

Jean Nicolas Druey
Prof. Dr. iur., LL.M., Emeritus der
Universität St. Gallen

Eva Druey Just
Dr. iur., Lehrbeauftragte an der Universität Basel,
Rechtsanwältin in Chur

Lukas Glanzmann
Prof. Dr. iur., LL.M., Titularprofessor an der Universität
St. Gallen, Rechtsanwalt in Zürich

Gesellschafts- und Handelsrecht

11. Auflage

Begründet von
Theo Guhl

Schulthess § 2015

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 11. Auflage.....	V
Inhaltsübersicht	VII
Literatur.....	XXXV
Abkürzungen.....	XXXVII

Teil I: Das Gesellschaftsrecht

1. Kapitel: Grundlagen

§ 1 Gesellschaft, juristische Person, Organisation, Unternehmen, Konzern.....	1
I. Gesellschaft.....	1
1. Begriff	1
a) Gemeinsamer Zweck	1
b) Wirtschaftlicher Zweck	1
2. Handelsrecht	2
II. Juristische Person	2
1. Merkmal von Gesellschaften.....	2
2. Konsequenzen	2
a) Rechtssubjekt	2
b) Gründungsakt	3
c) Gewillkürter Sitz	3
3. Die Haftung im Besondern.....	4
a) Was ist «Verhalten» der juristischen Person?.....	4
b) Keine Schuldenhaftung der Beteiligten.....	4
c) Haftung für Organverhalten.....	5
III. Organisation	5
1. Gesellschaftsrecht ist Organisationsrecht	5
a) Zweckorientierung.....	5
b) Organisieren und Organisation	5
c) Autonomie	6
d) Bewirtschaftung von Mitteln	6
e) Aufbau- und Ablauforganisation	7
2. Konsequenzen	7
a) Organisationsfreiheit	7
b) Auslegung.....	8
3. Der Staat als Organisation	8
IV. Unternehmen.....	8

1. Unternehmen und Gesellschaft	8
a) Vertikale wirtschaftliche Organisation	8
b) Gesellschaft ist Unternehmensträgerin	9
c) Nicht Rechtssubjekt, aber Rechtsstruktur.....	9
d) Rechtliche und betriebswirtschaftliche Sicht	9
e) Unternehmen und Betrieb	10
f) Vorsicht mit dem Ausdruck «wirtschaftlich»!	10
2. Konsequenzen	11
a) Publizität	11
b) Unternehmenstransfer	12
c) Sorgfalts- und Treuepflicht	12
d) Ausserhalb des Gesellschafts- und Handelsrechts	13
V. Der Konzern im Besondern	13
1. Das wirtschaftliche Phänomen	14
a) Die Struktur	14
b) Die wirtschaftliche Bedeutung	15
c) Der Begriff.....	16
2. Das Konzernrecht	18
a) Besitzt die Schweiz ein Konzernrecht?.....	18
b) Ansätze zum Konzernrecht im geltenden Recht	19
c) Kategorien des Konzernrechts	21
3. Zentrale Regelungsbereiche.....	22
a) Das Konzernorganisationsrecht.....	22
b) Das «Konzerninteresse».....	23
c) Haftung aus Konzerntätigkeit	25
§ 2 Das System der Gesellschaftsformen	27
I. Die Konzeption.....	27
1. 3 × 3 Möglichkeiten	27
a) Haftung der Gesellschafter für die Schulden der Gesellschaft	27
b) Übertragbarkeit der Anteile.....	28
c) Kündbarkeit der Beteiligung.....	28
d) Weitere Einteilungen	28
2. Drei Gruppen von gesetzlichen Formen	28
a) Einteilung im OR.....	28
b) Profile	29
3. Gesellschaftsform und Realtyp	29
a) Personen- / Kapitalbezogen	29
b) Idealtyp / Realtyp.....	31
4. Numerus clausus und Mischformen	31
a) Numerus clausus.....	31
b) Gesetzliche Mischformen	32
c) Gesellschaftlicher Freiraum.....	32

