

**Manfred Küng
Isabel Hauser**

GmbH

**Gründung und Führung
der Gesellschaft
mit beschränkter Haftung**

Bibliothek

HELBING & LICHTENHAHN
Basel • Genf • München

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
§ 1 Begriff und Wesen der GmbH	1
§ 2 Statuten	7
§ 3 Firma	33
§ 4 Gründung	50
§ 5 Gesellschaftsanteil	65
§ 6 Kapitalerhöhung und Nachliberierung	73
§ 7 Sacheinlage- und Sachübernahme	77
§ 8 Kapitalherabsetzung	91
§ 9 Statutenänderungen	95
§ 10 Pflichten des Gesellschafters	97
§ 11 Rechte des Gesellschafters	99
§ 12 Gesellschafterbindungsvertrag	103
§ 13 Die Gesellschafterversammlung	105
§ 14 Die Geschäftsführung	113
§ 15 Revisionsstelle	119
§ 16 Verantwortlichkeit	123
§ 17 Rechnungslegung und Vermögen	129
§ 18 Auflösung und Löschung	136
§ 19 Fusion und Umwandlung	141
§ 20 Spaltung und Vermögensübertragung	185
§ 21 Zweigniederlassung	220
§ 22 Sozial- und sonstige Versicherungen	224
§ 23 Direkte Steuern	238
§ 24 Mehrwertsteuer (MWSt)	250
Anhang I Gesetzliche Grundlagen	261
Anhang II Checklisten	321
Anhang III Mustervorlagen	359
Anhang IV Nützliche Informationen	505
Literaturverzeichnis	531
Abkürzungsverzeichnis	535
Sachregister	541

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
---------	---

§ 1 Begriff und Wesen der GmbH

1. Begriff GmbH	1
2. GmbH als kaufmännisches Unternehmen	2
3. GmbH oder AG	2
4. Einmann-GmbH	3
5. Zweimann-GmbH	4
6. Fiduziarische Verhältnisse	5
7. Sitz der Gesellschaft	5
8. Verweis auf altes Aktienrecht	6

§ 2 Statuten

1. Bedeutung der Statuten	7
1.1. Auslegung	7
1.2. Funktion	7
1.3. Reglemente	8
1.4. Verletzung der Statuten	9
2. Absolut notwendiger Statuteninhalt	9
2.1. Firma	10
2.2. Sitz	10
2.3. Zweck	11
2.4. Stammkapital und Stammeinlagen	11
2.5. Bekanntmachungen	12
3. Bedingt notwendiger Statuteninhalt	12
4. Nachschusspflicht	13
4.1. Allgemeines	13
4.2. Bilanzverlust	14
4.3. Beschlussfassung	14
4.4. Nachschusspflicht im Konkurs	14
4.5. Aufhebung der Nachschusspflicht	16
5. Urabstimmung	16
5.1. Vorgehen	16
5.2. Recht auf mündliche Verhandlung	17
5.3. Öffentliche Beurkundung von Urabstimmungsbeschlüssen	17

Inhaltsverzeichnis

5.3.1. Begriff der Urabstimmung	17
5.3.2. Öffentliche Beurkundung	18
5.4. Ablauf der Urabstimmung	19
6. Stimmrechtsregeln	19
6.1. Ausstand	20
6.2. Beschränkung des Stimmrechts	20
7. Konkurrenzverbot	20
8. Revisionsstelle	21
8.1. Aufgaben	21
8.2. Erweiterte Aufgaben	22
9. Vinkulierung	22
9.1. Vorkaufsrecht	23
9.2. Kaufsrecht	23
9.3. Rückkaufsrecht	23
9.4. Bestimmung des wirklichen Werts	23
9.5. Lösungen zur Bestimmung des wirklichen Werts	24
10. Bauzinsen	25
11. Begrenzung der Dauer des Unternehmens	26
12. Vorzugsrechte	26
12.1. Thesaurierungsgesellschaft	26
12.2. Vorzugsrechte	26
13. Austrittsrecht	27
13.1. Gesetzliches Austrittsrecht	27
13.2. Statutarisches Austrittsrecht	27
13.3. Wichtiger Grund	27
13.4. Ausschluss	28
13.5. Kapitalherabsetzung	28
13.6. Haftung	29
14. Besondere Auflösungsgründe	29
15. Nebenleistungspflichten	29
15.1. Reglement	30
15.2. Arten von Nebenleistungen	30
16. Sacheinlagen und andere qualifizierte Tatbestände	31
17. Schiedsgerichts- und Gerichtsstandsklauseln	31
§ 3 Firma	
1. Begriff	33
2. Bildung	33
2.1. Schreibweise	34
2.2. Fremdsprachige Fassung	36
3. Täuschungsverbot	37

