

**Dr. iur. Manuel Meyer, Rechtsanwalt**

# **Die Sacheinlage im Aktienrecht**

Unter Berücksichtigung der aktuellen  
Aktienrechtsrevision

# Inhaltsverzeichnis

Anhangsverzeichnis .....	XXIII
Abbildungsverzeichnis .....	XXV
Abkürzungsverzeichnis .....	XXVII
Literaturverzeichnis .....	XLI
Materialienverzeichnis .....	LXXVII
<b>§ 1 Einleitung.....</b>	<b>1</b>
A. Thema .....	1
B. Zielsetzung .....	1
C. Abgrenzung .....	3
D. Gang der Untersuchung.....	3
<b>Erster Teil:    Sacheinlagebestimmungen als                   Kapitalschutzinstrument.....</b>	<b>5</b>
<b>§ 2 Grundsätzliches zum Kapital der AG.....</b>	<b>6</b>
A. Begriffsbestimmung .....	6
I. Kapital .....	6
II. Kapitaleinlage .....	7
III. Bilanz .....	7
IV. Vermögen.....	8
V. Bestandteile des Eigenkapitals.....	11
1. Aktien- und Partizipationskapital .....	11
2. Reserven .....	12
B. Funktionen des Kapitals .....	14
I. Finanzierungsfunktion .....	14
II. Besondere Funktionen des Eigenkapitals .....	14
1. Sperrzifferfunktion .....	14
2. Verlustpuffer- und Disziplinierungsfunktion .....	17
3. Signalfunktion zugunsten der Kreditfähigkeit?.....	18
C. Kapitalschutz .....	20
I. Schutzmechanik .....	20
II. Schutz der Kapitalaufbringung im Besonderen .....	21
1. Regelungsgegenstand .....	21
2. Gebot der realen Kapitalaufbringung .....	22
3. Liberierungskonzept.....	23
III. Grenzen des Kapitalschutzes .....	25
<b>§ 3 Entstehungsgeschichte der Sacheinlagebestimmungen.....</b>	<b>27</b>
A. Einführung in das Aktienrecht von 1881 .....	27

I.	Tatbestand .....	28
1.	Grundtatbestand .....	28
2.	Umgehungstatbestand .....	29
II.	Schutzmassnahmen .....	30
B.	Aktienrechtsrevision von 1936.....	31
I.	Tatbestand .....	33
1.	Grundtatbestand .....	33
2.	Umgehungstatbestand .....	34
II.	Schutzmassnahmen .....	34
C.	Aktienrechtsrevision von 1991.....	39
I.	Tatbestand .....	39
1.	Grundtatbestand .....	40
2.	Umgehungstatbestand .....	40
II.	Schutzmassnahmen .....	41
D.	Aktuelle Revisionsbestrebungen (ENTWURF 2007 und VORENTWURF 2014).....	45
I.	Tatbestand .....	45
II.	Schutzmassnahmen .....	45
E.	Zusammenfassende Übersicht .....	47
I.	Sacheinlagetatbestand .....	47
II.	Schutzmassnahmen .....	48
<b>§ 4</b>	<b>Schutzzweck der Sacheinlagebestimmungen .....</b>	<b>50</b>
A.	Unmittelbarer Schutzzweck .....	50
I.	Vermeidung einer Überbewertung.....	50
II.	Einlagewert als Referenzwert .....	50
1.	Begriffsbestimmung .....	50
2.	Abgrenzung .....	51
a)	Anrechnungswert.....	51
b)	Übernahmepreis.....	51
B.	Mittelbarer Schutzzweck .....	52
I.	Schutzwürdige Interessen .....	53
1.	Gesellschaftsinteresse.....	54
2.	Aktionärsinteresse .....	56
a)	Risiko einer Vermögensverschiebung .....	57
aa)	Zwischen Aktienzeichnern untereinander .....	58
bb)	Zwischen Aktienzeichnern und bestehenden Aktionären .....	58
b)	Einzelinteressen.....	60
aa)	Sacheinleger.....	60
bb)	Übrige Aktienzeichner und bestehende Aktionäre .....	61
cc)	Künftige Aktionäre .....	62
(1)	Derivativer Erwerb von Namenaktien .....	63
(2)	Derivativer Erwerb von Inhaberaktien.....	65
3.	Verwaltungsratsinteresse.....	66
a)	Persönliche Motive der Mitglieder des Verwaltungsrats .....	66
aa)	Aktionärsinteresse .....	66

