

Gesellschaftsrecht

Prof. Dr. Peter Jung, Maître en droit
Ordinarius für Privatrecht an der Universität Basel

Prof. Dr. Peter V. Kunz, RA, LL.M.
Ordinarius für Wirtschaftsrecht und Rechtsvergleichung
an der Universität Bern

Prof. Dr. Harald Bärtschi, RA, LL.M.
Titularprofessor für Privat- und Wirtschaftsrecht
an der Universität Zürich

Inhaltsübersicht

1. Kapitel: Grundlagen des Handels- und Gesellschaftsrechts ...	1
§ 1 Gegenstand des Gesellschaftsrechts	3
§ 2 Grundbegriffe und Grundfragen des Gesellschaftsrechts	37
§ 3 Die verschiedenen Gesellschaftsarten	99
§ 4 Gesellschaft und Unternehmen	125
§ 5 Die Publizität von Gesellschaften	149
§ 6 Das Handeln der Gesellschaft	211
2. Kapitel: Besonderer Teil	267
§ 7 Personengesellschaftsrecht	269
§ 8 Aktiengesellschaft	357
§ 9 Kommanditaktiengesellschaft	521
§ 10 Gesellschaft mit beschränkter Haftung	529
§ 11 Genossenschaft	559
§ 12 Konzerngesellschaftsrecht	589
§ 13 Umstrukturierungsrecht	649
§ 14 Börsengesellschaftsrecht	691
§ 15 KAG-Gesellschaftsformen	727
§ 16 Gesellschaftsrecht der Europäischen Union	753

Inhaltsverzeichnis

1. Kapitel: Grundlagen des Handels- und Gesellschaftsrechts	1
§ 1 Gegenstand des Gesellschaftsrechts	3
A. Einstieg	3
Lernziele	3
Gesetzliche Grundlagen	3
Literaturhinweise	3
B. Einführungsfall	4
C. Begriff und Erscheinungsformen der Gesellschaft	4
I. Begriff der Gesellschaft	4
1. Begriffselement: Personelle Grundlage	5
2. Begriffselement: Privatrechtliche Grundlage	6
3. Begriffselement: Vertragliche Grundlage	8
4. Begriffselement: Gemeinsame Zweckverfolgung	9
a) Begriff und Arten des Zwecks	9
b) Abgrenzungen	12
II. Überblick über die in der Schweiz bestehenden Gesellschaftsformen	18
D. Rechtsquellen des schweizerischen Gesellschaftsrechts	20
I. Internationales und supranationales Recht	20
II. Bundesverfassung	21
III. Gesetzesrecht	23
IV. Verordnungsrecht	26
V. Gewohnheits- und Richterrecht	26
VI. Soft Law	27
VII. Innergesellschaftliche Rechtsquellen	28
E. Regelungsbereiche des Gesellschaftsrechts	30
I. Gesellschaftsrecht als Vertragsrecht	30
II. Gesellschaftsrecht als Organisationsrecht	31
III. Gesellschaftsrecht als Unternehmensrecht	31
F. Das Verhältnis des Gesellschaftsrechts zu anderen Rechtsgebieten	32
G. Überblick über die Geschichte des schweizerischen Gesellschaftsrechts	33
H. Vertiefungsfragen	35

§ 2	Grundbegriffe und Grundfragen des Gesellschaftsrechts	37
A.	Einstieg	37
	Lernziele	37
	Gesetzliche Grundlagen	37
	Literaturhinweise	38
B.	Einführungsfall	38
C.	Rechtliche Verselbständigung von Gesellschaften	39
	I. Körperschaften als juristische Personen	39
	1. Inhalt der Rechtspersönlichkeit der Körperschaften	39
	a) Realitätsprinzip	39
	b) Gleichstellungsprinzip	40
	c) Trennungsprinzip	45
	aa) Verselbständigung gegenüber den Gesellschaftern	45
	bb) Durchgriff als Ausnahme	48
	2. Erwerb und Verlust der Rechtspersönlichkeit	54
	a) Erwerb der Rechtspersönlichkeit	54
	b) Verlust der Rechtspersönlichkeit	55
	II. Personengesellschaften als Rechtsgemeinschaften	56
	1. Arten der gemeinsamen Rechtsträgerschaft	56
	2. Transparenz und Verselbständigung der Personengesellschaften	57
D.	Organisationsstruktur	59
	I. Die Vertragsfreiheit und ihre Grenzen	59
	1. Vertragsabschlussfreiheit	59
	2. Formfreiheit	60
	3. Inhaltsfreiheit	61
	a) Freiheit der Rechtsformwahl und Formenzwang	61
	b) Mindestinhalt	61
	c) Ausgestaltungsfreiheit	62
	II. Status der Gesellschaft	62
	1. Sitz der Gesellschaft	62
	2. Statut der Gesellschaft	64
	3. Nationalität der Gesellschaft	65
	III. Geschäfte der Gesellschaft	66
	1. Geschäftsführung	66
	2. Grundlagengeschäfte	67
	3. Vertretungsgeschäfte	68
	IV. Status der Gesellschafter	69
	1. Mitgliedschaft	69
	2. Gleichbehandlungsgrundsatz	70

