiträge	207
d) Haftung aus Kundgabe	208
e) Kasuistik	208
4. Revisionshaftung	210
III. Die Klageberechtigten	211
1. Direkter vs. indirekter Schaden	211
2. Direkter Schaden	212
3. Indirekter Schaden	212
a) Ausserhalb des Konkurses	212
b) Im Konkurs	213
4. «Doppelschaden»	213
5. Genehmigung	214
a) Intern	214
b) Durch Geschädigte	214
c) Decharge	214
IV. Mehrheit von Verantwortlichen	215
1. Differenzierte Solidarität	215
2. Prozessualer Schutz	216
3. Vergleich	216
V. Reform	216
§ 15 Die Auflösung	219
I. Übersicht	219
II. Der Auflösungsbeschluss	220
1. Beschluss der Gesellschaft	220
2. Richterliches Urteil	220
a) Konkurs	220
b) Auflösung aus wichtigem Grund	220
c) Organisation- und Gründungsmängel	221
d) Widerrechtlichkeit oder Unsittlichkeit	222

III. Liquidation	223
1. Zweck	223
2. Liquidatoren	223
3. Verfahren [^]	224
a) Eröffnungsbilanz und Schuldenruf	224
b) Weitere Liquidationsaufgaben	224
c) Gläubigerrechte	224
d) Verteilung des Vermögens	225
e) Löschung	225
IV. Verstaatlichung	226
§ 16 Publikumsgesellschaften: Besonderheiten	227
I. Begriff der Publikumsgesellschaft	227
1. Börsenkotierung	227
2. Auf Publikumsgesellschaften anwendbare Vorschriften	227
a) Vorschriften der VegüV und des Aktienrechts	227
b) Börsenrechtliche Vorschriften	228
c) Selbstregulierung der Börsen	229
3. Kotierung an der SIX Swiss Exchange	229
a) Initial Public Offering (IPO)	229
b) Börsensegmente	229
c) Anforderungen an den Emittenten und den Valor	230
d) Kotierungsprospekt	231
II. Folgen der Kotierung	231
1. Finanzberichterstattung	231
2. Ad-hoc-Publizität	232
3. Offenlegung von Managementtransaktionen	233
4. Offenlegung von Vergütungen und Beteiligungen	234
5. Offenlegung bedeutender Aktionäre	234
6. Öffentliche Kaufangebote	235
a) Begriff des öffentlichen Angebots	235
b) Pflicht zur Unterbreitung eines Angebots	235
c) Angebotspreis bei einem Pflichtangebot	236
d) Pflichten der Zielgesellschaft	237
e) Squeeze-out	238
7. Verbot des Insiderhandels und der Kursmanipulation	238
a) Aufsichts- und strafrechtliche Verbote	238
b) Ausnützen von Insiderinformationen	238
c) Kurs- bzw. Marktmanipulation	240

4. Kapitel: Die übrigen Kapitalgesellschaften

§ 17 Die Kommanditaktiengesellschaft: Besonderheiten	243
I. Vorbemerkung	243
II. Begriff	243
III. Gründung	243
IV. Die Organisation	244
1. Generalversammlung	244
2. Verwaltung	245
3. Aufsichtsstelle	245
V. Die Auflösung	245
§ 18 Die GmbH: Besonderheiten	247
I. Idee und Entwicklung	247
1. Idee der GmbH	247
a) GmbH als Kapitalgesellschaft	247
b) Selbstorganschaft als Leitbild	247
2. Einführung der GmbH in der Schweiz	248
3. Entwicklung der GmbH bis 2007	248
4. Das neue GmbH-Recht	248
5. Verhältnis zum Aktienrecht	249
II. Gründung und Finanzierung	250
1. Gründung	250
2. Grundkapital	250
a) Stammkapital	250
b) Kapitalerhöhung und-herabsetzung	250
c) Genuss-, aber keine Partizipationsscheine	250
d) Unterschiede zwischen Stamm- und Aktienkapital	251
3. Nachschusspflicht	251
III. Organisation	252
1. Gesellschafterversammlung	252
a) Befugnisse	252
b) Einberufung	252
c) Beschlussfassung	252
d) Mangelhafte Beschlüsse	253
2. Geschäftsführung	253
a) Prinzip der Selbstorganschaft	253
b) Aufgaben der Geschäftsführung	254
c) Mangelhafte Beschlüsse	254
3. Revisionsstelle	254
IV. Besondere Rechte und Pflichten der Gesellschafter	255
1. Bedeutung der Statuten	255