bb) Haftungsvermeidungsinteresse.....	66
cc) Finanzielle Interessen .....	67
b) Finanzielle Lage der AG.....	68
c) Interessenkonflikt .....	68
4. Gläubigerinteresse .....	68
a) Bestehende Gesellschaftsgläubiger .....	68
b) Künftige Gesellschaftsgläubiger.....	69
5. Zusammenfassende Übersicht.....	71
II. Schutzbedürftige Interessen .....	72
1. Am Kapitalaufbringungsverfahren beteiligte Schutzadressaten .	73
a) Gründung.....	73
aa) Grundsatz .....	73
bb) Ausnahmen .....	74
b) Ordentliche Kapitalerhöhung .....	74
aa) Grundsatz .....	74
bb) Ausnahmen .....	76
c) Genehmigte Kapitalerhöhung.....	76
aa) Grundsatz .....	76
bb) Ausnahmen .....	77
d) Nachliberierung .....	77
2. Am Kapitalaufbringungsverfahren unbeteiligte	
Schutzadressaten .....	78
a) Nachfolgeaktionäre.....	78
b) Gesellschaftsgläubiger.....	78
3. Zusammenfassende Übersicht.....	79
C. Würdigung.....	80
I. Schutzadressaten .....	80
II. Schutzobjekt.....	81
<b>Zweiter Teil: Sacheinlagetatbestand .....</b>	<b>85</b>
<b>§ 5 Herleitung der Tatbestandselemente .....</b>	<b>86</b>
A. Ausgangslage und Problemstellung .....	86
B. Auslegung.....	86
I. Dogmatische Grundlagen.....	86
II. Gesetzeswortlaut .....	87
1. Tatbestand .....	87
2. Rechtsfolge.....	88
III. Systematische Eingliederung .....	89
1. Bei den Bestimmungen über den Statuteninhalt .....	89
2. Bei den Bestimmungen über die Leistung der Einlagen .....	89
3. Rechtsformübergreifender Vergleich .....	90
IV. <i>Ratio legis</i> .....	90
C. Würdigung.....	91
I. Sacheinlage als Liberierungstatbestand .....	91
II. Abgrenzung.....	93
1. Übrige Liberierungstatbestände .....	93

a) Barliberierung.....	93
b) Verrechnungsliberierung.....	93
c) Eigenkapitalliberierung.....	93
2. Sachübernahme.....	94
3. Kapitalzuschuss.....	94
4. Veräußerung eigener Aktien.....	95
<b>§ 6 Liberierungsschuld (1. Tatbestandselement).....</b>	<b>97</b>
A. Rechtsnatur.....	97
B. Schuldgegenstand.....	98
C. Zustandekommen.....	98
I. Zeichnung.....	99
1. Begriff.....	99
2. Voraussetzungen.....	99
a) Subjektive.....	99
b) Objektive.....	100
3. Bei der Gründung.....	101
a) Form.....	101
b) Inhalt.....	102
4. Bei der Kapitalerhöhung.....	103
a) Form.....	103
b) Inhalt.....	103
c) Zeichnungsfrist.....	105
d) Befristung.....	106
5. Bestimmbarkeit der Einlage auf das <i>non-versé</i> ?.....	107
II. Zeichnungsannahme.....	109
1. Begriff und Wirkung.....	109
2. Voraussetzungen.....	110
a) Subjektive.....	110
b) Objektive.....	110
aa) <i>Annehmbare Zeichnung</i> .....	110
bb) <i>Keine Form- und Inhaltvorschriften</i> .....	111
III. Zeitpunkt und Wirkungen des Zustandekommens.....	111
D. Fälligkeit und Liberierungszeitpunkt.....	113
E. Verjährung.....	113
<b>§ 7 Sacheinlage als Liberierungssubtrat (2. Tatbestandselement).....</b>	<b>115</b>
A. Negativdefinition.....	115
B. Geldbegriff als zentrales Abgrenzungsmerkmal.....	116
I. Grundsätzliches zum Geldbegriff.....	116
1. Geld als Zahlungsmittel.....	116
2. Geldwert und Wechselkurs.....	119
3. Geld als Schuldgegenstand.....	120
a) Geldschuld.....	120
b) Geldwertschuld.....	121
II. Geldbegriff i.S.v. Art. 633 Abs. 1 OR.....	122

1. Geldform .....	122
a) Zugelassene Zahlungsformen .....	122
b) Erfasste Zahlungsformen .....	123
aa) Barzahlung .....	123
bb) Buchgeldzahlung .....	124
(1) Kontoüberweisung .....	124
(2) Abtretung .....	125
cc) Zahlung mit E-Geld? .....	126
dd) Zahlung mit Check und Wechsel? .....	126
c) Würdigung .....	127
2. Währung .....	127
a) Entwicklung in der Lehre .....	127
aa) Klassisches Verständnis .....	127
bb) Paradigmenwechsel seit der Aktienrechtsrevision von 1991 .....	128
b) Voraussetzungen der Barliberierung in Fremdwährung .....	129
aa) Freie Konvertibilität .....	129
bb) Wechselkurs .....	131
(1) Zeitlicher .....	131
(2) örtlicher .....	131
(3) Sachlicher .....	132
c) Kritische Stellungnahme .....	133
aa) Argumente für die Barliberierung in Fremdwährung .....	133
(1) Offener Gesetzeswortlaut .....	133
(2) Beschränkter Schutz der Sacheinlagebestimmungen .....	134
(3) Prüfung der Liberierung durch eine Bank .....	135
bb) Argumente gegen die Barliberierung in Fremdwährung .....	136
(1) Täuschungsgefahr .....	136
(2) Rechtsunsicherheit .....	136
(3) Ungleichbehandlung .....	136
(4) Konzeptionelles Argument .....	137
cc) Würdigung .....	138
III. Fazit .....	138
<b>§ 8 Aktienzuteilung als Gegenleistung (3. Tatbestandselement) .....</b>	<b>140</b>
A. Tatbestandsbegrundende Gegenleistung .....	140
B. Nicht-tatbestandsbegrundende Gegenleistung – Tatbestandselement der gemischten Sacheinlage? .....	140
I. Geldleistung .....	140
II. Sachleistung .....	143
III. Eigene Aktien .....	143
IV. Schuldubernahme .....	143
V. Forderungsverzicht .....	144
VI. Dienstleistung .....	144
VII. Grundervorteile? .....	145
VIII. Genussscheine? .....	146
C. Würdigung .....	147
I. Echte und unechte Gegenleistung .....	147
II. Übersicht über die Gegenleistungsarten .....	148