II. Statistik	33
1. Tabelle	33
2. Kommentar	33
2. Kapitel: Personengesellschaften	
§ 3 Die einfache Gesellschaft: Grundlagen	35
I. Definition und Wesen	35
1. Begriff	35
a) Gemeinsamer Zweck und gemeinsame Mittel	35
b) Gesellschaften mit oder ohne strukturierte Organisation	36
c) Gesellschafter	37
2. Die einfache Gesellschaft als Grundmodell aller Gesellschaften	37
a) Subsidiärordnung aller Personengesellschaften	37
b) Anwendungsbereich	37
c) Sonderfall der einfachen Gesellschaft mit kaufmännischer Tätigkeit	38
3. Juristische Einheit?	39
a) Keine juristische Person	39
b) Kein Handeln im Namen der Gesellschaft	39
c) Kein Namens- und Firmenschutz	40
d) Gesellschaftsvermögen	40
II. Anwendungsbereich	41
1. Erscheinungsformen	41
a) Mögliche Bezeichnungen	41
b) Beispiele	41
2. Ausgestaltung und Reichweite	43
a) Massgeblicher Vertragswille der Gesellschafter	43
b) Reichweite der einfachen Gesellschaft	44
III. Aussen- und Innengesellschaft	45
1. Innengesellschaft und stille Gesellschafter	45
2. Auftreten der Gesellschaft	45
3. Rechtsstellung des stillen Gesellschafters	46
§ 4 Die einfache Gesellschaft: Einzelheiten	47
I. Entstehung	47
1. Gesellschaftsvertrag	47
2. Vertragsform	47
a) Grundsatz: Formlosigkeit	47
b) Spezialfälle	47
3. Vertragsmängel	48
II. Innenverhältnis	49
1. Beiträge an die Gesellschaft	49
a) Beitragsarten	49

b) Einbringung der Beiträge.....	50
c) Massgeblichkeit der Vereinbarung für Art und Umfang der Beiträge	50
d) Zwingender Charakter der Beitragspflicht?	51
e) Einforderung der Beiträge.....	51
2. Mittragung von Gewinn und Verlust.....	52
a) Symmetrieregeln.....	52
b) «Löwengesellschaften» zulässig	52
3. Geschäftsführung.....	52
a) Geschäftsführung durch die Gesellschafter	53
b) Harmonisierung der Geschäftsführungshandlungen	53
c) Notwendigkeit von Gesellschaftsbeschlüssen	53
d) Sorgfaltspflicht bei der Geschäftsführung	53
4. Recht auf Information.....	54
a) Reichweite	54
b) Modalitäten	54
III. Handeln nach aussen.....	55
1. Vertretung.....	55
a) Vermutung der Vertretungsbefugnis	55
b) Indirekte Stellvertretung	56
2. Haftung	57
a) Umfang der Gesellschafterhaftung	57
b) Solidarhaftung aller Gesellschafter	57
IV. Ausscheiden eines Gesellschafters, Auflösung und Liquidation.....	58
1. Kündigung des Gesellschaftsvertrags.....	58
a) Form und Adressat der Kündigung.....	58
b) Ordentliche Kündigung.....	58
c) Ausserordentliche Kündigung.....	58
2. Weitere Auflösungsgründe	59
3. Wirkung der Auflösung.....	59
a) Ausscheiden eines einzelnen Gesellschafters.....	59
b) Übergang der Vermögensrechte auf verbleibende Gesellschafter	60
4. Liquidation	60
§ 5 Die Kollektivgesellschaft: Besonderheiten	63
I. Wesen.....	63
1. Rechtsform.....	63
a) Gesellschaft mit kaufmännisch geführtem Gewerbe	63
b) Gesellschaft ohne kaufmännisches Gewerbe	64
2. Verhältnis zu den Regeln der einfachen Gesellschaft.....	64
a) Subsidiäre Geltung des Rechts der einfachen Gesellschaft	64
b) Besonderheiten der Kollektivgesellschaft.....	65
c) Abgrenzung von der einfachen Gesellschaft.....	65
d) Beschränkung auf natürliche Personen	66