Inhaltsverzeichnis

3.1. Personennamen in der Firma	38
3.2. Akademische Titel insbesondere.	38
3.3. Zweck-Firma-Relation insbesondere.	39
4. Reklamehafte Bezeichnungen	39
5. Verbot gleichlautender Firmen.	39
6. Verbot reiner Sachbezeichnungen	41
7. Nationale und territoriale Bezeichnungen.	42
7.1. Allgemeine Grundsätze.	42
7.2. Herkunftsbezeichnungen oder Tätigkeitsbereich	42
7.3. Offiziöser Anschein oder nicht bestehende Marktposition	43
7.4. Politische Gemeinden oder Kantonsbezeichnungen	43
8. Absolut verbotene Firmenbestandteile.	43
9. Schutz der Firma	44
9.1. Räumlicher Schutz	44
9.2. Recht zum ausschliesslichen Gebrauch	45
9.3. Unlauterer Wettbewerb.	45
10. Exkurs: Markenrecht	46
10.1. Funktion.	46
10.2. Schutz	46
10.3. Hinterlegung	46
10.4. Voraussetzungen für die Eintragung	46
10.5. Eintragung	47
10.6. Dauer der Eintragung	47
10.7. Verlängerung der Eintragung nach Schutzablauf.	48
10.8. Klasseneinteilung	48
10.9. Gebühren.	48
11. Praktisches Vorgehen bei der Bildung der Firma	48

§ 4 Gründung

1. Vorbemerkungen	50
2. Bargründung	50
3. Sacheinlagegründung	51
4. Öffentliche Urkunde	51
4.1. Zahl der Gründer.	51
4.2. Bezeichnung der Gründer.	52
4.3. Zuteilung der Stammanteile.	53
4.4. Bestellung der Organe.	53
4.5. Bestätigungen nach Art. 779 Abs. 2 OR.	54
4.6. Formerfordernisse.	55
4.7. Bundesrechtlicher Urkundenbegriff	55
4.8. Im Ausland errichtete öffentliche Urkunde.	56

Inhaltsverzeichnis

5. Beilagen zur öffentlichen Urkunde	57
5.1. Vollmachten vertretener Gründer	57
5.2. Existenznachweis für Gesellschaften	57
6. Handelsregistereintragung	57
6.1. Eintragungsgegenstand	57
6.2. Belege zur Anmeldung	58
6.2.1. Wahlannahmeerklärung des Geschäftsführers	59
6.2.2. Wahlannahmeerklärung der Revisionsstelle	59
6.2.3. Domizilannahmeerklärung	59
6.2.4. Stampaerklärung	60
6.2.5. Lex-Friedrich-Erklärung	61
6.2.6. Betriebsbewilligung	62
7. Rechtsverhältnisse vor der Gründung	62
8. Auftritt der Gesellschaft im Geschäftsverkehr	63
8.1. Firmengebrauchspflicht	63
8.2. EU-Vorschrift	64

§ 5 Gesellschaftsanteil

1. Begriff des Stammanteils	65
2. Betrag	65
3. Anteilbuch	66
4. Liste der Gesellschafter	67
5. Erwerb und Übertragung	67
5.1. Kaufvertrag	67
5.2. Zustimmung der Gesellschaft	67
5.3. Geltungsbereich	68
5.4. Öffentliche Beurkundung	68
5.5. Mitteilung über die Abtretung	68
5.6. Zustimmung der Gesellschafter	69
5.7. Rechtsfolgen	69
6. Übertragung bei Erbgang oder ehelichem Güterrecht	69
6.1. Erwerb durch Erbgang	70
6.2. Erwerb durch eheliches Güterrecht	70
6.3. Folgen der Ablehnung	70
6.4. Bestimmung des wirklichen Wertes	70
7. Erwerb eigener Stammanteile	70
8. Amortisation	71
9. Partizipationsscheine	71
10. Genussscheine	72