**Dritter Teil: Liberierungsanforderungen als Rechtsfolge ..... 149**

**§ 9 Materielle Liberierungsanforderungen .....150**

A. Sacheinlagefähigkeit ..... 150

I. Kriterien ..... 152

1. Aktivierbarkeit/Bewertbarkeit ..... 152

a) Vermögenswert ..... 154

b) Vergangenes Ereignis ..... 155

c) Verfügungsmacht ..... 156

d) Wahrscheinlicher Mittelzufluss ..... 158

aa) *Mittelzufluss (künftiger wirtschaftlicher Nutzen)* ..... 158

bb) *Wahrscheinlichkeit* ..... 159

e) Verlässliche Bewertung ..... 160

aa) *Bewertbarkeit* ..... 160

bb) *Verlässlichkeit* ..... 160

cc) *Wesentlichkeitserfordernis?* ..... 162

dd) *Wertbeständigkeit?* ..... 163

2. Übertragbarkeit ..... 163

3. Verfügbarkeit ..... 164

a) Ausschliessliche freie Verfügbarkeit ..... 164

b) Relevanz der Rechtsnatur der Sacheinlage? ..... 164

c) Inhalt des Verfügungsrechts ..... 166

aa) *Anforderungen des Funktionsschutzes* ..... 166

bb) *Einschränkungen* ..... 168

(1) *Dienstbarkeit* ..... 169

(2) *Grundpfand* ..... 169

(3) *Faustpfand* ..... 169

(4) *Kritische Stellungnahme* ..... 170

cc) *Fazit* ..... 171

4. Verwertbarkeit ..... 171

a) Praxis des EHRA ..... 171

b) Kritische Stellungnahme ..... 173

aa) *Funktionales Argument* ..... 173

bb) *Konzeptionelles Argument* ..... 175

cc) *Argument der Untauglichkeit* ..... 176

dd) *Argument der Interessen der Schutzadressaten* ..... 176

ee) *Argument des neuen Rechnungslegungsrechts* ..... 177

ff) *Fazit* ..... 177

5. Nutzen für den Gesellschaftszweck ..... 178

a) Gesellschaftszweck ..... 178

aa) *Schichten des Gesellschaftszwecks* ..... 178

bb) *Funktion des Gesellschaftszwecks* ..... 179

b) Kritische Stellungnahme ..... 180

6. Würdigende Stellungnahme ..... 182

II. Kasuistik ..... 183

1. Eigentumsrechte ..... 183

a) Ausschliessliches Eigentum ..... 183

b) Geteiltes Eigentum ..... 184

aa) *Miteigentum* ..... 185

bb) *Gesamteigentum* ..... 185

c)	Recht an Bestandteilen und Zugehör im Besonderen.....	185
aa)	<i>Bestandteile</i> .....	186
bb)	<i>Zugehör</i> .....	187
2.	Beschränkte dingliche Rechte .....	188
a)	Dienstbarkeiten.....	189
aa)	<i>Grunddienstbarkeiten</i> .....	189
bb)	<i>Nutzniessung</i> .....	191
(1)	Im Allgemeinen.....	191
(2)	Nutzniessung i.S.v. Art. 772 ZGB im Besonderen .....	193
cc)	<i>Wohnrecht</i> .....	194
dd)	<i>Baurecht</i> .....	195
ee)	<i>Quellenrecht</i> .....	195
ff)	<i>Andere Dienstbarkeiten</i> .....	196
b)	Grundlasten.....	196
c)	Pfandrechte .....	197
3.	Geistiges Eigentum .....	198
a)	Absolutes Recht an Erfindungen.....	198
aa)	<i>Recht am Patent (Patentrecht)</i> .....	199
bb)	<i>Recht auf das Patent</i> .....	200
cc)	<i>Recht an nicht patentierbaren Erfindungen?</i> .....	201
dd)	<i>Recht an Sorten (Sortenrecht)</i> .....	202
b)	Absolutes Recht an Kennzeichen .....	202
aa)	<i>Recht an der Marke (Markenrecht)</i> .....	202
bb)	<i>Recht an nicht markenrechtlich geschützten Kennzeichen</i> ...	204
cc)	<i>Recht am Namen</i> .....	204
dd)	<i>Recht an der Firma</i> .....	204
ee)	<i>Recht an der Enseigne und am Handelsnamen</i> .....	205
ff)	<i>Recht am Domain-Namen</i> .....	206
