

Eric Dieth

Gesellschafts- recht

kompakt

Eine Einführung
mit praktischen Beispielen
und Übersichten
Für Studierende
an Fachhochschulen
und Universitäten

Helbing Lichtenhahn Verlag

Inhaltsverzeichnis

Grundlagen	1
------------	---

1 Bedürfnis: Stabilisierung zielgerichteter Kooperation 2

I. Dauerhafte Form der Zusammenarbeit	2
II. Abgrenzung	3
III. Personengesellschaften, gemischte Gesellschaften und Kapitalgesellschaften	3
IV. Natürliche und juristische Personen	4
V. Machtkontrolle – Gewaltenteilung	5
VI. Numerus clausus	5
VII. Wahl der Rechtsform	5
VIII. Unterscheidungskriterien	6

2 Juristische Personen 7

A Begriff und Wesen der juristischen Person	7
I. Juristische Person als Rechtssubjekt	7
II. Zwei Körper	7
III. Typenzwang und Typenfixierung, Arten	8
1. Typenzwang und Typenfixierung	8
2. Arten	8
B Entstehung, Rechtsfähigkeit, Handlungsfähigkeit	9
I. Entstehung	9
1. Errichtungswille	9
2. Zweck	9
3. Organisation, Vermögen, Firma	11
4. Errichtungsurkunde	11
5. Handelsregistereintrag	11
II. Rechtsfähigkeit	11

III.	Handlungsfähigkeit	13
1.	Voraussetzungen	13
2.	Organe	13
3.	Vertretungsbefugnis und Vertretungsmacht	14
4.	Verantwortlichkeit der Organe	14
5.	Strafrechtliche Verantwortlichkeit von juristischen Personen	18
IV.	Durchgriff	19
V.	Sitz	19
C	Beendigung	20
I.	«Tod» der juristischen Person	20
II.	Liquidation	20
D	Rechtsgemeinschaften, Körperschaften und Anstalten	21
I.	Rechtsgemeinschaften und Körperschaften	21
II.	Anstalten	22
3	Die Gesellschaft	24
I.	Gesellschaft als Personenvereinigung	24
1.	Personenmehrheit	24
2.	Natürliche und juristische Personen	24
II.	Vertragliche Grundlage	25
1.	Übereinstimmende Willensäußerung	25
2.	Faktische Gesellschaft	25
III.	Gemeinsame Zweckverfolgung	25
1.	Gemeinsamer Zweck	25
2.	Beitrag – Förderungspflicht	26
3.	Zulässigkeit des Gesellschaftszwecks	26
4.	Wirtschaftlicher und nicht-wirtschaftlicher Zweck	26
5.	Abgrenzungen	27
IV.	Handlungsvollmachten	27
1.	Die Prokura	27
2.	Die Handlungsvollmacht i.e.S.	29
3.	Handelsreisender	29

4	Handelsregister	31
A	Funktionen	31
I.	Publizitätsfunktion	31
II.	Rechtsfolgen- und Rechtsdurchsetzungsfunktion	32
1.	Rechtsfolgenfunktion	32
2.	Rechtsdurchsetzungsfunktion	33
3.	Buchführungspflicht	33
B	Eintragungspflicht	33
I.	Kriterium: Umfang der wirtschaftlichen Tätigkeit	33
II.	Kriterium Gesellschaftsform	34
C	Organisation	34
I.	Registerarten	34
II.	Anmeldungsprinzip	35
III.	Prüfungspflicht	35
1.	Formelle, registerrechtliche Prüfung	35
2.	Materielle Prüfung	36
IV.	Schweizerisches Handelsamtsblatt – SHAB	36
5	Die Firma	38
A	Funktionen	38
B	Grundsätze	39
I.	Firmeneinheit	39
II.	Firmenfreiheit oder Firmenstrenge	39
1.	Firmenwahrheit und Firmenklarheit	39
2.	Firmenausschliesslichkeit	39
3.	Straf- und zivilrechtliche Firmengebrauchspflicht	40
III.	Firmenbildung – Bestandteile der Firma	40
1.	Kern der Firma	40
2.	Notwendige Zusätze	41
3.	Freiwillige Zusätze	41
C	Schutznormen	41
I.	Schutz öffentlicher Interessen	41