3.	Mitgliedschaftsrechte	72
	a) Vermögensmässige Rechte	73
	aa) Recht auf Gewinnbeteiligung	74
	bb) Recht auf die Liquidationsquote	75
	cc) Vermögensrechte bei Kapitalmassnahmen und Strukturänderungen	75
	dd) Recht zur Verpfändung des Gesellschafts- anteils	75
	b) Nicht vermögensmässige Rechte	76
	aa) Mitwirkungsrechte	76
	bb) Schutzrechte	78
4.	Mitgliedschaftspflichten	79
	a) Beitragspflicht	79
	aa) Festlegung	79
	bb) Arten	80
	cc) Nichterfüllung	85
	b) Verlusttragungspflicht	86
	c) Geschäftsführungspflicht	86
	d) Treuepflichten	87
	aa) Anwendungsbereich	87
	bb) Inhalt	88
	e) Pflichtverletzungen	89
E.	Finanz- und Haftungsordnung	90
	I. Gesellschaftsvermögen	90
	1. Begriff des Gesellschaftsvermögens	90
	2. Zuordnung des Gesellschaftsvermögens	92
	II. Haftungsgrundsätze	92
	1. Schuld und Haftung	92
	2. Herrschaft und Haftung	95
F.	Vergleich zwischen Personengesellschaften und Körper- schaften	96
G.	Vertiefungsfragen	97
§ 3	Die verschiedenen Gesellschaftsarten	99
A.	Einstieg	99
	Lernziele	99
	Gesetzliche Grundlagen	99
	Literaturhinweise	99
B.	Einführungsfall	100

C.	Gesellschaftsformen und Gesellschaftstypen	101
I.	Numerus clausus der Gesellschaftsformen	101
II.	Vielfalt der Gesellschaftstypen	104
D.	Klassifizierung der Gesellschaftsformen	106
I.	Rechtsgemeinschaften und Körperschaften	108
II.	Personen- und kapitalbezogene Gesellschaften	108
III.	Gesellschaften mit und ohne wirtschaftlichen Zweck ...	111
IV.	Gelegenheits- und Dauergesellschaften	114
V.	Zivil- und Handelsgesellschaften	115
VI.	Innen- und Aussengesellschaften	116
VII.	Einpersonen- und Mehrpersonengesellschaften	117
VIII.	Geschlossene Gesellschaften und offene Gesellschaften	118
IX.	Gesellschaften mit und ohne Kapitalmarktorientierung .	120
E.	Wahl der Gesellschaftsform	122
F.	Vertiefungsfragen	124
§ 4	Gesellschaft und Unternehmen	125
A.	Einstieg	125
	Lernziele	125
	Gesetzliche Grundlagen	125
	Literaturhinweise	125
B.	Einführungsfall	126
C.	Begriff des Unternehmens	127
I.	Unterschiedliche Bezeichnungen und Bedeutungen	127
II.	Das Unternehmen als Gewerbe	128
1.	Begriff des Gewerbes	128
a)	Selbständigkeit	129
b)	Dauerhaftigkeit	130
c)	Erwerbsbezogene Wirtschaftstätigkeit	131
2.	Arten des Gewerbes	132
a)	Kaufmännische Gewerbe	132
aa)	Voraussetzungen	132
bb)	Formen der kaufmännischen Gewerbe	135
cc)	Sonderbehandlung der kaufmännischen Gewerbe	137
b)	Nicht kaufmännische Gewerbe	140
D.	Niederlassungen des Unternehmens	141
E.	Unternehmen und Unternehmensträger	143
F.	Das Unternehmen als Gegenstand des Rechtsverkehrs	144
I.	Das Unternehmen im Obligationenrecht	145
II.	Das Unternehmen im Sachenrecht	146

	III. Das Unternehmen in der Zwangsvollstreckung und im Konkurs	147
G.	Vertiefungsfragen	148
§ 5	Die Publizität von Gesellschaften	149
A.	Einstieg	149
	Lernziele	149
	Gesetzliche Grundlagen	149
	Literaturhinweise	150
B.	Einführungsfall	151
C.	Handelsregister	152
	I. Begriff des Handelsregisters	152
	II. Funktionen des Handelsregisters	153
	III. Inhalt des Handelsregisters	154
	IV. Führung des Handelsregisters	156
	1. Organisation des Handelsregisters	156
	a) Kantonale Registerämter	156
	b) Eidgenössisches Amt für das Handelsregister (EHRA)	157
	2. Eintragungsverfahren	158
	a) Anmeldung	158
	b) Registersperre	159
	c) Kognition des Handelsregisteramts	160
	aa) Formelle Prüfung	160
	bb) Materielle Prüfung	160
	d) Haftung für nicht ordnungsgemässe Registerführung	162
	V. Formelle Registerpublizität	163
	VI. Wirkungen der Handelsregistereintragung	164
	1. Deklaratorische und konstitutive Wirkung	164
	2. Heilende Wirkung	165
	3. Materielle Registerpublizität	165
	a) Positive Publizität	166
	b) Negative Publizität	167
	c) Schutz des öffentlichen Glaubens	169
	VII. Revision des Handelsregisterrechts	170
D.	Firma	171
	I. Die Firma im Handelsverkehr	171
	1. Begriff der Firma	171
	2. Bestandteile der Firma	173
	3. Arten der Firma	174