3. Gesellschaftsvermögen	66
a) Haftungssubstrat	66
b) Forderungen der Gesellschafter gegen die Gesellschaft	66
c) Verrechnung mit Gesellschaftsforderungen und -schulden	67
4. Wirtschaftliche Bedeutung der Kollektivgesellschaft	68
II. Innenverhältnis	68
1. Basis: Einfache Gesellschaft	68
2. Rechnungslegung	68
III. Aussenverhältnis	68
1. Vertretung	68
a) Bedeutung des Handelsregistereintrags	69
b) Entzug der Vertretungsmacht	69
2. Haftung	69
a) Solidarhaftung	69
b) Konkursbetreibung	70
c) Verhältnis von Gesellschafts- und Gesellschaftergläubigern	70
IV. Wechsel im Gesellschafterbestand, Auflösung und Liquidation	70
1. Gesetzliche Regelung der Liquidation	70
2. Ausscheiden eines Gesellschafters	71
a) Fortsetzung der Gesellschaft	71
b) Haftung ein- und austretender Gesellschafter	71
c) Bestimmung der Liquidationsanteile	72
3. Auflösung	72
4. Liquidation	72
§ 6 Die Kommanditgesellschaft: Besonderheiten	75
I. Wesen	75
1. Der Kommanditär als ausschliesslicher Geldgeber	75
2. Bedeutung der Kommanditgesellschaft	75
a) Wirtschaftliche Bedeutung	75
b) Einsatzmöglichkeiten	76
c) Neuere Entwicklung	77
II. Innenverhältnis	78
1. Geschäftsführung	78
2. Informationsrechte	78
3. Gewinn- und Verlustbeteiligung	79
III. Aussenverhältnis	79
1. Vertretung	79
2. Haftung	79
a) Wesen der Kommanditsumme	80
b) Kommanditsumme – Kommanditeinlage	80
c) Art der Haftung des Kommanditärs	81

IV. Wechsel im Gesellschafterbestand, Auflösung und Liquidation	81
3. Kapitel: Die Aktiengesellschaft	
§ 7 Das Wesen der AG.....	83
I. Entwicklung.....	83
1. Erfolgsgeschichte	83
2. Gesetzgebung.....	83
a) Allgemein	83
b) Schweiz.....	84
c) Wachsende Reformfreudigkeit	84
II. Die AG als Kapitalgesellschaft	85
1. Die AG ist ein Personenverbund.....	85
a) Zusammensetzung aus Mitgliedern	85
b) Aber: Einmangesellschaft möglich	85
2. Die AG ist juristische Person	86
a) Keine Haftung der Aktionäre.....	86
b) Konstitutive Wirkung des Handelsregistereintrags.....	86
c) Rechtsfähigkeit	86
d) Durchgriff	87
e) Die AG hat ein Grundkapital.....	88
III. Begriff, Idee und Typus der AG.....	89
1. Begriff der AG	89
2. Idee der AG.....	89
a) Verkäuflichkeit der Aktie	89
b) Fremdverwaltung.....	89
c) Unkündbarkeit der Mitgliedschaft.....	90
3. Funktion der AG	90
a) Realtypen.....	90
b) Zulässigkeit	91
4. Einheit des Aktienrechts.....	92
5. Grundsätzlich zwingender Charakter	92
a) Prinzip	92
b) Freiraum als Ausnahme	92
6. Formale Natur.....	93
IV. Gesellschaft und Unternehmen.....	93
1. Die AG «betreibt» ein Unternehmen	93
a) Die gesetzliche Konzeption.....	93
b) Unternehmen und nicht wirtschaftlicher Zweck	94
2. Das Unternehmen «benutzt» die Gesellschaft	94
3. Welche Sichtweise gilt?	94
4. Konsequenzen der Unterscheidung	94