2. Nachschuss- und Nebenleistungspflichten, Konventionalstrafen	255
3. Treuepflicht	255
4. Informationsrecht	256
V. Gesellschafterwechsel und Ausscheiden von Gesellschaftern	256
1. Gesellschafterwechsel	256
a) Vinkulierung als Normalfall	256
b) Qualifiziertes Schriftlichkeitserfordernis für Übertragungsvertrag ..	257
2. Ausscheiden von Gesellschaftern	257
a) Austritt	257
b) Ausschluss	258
c) Recht auf Anschlussaustritt	258
d) Anspruch auf Abfindung	258
VI. Auflösung und Liquidation	259

5. Kapitel: Die Genossenschaft

§19 Die Genossenschaft: Idee und Konzept	261
I. Idee	261
1. Demokratie und Selbsthilfe	261
2. Genossenschaftszweck	262
a) Indirekte wirtschaftliche Hilfe	262
b) Vielfalt von Tätigkeitsbereichen	263
c) Selbsthilfe durch Kooperation	263
3. Aussenseiterstellung der Genossenschaft im System der Organisationsformen	264
a) Keine Gesellschaft im eigentlichen Sinn	264
b) Wesenszüge der anderen Organisationsformen in der Genossenschaft	264
c) Verdrängung der Genossenschaft durch die Organisationsformen AGundVerein	265
II. Die Genossenschaft als juristische Person	265
1. Errichtung	265
a) Gründungsvoraussetzungen	265
b) Grundkapital	266
c) Liquidation	266
2. Haftung	266
a) Haftung der Genossenschafter	266
b) Geltung der Haftungsbestimmungen bei Mitgliederwechsel	267
c) Gläubigerschutz bei Überschuldung der Genossenschaft	267
III. Die Genossenschaft als Grossorganisation	267
1. Prinzip der Fremdverwaltung	267
a) Verwaltung als Geschäftsführungsorgan	267
b) Generalversammlung	268

c) Möglichkeit der Ausweitung der Kompetenzen der Verwaltung	268
2. Rechnungslegungspflicht	268
3. Revisionsstelle	269
IV. Eingegliederte Genossenschaften	269
1. Genossenschaftsverbände	269
2. Einflussnahme des Dachverbands auf Gliedgenossenschaften	270
V. Versicherungs- und Kreditgenossenschaften	270
§ 20 Genossenschaft: Die Mitgliedschaft	271
I. Eintritt, Austritt, Übertragung	271
1. Prinzip der offenen Tür	271
2. Beitrittsformalitäten	271
3. Grundsatz des freien Austrittes	272
a) Kündigung der Mitgliedschaft	272
b) Statutarische Erschwerung des Austrittes	272
c) Abfindungsanspruch	273
4. Ausschlussmöglichkeit	273
5. Weitere Untergangsgründe	274
6. Übertragung der Mitgliedschaft	275
II. Rechte	276
1. Grundsatz der Gleichbehandlung der Genossenschafter	276
2. Mitgliedschaftsausweis	276
3. Stimmrecht	277
4. Informationsrecht	277
5. Gewinnverteilung	277
6. Wohlerworbene Rechte des Genossenschafers	278
III. Pflichten	278
1. Beitrags- und Leistungspflichten	279
2. Die statutarische Nachschusspflicht	279
3. Die persönliche Haftung der Genossenschafter für Genossenschafts-	
schulden	280
4. Statutenänderungen hinsichtlich Nachschusspflicht und persönlicher	
Haftung	281
5. Der Eintritt und das Ausscheiden von persönlich haftenden oder	
nachsusspflichtigen Mitgliedern	282
6. Kapitel: Umstrukturierungen	
§ 21 Fusion, Spaltung, Umwandlung und Vermögensübertragung	283
I. Arten von Umstrukturierungen	283
1. Umstrukturierung des Rechtsträgers bzw. des Unternehmens	283