c)	Absolutes Recht an Werken .....	209
aa)	<i>Urheberrecht an geistigen Schöpfungen der Literatur und Kunst</i> .....	209
bb)	<i>Rechte an Werken im Bereich der Informatik</i> .....	210
(1)	Urheberrecht an Computerprogrammen .....	210
(2)	Urheberrecht an Internetseiten.....	211
(3)	Topographierecht an Chips .....	211
cc)	<i>Verwandte Schutzrechte an Darbietungen</i> .....	211
d)	Absolutes Recht an Designs .....	212
aa)	<i>Recht am Design (Designrecht)</i> .....	212
bb)	<i>Recht auf das Design</i> .....	213
cc)	<i>Recht an nicht schutzfähigen Designs?</i> .....	213
e)	Drei Sonderfälle.....	213
aa)	<i>Recht an Know-how?</i> .....	213
bb)	<i>Recht an Ausstattung?</i> .....	214
cc)	<i>Recht an Spielerwerten?</i> .....	215
(1)	Entschädigung.....	217
(2)	Ausbildungsentschädigung .....	218
(3)	Spielerwert.....	219
4.	Forderungen .....	221
a)	Allgemeine Voraussetzungen.....	221
aa)	<i>Durchsetzbarkeit der Forderung</i> .....	222
(1)	Bedingte Forderungen.....	222
(2)	Schadenersatzansprüche und bestrittene Forderungen .....	224

(3) Einrebelastete Forderungen.....	224
(4) Fälligkeit .....	225
bb) Abtretbarkeit und Verwertbarkeit .....	225
cc) Vertragsverhältnisse.....	227
dd) Verbriefung.....	227
ee) Forderungen des Aktienzeichners gegen die AG? .....	227
ff) Relevanz des Schuldgegenstands? .....	228
b) Anspruch auf Erwerb eines absoluten Rechts .....	228
aa) Grundsatz: Kein Forderungssurrogat.....	228
bb) Eigentumsrecht.....	229
(1) Geld.....	229
(2) WIR-Geld? .....	229
(3) Grund- und Fahrniseigentum .....	230
(4) Gesamteigentumsanteil? .....	230
cc) Beschränkte dingliche Rechte .....	231
dd) Immaterialgüterrechte und andere Rechte .....	231
c) Anspruch auf Gebrauch (Gebrauchsrecht) .....	231
aa) Grundsatz: Keine ordentliche Kündigungsmöglichkeit .....	232
bb) Miete.....	233
cc) Pacht.....	235
dd) Finanzierungsleasing .....	235
ee) Leihe .....	236
ff) Recht auf Darlehen .....	236
gg) Lizenzen.....	238
d) Anspruch auf Dienstleistung .....	239
aa) Grundsatz: Keine Dienstleistung des Sacheinlegers.....	240
bb) Arbeitsleistung aus Arbeitsvertrag.....	240
cc) Dienstleistung aus Auftrag oder auftragsähnlichen Verträgen.....	240
dd) Dienstleistung aus Werkvertrag .....	241
e) Recht zur Leistungserbringung (Belieferungsrecht).....	243
5. Gestaltungsrechte .....	243
a) Vorkaufsrecht .....	243
b) Kaufs- und Rückkaufsrecht .....	244
c) Verkaufsrecht.....	245
6. Beteiligungsrechte an Gesellschaften des OR.....	245
a) Beteiligungsrechte an Personengesellschaften .....	245
aa) Anteil an einer einfachen Gesellschaft.....	245
bb) Anteil an einer Kollektivgesellschaft.....	247
cc) Anteil an einer Kommanditgesellschaft.....	247
b) Beteiligungsrechte an Körperschaften.....	248
aa) Aktie an einer AG.....	248
bb) Aktie bzw. Anteil an einer Kommandit-AG .....	249
cc) Stammanteil an einer GmbH.....	250
dd) Anteil an einer Genossenschaft (Genossenschaftsanteile)....	250
7. Öffentlich-rechtliche Bewilligungen.....	252
a) Konzession.....	252
b) Polizeierlaubnis .....	252
8. Sach- und Rechtsgesamtheiten .....	253
9. Zusammenfassende Übersicht.....	253
B. Übertragung.....	256