	4. Funktionen der Firma	175
II.	Grundsätze des Firmenordnungsrechts	175
	1. Firmenfreiheit und Firmenstrenge	176
	2. Täuschungs- und Irreführungsverbot	178
	3. Gebot kennzeichnungskräftiger Firmen	179
	4. Verbot bestimmter Inhalte	180
	5. Verbot bestimmter Ausdrucksformen	181
	6. Firmeneinheit	181
	7. Firmenausschliesslichkeit	182
	8. Firmenbeständigkeit	184
	9. Firmengebrauchspflicht	187
III.	Schutz der Firma	188
	1. Firmenrechtlicher Schutz	188
	2. Namensrechtlicher Schutz	189
	3. Wettbewerbsrechtlicher Schutz	189
	4. Markenrechtlicher Schutz	190
E.	Buchführung und Rechnungslegung	191
	I. Pflicht zur Buchführung und Rechnungslegung	191
	II. Funktionen der Buchführung und Rechnungslegung	193
	III. Rechtsquellen	193
	1. Gesetzes- und Verordnungsrecht	193
	2. Private Rechnungslegungsstandards	194
	IV. Buchführung	196
	1. Zweck und Grundsätze der Buchführung	196
	2. Methoden der Buchführung	196
	V. Rechnungslegung	198
	1. Zweck der Rechnungslegung	198
	2. Bestandteile der Rechnungslegung	198
	a) Bilanz	199
	b) Erfolgsrechnung	199
	c) Anhang	200
	d) Geldflussrechnung	200
	e) Lagebericht	200
	3. Allgemeine Grundsätze der Rechnungslegung	201
	a) Fortführungsgrundsatz	201
	b) Periodenabgrenzung	201
	c) Wahrheit und Klarheit	202
	d) Bilanzkontinuität	203
	e) Vorsichtsprinzip	203
	f) Grundsatz der Fair Presentation	205
	g) Konsolidierung im Konzern	206
	4. Steuerrechtliche Rechnungslegung	206

5.	Formelle Rechnungslegungsvorschriften	207
a)	Vorgaben zur Erstellung	207
b)	Vorgaben zur Aufbewahrung und Publizität	207
F.	Vertiefungsfragen	209
§ 6	Das Handeln der Gesellschaft	211
A.	Einstieg	211
	Lernziele	211
	Gesetzliche Grundlagen	211
	Literaturhinweise	211
B.	Einführungsfall	212
C.	Handelnde Personen	213
I.	Handelnde kraft Gesellschaftsrechts	214
1.	Gesellschafter	214
a)	Personengeschafter	214
b)	Gesellschafter von Körperschaften	216
2.	Fremdgeschäftsführer von Personengesellschaften ..	217
3.	Organe	219
a)	Begriff des Organs	219
b)	Formelle Organe	220
c)	Faktische Organe	223
II.	Bevollmächtigte	226
III.	Hilfspersonen	227
D.	Handeln der Gesellschaft im rechtsgeschäftlichen Verkehr ...	228
I.	Gesellschaftsrechtliche Vertretung der Gesellschaft	228
1.	Gesellschaftsrechtliche Vertretungsbefugnis	228
a)	Vertretungsbefugnis bei den Personengesell- schaften	229
b)	Vertretungsbefugnis bei den Körperschaften	230
2.	Gesellschaftsrechtliche Vertretungsmacht	231
a)	Gesetzliche Regelungen zum Bestehen einer Einzelvertretungsmacht	231
b)	Gesetzliche Regelungen zum sachlichen Umfang der Vertretungsmacht	233
II.	Rechtsgeschäftliche Vertretung der Gesellschaft	235
1.	Einfache Stellvertretung	235
2.	Handlungsvollmachten	236
a)	Prokura	236
aa)	Erteilung der Prokura	236
bb)	Handeln mit Prokura	239
cc)	Umfang der Prokura	239

	dd) Erlöschen der Prokura	246
	b) Handlungsvollmacht i. e. S.	248
	aa) Begriff der Handlungsvollmacht i. e. S.	248
	bb) Erteilung und Offenlegung der Handlungsvollmacht i. e. S.	248
	cc) Umfang der Handlungsvollmacht i. e. S.	249
	dd) Erlöschen der Handlungsvollmacht i. e. S. ...	251
	3. Duldungs- und Anscheinsvollmacht	252
III.	Insichgeschäfte im Gesellschaftsrecht	253
	1. Anwendungsbereich der Regeln über Insichgeschäfte	253
	2. Grundsätzliches Verbot von Insichgeschäften	254
	3. Formelle Zulässigkeitsanforderungen	257
E.	Verantwortung der Gesellschaft für deliktisches Handeln	258
	I. Deliktsfähigkeit von Gesellschaften	258
	1. Körperschaften	258
	a) Zurechnung von unerlaubten Handlungen der Organe	258
	b) Zurechnung von unerlaubten Handlungen der Verrichtungsgehilfen	261
	2. Personengesellschaften	262
	a) Personenhandelsgesellschaften	262
	b) Einfache Gesellschaft	262
	II. Strafrechtliche Verantwortlichkeit von Gesellschaften ..	263
F.	Handeln der Gesellschaft im Zivilprozess	265
G.	Vertiefungsfragen	266
2.	Kapitel: Besonderer Teil	267
§ 7	Personengesellschaftsrecht	269
A.	Einstieg	269
	Lernziele	269
	Gesetzliche Grundlagen	269
	Literaturhinweise	270
B.	Einführungsfall	270
C.	Einführung	272
	I. Grundlagen	272
	1. Wirtschaftsrealitäten	272
	2. Normative Basis	273
	3. Vertragliche Basis	275
	4. Transparenzen – ausgewählte Themen	277