2. Grundformen von Umstrukturierungen	284
a) Fusion	284
b) Spaltung	284
c) Umwandlung	284
d) Vermögensübertragung	284
II. Fusionsgesetz	285
1. Rechtslage vor dem Fusionsgesetz	285
2. Entstehung des Fusionsgesetzes	285
3. Regelungsgegenstand des Fusionsgesetzes	286
4. Regelung in Europa	286
III. Fusion	286
1. Wesen der Fusion	286
a) Übernehmende und übertragende Gesellschaft(en)	287
b) Universalsukzession	287
c) Kontinuität der Mitgliedschaft	287
2. Zulässige Fusionen	287
3. Ablauf der Fusion	288
a) Fusionsvertrag	288
b) Zwischenbilanz	288
c) Fusionsbericht	288
d) Prüfung	289
e) Einsichtsrecht der Gesellschafter	289
f) Konsultation der Arbeitnehmervertretung	289
g) Gesellschafterbeschluss	289
h) Rechtswirksamkeit	290
4. Gläubigerschutz	290
5. Rechtsschutz	291
a) Klage auf Ausgleichszahlung	291
b) Anfechtungsklage	291
c) Verantwortlichkeitsklage	291
6. Bedeutung der Fusion	292
IV. Spaltung	292
1. Wesen der Spaltung	292
a) Aufspaltung und Abspaltung	292
b) Partielle Universalsukzession	292
c) Kontinuität der Mitgliedschaft	293
2. Zulässige Spaltungen	293
3. Ablauf der Spaltung, Gläubiger- und Rechtsschutz	293
4. Bedeutung der Spaltung	294
V. Umwandlung	294
1. Wesen der Umwandlung	294
2. Zulässige Umwandlungen	294

3. Ablauf der Umwandlung, Gläubiger- und Rechtsschutz	294
4. Bedeutung der Umwandlung	295
VI. Vermögensübertragung	295
1. Wesen der Vermögensübertragung	295
2. Zulässige Vermögensübertragungen	295
3. Ablauf der Vermögensübertragung	296
4. Gläubiger- und Rechtsschutz	296
5. Bedeutung der Vermögensübertragung	297
VII. Privatisierung	297

Teil II: Das allgemeine Handelsrecht

§ 22 Überblick	299
I. Handelsrecht als Recht des kaufmännischen Unternehmens	299
1. Begriffsbestimmungen	299
a) Kaufmännisch	299
b) Unternehmen bzw. Gewerbe	299
2. Merkmale der Führung eines kaufmännischen Gewerbes	300
a) Pflicht zur kaufmännischen Buchführung	300
b) Pflicht zum Eintrag ins Handelsregister	300
c) Keine Bedeutung des Begriffs für Kapitalgesellschaften und Genossenschaften	301
d) Komplexität der Tätigkeit als einzig sinnvolles Kriterium	301
e) Ausnahme für landwirtschaftliche Betriebe und freie Berufe	302
f) Ausnahme für die einfache Gesellschaft	302
II. Themen des allgemeinen Handelsrechts	303
1. Rechtsfolgen der Führung eines kaufmännischen Unternehmens: Handelsregistereintrag, Firmenschutz und Konkursbetreibung	303
2. Einzelbestimmungen	304
3. Handelsregister, Geschäftsfirmer, kaufmännische Buchführung und Rechnungslegung	304
4. Revisionsbestrebungen	305
§ 23 Das Handelsregister	307
I. Funktionen	307
1. Publizität	307
2. Weitere Funktionen	307
a) Rechtsgestaltende Wirkung	308
b) Inhaltliche Prüfung	308
II. Inhalt und Aufbau des Handelsregisters	308
1. Gliederung	308
2. Art und Umfang der Angaben	308