§ 8 AG: Das Grundkapital	97
I. Der Begriff des Grundkapitals.....	97
1. Grundkapital als Summe der mitgliedschaftlichen Einzahlungen.....	97
2. Grundkapital als Passivposten in der Bilanz.....	98
3. Aktienkapital.....	98
4. Bedeutung.....	98
II. Eingangsschutz.....	99
1. Beschränkte Wertsicherung.....	99
2. Leistungs- und Wertkontrolle.....	99
a) Einzahlung in bar.....	99
b) Sacheinlage und -übernahme.....	99
c) Verrechnung.....	100
d) Teilliberierung.....	100
e) Kaduzierung.....	101
3. Mindestkapital.....	101
III. Bestandesschutz: Das Grundkapital als Sperrziffer.....	101
1. Prinzip des Rückzahlungsverbots.....	101
a) Verbot der Einlagenrückgewähr.....	102
b) Ausschüttungen nur aus Gewinn.....	102
2. Beschränkung des Erwerbs eigener Aktien.....	103
a) Höchstgrenzen.....	103
b) Abhängige Aktionäre.....	103
c) Erwerb nur aus ausschüttbaren Mitteln.....	104
d) Offenlegung.....	104
e) Rechtsnatur: Ordnungsvorschriften.....	104
f) Eigene Aktien als Gefahr der Selbstkontrolle.....	104
IV. Ausgangsschutz: Kapitalherabsetzung und Liquidation.....	105
V. Verlust von Grundkapital als «Alarmglocke».....	105
1. Konzept.....	105
2. Kapitalverlust.....	105
a) Tatbestand.....	105
b) Rechtsfolge.....	106
3. Überschuldung (gänzlicher Kapitalverlust).....	106
a) Tatbestand.....	106
b) Bewertungsproblem.....	106
c) Benachrichtigung des Gerichts.....	107
d) Konkursaufschub.....	109
e) Würdigung.....	109
§ 9 Gründung und Kapitalveränderung	111
I. Gründung.....	111
1. Gründung und Gründer.....	111

a) Gründung als Akt	111
b) Gründung als mehrstufiger Vorgang.....	111
c) Wer ist «Gründer»?	111
2. Rechtsgeschäfte für die werdende AG.....	112
3. Gründungsvorgang.....	113
a) Zeichnung.....	113
b) Liberierung.....	113
c) Errichtungsakt	113
d) Handelsregisteranmeldung.....	113
e) Handelsregistereintragung.....	113
4. Qualifizierte Gründungen	113
a) Sacheinlage	114
b) Sachübernahmen.....	115
c) Verrechnung	116
d) Gründervorteile.....	116
e) Redundanz	117
5. Gründungsmängel	117
II. Statuten und Reglemente	118
1. Statuten / Reglemente / andere organisatorische Unterlagen.....	118
2. Notwendiger Statuteninhalt	118
3. Bedingt notwendiger Statuteninhalt.....	118
4. Reglemente	119
5. Änderung von Statuten und Reglementen	119
III. Die Kapitalerhöhung.....	120
1. Motive einer Kapitalerhöhung.....	120
a) Kapitalmarkt	120
b) Naturaldividende.....	120
c) Unternehmensübernahmen und andere Engagements	121
d) Bilanzielles Gleichgewicht	121
2. Rechtliche Typen der Kapitalerhöhung	121
a) Ordentliche Kapitalerhöhung	122
b) Genehmigte Kapitalerhöhung (autorisiertes Kapital).....	122
c) Bedingte Kapitalerhöhung.....	123
d) Kapitalband	123
3. Bezugsrecht.....	124
a) Gefahren für Aktionärsminderheiten	124
b) Problem der Verwässerung.....	124
c) Ausschluss	125
d) Einkauf der Neuerwerber in die Reserven	125
4. Verfahren.....	126
a) Drei Sorgen des Gesetzgebers.....	126
b) Festübernahme	126
c) Nennwertaufschreibung	127