a)	Firmenrecht	277
b)	Handelsregisterrecht	278
c)	Börsengesellschaftsrecht	280
5.	Bedeutung	280
II.	Abgrenzungen zu Körperschaften	281
1.	Vorteile und Nachteile	281
2.	Rechtspersönlichkeit	282
a)	Körperschaften	282
b)	Rechtsgemeinschaften	282
3.	Gesellschaften sowie Gesellschafter	283
a)	Aktiven-Seite	283
b)	Passiven-Seite	284
4.	Ausgestaltungen	285
III.	Aufbau der Darstellung	286
D.	Personengesellschaften	287
I.	Vergleich	287
1.	Ausgewählte Gleichheiten	287
2.	Ausgewählte Ungleichheiten	288
II.	Einfache Gesellschaft (eG)	289
1.	Grundelemente	289
a)	Umschreibung	289
b)	Gesellschafter	290
c)	Strukturelles	291
aa)	Organe	291
bb)	Beschlussfassung	292
cc)	Firma und Sitz	293
d)	Kaufmännisches Unternehmen	293
2.	Chronologie der eG	293
a)	Startphase	293
b)	Betriebsphase	294
aa)	Innenverhältnis	294
aaa)	Grundverständnis	294
bbb)	Beiträge	295
ccc)	Geschäftsführung	296
ddd)	Gewinnbeteiligung sowie Verlust- tragung	297
eee)	Treuepflichten u. Ä.	298
bb)	Aussenverhältnis	299
aaa)	Grundverständnis	299
bbb)	Vertretung	300
ccc)	Haftung der Gesellschafter	301
c)	Endphase	302

3.	Ausgewählte Einzelfragen	303
a)	EG als Gesellschafterin?	303
b)	Austrittsrecht und Ausschlussrecht?	304
c)	Kaufmännische eG?	305
d)	Konzerne als eG?	306
4.	Wirtschaftsrealität – Beispiele	307
a)	Gesellschafterbindungsvertrag	307
b)	Gründungsgesellschaften	307
c)	Weitere Beispiele	308
III.	Kollektivgesellschaft (KlG)	310
1.	Grundelemente	310
a)	Umschreibung	310
b)	Gesellschafter	310
c)	Strukturelles	311
aa)	Organe	311
bb)	Beschlussfassung	312
cc)	Firma und Sitz	312
d)	Kaufmännisches Unternehmen	312
2.	Chronologie der KlG	313
a)	Startphase	313
b)	Betriebsphase	314
aa)	Innenverhältnis	314
aaa)	Anwendbares Recht	314
bbb)	Geschäftsführung	315
ccc)	Gewinnbeteiligung sowie Verlust- tragung	315
ddd)	Treuepflichten u. Ä.	316
bb)	Aussenverhältnis	317
aaa)	Grundverständnis	317
bbb)	Vertretung u. Ä.	317
ccc)	Haftung der Gesellschafter	319
c)	Endphase	320
3.	Ausgewählte Einzelfragen	322
a)	KlG als Gesellschafterin?	322
b)	Austrittsrecht und Ausschlussrecht?	322
c)	Fortsetzung(en)?	324
4.	Wirtschaftsrealität – Beispiele	324
a)	Rechtsanwaltskanzleien	324
b)	Privatbankiers	326
IV.	Kommanditgesellschaft (KMG)	326
1.	Grundelemente	326
a)	Umschreibung	326

b) Gesellschafter	326
aa) Komplementäre	326
bb) Kommanditäre	327
c) Strukturelles	328
aa) Organe	328
bb) Beschlussfassung	329
cc) Firma und Sitz	329
d) Kaufmännisches Unternehmen	330
2. Chronologie der KmG	330
a) Startphase	330
b) Betriebsphase	331
aa) Innenverhältnis	331
aaa) Anwendbares Recht	331
bbb) Geschäftsführung	332
ccc) Gewinnbeteiligung und Verlusttragung	332
ddd) Treuepflichten u. Ä.	333
bb) Aussenverhältnis	334
aaa) Grundverständnis	334
bbb) Vertretung u. Ä.	334
ccc) Haftung der Gesellschafter	335
c) Endphase	336
3. Ausgewählte Einzelfragen	337
a) KmG als Gesellschafterin?	337
b) Austrittsrecht und Ausschlussrecht?	338
c) Fortsetzung(en)?	338
E. Spezialthemen	339
I. Stille Gesellschaft	339
1. Keine Regelung	339
2. Übersicht zur stillen Gesellschaft	340
a) Struktur	340
b) Ausgewählte Details	340
II. Verzicht auf Revisionspflicht	341
1. Grundlagen	341
2. Einführung einer Revisionspflicht?	343
III. Umstrukturierungsrecht	343
1. Allgemeine Hinweise	343
2. Besondere Hinweise	344
IV. Privatbankiers	345
V. Rechtspolitische Aspekte	346
1. Wettbewerb der Gesellschaftsformen	346
2. Neue Personengesellschaftsform(en)	347
a) KmGK gemäss KAG	347