III. Organisation	309
1. Handelsregisterbehörden und Rechtsmittelweg	309
a) Kantonaleinstanzen	309
b) Bundesverwaltung	310
c) Bundesgericht und Bundesverwaltungsgericht	310
2. Prüfungspflicht bzw. Prüfungsrecht des Handelsregisterführers	310
a) Problemstellung	310
b) Rechtsprechung zur Frage der Kognition	311
c) Tendenz zur Erweiterung der Kognition	312
3. Öffentlichkeit des Handelsregisters	313
IV. Eintragungspflicht und -recht	313
1. Eintragungspflicht	313
2. Eintragsrecht	314
3. Registrierung am Sitz des Unternehmens	314
4. Anmeldung	315
V. Wirkungen	315
1. Publizitätswirkung	315
2. Deklaratorische und konstitutive Wirkung	316
3. Ablauf und zeitliche Geltung des Eintrags	316
§ 24 Das Firmenrecht	319
I. Grundlagen	319
1. Die Firma als Unternehmensname	319
a) Abweichung von Rechtssprache und Umgangssprache	319
b) Funktionen der Firma: Identifikation, Information und Selbstdarstellung	320
2. Abgrenzung von anderen Kennzeichnungen	320
a) Name (Art. 29 f. ZGB)	320
b) Marke	321
c) Enseigne / Geschäftsbezeichnung	321
d) Domain	321
3. Verhältnis der verschiedenen Kennzeichen zueinander	322
II. Präventiver und sanktionierender Schutz	322
1. Elemente des Firmenrechts	322
2. Vollzug des präventiven Schutzes	322
3. Vollzug des reparatorischen Schutzes	323
4. Noch einmal zur Kognition der Handelsregisterämter bei der Prüfung von Firmen	323
III. Anforderungen an die Eintragungsfähigkeit	324
1. Firmenwahrheit	324
a) Unzulässigkeit irreführender Firmenzusätze	325
b) Übereinstimmung der Firma mit dem statutarischen Zweck	325

c)	Täuschung ohne Täuschungsabsicht	325
d)	Anpassung bei Änderungen	326
e)	Fantasiebezeichnungen	326
2.	Firmenklarheit	327
a)	Erkennbarkeit als Firma	327
b)	Angaben zur Rechtsform	327
c)	Schreibweise	328
3.	Ausschliesslichkeit der Firma	329
4.	Verbot rein beschreibender Firmen	329
5.	Berücksichtigung öffentlicher Interessen	330
IV.	Verwendung der Firma	331
V.	Verletzung des Firmenrechts	331
1.	Exklusivitätsgarantie als subjektives Firmenrecht.	331
a)	Inhalt der Exklusivitätsgarantie	331
b)	Durchsetzung der Exklusivität	332
2.	Kriterien der Verwechslungsgefahr	332
a)	Gesamteindruck	332
b)	Kennzeichnungskraft	332
c)	Perspektive des Publikums	333
d)	Verwechslungsgefahr, nicht erfolgte Verletzung	333
e)	Konkurrenzverhältnis nicht erforderlich	333
f)	Verbundene Unternehmen	334
g)	Kasuistik	334
§ 25	Die Buchführung und Rechnungslegung	337
I.	Begriff, Entwicklung und heutige Gestalt	337
1.	Rechnungslegung als Bericht über ein Unternehmen	337
a)	Berichterstattung	338
b)	Abbild	338
c)	Aussenstehende Adressaten	339
2.	Entwicklung	339
3.	Quellen und Auslegung	340
a)	Quellen	340
b)	Auslegung	341
4.	Sanktionen	342
5.	Nutzen und Defizite der Rechnungslegung	343
II.	Geltungsbereich	344
1.	Grundsatz und Ausnahmen	344
2.	Grössenabhängige Rechnungslegung	344
3.	Sondervorschriften	345
4.	Kapitalmarktrecht	346
5.	Steuerrecht: Massgeblichkeitsprinzip	346