I.	Vorleistungsprinzip als Sicherungsinstrument .....	256
1.	Im Aktienrecht von 1936.....	256
2.	Im heutigen Aktienrecht.....	256
II.	Zeitpunkt des Rechtserwerbs .....	258
1.	Im Allgemeinen.....	258
2.	Nachliberierung im Besonderen.....	259
III.	Zeitpunkt der Übertragungshandlungen (Liberierungszeitpunkt).....	260
1.	Grundstücke .....	261
2.	Bewegliche Sachen .....	261
3.	Beteiligungsrechte .....	262
4.	Forderungen und Rechte .....	262
5.	Unternehmen .....	262
IV.	Erfüllungsort .....	263
V.	Veräußerungsverbot bis zum Handelsregistereintrag? .....	263
C.	Werthaltigkeit.....	264
I.	Ausgangslage und Problemstellung .....	264
II.	Relevanter Wert .....	266
1.	Grundsatz: Marktwert .....	266
a)	Abstrakte Marktwertbestimmung.....	268
b)	Konkrete Marktwertbestimmung.....	269
aa)	<i>Kurswerte</i> .....	269
bb)	<i>Preisunterschiede</i> .....	270
(1)	Beschaffungsmarktwert .....	270
(2)	Verkaufsmarktwert.....	270
c)	Unangemessener Marktwert.....	272
2.	Ausnahme: Abgeleiteter Wert .....	273
a)	Tatsächliche Kaufangebote.....	274
b)	Historische Anschaffungskosten .....	274
c)	Herstellungskosten.....	275
d)	Nominalwert.....	276
aa)	<i>Forderungen</i> .....	276
bb)	<i>Beteiligungsrechte</i> .....	276
cc)	<i>WIR-Guthaben</i> .....	277
dd)	<i>Fremdwährungsbeträge</i> .....	278
e)	Ertragswert.....	278
f)	Unternehmenswert.....	279
3.	Höchst- und Mindestwert? .....	281
4.	Bilanzierung und Aufwertung der Sacheinlage .....	282
III.	Bewertungswährung .....	283
IV.	Bewertungsstichtag .....	284
1.	Gesetzliche Fiktion.....	284
2.	Vergleich zu anderen Kapitalschutzbestimmungen .....	286
3.	Stellungnahme .....	287
a)	Im Allgemeinen .....	287
b)	Kurswerte im Besonderen .....	289

<b>§ 10 Formelle Liberierungsanforderungen .....</b>	<b>291</b>
<b>A. Erhöhungsbeschluss .....</b>	<b>291</b>
I. Zuständigkeit.....	291
II. Form.....	291
III. Inhalt .....	292
1. Art der Einlage .....	293
2. Gegenstand der Sacheinlage.....	293
a) Sachen.....	294
b) Immaterialgüter .....	294
c) Forderungen.....	294
d) Beteiligungsrechte .....	294
e) Sonstige Rechte .....	295
f) Vielzahl von Sacheinlagen und Unternehmen.....	295
3. Bewertung der Sacheinlage.....	295
4. Name des Sacheinlegers und die ihm zukommenden Aktien ...	296
IV. Beschlussquorum .....	297
V. Prüfungshandlungen des Notars .....	297
<b>B. Emissionsprospekt.....</b>	<b>299</b>
<b>C. Zeichnung und Zeichnungsschein .....</b>	<b>299</b>
<b>D. Sacheinlagevertrag .....</b>	<b>300</b>
I. Qualifikation .....	300
1. Rechtsnatur.....	300
2. <i>Essentialia</i> .....	302
II. Funktion .....	303
III. Parteien .....	303
IV. Zustandekommen.....	305
1. Voraussetzungen .....	305
a) Subjektive.....	305
aa) <i>Allgemeines</i> .....	305
bb) <i>Willensmängel im Besonderen</i> .....	305
b) Objektive .....	307
2. Form .....	307
3. Notwendiger Inhalt.....	309
a) Identifikation der Vertragsparteien.....	309
b) Leistungsprogramm .....	309
c) Identifikation der Sacheinlage .....	309
d) Liberierungsschuld und auszugebende Aktien.....	310
e) Übernahmepreis, Einlagewert und Anrechnungswert? .....	311
4. Bedingt notwendiger Inhalt.....	312
a) Gewährleistung.....	312
aa) <i>Sachgewährleistung</i> .....	312
(1) Sacheinlagefähigkeit und Werthaltigkeit im Besonderen ..	313
(2) Zulässigkeit des Ausschlusses der Sachgewährleistung ...	315
bb) <i>Rechtsgewährleistung</i> .....	316
b) Nutzen und Gefahr.....	316
c) Nicht-tatbestandsbegründende Gegenleistung?.....	316
5. Zeitpunkt und Wirkungen des Zustandekommens.....	317