b)	Personengesellschaften de lege ferenda?	347
aa)	Problem der Gesellschafterhaftung	347
bb)	GmbH & Co. KG	348
cc)	Partnerschaft mit beschränkter Haftung (PmbH)	348
VI.	Internationales Umfeld	349
1.	Europäische Union	349
2.	Ausgewählte Länderberichte	350
a)	Deutschland	350
b)	Liechtenstein	351
c)	Vereinigte Staaten von Amerika	353
3.	Folgerungen	354
F.	Vertiefungsfragen	354
§ 8	Aktiengesellschaft	357
A.	Einstieg	357
	Lernziele	357
	Gesetzliche Grundlagen	357
	Literaturhinweise	358
B.	Einführungsfall	358
C.	Umschreibung	359
D.	Gründung der AG	361
I.	Errichtung und Entstehung der AG	361
II.	Gründerinnen	363
1.	Anzahl	363
2.	Eigenschaften	364
3.	Rechtsgeschäfte vor der Gründung	365
4.	Gründungshaftung	365
5.	Durchgriff	365
III.	Statuten	368
1.	Überblick	368
2.	Notwendiger Statuteninhalt	368
a)	Umschreibung	368
b)	Firma	369
c)	Sitz	369
d)	Gesellschaftszweck	371
e)	Angaben zu Aktien und Kapital	373
f)	Weitere Angaben	373
3.	Bedingt notwendiger Statuteninhalt	374
4.	Fakultativer Statuteninhalt	375
5.	Statutenänderungen	376

IV.	Liberierung des Aktienkapitals	377
1.	Begründung und Erfüllung der Liberierungspflicht ..	377
2.	Mindestnennwert und Mindesteinlagen	378
3.	Rechtsfolgen der Teilliberierung	380
4.	Aufgeld (Agio)	381
5.	Liberierung in Fremdwährung	382
V.	Qualifizierte Gründungsarten	383
1.	Zusätzliche Anforderungen	383
2.	Sacheinlagen	384
3.	Sachübernahmen	385
4.	Verrechnung	386
5.	Liberierung aus Eigenkapital	387
6.	Gründervorteile	387
VI.	Bestellung der Organe	387
VII.	Ausgabe der Aktien	388
E.	Aktienkapital und Aktien	388
I.	Aktienkapital	388
II.	Aktien	390
1.	Aktienarten	390
2.	Inhaberaktien	392
3.	Namenaktien	393
4.	Stimmrechtsaktien	395
5.	Vorzugsaktien	396
III.	Partizipations- und Genussscheine	398
1.	Partizipationsscheine	398
2.	Genussscheine	400
IV.	Kapitalschutzvorschriften	401
1.	Gewinnausschüttungen	401
2.	Rückerstattung von Leistungen	402
3.	Verbot der Einlagenrückgewähr	404
4.	Massnahmen bei finanziellen Problemen	406
V.	Eigene Aktien	410
VI.	Übertragbarkeitsbeschränkungen	411
1.	Arten von Übertragbarkeitsbeschränkungen	411
2.	Nicht börsenkotierte Aktien	412
3.	Börsenkotierte Aktien	414
VII.	Kapitalerhöhungen	415
1.	Arten, Gründe und Verfahren	415
2.	Ordentliche Kapitalerhöhung	418
3.	Genehmigte Kapitalerhöhung	419
4.	Bedingte Kapitalerhöhung	421
5.	Bezugs- und Vorwegzeichnungsrecht	425

VIII.	Kapitalherabsetzungen	429
1.	Arten von Kapitalherabsetzungen	429
2.	Ordentliche Kapitalherabsetzung	429
3.	Deklarative Kapitalherabsetzung	431
4.	Kapitalschnitt	431
IX.	Kapitalband	432
F.	Rechtsstellung der Aktionärin	433
I.	Rechte der Aktionärin	433
1.	Überblick	433
2.	Anerkennung und Registrierung der Aktionärin	436
3.	Mitwirkungsrechte	439
4.	Informations- und Kontrollrechte	441
a)	Informationsrechte	442
b)	Recht auf Sonderprüfung	444
c)	Weitere Schutzrechte	447
5.	Bezugs- und Vorwegzeichnungsrecht	448
6.	Vermögensmässige Rechte	448
a)	Dividendenrecht	448
b)	Recht auf Liquidationserlös	453
II.	Pflichten der Aktionärin	454
G.	Organisation und Organe der AG	455
I.	Arten von Organen	455
1.	Begriff des Organs	455
2.	Verhältnis der Organe	458
II.	Generalversammlung	460
1.	Aufgaben	460
2.	Arten von Generalversammlungen	462
a)	Ordentliche Generalversammlung	462
b)	Ausserordentliche Generalversammlung	463
c)	Universalsammlung	463
3.	Einberufung der Generalversammlung	464
4.	Stimmrechtsberater	466
5.	Durchführung der Generalversammlung	467
a)	Ort	467
b)	Zutritt	467
c)	Teilnahmerecht der Verwaltungsratsmitglieder	468
d)	Leitung	468
e)	Protokoll	469
f)	Cybergeneralversammlung	469
6.	Vertretung der Aktionärin	470
a)	Persönliche Teilnahme und Vertretung	470
b)	Gesetzlicher und gewillkürter Vertreter	471

