

Brigitte Tanner

Prof. Dr. iur., Rechtsanwältin

# **Leading Cases zum schweizerischen Gesellschaftsrecht**

mit einer zusammenfassenden  
Darstellung der Theorie und einem  
Glossar der wichtigsten Begriffe

Stämpfli Verlag

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b>	<b>V</b>
<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>VII</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis</b>	<b>XIII</b>
<b>Literaturverzeichnis (Auswahl)</b>	<b>XXIII</b>
<b>§ 1 Einfache Gesellschaft</b>	<b>1</b>
<b>I. Grundlagen, Begriff, Abgrenzungen</b>	<b>1</b>
1. Pra 57 (1968) Nr. 147 = BGE 94 II 122: «Luxusbücher», Zweck	1
2. Pra 63 (1974) Nr. 31 = BGE 99 II 303: «Animus Societatis»	3
3. BGE 104 II 108: «Talent-Studio», Abgrenzung zum Auftrag	5
4. BGer 4A 533/2014 vom 29.04.2015: «Restaurant», Abgrenzung zum Arbeitsvertrag	7
5. BGer 4A 509/2010 vom 11.03.2011: «Consulting», Abgrenzung zum partiarischen Darlehen	9
6. Bemerkungen	13
<b>II. Innenverhältnis</b>	<b>15</b>
1. BGE 99 II 315: «Vögtli c. Müller», Sorgfaltspflicht, Haftung gegenüber den Gesellschaftern	15
2. BGer 4A 619/2011 vom 20.03.2012: Pflicht zur Abrechnung	16
3. Bemerkungen	19
<b>III. Aussenverhältnis</b>	<b>20</b>
1. BGE 124 III 355: «Remetschwil», Vertretungsmacht	20
2. BGE 124 III 363: «Anwaltssozietät», Haftung gegenüber Dritten	22
3. BGE 84 II 381: Keine Haftung für unerlaubte Handlungen eines Gesellschafters	24
4. Bemerkungen	25
<b>IV. Entstehung</b>	<b>27</b>
1. BGer 5A 304/2015 vom 23.11.2015: «Erbengemeinschaft», gemeinsamer Zweck	27
2. ius.focus 2015 Nr. 257 = BGer 4A_74/2015 vom 8.7.2015: «Unbewusste Gesellschaft», konkludentes Verhalten	30
3. Bemerkungen	31
<b>V. Beendigung</b>	<b>32</b>
1. BGE 119 II 119: «Tod eines Gesellschafters», Liquidation ohne Fortsetzungsklausel	32
2. BGE 108 II 204: «Konkubinats», Auflösung nach den Regeln der einfachen Gesellschaft	34
3. Bemerkungen	37

<b>§ 2 Stille Gesellschaft</b>	<b>39</b>
<b>I. Grundlagen, Begriff und Wesen</b>	<b>39</b>
1. BGE 81 II 520: «Wagner», Haftung stiller Teilhaber	39
2. Bemerkungen	41
<b>II. Abgrenzung zum partiarischen Darlehen</b>	<b>43</b>
<b>§ 3 Kollektivgesellschaft</b>	<b>45</b>
<b>I. Grundlagen, Begriff und Wesen</b>	<b>45</b>
1. BGE 116 II 652: Keine Rechtspersönlichkeit, Bedürftigkeit, Anspruch auf unentgeltliche Rechtspflege	45
2. BGE 84 II 381: Nur natürliche Personen als Mitglieder	46
3. Bemerkungen	47
<b>II. Innenverhältnis</b>	<b>47</b>
1. BGE 77 II 48: «Baer c. Fisch», Rechtsanwendung für Gewinn- und Verlustbeteiligung	47
2. Bemerkungen	49
<b>III. Aussenverhältnis</b>	<b>49</b>
1. Pra 98 (2009) Nr. 55 = BGE 134 II 643: Haftung des Gesellschaftsvermögens und der Gesellschafter	49
2. Bemerkungen	51
<b>IV. Entstehung</b>	<b>53</b>
1. BGer 4A 234/2013 vom 20.1.2014: «Ipso Iure» Entstehung	53
2. Bemerkungen	54
<b>V. Beendigung</b>	<b>56</b>
1. BGE 100 II 376: «Moser», Weiterführung durch Erben	56
2. BGE 95 II 547: «Gurtner», Konversionsklausel	57
3. GesKR 2/2012 = BGer 4A 624/2011 vom 27.1.2012: «Werft», Streit zwischen zwei Brüdern	60
4. Bemerkungen	61
<b>§ 4 Kommanditgesellschaft</b>	<b>65</b>
<b>I. Begriff und Wesen, Entstehung</b>	<b>65</b>
1. BGE 99 III 1: «Schaad», Gesellschaft und Gesellschafter	65
2. BGE 79 I 57: Kaufmännisches Unternehmen	66
3. Bemerkungen	68
<b>II. Innen- und Aussenverhältnis, Beendigung</b>	<b>69</b>
1. BGE 78 I 10: Beteiligung des Kommanditärs am Gesellschaftsvermögen	69
2. Bemerkungen	70
<b>§ 5 Aktiengesellschaft</b>	<b>73</b>
<b>I. Grundlagen, Begriff und Wesen</b>	<b>73</b>
1. BGE 109 II 128: «Thönen c. Vorderberg», Schutz des Aktienkapitals	73
2. Bemerkungen	74