III. Buchführung	347
1. Grundlage der Rechnungslegung	347
2. Grundsätze ordnungsmässiger Buchführung	347
IV. Grundlagen der Rechnungslegung	348
1. Geschäftsjahr und Geschäftsbericht	348
a) Geschäftsjahr	348
b) Geschäftsbericht	348
2. Genehmigung und Offenlegung	349
a) Genehmigung	349
b) Offenlegung	350
3. Darstellung, Sprache und Wahrung	350
4. Grundsätze ordnungsmässiger Rechnungslegung	351
V. Teile der Jahresrechnung	353
1. Bilanz	353
a) Rechnung per Stichtag	353
b) Doppelte Buchhaltung	354
2. Erfolgsrechnung	356
a) Rechnung für das Geschäftsjahr	356
b) Doppelte Buchhaltung	356
3. Anhang	357
4. Geldflussrechnung	358
5. Inventar, Anlagenspiegel, Eigenkapitalnachweis	358
VI. Inhaltliche Anforderungen	359
1. Gliederung	359
a) Mindestgliederung	359
b) Bilanz	359
c) Erfolgsrechnung	360
d) Verrechnungsverbot	361
e) Bilanzierungsfähigkeit und -pflicht	361
2. Bewertung	362
a) Historischer Wert contra aktueller Wert	362
b) Bewertungsgrenzen	362
c) Abschreibungen und Wertberichtigungen	364
d) Bewertung von Verbindlichkeiten	364
e) Fortführungs- und Liquidationswert	364
3. Reserven	365
a) Allgemein	365
b) Kapital- und Gewinnreserven	366
c) Stille Reserven	367
VII. Konzerntransparenz	368
1. Konzernrechnung	368
a) Konsolidierung	368

b) Informationeller Zweck	369
c) Konsolidierungspflicht	369
d) Standards	370
2. Offenlegung von Beteiligungen	371
a) Downstream	371
b) Upstream	371
3. Konzerninterne Finanzierung	371
VIII. Der Einzelabschluss nach anerkanntem Standard zur Rechnungslegung	372
IX. Der Lagebericht	373
§ 26 Die Abschlussprüfung (Revision)	375
I. Prüfungspflicht	375
1. Rechnungslegung und Rechnungsprüfung	375
a) Prüfungsobligatorium: Lange Zeit eine Sondervorschrift für die AG	375
b) Aktuelle Lage	376
c) Geprüft wird nur die Rechnungslegung	376
2. Ordentliche und eingeschränkte Revision	377
a) Idee	377
b) Das «eingeschränkte» Verfahren	377
3. Abschlussprüfung und internes Kontrollsystem	377
II. Prüfungsinstantz	378
1. Terminologie	378
2. Mandatsträger und ausführende Personen	379
3. Wahl	379
4. Fachausbildung	380
a) Drei Stufen	380
b) Revisionsaufsicht	380
5. Unabhängigkeit	380
a) Unabhängigkeit ist Grundbedingung des Prüfens	380
b) Unabhängigkeit «von ...» und Unabhängigkeit «schlechthin»	381
c) Rechtsnatur der Unabhängigkeitsvorschriften: Sorgfaltspflicht/Wahlvoraussetzung/Faktor der Beweislastverteilung	381
d) «Independence in fact» und «independence in appearance»	382
e) Tatbestände der Unvereinbarkeit (Inkompatibilität)	382
0 Rotation, Begrenzung des Honorarvolumens, Tätigkeitsverbot	384
6. Rechtsfolgen der Nichtbeachtung von Wahlvoraussetzungen	384
III. Prüfungsverfahren	385
1. Prüfungsverfahren als Berufsrecht («Regeln der Kunst»)	385
a) Kein starres Programm	385
b) Abwägung von voraussichtlichem Nutzen und Aufwand	385
c) Prüfungsstandards	385