§ 6	Kapitalerhöhung und Nachliberierung	
	1. Grundlagen der Kapitalerhöhung	73
	1.1. Inhalt des Erhöhungsbeschlusses	73
	1.2. Weitere Elemente	74
	2. Handelsregistereintragung	74
	3. Nachliberierung	75
	3.1. Beschluss über die Nachliberierung	75
	3.2. Handelsregistereintragung	75
§ 7	Sacheinlage und Sachübernahme	
	1. Allgemeines	77
	2. Begriff Sacheinlage	77
	3. Statutarische Grundlage	77
	4. Sacheinlagevertrag	79
	5. Sacheinlagefähigkeit	79
	5.1. Fährnis	79
	5.2. Immobilien	80
	5.3. Dingliche Rechte	81
	5.4. Beschränkte dingliche Rechte	81
	5.5. Beteiligungsrechte	83
	5.6. Obligatorische Rechte	84
	5.7. Rechte an immateriellen Wirtschaftsgütern	85
	5.8. Geschäft mit Aktiven und Passiven	87
	6. Anmeldung Sacheinlage	88
	7. Sachübernahme	88
	8. Anmeldung Sachübernahme	88
	9. Beabsichtigte Sachübernahme	88
	10. Liberierung durch Verrechnung	89
	11. Aufhebung der Statutenbestimmung	89
§ 8	Kapitalherabsetzung	
	1. Arten	91
	2. Revisionsbericht	91
	3. Herabsetzungsbeschluss	92
	4. Gläubigerschutz	93
	5. Handelsregistereintrag	93
§ 9	Statutenänderungen	
	1. Einfache Statutenänderung	95
	2. Sitzverlegung	96

§ 10	Pflichten des Gesellschafters	
	1. Allgemeine Pflichten	97
	2. Haftung	97
	3. Rückgriff	98
§ 11	Rechte des Gesellschafters	
	1. Vermögensrechte	99
	2. Mitwirkungsrechte	100
	3. Schutzrechte	100
	3.1. Einsichtsrecht	101
	3.2. Anfechtungsrecht	101
	3.3. Austrittsrecht	101
§ 12	Gesellschafterbindungsvertrag	
	1. Begriff	103
	2. Praktische Bedeutung für die GmbH	104
§ 13	Die Gesellschafterversammlung	
	1. Gesellschafterversammlung als oberstes Organ	105
	2. Befugnisse	105
	3. Einberufung	106
	4. Universalversammlung	107
	5. Beschlussfassung	107
	5.1. Beschlussfassung an der Gesellschafterversammlung.	107
	5.2. Beschlussfassung durch schriftliche Abstimmung (Urabstimmung).	108
	6. Das Stimmrecht	109
	7. Vertretung von Gesellschaftern	110
	8. Anfechtung von Gesellschafterversammlungsbeschlüssen	110
	9. Vorbereitung und Leitung einer Gesellschafterversammlung	111
§ 14	Die Geschäftsführung	
	1. Abgrenzung der Geschäftsführung zur Gesellschafterversammlung	113
	2. Aufgaben und Befugnisse	113
	2.1. Gesellschaftsinterne Aufgaben und Befugnisse	113
	2.2. Gesellschaftsexterne Aufgaben und Befugnisse	114
	2.3. Die Vertretung im Besonderen	115
	3. Zusammensetzung der Geschäftsführung	116
	3.1. Geschäftsführung durch die Gesellschafter	116
	3.2. Delegation der Geschäftsführung an einzelne Gesellschafter	116
	3.3. Delegation an Dritte	117