<b>II. Rechtsstellung des Aktionärs</b>	<b>76</b>
1. BGE 142 III 16: Traktandierungsrecht	76
2. BGE 132 III 71: Einsichts- und Auskunftsrecht	79
3. BGE 138 III 246: Sonderprüfung	82
4. Bemerkungen	85
<b>III. Organisation der AG</b>	<b>89</b>
1. Generalversammlung	89
a) BGE 100 II 384: «FABAG», Verhältnis der GV zum VR	89
b) BGE 137 III 460: Nichtigkeit der GV, Universalversammlung	94
c) Pra 96 (2007) Nr. 44 = BGE 132 III 555: Einberufung der GV durch das Gericht	97
d) Bemerkungen	100
2. Verwaltungsrat	104
a) Pra 96 (2007) Nr. 92 = BGE 133 III 77: Nichtigkeit von Beschlüssen	104
b) BGE 116 II 320: «Kammgarnspinnerei», Vertretungsmacht...	106
c) BGE 129 III 499: Recht des Mitgliedes auf Auskunft	108
d) Pra 104 (2015) Nr. 3 = BGE 140 III 239: «Patt»-Situation	110
e) Bemerkungen	113
3. Revisionsstelle	115
a) BGE 133 III 453: Wahl	115
b) BGE 123 III 31: Unabhängigkeit	120
c) BGE 139 II 449: «Opting-out»	121
d) Bemerkungen	124
<b>IV. Aktienrechtliche Verantwortlichkeit</b>	<b>126</b>
1. Pra 96 (2007) Nr. 57 = BGE 132 III 564: Gläubigerklage	126
2. BGE 132 III 715: Prospekthaftung	132
3. BGE 139 III 24: Haftung des Verwaltungsrates	136
4. BGE 140 III 533: Verhältnis der Verantwortlichkeits- zur Rückerstattungsklage	141
5. ius.focus 4 (2016 Nr. 93 = BGer 4A 373/2015 vom 16.1.2016): Schadensbeweis	145
6. BGE 142 III 23: «Swissair», Klagelegitimation im Konkurs	146
7. Bemerkungen	151
<b>V. Entstehung</b>	<b>152</b>
1. BGE 132 III 668: Sacheinlagen und -übernahmen	152
2. BGE 128 III 137: Handeln für die künftige AG	155
3. Bemerkungen	158
<b>VI. Beendigung</b>	<b>161</b>
1. BGE 105 II 114: «Togal», Pattsituation und Auflösung aus wichtigen Gründen	161

2.	BGE 126 III 266: «Grumser», Missbrauch einer beherrschenden Stellung	169
3.	BGE 136 III 278: «Ultima ratio», Verhältnismässigkeit, andere Massnahmen	173
4.	Bemerkungen	176
<b>VII.</b>	<b>Kapitalveränderung</b>	<b>178</b>
1.	Kapitalerhöhung	178
a)	BGE 121 III 219: «UBS vs. BK Vision», genehmigte und bedingte Kapitalerhöhung	178
b)	Bemerkungen	185
2.	Kapitalherabsetzung	187
a)	BGE 138 III 204: «Harmonika»-Sanierung	187
b)	Bemerkungen	191
<b>VIII.</b>	<b>Organisationsmängel</b>	<b>193</b>
1.	BGE 141 III 43: Konkursverfahren	193
2.	Pra 104 (2015) Nr. 3 = BGE 140 III 349: «Pattsituation»	195
3.	BGE 138 III 294: Fehlende Revisionsstelle	199
4.	Bemerkungen	203
<b>§ 6</b>	<b>Kommanditaktiengesellschaft</b>	<b>205</b>
<b>I.</b>	<b>BGE 120 III 137: Bezug zur Stiftung</b>	<b>205</b>
<b>II.</b>	<b>Bemerkungen</b>	<b>208</b>
<b>III.</b>	<b>Vorkommen in der Praxis</b>	<b>210</b>
<b>§ 7</b>	<b>GmbH</b>	<b>211</b>
<b>I.</b>	<b>Grundlagen und Rechtsstellung der Gesellschafter</b>	<b>211</b>
1.	BGE 140 III 409: Treuepflicht	211
2.	Bemerkungen	213
<b>II.</b>	<b>Organisation und Beendigung</b>	<b>214</b>
1.	BGE 111 II 480: Abberufung der Gesellschafter und Honorar	214
2.	BGer 4A 693/2015 vom 11.7.2016: Entzug der Geschäftsführung	217
3.	Bemerkungen	219
<b>§ 8</b>	<b>Genossenschaft</b>	<b>221</b>
<b>I.</b>	<b>Grundlagen, Begriff und Wesen</b>	<b>221</b>
1.	BGE 128 III 375: «Milchproduzentengenossenschaft», kein Stimmrecht für Nichtmitglieder	221
2.	BGE 118 II 435: «Eiport»: Recht auf Eintritt und Prinzip der offenen Tür	223
3.	Bemerkungen	226
<b>II.</b>	<b>Rechtsstellung des Genossenschafters</b>	<b>227</b>
1.	BGE 101 II 125: «Vrenelisgärtli», Treuepflicht	227
2.	Pra 82 (1993) Nr. 112 = BGE 118 II 168: Kündigung des Mietvertrages	230