1. Prüfungsarten	386
a) Verfahrens- und ergebnisorientierte Prüfung	386
b) Prüfungsnachweise	386
3. Mit der Prüfung verbundene Aufgaben	386
a) Dokumentation, insbesondere Arbeitspapiere	386
b) Bericht und Antrag	387
c) Anzeigen	387
d) «Der Rest ist Schweigen»	388
IV. Andere Tätigkeiten für das geprüfte Unternehmen	388
1. Obligatorische Koppelung	388
2. Fakultative Koppelung	388
a) Prüfung bei Gründung und Kapitalveränderung in Kapitalgesellschaften	388
b) Sonderprüfung	389
3. Andere Mandate des geprüften Unternehmens an die Revisionsstelle..	389

Teil III: Wertpapierrecht und Wertrechte

§ 27 Grundzüge	391
I. Das Wertpapier als Urkunde über ein Recht	391
1. Die Urkunde	391
a) Festhaltung von Information	391
b) Funktionen der Verurkundung von Rechten	392
2. Mögliche Funktionen der Urkunde bei der Geltendmachung	392
a) Präsentationspapier	392
b) Legitimationspapier	393
c) Einfaches Wertpapier	393
d) Qualifiziertes Wertpapier	394
II. Das allgemeine Wertpapierrecht	394
1. Die Bedeutung der Wertpapiereigenschaft	394
a) Bloss negative Umschreibung	394
b) Keine «Verkörperung» des Rechts	395
c) Praktische Bedeutung	395
d) Konsequenzen	396
e) Fehlende Wertpapiereigenschaft (Beispiele)	397
2. Arten von Wertpapieren	397
a) Namen-(Rekta-), Order-und Inhaberpapier	397
aa) Namenpapier	397
bb) Orderpapier	398
cc) Inhaberpapier	399
b) Forderungs-, Mitgliedschafts- und dingliche Rechte	399
c) Abstrakte und kausale Wertpapiere	399
3. Kraftloserklärung (Amortisation)	400

a) Wesen	400
b) Verfahren	400
III. Die Einredelehre (Skripturrecht als Einredenbeschränkung)	401
1. Allgemeines	402
a) Begriff	402
b) Skriptur	402
c) Personelle Relativität	402
2. Einreden gegen das verurkundete Recht	403
a) Einreden aus dem persönlichen Verhältnis	403
b) Einreden aus der Urkunde	403
c) «Resistente» Einreden	404
d) Andere Einreden	404
e) Drittverhältnisse	405
3. Mängel der Übertragung	405
a) Fallkategorien	405
b) Position des Inhabers	406
c) Position des Schuldners	406
4. Das Blankett	406
a) Eigenmächtige Ergänzung oder Veränderung der Urkunde	406
b) Vermutung der Ausfüllungsermächtigung	407
IV. Der Wechsel	408
1. Geschichte und wirtschaftliche Funktion	408
a) Wurzel des neuzeitlichen Handels	408
b) Währungsanpassung, Transportsicherung, Kredit	408
c) Wettbewerb der Rechtsordnungen	408
d) Abnehmende Bedeutung	409
2. Rechtliches Konzept	409
a) Zwei Modelle	409
b) Wechselstrenge	410
c) Diskontierung	410
3. Wechselrecht als Modellordnung	411
V. Der Check	411
1. Rechtliche Ordnung	411
a) Verwandtschaft mit dem Wechsel	411
b) Abweichungen	411
2. Wirtschaftliche Funktion	412
a) Verkürzung des Umlaufs	412
b) Umlauf im Bankensystem	412
c) Abnehmende Bedeutung	412
3. Unsicherheit und Aufwand der Zahlung	413
a) Deckung	413
b) Checkübergabe heisst nicht schon Zahlung	413
4. Sonderformen	414

a) Postcheck	414
b) Reisecheck	414
VI. Die Gläubigergemeinschaft bei Anleiheobligationen	414
1. Anleihe	414
2. Wahrnehmung gemeinsamer Interessen	415
VII. Bucheffekten, insbesondere Wertrechte	415
1. Das Bucheffektengesetz (BEG)	416
a) Idee	416
b) Anwendungsbereich	416
c) Konto	417
d) Überschüssende Verfügung	418
2. Wertrechte im Besonderen	419
a) Neuer Begriff	419
b) Register	419
Sachregister	421
Gesetzesregister	453