4. Beschlussfassung117
5. Beendigung der Geschäftsführung118
§ 15 Die Revisionsstelle	
1. Revisionsstelle ja oder nein119
2. Wahl und Wählbarkeit der Revisionsstelle.119
3. Aufgaben der Revisionsstelle.121
4. Kontrollrechte der Gesellschafter.122
§ 16 Verantwortlichkeit	
1. Begriff.123
2. Kreis der Verantwortlichen.123
3. Voraussetzungen.124
3.1. Schaden.124
3.2. Pflichtverletzung.125
3.3. Verschulden.126
3.4. Adäquater Kausalzusammenhang.126
4. Geltendmachung des Anspruches.126
5. Solidarität und Rückgriff.127
6. Verjährung.128
§ 17 Rechnungslegung und Vermögen	
1. Buchführungspflicht.129
2. Grundsätze der Bewertung und Rechnungslegung.130
3. Offenlegung von Jahres- und Konzernrechnung.131
4. Eigenkapital und Fremdkapital.132
4.1. Reserven.132
4.1.1. Gesetzliche Reserven.132
4.1.2. Statutarische Reserven.133
4.1.3. Beschlussmässige Reserven.133
4.1.4. Stille Reserven.133
4.2. Darlehen von Gesellschaftern.134
4.3. Darlehen an Gesellschafter.134
§ 18 Auflösung und Löschung	
1. Auflösungsgründe.136
2. Wirkungen der Auflösung.136
3. Aufgaben der Liquidatoren.137
4. Widerruf des Auflösungsbeschlusses.138
5. Löschung nach Abschluss der Liquidation.139
6. Wiedereintragung einer gelöschten Gesellschaft.139

§ 19 Fusion und Umwandlung

A. Fusion	141
1. Begriff der Fusion	141
2. Zulässige Fusionen	143
3. Arten von Fusionen	144
4. Mitgliedschaftliche Kontinuität	145
5. Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	145
6. Fusionsverfahren	148
7. Kapitalerhöhung	149
8. Neugründung	149
9. Zwischenbilanz	150
10. Fusionsvertrag	151
11. Fusionsbericht	154
12. Prüfungsbericht	157
13. Bekanntmachung betreffend Einsicht	159
14. Veränderungen im Vermögen	160
15. Fusionsbeschluss	160
16. Eintragung in das Handelsregister	162
17. Rechtswirksamkeit	164
18. KMU-Fusionen	165
19. Erleichterte Fusion	165
20. Gläubigerschutz	166
21. Arbeitnehmerschutz	168
22. Konsultation der Arbeitnehmervertretung	170
B. Umwandlung	171
1. Begriff der Umwandlung	171
2. Zulässige Umwandlungen	171
3. Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	172
3.1. Kontinuität der Mitgliedschaft	172
3.2. Kontinuität der Wertquote	173
3.3. Anteile ohne Stimmrecht	173
3.4. Würdigung	174
4. Einhaltung von Gründungsvorschriften	174
5. Umwandlungsverfahren	176
6. Umwandlungsbilanz und Zwischenbilanz	176
7. Umwandlungsplan	177
8. Umwandlungsbericht	178
9. Prüfungsbericht	180
10. Bekanntmachung betreffend Einsicht	180
11. Umwandlungsbeschluss	181
12. Handelsregister	182
13. Gläubiger und Arbeitnehmerschutz	183

§ 20 Spaltung und Vermögensübertragung	
A. Spaltung	185
1. Einführung	185
2. Mitgliedschaft und vermögensmässige Kontinuität	186
3. Zulässige Spaltung	187
4. Symmetrische und asymmetrische Spaltung	188
5. Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	190
6. Kapitalherabsetzung	191
7. Kapitalerhöhung	192
8. Neugründung	193
9. Zwischenbilanz	193
10. Spaltungsvertrag und Spaltungsplan	194
11. Inventar	196
12. Spaltungsbericht	197
13. Prüfungsbericht	199
14. Bekanntmachung betreffend Einsicht	201
15. Veränderungen im Vermögen	201
16. Aufforderung an die Gläubiger und Sicherstellung	202
17. Spaltungsbeschluss	204
18. Arbeitnehmerschutz	204
19. Eintragung in das Handelsregister und Rechtswirksamkeit	205
20. Haftung	208
B. Vermögensübertragung	209
1. Einführung	209
2. Begriff	211
3. Abschluss des Übertragungsvertrags	213
4. Inhalt des Übertragungsvertrags	214
5. Eintragung in das Handelsregister	216
6. Information	217
7. Gläubigerschutz	218
8. Arbeitnehmerschutz	219
§ 21 Zweigniederlassung	
1. Begriff	220
2. Firma der Zweigniederlassung	221
3. Eintragung im Handelsregister	221
4. Wirkung	222
5. Änderungen	222
6. Löschung	223
§ 22 Sozial- und sonstige Versicherungen	
1. AHV, IV und EO	224