II.	Schutz privater Interessen	42
1.	Firmenschutz	42
2.	Weitere Schutznormen	42
6	Buchführung und Revision	43
A	Funktion	43
I.	Interessenskonflikt	43
II.	Funktionen der kaufmännischen Buchführung	43
B	Grundsätze	44
I.	Buchführungspflichten des OR	44
1.	Umfang	44
2.	Inhaltliche Bestimmungen	44
II.	Schutz der Anlegerinnen und Anleger	45
III.	Strafrechtliche Schutznormen	46
<hr/> Gesellschaftsformen		47
<hr/>		
	Übersicht	48
1	Einfache Gesellschaft	54
A	Charakteristik – Verwendungszweck	54
I.	Grund- und Subsidiärform	54
II.	Verwendungszweck	55
1.	Personalistischer Charakter	55
2.	Beliebige gemeinsame Zweckverfolgung	55
B	Gründung und Verbreitung	56
I.	Gründung	56
II.	Verbreitung	56
C	Innen- und Aussenverhältnis	57
I.	Innenverhältnis	57
1.	Beitragsleistungen	57
2.	Gewinn- und Verlustbeteiligung	58

3. Gesellschaftsbeschlüsse	58
4. Geschäftsführung	58
5. Konkurrenzverbot	58
6. Innenhaftung	59
7. Beitritt	59
II. Aussenverhältnis	59
1. Vertretung der Gesellschaft	59
2. Aussenhaftung	60
3. Firma und Sitz	60
D Auflösung	61
I. Austritt	61
1. Grundsatz: Austritt = Auflösung	61
2. Austrittsmöglichkeit auf Grund von Vertrag oder Gesetz	61
II. Liquidation	62
2 Stille Gesellschaft	64
<hr/>	
A Charakteristik – Verwendungszweck	64
I. Einfluss im Hintergrund	64
II. Innengesellschaft	64
B Gründung – Auflösung	65
C Innen- und Aussenverhältnis	65
I. Innenverhältnis	65
1. Vermögensverhältnisse	65
2. Gewinn und Verlust	65
3. Gesellschaftsbeschlüsse	66
4. Geschäftsführung	66
II. Aussenverhältnis	66
1. Vertretung	66
2. Haftung	66
3. Firma, Sitz	66
3 Einzelkaufmann	67
<hr/>	
A Charakteristik	67
B Verbreitung, Vor- und Nachteile	67

4	Kollektivgesellschaft	68
A	Charakteristik – Verwendungszweck	68
B	Gründung	69
I.	Kaufmännische Kollektivgesellschaft	69
1.	Formfreier Gesellschaftsvertrag	69
2.	Deklaratorischer Handelsregistereintrag	70
II.	Nichtkaufmännische Kollektivgesellschaft	70
III.	Kaufmännische einfache Gesellschaft	70
IV.	Beitritt	71
C	Innenverhältnis – Aussenverhältnis	71
I.	Innenverhältnis	71
1.	Beitragsleistungen	71
2.	Gesellschaftsbeschlüsse, Geschäftsführung	72
3.	Treuepflicht	72
4.	Gewinn und Verlust	72
II.	Aussenverhältnis	72
1.	Vertretung	72
2.	Haftung	73
3.	Firma und Sitz	75
D	Austritt, Ausschluss und Auflösung	75
I.	Austritt und Ausschluss	75
1.	Austritt und Ausschluss	75
2.	Weiterführung	75
II.	Auflösung und Liquidation	77
5	Kommanditgesellschaft	79
A	Charakteristik – Verwendungszweck	79
B	Gründung – Struktur	80
I.	Gründung	80
II.	Struktur	80
C	Innenverhältnis – Aussenverhältnis	81
I.	Innenverhältnis	81

1. Kommanditär	81
2. Komplementärin – Geschäftsführung	81
3. Konkurrenzverbot	82
4. Kontrollrechte	82
5. Gewinn und Verlust	82
II. Aussenverhältnis	82
1. Vertretung	82
2. Haftung	82
3. Firma, Sitz	83
D Auflösung – Austritt/Beitritt	84
6 Aktiengesellschaft	85
<hr/>	
A Charakteristik – Verwendungszweck – Gründung	85
I. Kapitalbezogene Organisationsform	86
1. Grundkapital	86
2. Aktienkapital	86
II. Juristische Person	87
III. Going Public	87
IV. Gründung	87
1. Personelle Voraussetzungen	88
2. Statuten	88
3. Kapital	88
4. Konstituierende Generalversammlung – Organe, Aktienzeichnung, Liberierung	89
5. Handelsregistereintrag	89
6. Verantwortlichkeit der Gründer und Gründerinnen	89
B Aktienkapital – Aktien – Reserven	90
I. Mindestbetrag	90
II. Aktien	90
1. Die Aktie als Teilsumme	90
2. Wert einer Aktie	91
3. Arten	91
III. Kapitalerhöhung	94
1. Ordentliche Kapitalerhöhung	95
2. Genehmigte Erhöhung	95
3. Bedingte Erhöhung	95
IV. Kapitalherabsetzung	95
1. Konstitutive Kapitalherabsetzung	96
2. Deklarative Kapitalherabsetzung	96