V.	Erfüllung .....	317
1.	Fälligkeit und Erfüllungszeitpunkt.....	317
2.	Schlechterfüllung .....	317
a)	Schlechterfüllung durch den Sacheinleger .....	318
aa)	<i>Vor dem Handelsregistereintrag</i> .....	318
bb)	<i>Nach dem Handelsregistereintrag</i> .....	319
b)	Schlechterfüllung durch die AG .....	320
3.	Unmöglichkeit.....	322
a)	Objektive .....	322
b)	Subjektive .....	322
VI.	Verjährung .....	322
E.	Rechenschaftsbericht.....	323
I.	Zuständigkeit und Funktion .....	323
II.	Form.....	324
III.	Inhalt .....	324
1.	Art und Zustand der Sacheinlage .....	324
a)	Sachen.....	325
b)	Immaterialgüter .....	325
c)	Forderungen.....	326
d)	Beteiligungsrechte .....	326
e)	Sonstige Rechte .....	326
f)	Unternehmen .....	326
2.	Angemessenheit der Bewertung.....	326
a)	Einlagewert und Bewertungsobjekt.....	326
b)	Bewertungsmethode und Bewertungsstichtag.....	327
c)	Angemessenheit.....	328
3.	Ausführungen zur Übertragung der Sacheinlage? .....	328
4.	Belege?.....	330
F.	Prüfung und Prüfungsbestätigung.....	331
I.	Zuständigkeit.....	331
1.	Qualifikation im Allgemeinen.....	331
2.	Unabhängigkeit im Besonderen .....	331
II.	Prüfung.....	332
1.	Funktion .....	332
2.	Prüfungsgegenstand .....	333
3.	Prüfungsprogramm.....	333
a)	Vollständigkeit.....	333
b)	Richtigkeit .....	334
c)	Sacheinlagefähigkeit?.....	335
III.	Prüfungsbestätigung.....	335
1.	Funktion .....	335
2.	Form und Inhalt.....	336
G.	Feststellungsbeschluss und Statutenklausel .....	336
I.	Feststellungsbeschluss .....	336
1.	Zuständigkeit und Funktion .....	336
2.	Form .....	337
3.	Inhalt.....	337

a)	Vollständige Zeichnung der Aktienemission .....	337
b)	Werthaltigkeit der versprochenen Einlagen .....	338
c)	Einhaltung der gesetzlichen und statutarischen Anforderungen.....	338
d)	Bezugnahme auf Belege.....	338
4.	Prüfungshandlungen des Notars.....	339
II.	Statutenklausel .....	340
1.	Zuständigkeit und Funktion .....	340
2.	Form und Inhalt.....	340
3.	Streichung.....	341
H.	Stampa- und Lex Friedrich-Erklärung .....	341
I.	Begriff und Funktion.....	341
II.	Stampa-Erklärung .....	342
1.	Formular .....	342
2.	Inhaltliche Ungenauigkeiten in den Formularen.....	342
3.	Nutzen .....	343
4.	Zuständigkeit.....	344
III.	Lex Friedrich-Erklärung .....	345
1.	Formular .....	345
2.	Nutzen .....	345
3.	Zuständigkeit.....	346
I.	Handelsregistereintrag und SHAB-Publikation.....	346
I.	Grundsätzliches zum Handelsregister.....	346
1.	Bestandteile .....	346
2.	Öffentlichkeit .....	346
3.	Funktion .....	347
II.	Eintragung und Publikation .....	347
1.	Verfahren.....	347
2.	Rückwirkung .....	348
3.	Inhalt.....	348
III.	Prüfungspflicht und -kognition des Registerführers .....	349
1.	Formelle Eintragungsvoraussetzungen .....	349
2.	Materielle Eintragungsvoraussetzungen .....	350
a)	Sacheinlagefähigkeit.....	351
b)	Übertragung .....	351
c)	Einlagewert.....	351
J.	Zusammenfassende Übersicht.....	352

**Vierter Teil: Anwendungsbereich und Verletzungsfolgen.....355**

**§ 11 Anwendungsbereich der Sacheinlagebestimmungen.....356**

A.	Im Allgemeinen.....	356
I.	Sachlicher Anwendungsbereich.....	356
II.	Verfahrensrechtlicher Anwendungsbereich.....	356
III.	Persönlicher Anwendungsbereich.....	358
IV.	Räumlicher Anwendungsbereich .....	358