Inhaltsverzeichnis

1.1. Begriff	224
1.2. Beginn und Ende der Versicherungspflicht	225
1.3. Beitragspflichten	225
1.4. Bezüge	226
2. Berufliche Vorsorge	226
2.1. Begriff	226
2.2. Beginn und Ende der Versicherungspflicht	227
2.3. Beitragspflichten	227
2.4. Bezüge	228
3. Arbeitslosenversicherung	229
3.1. Begriff	229
3.2. Beginn und Ende der Versicherungspflicht	229
3.3. Beitragspflichten	230
3.4. Bezüge	230
4. Unfallversicherung	231
4.1. Begriff	231
4.2. Beginn und Ende der Versicherungspflicht	231
4.3. Beitragspflichten	232
4.4. Bezüge	232
5. Krankenversicherung	233
5.1. Begriff	233
5.2. Beginn und Ende der Versicherungspflicht	233
5.3. Beitragspflichten	233
5.4. Bezüge	234
6. Sonstige Versicherungen	235
6.1. Private Selbstvorsorge	235
6.2. Betriebsversicherungen	235
7. Schutz des Unternehmens im Ehe- und Erbrecht	236
§ 23 Direkte Steuern	
1. Begriffe	238
1.1. Steuerhoheit	239
1.2. Steuersubjekt	239
1.3. Steuerobjekt	240
1.4. Steuerberechnungsgrundlage	240
1.5. Steuermass	241
2. Gewinnsteuern	241
2.1. Steuerhoheit	241
2.2. Subjektive Steuerpflicht	242
2.3. Steuerobjekt	242
2.4. Steuerberechnung und Steuermass	245

Inhaltsverzeichnis

2.5. Beteiligungsabzug	246
3. Kapitalsteuern	246
3.1. Steuerhoheit	246
3.2. Subjektive Steuerpflicht	247
3.3. Steuerobjekt	247
3.4. Steuerberechnung und Steuermass	248
4. Direkte Bundessteuer	248
4.1. Steuerhoheit	248
4.2. Subjektive Steuerpflicht	248
4.3. Steuerobjekte	248
4.4. Steuerberechnung und Steuermass	249
4.5. Beteiligungsabzug	249
5. Steueroptimierung	249
§ 24 Mehrwertsteuer	
1. Begriff	250
2. Steuerhoheit	251
3. Steuersubjekt	251
4. Steuerobjekt	253
4.1. Steuerauslösende Tatbestände	253
4.2. Austausch von Leistungen	253
4.3. Lieferung eines Gegenstandes oder Dienstleistung?	253
4.4. Inland oder Ausland?	254
4.5. Ausnahmen von der objektiven Steuerpflicht	255
5. Steuerberechnungsgrundlage und Steuermass	255
5.1. Das Entgelt	255
5.2. Der Vorsteuerabzug	256
5.3. Steuermass	258
6. Steuer auf den Einfuhren	258
6.1. Steuersubjekt	258
6.2. Steuerobjekt	259
6.3. Steuerberechnungsgrundlage und Steuermass	259
Anhang I: Gesetzliche Grundlagen	261
Anhang II: Checklisten	321
Anhang III: Mustervorlagen	359
Anhang IV: Nützliche Informationen	505
Literaturverzeichnis	531
Abkürzungsverzeichnis	535
Sachregister	541