V.	Unterbilanz – Überschuldung	97
1.	Unterbilanz	97
2.	Überschuldung	97
3.	Konkursaufschub durch Rangrücktritt	98
VI.	Sanierungsmassnahmen – Konkursaufschub	99
1.	Sanierungsmassnahmen	99
2.	Konkursaufschub – Sanierung unter richterlicher Obhut, aussergerichtliche Sanierung	99
VII.	Sicherung des Aktienkapitals	100
1.	Verbot der Einlagerückerstattung	100
2.	Schranken für den Erwerb eigener Aktien (Art. 659-659b OR).	100
3.	Buchführungs- und Bewertungsvorschriften	100
4.	Massnahmen bei Vermögenszerfall	100
5.	Vermögensschutz bei Sacheinlage- und Sachübernahmegründungen	101
6.	Vorschriften betreffend die Kapitalherabsetzung	101
7.	Vorschriften zur Reservebildung	101
VIII.	Reserven	101
C	Innenverhältnis – Struktur – Organe	102
I.	Generalversammlung – Art. 698 ff. OR	103
1.	Vorbereitung und Durchführung der Generalversammlung	103
2.	Teilnahmeberechtigung	104
3.	Leitung und Beschlussfassung	105
4.	Statutenänderungen	107
5.	Schranken der Beschlussfassung – Nichtigkeit	107
II.	Verwaltungsrat – Art. 707 ff. OR	108
1.	Geschäftsführung	108
2.	Sorgfalts- und Treuepflicht, Gleichbehandlungsgebot	109
3.	Vertretung	111
4.	Delegation von Kompetenzen	111
5.	Wahl des Verwaltungsrates	113
6.	Rechtsstellung	114
7.	Amtsdauer und Rücktritt	115
8.	Organisation und Beschlussfassung des Verwaltungsrates	115
9.	Vergütungen	115
10.	Verantwortlichkeit	117
11.	Corporate Governance	122
12.	Compliance	126
III.	Revisionsstelle – Art. 727 ff. OR	126
1.	Allgemeines Revisionsrecht	127
2.	Revisionspflicht wirtschaftlich bedeutender Unternehmen oder von Publikumsgesellschaften	127
3.	Revisionsarten	128
4.	Aufgaben der Revisionsstelle	129
5.	Wahl, Zusammensetzung	129
6.	Verantwortlichkeit	130

IV.	Gewaltentrennung als aktienrechtlicher Grundsatz – Schutzbestimmungen	131
1.	Gewaltentrennung	131
2.	Schutzbestimmungen	131
D	Innenverhältnis – Mitgliedschaft, Rechtsstellung des Aktionariats	132
I.	Mitgliedschaft	132
1.	Beitritt	132
2.	Gesellschafterwechsel	132
3.	Kontrolle des Erwerbs von Aktien	133
4.	Ausschluss	134
II.	Rechtsstellung der Aktionärinnen	135
1.	Kapitalbezogenheit, Anonymität und Gleichbehandlungsgebot	135
2.	Pflichten des Aktionärs	135
3.	Rechte des Aktionärs	139
4.	Schutz der Minderheitsaktionäre	145
E	Aussenverhältnis	145
I.	Vertretung	145
II.	Haftung	145
1.	Gesellschaftsvermögen als Haftungssubstrat	145
2.	Haftung der einzelnen Aktionärinnen	145
3.	Organhaftung	145
III.	Firma und Sitz	146
1.	Firma	146
2.	Sitz	146
F	Auflösung	147
I.	Gründe	147
II.	Liquidation	147
7	Kommanditaktiengesellschaft	148
A	Charakteristik, Verwendungszweck	148
B	Organisation – Haftung	149
I.	Zwei Mitgliederkategorien	149
1.	Gewöhnliche Aktionäre – Kommanditäre	149
2.	Unbeschränkt haftende Aktionäre – Komplementäre	149
II.	Organe	149
1.	Verwaltungsrat	149
2.	Generalversammlung	150
3.	Aufsichtsstelle	150

III.	Firma und Sitz	150
IV.	Haftung	150
8	GmbH	151
A	Charakteristik – Verwendungszweck	151
B	Gründung	153
C	Organisation	153
I.	Stammkapital	153
1.	Grundvoraussetzungen	153
2.	Kapitalerhöhung und -herabsetzung	154
II.	Mitgliedschaft	154
1.	Stammanteile	154
2.	Mitgliedschaftsrechte	154
3.	Pflichten	155
4.	Gesellschafterinnenwechsel	155
III.	Organe	157
1.	Gesellschafterversammlung	157
2.	Geschäftsführung	159
3.	Revisionsstelle	161
D	Auflösung	161
9	Genossenschaft	162
A	Charakteristik – Verwendungszweck	162
B	Gründung und Auflösung	164
I.	Gründung	164
II.	Auflösung	164
C	Mitgliedschaft, Organisation	165
I.	Mitgliedschaft	165
1.	Prinzip der offenen Tür	165
2.	Beitritt und Austritt	165
3.	Mitgliedschaftsrechte und -pflichten	166
II.	Gesellschaftsvermögen	168