V.	Zeitlicher Anwendungsbereich .....	358
B.	Sachlicher Anwendungsbereich im Besonderen .....	359
I.	Ausgangslage und Problemstellung .....	359
II.	Rechtliche Grundlagen.....	359
	1. Analogie .....	359
	2. Lückenfüllung .....	360
	3. Gesetzesumgehung .....	361
III.	Anwendbarkeit der Sacheinlagefähigkeitskriterien .....	361
	1. Bei der Sachübernahme.....	361
	a) Sinn und Zweck der Sachübernahme .....	361
	b) Sachübernahmetatbestand .....	362
	c) Adäquanz der Sacheinlagefähigkeitskriterien .....	364
	2. Bei der Verrechnungsliberierung nach dem ENTWURF 2007 ....	365
	a) Sinn und Zweck der Verrechnungsliberierung.....	365
	b) Verrechnungsliberierung als Gesetzesumgehung? .....	366
	aa) <i>Im Allgemeinen</i> .....	366
	(1) Zweckkonformität.....	366
	(2) Wirtschaftliche Betrachtungsweise.....	367
	(3) Untauglichkeit der Verrechnungsliberierung zur Zweckumgehung.....	368
	bb) <i>Synallagmatische Verträge im Besonderen</i> .....	369
	cc) <i>Fazit</i> .....	370
	c) Kritische Stellungnahme zu Art. 634b Abs. 1 E-OR.....	370
IV.	Anwendbarkeit der Schutzmassnahmen .....	371
	1. Bei den Umstrukturierungstatbeständen des FusG .....	371
	a) Umstrukturierungstatbestände .....	373
	aa) <i>Fusion und Spaltung</i> .....	373
	bb) <i>Umwandlung</i> .....	376
	b) Schutzzweck des Umstrukturierungsberichts und der Umstrukturierungsprüfung .....	378
	aa) <i>Umstrukturierungsbericht</i> .....	378
	(1) Fusion und Spaltung.....	378
	(2) Umwandlung.....	379
	bb) <i>Umstrukturierungsprüfung</i> .....	380
	(1) Fusion und Spaltung.....	380
	(2) Umwandlung.....	383
	c) Stellungnahme .....	384
	aa) <i>Fusion und Spaltung</i> .....	385
	(1) Interessenlage.....	385
	(2) Schutzmassnahmen der Sacheinlage als Lückenschutz ....	387
	bb) <i>Umwandlung</i> .....	387
	(1) Interessenlage.....	387
	(2) Schutzmassnahmen der Sacheinlage als Lückenschutz ....	389
	2. Beim Kapitalzuschuss .....	391
	a) Bilanzierung.....	392
	b) Folgen einer Überbewertung .....	393
	c) Interessenlage .....	393
	d) Kapitalzuschuss als Gesetzesumgehung?.....	394

<b>§ 12 Verletzungsfolgen .....</b>	<b>395</b>
A. Ausgangslage und Problemstellung .....	395
B. Verdeckte Sacheinlage .....	397
I. Begriffsbestimmung.....	397
II. Abgrenzung zur Scheinliberierung .....	398
III. Dogmatische Einordnung.....	398
1. Simulationstheorie.....	399
a) Verdeckte Sacheinlage ist keine Sacheinlage! .....	399
b) Verdeckte Sacheinlage als (beabsichtigte) Sachübernahme.....	401
2. Verbot der Einlagerückgewähr.....	401
a) Paradigmenwechsel? .....	401
b) Wiederaufleben der Liberierungsschuld.....	402
3. Massgebende Betrachtungsweise für die Liberierung .....	404
a) Grenzen der wirtschaftlichen Betrachtungsweise.....	404
b) Die Liberierung durch die AG im Besonderen.....	406
c) Widerspruch der strafrechtlichen Würdigung?.....	407
IV. Rechtsfolgen .....	409
1. Nichtigkeit.....	409
2. Anrechnungslösung nach deutschem Modell? .....	410
C. Verletzung der Sacheinlagebestimmungen .....	412
I. Rechtsfolgen für den Gegenstand der Liberierungsschuld .....	414
1. Vor dem Handelsregistereintrag.....	414
2. Nach dem Handelsregistereintrag .....	416
a) Verletzung des Beschlussquorums bzw. Zeichnungsannahme ohne gültige Ermächtigung.....	416
b) Verletzung der Publizitätsvorschriften .....	417
aa) <i>Ausgangslage und Problemstellung</i> .....	417
bb) <i>Handelsregisterpublizität</i> .....	419
(1) Versäumte Eintragung der Sacheinlageliberierung.....	420
(2) Zu Unrecht eingetragene Sacheinlageliberierung .....	421
cc) <i>Statutenpublizität</i> .....	422
(1) Systematisches Argument .....	423
(2) Argument der Formvorschrift .....	424
(3) Argument der Kontrolle .....	425
(4) Funktionales Argument.....	426
dd) <i>Publizität der Handelsregisterbelege im Besonderen</i> .....	427
3. Stellungnahme.....	429
a) Publizitätsvorschriften sind keine Gültigkeitsvoraussetzung....	429
b) Nachträgliche Änderung des Gegenstands der Liberierungsschuld?.....	430
II. Rechtsfolgen für die Erfüllung der Liberierungsschuld.....	432
1. Art. 634 OR als Beweislastregel .....	433
2. Verletzung der materiellen Liberierungsanforderungen .....	434
a) Überbewertung .....	434
b) Sacheinlagefähigkeit.....	435
c) Säumnis der Übertragung .....	437
aa) <i>Verzugsfolgen</i> .....	438
bb) <i>Kaduzierung im Besonderen</i> .....	439