	c) Organ- und Depotvertretung	472
	d) Unabhängiger Stimmrechtsvertreter	472
	7. Beschlussfassung	473
	a) Allgemeines Quorum	473
	b) Qualifiziertes Quorum	474
	c) Sonderversammlung	476
	d) Anfechtbare Beschlüsse	476
	e) Nichtige Beschlüsse	479
III.	Verwaltungsrat	481
	1. Wahl und Zusammensetzung	481
	2. Aufgaben	483
	a) Kompetenzvermutung	483
	b) Zwingender Aufgabenkatalog	484
	c) Übertragung der Geschäftsführung	485
	3. Pflichten	487
	4. Vertretung der Gesellschaft	489
	5. Sitzungen	493
	6. Beschlussfassung	494
	7. Rücktritt oder Abberufung	496
	8. Vergütung	496
IV.	Revisionsstelle	497
	V. Organisationsmängel	501
H.	Auflösung und Liquidation der AG	502
I.	Aktienrechtliche Verantwortlichkeit	506
	I. Überblick	506
	II. Aktivlegitimation	507
	1. Gesellschaft	507
	2. Aktionärin	508
	a) Gesellschaftsschaden	508
	b) Unmittelbarer Schaden	510
	3. Gläubiger	511
	a) Gesellschaftsschaden	511
	b) Unmittelbarer Schaden	511
	4. Weitere Berechtigte	512
	III. Passivlegitimation	512
	IV. Schaden	513
	V. Pflichtwidrigkeit	514
	VI. Kausalzusammenhang	515
	VII. Verschulden	517
VIII.	Ausschlussgründe	517
IX.	Mehrheit von Ersatzpflichtigen	518
	X. Verjährung	519

J.	Vertiefungsfragen	519
§ 9	Kommanditaktiengesellschaft	521
A.	Einstieg	521
	Lernziele	521
	Gesetzliche Grundlagen	521
	Literaturhinweise	521
B.	Einführungsfall	522
C.	Umschreibung	523
D.	Wesentliche Merkmale	524
E.	Vertiefungsfragen	527
§ 10	Gesellschaft mit beschränkter Haftung	529
A.	Einstieg	529
	Lernziele	529
	Gesetzliche Grundlagen	529
	Literaturhinweise	530
B.	Einführungsfall	530
C.	Umschreibung	531
D.	Gründung der GmbH	533
E.	Stammkapital und Stammanteile	535
F.	Rechtsstellung des Gesellschafters	539
	I. Rechte des Gesellschafters	539
	II. Pflichten des Gesellschafters	543
G.	Organisation und Organe der GmbH	545
	I. Gesellschafterversammlung	545
	II. Geschäftsführung	549
	1. Wahl und Zusammensetzung	549
	2. Aufgaben	550
	a) Zwingender Aufgabenkatalog	550
	b) Übertragung der Geschäftsführung	550
	c) Subsidiäre Zuständigkeit	551
	3. Pflichten	551
	4. Vertretung der Gesellschaft	551
	5. Sitzungen	552
	6. Beschlussfassung	552
	7. Rücktritt oder Abberufung	553
	III. Revisionsstelle	553
	IV. Organisationsmängel	553
H.	Auflösung und Liquidation der GmbH	554

I.	Ausscheiden von Gesellschaftern	555
J.	Verantwortlichkeit	556
K.	Vertiefungsfragen	557
§ 11 Genossenschaft		559
A.	Einstieg	559
	Lernziele	559
	Gesetzliche Grundlagen	559
	Literaturhinweise	560
B.	Einführungsfall	560
C.	Umschreibung	561
D.	Gründung der Genossenschaft	563
E.	Genossenschaftskapital und Anteilscheine	566
F.	Rechtsstellung des Genossenschafters	568
	I. Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft	568
	II. Rechte des Genossenschafters	569
	III. Pflichten des Genossenschafters	573
G.	Organisation und Organe der Genossenschaft	575
	I. Generalversammlung	575
	II. Verwaltung und Geschäftsführung	578
	1. Wahl und Zusammensetzung	578
	2. Aufgaben	579
	3. Pflichten	580
	4. Vertretung der Genossenschaft	580
	5. Sitzungen	581
	6. Beschlussfassung	581
	7. Rücktritt oder Abberufung	582
	III. Revisionsstelle	582
	IV. Organisationsmängel	583
H.	Auflösung und Liquidation der Genossenschaft	583
I.	Ausscheiden von Genossenschaf tern	584
	I. Austrittsrecht	584
	II. Ausschluss	585
	III. Verlust der Mitgliedschaft im Todesfall	585
	IV. Beendigung eines Rechtsverhältnisses	585
	V. Übertragung der Mitgliedschaft	586
J.	Verantwortlichkeit	586
K.	Vertiefungsfragen	588

§ 12 Konzerngesellschaftsrecht	589
A. Einstieg	589
Lernziele	589
Gesetzliche Grundlagen	589
Literaturhinweise	590
B. Einführungsfall	590
C. Einführung	593
I. Bedeutung in der Wirtschaftsrealität	593
II. Rechtsquellen des Konzernrechts	594
1. Nationale Ebene	594
a) Aktuelle Situation	594
b) Legislative Entwicklungen	595
2. Internationale Ebene	595
III. Strukturelles	596
1. Begriff des Konzerns	596
a) Grundverständnis	596
b) Rückblick: Paradigmenwechsel	598
c) Einheitliche wirtschaftliche Leitung	599
2. Minimalvariante und Variationen	600
3. Konzernqualifikation (und ausgewählte Rechts-	
fragen)	601
a) Konzern als einfache Gesellschaft?	601
b) Rechtsfähigkeit und sonstige Eigenschaften?	602
4. Weitere strukturelle Aspekte	604
a) Mögliche Einteilungen von Konzernen	604
aa) Art der Beherrschung	604
bb) Intensität der Beherrschung	604
b) Irrelevanz der wirtschaftlichen Bedeutung	605
aa) Prinzip	605
bb) Ausnahmen	606
c) Auswahl bei Konzerngesellschaften	606
aa) Herrschende Unternehmungen	606
bb) Abhängige Unternehmungen	607
d) Abgrenzungen	608
IV. Aufbau der Darstellung	609
D. Grundfragen	610
I. Sphären des Konzerns	610
1. Konzerninnenverhältnisse	610
2. Konzernausßenverhältnisse	611
II. Rechnungslegung im Konzern	611
1. Grundsätzliches	611