3.	Pra 56 (1967) 368 = BGE 93 II 30: Beitragspflicht	231
4.	Bemerkungen	232
<b>III.</b>	<b>Organisation der Genossenschaft</b>	<b>234</b>
1.	BGE 69 II 41: Wahl der Delegierten	234
2.	BGE 140 III 206: Partizipationsscheine	240
3.	Bemerkungen	244
<b>IV.</b>	<b>Entstehung, Beendigung, Mitgliederwechsel</b>	<b>246</b>
1.	BGE 138 III 407: Mindestanzahl Mitglieder	246
2.	BGer 4A_370/2015 vom 16.12.2015: Anzahl Mitglieder	249
3.	BGE 89 II 138: «Donnerbaum», wichtige Gründe für den Austritt	252
4.	Bemerkungen	260
<b>§9</b>	<b>Verein</b>	<b>265</b>
<b>I.</b>	<b>Grundlagen, Begriff und Wesen</b>	<b>265</b>
1.	BGE 97 II 108: «Archimedes», Vereinsautonomie	265
2.	BGE 88 II 209: «Eisen-Verband», Abgrenzung zur einfachen Gesellschaft	268
3.	Pra 54 (1965) Nr. 35 = BGE 90 II 333: «Schweiz. Zigarettenfabrikanten», wirtschaftliche Tätigkeit	273
4.	BGE 90 II 461: «Gotthard-Bund», Parteifähigkeit	275
5.	BGE 117 II 513: «ASTAG», Schutz des Persönlichkeitsrechts	278
6.	Bemerkungen	280
<b>II.</b>	<b>Rechtsstellung des Vereinsmitgliedes, Mitgliederwechsel</b>	<b>281</b>
1.	BGE 108 II 6: «Swiss Commodity Industry Association», Aufnahme in den Verein	281
2.	BGE 71 II 194: «VSH», Austritt aus dem Verein	286
3.	BGE 118 V 264: «GKK», Austritt und Ausschluss aus dem Verein	288
4.	BGE 131 III 97: «Kroatischer Kulturverein», Ausschliessung eines Mitglieds aus dem Verein	291
5.	Pra 82 (1993) Nr. 226 = BGE 118 II 12: «Kindle c. FMS», Anfechtung von Versammlungsbeschlüssen	296
6.	Bemerkungen	299
<b>III.</b>	<b>Organisation des Vereins</b>	<b>301</b>
1.	Pra 78 (1979) Nr. 33 = BGE 114 II 193: Beschlüsse der Mitgliederversammlung, Traktandierung	301
2.	Bemerkungen	303
<b>IV.</b>	<b>Entstehung und Beendigung</b>	<b>304</b>
1.	BGE 100 III 19: «Tiefkühlvereinigung», wirtschaftlicher Zweck, Prüfung der Partei- und Prozessfähigkeit	304
2.	Bemerkungen	307

<b>§ 10 Gegliederte und verbundene Unternehmen:</b>	
<b>Zweigniederlassung, Holdinggesellschaft und Konzern</b>	<b>309</b>
<b>I. BGE 117 II 85: Eintragung einer Zweigniederlassung</b>	<b>309</b>
<b>II. BGer 4A 306/2009 vom 8.2.2010: Haftung der Muttergesellschaft als faktisches Organ der Tochtergesellschaft</b>	<b>311</b>
<b>III. Bemerkungen</b>	<b>333</b>
<b>§ 11 Umstrukturierungen</b>	<b>337</b>
<b>I. BGE 115 II 415: Fusion von Stiftungen</b>	<b>337</b>
<b>II. BGE 132 III 470: Unzulässige Übernahme («SBB/EWAG»)</b>	<b>341</b>
<b>III. BGE 134 III 255: Edition Unternehmensbewertung</b>	<b>345</b>
<b>IV. Bemerkungen</b>	<b>347</b>
<b>Glossar zum Gesellschaftsrecht</b>	<b>353</b>
<b>Entscheidregister</b>	<b>401</b>
<b>Sachregister</b>	<b>405</b>