III.	Organe	168
1.	Generalversammlung	168
2.	Verwaltung	169
3.	Revisionsstelle	169
D	Aussenverhältnis	170
I.	Vertretung	170
II.	Haftung	170
III.	Firma, Sitz	170
E	Sonderformen	170
10	Verein	172
A	Charakteristik – Verwendungszweck	172
I.	Ideeller Zweck	172
II.	Wirtschaftsverbände	173
III.	Kaufmännisch geführtes Unternehmen	173
B	Gründung – Auflösung	173
I.	Gründung	173
1.	Statuten	174
2.	Wille, als Körperschaft zu bestehen	174
II.	Auflösung	175
C	Mitgliedschaft, Organisation	176
I.	Mitgliedschaft	176
1.	Rechte der Mitgliederinnen	176
2.	Pflichten	177
3.	Erwerb, Verlust	177
II.	Organe	178
1.	Vereinsversammlung	178
2.	Vorstand	179
3.	Revisionsstelle	180
4.	Gross-Vereine	180
D	Aussenverhältnis	181
I.	Vertretung	181
II.	Haftung	181
III.	Firma, Sitz	181

1 1	Stiftung – Anstalt	182
A	Charakteristik – Verwendungszweck	182
I.	Verselbständigung	182
II.	Revision	183
III.	Stiftungszweck	183
1.	Stiftungsfreiheit	183
2.	Schranken	184
3.	Zweckänderungsvorbehalt	184
4.	Steuerliche Begünstigung – Steuerabzug	185
B	Errichtung – Beendigung	185
I.	Errichtung	185
1.	Stiftungsgeschäft	185
2.	Öffentliche Beurkundung und Handelsregistereintrag	185
3.	Letztwillige Verfügung	185
4.	Anfechtbarkeit	186
5.	Mindestkapital	186
II.	Beendigung	186
C	Organisation – Arten	187
I.	Organe	187
1.	Geschäftsführung	187
2.	Revisionsstelle	187
3.	Aufsichtsbehörde	187
II.	Name und Sitz	189
III.	Änderung des Stiftungszwecks oder der Stiftungsurkunde	189
1.	Wesentliche Änderung	189
2.	Unwesentliche Änderung	189
IV.	Besondere Arten	190
1.	Familienstiftungen	190
2.	Kirchliche Stiftungen	190
3.	Personalfürsorgestiftungen	190

Unternehmensstrukturen – Unternehmenstransaktionen 192

1	Unternehmensstrukturen	193
<hr/>		
A	Zweigniederlassungen	193
I.	Wirtschaftliche Selbständigkeit	193
II.	Rechtliche Abhängigkeit	193
B	Konzern und Holdinggesellschaften	194
I.	Konzern	194
1.	Struktur	194
2.	Gesellschaftliche Selbständigkeit vs. Konzernabhängigkeit	195
3.	Haftungsfragen	195
4.	Rechnungslegung	196
5.	Genossenschaftskonzerne	197
II.	Holdinggesellschaften	197
2	Unternehmenstransaktionen	198
<hr/>		
A	via Gesellschaftsbeschluss – Fusionsgesetz	198
I.	Grundlagen	198
1.	Zweck	198
2.	Arten der Umstrukturierung	199
3.	Vermögensübergang	199
4.	Schutzprinzipien	200
5.	Erste Erfahrungen	201
II.	Unternehmenskauf	201
III.	Fusionen	202
1.	Ordentliche Fusion	202
2.	Erleichterte Fusion	203
3.	Kartellrechtliche Genehmigung	204
IV.	Spaltung	204
V.	Rechtsformenwechsel – Umwandlung	204
VI.	Vermögensübertragung	205
VII.	Quasi-Fusionen	205

B	Übernahmen	205
I.	Problemlage	205
II.	Gebot der Fairness	206
1.	Übernahmerechtliche Grundsätze	206
2.	Bericht des Verwaltungsrates	206
3.	Verfahren	206
4.	Bedingungen und Break Fees	209
5.	Verantwortlichkeiten	210
III.	Übernahmekommission	211
1.	Funktion	211
2.	Verfahren	211
IV.	Beispiele	213

Sachregister	216
--------------	-----