2.	Übersicht zur Konzernrechnungslegung	613
a)	Konsolidierte Jahresrechnung	613
aa)	Kaskadenordnung	613
bb)	Ausgewählte Details	614
b)	Zwischenholdings	615
III.	Organe	616
1.	Herrschende Unternehmungen	616
a)	Generalversammlung	616
b)	Verwaltungsrat	617
c)	Revisionsstelle	618
2.	Abhängige Unternehmungen	620
a)	Generalversammlung	620
b)	Verwaltungsrat	621
c)	Revisionsstelle	622
IV.	Gesellschafter	623
1.	Allgemeines	623
a)	Freie Aktionäre (bzw. freie Gesellschafter)	623
b)	Drei Phasen der Konzernierung	624
2.	Herrschende Gesellschaften	626
3.	Abhängige Gesellschaften	626
a)	Quoren als Schutzmechanismen	626
b)	Weitere Schutzmechanismen	627
c)	Ausschlussmöglichkeiten	628
V.	Gläubiger	629
1.	Allgemeines	629
2.	Herrschende Gesellschaft	629
a)	Vertragsrechtliche Basis	629
b)	Gesellschaftsrechtliche Basis	630
3.	Abhängige Gesellschaft	631
a)	Vertragsrechtliche Basis	631
b)	Gesellschaftsrechtliche Basis	631
c)	Konzernrechtlicher «Schuldnerwechsel»?	632
E.	Spezialfragen	633
I.	Konzernumstrukturierungen	633
1.	Grundzüge	633
2.	Ausgewählte Details	633
a)	Fusionen	633
aa)	Erleichterungen	633
bb)	Squeeze-out Merger	634
b)	Übrige Restrukturierungsmöglichkeiten	634
aa)	Spaltungen	634

bb) Vermögensübertragungen und Umwandlungen	635
II. Konzernfinanzierungen	635
1. Grundzüge	635
a) Finanzierung von Gesellschaften	635
b) Kriterium des «Dealing at Arm's Length»	636
2. Ausgewählte Details	637
a) Eigenkapitalfinanzierungen	637
b) Fremdkapitalfinanzierungen	638
aa) Leistungen	638
bb) Rechtsfragen	639
c) Sanierungssituationen	640
d) Cash Pooling	641
III. Konzernhaftungen	642
1. Grundzüge	642
2. Ausgewählte Details	643
a) Verantwortlichkeit	643
b) Durchgriff	644
aa) Gläubigerschutz	644
bb) Gesellschafterschutz?	645
c) Konzernvertrauen	645
aa) Rechtsinstitut der Rechtspraxis	645
bb) Weitere Haftungserweiterungen?	646
F. Vertiefungsfragen	647
§ 13 Umstrukturierungsrecht	649
A. Einstieg	649
Lernziele	649
Gesetzliche Grundlagen	649
Literaturhinweise	650
B. Einführungsfall	650
C. Einführung	652
I. Bedeutung für das Gesellschaftsrecht	652
1. Inhaltliches	652
2. Strukturelles	654
II. Rechtsquellen des Umstrukturierungsrechts	657
1. Fusionsgesetz	657
a) Gesetzgebungsgeschichte	657
b) Erlass eines Spezialgesetzes	657
aa) Übersicht	657
bb) Auslegungsrichtlinien?	658

	2. Weitere Rechtsquellen	659
	III. Aufbau der Darstellung	660
D.	Allgemeiner Teil	661
	I. Materielle Schutzmechanismen	661
	1. Informationen	661
	2. Interventionen	661
	3. Mitgliedschaftskontinuität	662
	4. Mehrbelastungsverbot	662
	5. Austrittsrecht?	662
	II. Formelle Schutzmechanismen	663
	1. Prototypische Struktur einer FusG-Transaktion	663
	a) Vorbereitungsphase	663
	b) Abwicklungsphase	665
	c) Vollzugsphase	665
	d) Nachvollzugsphase (Klagephase)	666
	2. Sonderfall der Vermögensübertragung	668
E.	Besonderer Teil	668
	I. Fusionen	668
	1. Grundverständnis	668
	2. Gefährdungen	669
	3. Ablauf	670
	4. Ausgewählte Aspekte	671
	II. Spaltungen	673
	1. Grundverständnis	673
	2. Gefährdungen	674
	3. Ablauf	674
	4. Ausgewählte Aspekte	676
	III. Umwandlungen	677
	1. Grundverständnis	677
	2. Gefährdungen	678
	3. Ablauf	679
	IV. Vermögensübertragungen	680
	1. Grundverständnis	680
	2. Gefährdungen	681
	3. Ablauf	682
	4. Ausgewählte Aspekte	683
	V. Spezialfragen	684
	1. Gesellschafterschutz	684
	a) Grundsätzliches	684
	b) Schutzmechanismen	684
	aa) Konzept?	684
	bb) Verschiedene Phasen	685