cc)	<i>Anwendbarkeit des Verfahrens der Nachliberierung?</i> .....	440
(1)	Nachträgliche konforme Liberierung.....	440
(2)	Unmöglichkeit der konformen Liberierung.....	441
d)	Zusammenfassung.....	443
3.	Verletzung der formellen Liberierungsanforderungen.....	443
a)	Sacheinlagevertrag.....	444
b)	Rechenschaftsbericht und Prüfungsbestätigung.....	445
c)	Feststellungsbeschluss.....	446
d)	Statutenklausel.....	447
4.	Nachträgliche Korrektur und Nachgründung.....	448
a)	Zuständigkeit.....	448
aa)	<i>Mangelhafte Gründung</i> .....	448
bb)	<i>Mangelhafte Kapitalerhöhung</i> .....	449
b)	Korrekturpflicht.....	450
c)	Rechtswirkung.....	451
d)	Ausschluss der Verantwortlichkeit?.....	452
e)	Befristung?.....	452
III.	Zusammenfassende Würdigung.....	453
1.	Identifikation des geschuldeten Liberierungssubstrats.....	453
2.	Erfüllungswirkung der Sacheinlage.....	454
a)	Deckungsvoraussetzungen als Gesetzesvermutung.....	454
b)	Keine Erfüllung der Liberierungsschuld bei einer materiellen Verletzung.....	454
c)	Korrekturpflichten bei einer formellen Verletzung.....	456
3.	Keine Sanktionswirkung ohne Nichtigkeitsfolge?.....	456
D.	Verantwortlichkeitsfolgen.....	457
I.	Aktienrechtliche Verantwortlichkeit.....	457
1.	Haftungstatbestände.....	457
a)	Prospekthaftung.....	457
b)	Haftung der Verwaltungsorgane.....	457
c)	Revisionshaftung.....	458
d)	Gründungshaftung.....	458
2.	Haftungsvoraussetzungen.....	459
a)	Pflichtwidrigkeit.....	459
b)	Adäquater Kausalzusammenhang.....	460
c)	Schaden.....	461
aa)	<i>AG</i> .....	461
bb)	<i>Aktionäre und Gesellschaftsgläubiger</i> .....	464
(1)	Ausserhalb des Konkurses.....	464
(2)	Im Konkurs.....	465
cc)	<i>Sacheinleger</i> .....	466
dd)	<i>Nachfolgeaktionär</i> .....	467
d)	Verschulden.....	468
3.	Differenzierte Solidarität.....	468
4.	Verjährung.....	468
II.	Strafbarkeit.....	469
1.	Urkundendelikte.....	469
a)	Urkundenbegriff.....	469
b)	Urkundenfälschung und Falschbeurkundung.....	470

c) Erschleichung einer Falschbeurkundung .....	472
d) Urkundenfälschung im Amt .....	473
2. Falschangaben .....	474
a) Unwahre Angaben über das kaufmännische Gewerbe .....	474
b) Unwahre Angaben gegenüber Handelsregisterbehörden .....	474
<b>Fünfter Teil: Zusammenfassung und Überlegungen</b>	
<b><i>de lege ferenda</i> .....</b>	<b>477</b>
<b>§ 13 Sacheinlage als Liberierungsvorgang .....</b>	<b>478</b>
A. Anwendungsbereich .....	478
I. Im Kapitalaufbringungsverfahren .....	479
II. Keine analoge Anwendung .....	481
III. Keine Anwendung bei Umwandlungen .....	482
B. Gegenstand der Sacheinlage .....	483
I. Definition .....	483
II. Abgrenzung zur Sacheinlagefähigkeit .....	484
1. Klassische Sacheinlagefähigkeitskriterien .....	484
2. Reduktion der Sacheinlagefähigkeit auf die Aktivierbarkeit ....	484
C. Bewertung der Sacheinlage .....	486
D. Verletzung der Sacheinlagebestimmungen .....	487
I. Rechtsfolgen .....	487
II. Zeitliche Begrenzung der Verletzungsfolgen .....	488
<b>§ 14 Überlegungen <i>de lege ferenda</i> .....</b>	<b>490</b>
A. Verzicht auf die externe Prüfung offenkundiger Fälle .....	490
B. Übertragungsnachweis .....	492
I. <i>Legal opinion</i> ? .....	493
II. <i>Legal opinion</i> nur in besonderen Fällen? .....	494
III. Offenlegung der Übertragung im Rechenschaftsbericht als verhältnismässige Lösung .....	495
Anhänge .....	497
Stichwortverzeichnis .....	517

# Abbildungsverzeichnis

In diesem Verzeichnis werden die Abbildungen und deren Positionierung in der Arbeit angeführt.

Abbildung 1:	Bilanzgliederung .....	8
Abbildung 2:	Aktienkapital als Sollziffer.....	16
Abbildung 3:	Aktienkapital als Sperrziffer .....	17
Abbildung 4:	Entstehungsgeschichte des Sacheinlagetatbestands .....	48
Abbildung 5:	Historischer Ausbau der Schutzmassnahmen .....	49
Abbildung 6:	Interessenlage der Schutzadressaten .....	71
Abbildung 7:	Interessenwahrungsmöglichkeiten der Schutzadressaten.....	79
Abbildung 8:	Gegenleistungsarten .....	148
Abbildung 9:	Sacheinlagefähigkeitskriterien .....	183
Abbildung 10:	Sacheinlagefähigkeit – Kasuistische Übersicht.....	255
Abbildung 11:	Schutzwirkung der Sacheinlagebelege.....	353
Abbildung 12:	Verfahren der Sacheinlageliberierung.....	481