2.	Gläubigerschutz	685
a)	Grundsätzliches	685
b)	Schutzmechanismen	686
aa)	Gläubigerkategorien	686
bb)	Ausgewählte Schutzmechanismen	687
F.	Vertiefungsfragen	688
§ 14	Börsengesellschaftsrecht	691
A.	Einstieg	691
	Lernziele	691
	Gesetzliche Grundlagen	691
	Literaturhinweise	692
B.	Einführungsfall	693
C.	Einführung	694
I.	Bedeutung in der Wirtschaftsrealität	694
1.	Publikumsgesellschaften	694
2.	Statistisches	696
II.	Grundlagen	696
1.	Aktienhandel an den Börsen	696
a)	Kotierungen	696
b)	Dekotierungen	698
2.	Regulierungsfragen	699
3.	Behörden etc.	700
III.	Rechtsquellen des Börsengesellschaftsrechts	702
1.	Börsenrecht	702
a)	FinfraG/aBEHG sowie Verordnungen	702
b)	Inhaltliche Zweiteilung	704
2.	Weitere Regulierungen	704
3.	Kotierungsrecht	705
IV.	Aufbau der Darstellung	706
D.	Ausgewählte Fragestellungen	707
I.	Öffentliche Übernahmen	707
1.	Einleitung	707
2.	Details	708
a)	Ablauf einer öffentlichen Gesellschaftsüber- nahme	708
b)	Verhaltenspflichten der Zielgesellschaft	710
c)	Kraftloserklärungsklage	712
II.	Investorenpflichten	713
1.	Meldepflicht gemäss Art. 120 FinfraG (20 aBEHG) ...	713
a)	Allgemeines	713

b) Besonderes	714
aa) Grundlagen	714
bb) Sanktionen	716
2. Meldepflicht gemäss Art. 134 FinfraG (Art. 31 aBEHG)	717
3. Angebotspflicht gemäss Art. 135 FinfraG (Art. 32 aBEHG)	719
a) Allgemeines	719
b) Besonderes	719
aa) Grundlagen	719
bb) Sanktionen	721
III. Ad-hoc-Publizität	722
1. Einleitung	722
2. Details	723
a) Inhalt	723
b) Folgen bei Verletzung	724
E. Vertiefungsfragen	725
§ 15 KAG-Gesellschaftsformen	727
A. Einstieg	727
Lernziele	727
Gesetzliche Grundlagen	727
Literaturhinweise	728
B. Einführungsfall	728
C. Einführung	730
I. Gesellschaftsformen in der Schweiz	730
1. Gesetzgebungshistorie	730
2. Numerus Clausus	732
II. Kollektivanlagenrecht	733
1. Übersicht	733
a) Rechtsgrundlagen	733
b) Inhaltliche Zweiteilung	733
2. Grundverständnisse	734
3. Aspekte der Rechtsvergleichung	735
a) Rechtssetzung	735
b) Rechtsanwendung	736
III. Aufbau der Darstellung	737
IV. Sonderfragen	737
1. SICAF	737
2. KAG-Gesellschaften als Konzernunternehmungen ..	739
a) Obergesellschaft	739

	b) Untergesellschaft	740
D.	KmGK	740
	I. Grundsätzliches	740
	1. Rechtsgemeinschaft bzw. Personengesellschaft	740
	2. Subsidiäre Anwendbarkeit des OR	741
	II. Einzelfragen	741
	1. Struktur	741
	a) Grundlagen	741
	b) Gesellschafter	742
	2. Funktionsweise	743
E.	SICAV	744
	I. Grundsätzliches	744
	1. Körperschaft bzw. Kapitalgesellschaft	744
	2. Subsidiäre Anwendbarkeit des OR	745
	II. Einzelfragen	746
	1. Struktur	746
	a) Grundlagen	746
	b) Gesellschafter	747
	2. Funktionsweise	748
	a) Organe	748
	b) Geschäftstätigkeit	750
	3. Vergleich mit «normaler» AG – Übersicht	750
F.	Vertiefungsfragen	751
 § 16 Gesellschaftsrecht der Europäischen Union		753
A.	Einstieg	753
	Lernziele	753
	Gesetzliche Grundlagen	753
	Literaturhinweise	754
B.	Einführungsfall	754
C.	Primärrechtliche Grundlagen	755
	I. Rechtsetzungskompetenz der EU im Gesellschaftsrecht	755
	II. Niederlassungsfreiheit von Gesellschaften	756
	1. Erstbegründung des Satzungs- und Haupt- verwaltungssitzes	756
	2. Verlegung des Hauptverwaltungssitzes	758
	3. Verlegung des statutarischen Sitzes	759
	4. Gründung einer selbständigen oder unselbständigen Betriebsstätte	759
	5. Rechtsordnungsübergreifende Fusionen und Spaltungen	760

D.	Sekundärrecht	761
	I. Angleichung der mitgliedstaatlichen Gesellschafts- rechte	761
	II. Supranationale Gesellschaftsformen	765
	1. Überblick	765
	2. Beispiel: Europäische Aktiengesellschaft	767
E.	Bedeutung des EU-Gesellschaftsrechts für schweizerische Gesellschaften	769
F.	Vertiefungsfragen	772
	Stichwortverzeichnis	773