IV. Die Kapitalherabsetzung.....	127
1. Ordentliche Kapitalherabsetzung	127
a) Feststellung der Schuldendeckung	127
b) Schuldenruf und Sicherstellung	128
c) Beurkundung	128
2. Kapitalherabsetzung bei Unterbilanz	128
a) Deklarative Kapitalherabsetzung	128
b) «Harmonika»	129
3. Entwurf 2007	130
§ 10 Die Aktie	131
I. Die Arten von Eigenkapitalbeteiligungen	131
1. Aktien	131
2. Weitere Arten von Eigenkapitalbeteiligungen	132
a) Partizipationsschein.....	132
b) Genussschein und Besserungsschein	133
3. Arten von Aktien	134
a) Namen- und Inhaberaktie	134
b) Stamm- und Vorzugsaktie.....	135
c) Stimmrechtsaktie.....	135
II. Die Aktie als Wertpapier	136
1. Kontextabhängige Bedeutung von «Aktie»	136
2. Wertpapier	137
a) «Geborenes» Wertpapier	137
b) Betreuung durch das Bankensystem.....	137
c) Sammelverwahrung, Sammelurkunde, Wertrecht: das Bucheffektengesetz 2009 (BEG)	137
d) Verbleibende Bedeutung des Wertpapierrechts und Aktienrechts ...	138
e) Anspruch auf Wertpapier.....	138
III. Aktienbuch und Vinkulierung: Sonderregeln für Namenaktien.....	139
1. Das Aktienbuch.....	139
a) Idee.....	139
b) Wirkung	139
c) Anspruch auf Eintragung	140
d) Dispoaktien	140
e) Vertraulichkeit	140
f) Verzeichnis der wirtschaftlich Berechtigten	141
2. Die Vinkulierung (Einführung).....	141
a) Gaspedal und Bremse	141
b) ... oder Fünfer und Weggli.....	142
c) Kompromiss seit 1991	142
d) Kompromiss macht kompliziert.....	143
3. Die Vinkulierungsgründe	143

a) Nicht börsengängige Aktien.....	143
b) Börsengängige Aktien	144
c) Gemeinsame Vorschriften.....	145
4. Vorgang des Erwerbs.....	146
a) Gesuch.....	146
b) Eigentumsübergang.....	146
c) Genehmigung	147
§ 11 Der Aktionär.....	149
I. Die Aktie als Mitgliedschaft: Pflichten und Rechte des Aktionärs....	149
1. Pflichten des Aktionärs	149
2. Rechte des Aktionärs im Allgemeinen.....	150
a) Übersicht	150
b) Mitgliedschafts- vs. Drittrechte	150
c) Gegensätzliche Aktionärsinteressen.....	151
d) Organisatorische Rechte	151
e) Vermögens- und Mitwirkungsrechte	152
3. Vermögensrechte	152
a) Dividenden.....	152
b) Liquidationsanteil.....	154
4. Mitwirkungsrechte	154
a) Individualrechte	154
b) Minderheitsrechte.....	155
5. Informationsrechte	156
a) Rechnungslegung.....	156
b) Auskunftsrecht	156
c) Einsichtsrecht	157
d) Sonderprüfung	157
6. Gleichbehandlungsgebot.....	159
7. Schutzrechte.....	159
II. Verträge mit und unter Aktionären	159
1. Verträge zwischen Aktionären und ihrer Gesellschaft.....	160
a) Darlehen des Aktionärs an die Gesellschaft.....	160
b) Darlehen der Gesellschaft an den Aktionär	161
c) Organschaftsverträge	162
2. Aktionärbindungsverträge.....	162
a) Wesen.....	162
b) Vorkaufsrecht	163
c) Stimmrechtsvereinbarung	164
§ 12 AG: Die Generalversammlung	165
I. Organisatorische Stellung.....	165
1. Generalversammlung als oberstes Organ.....	165
2. Gesetzliche Kompetenzen.....	166

a) Festsetzung der Statuten	166
b) Wahlen	166
c) Verwendung des Bilanzgewinns	167
d) Abstimmung über Vergütungen	167
3. Weitere Kompetenzen	167
II. Die Durchführung	168
1. Ordentliche und ausserordentliche Generalversammlungen	168
2. Die Einberufung	169
a) Frist	169
b) Form	169
c) Einladende Instanz	169
d) Adressaten	170
e) Ort und Zeit	170
f) Traktandenliste und Anträge	170
g) Universalversammlung	171
3. Ausweis über die Berechtigung	171
4. Vertretung	172
a) Einschränkung des Vertretungsrechts	172
b) Organvertretung	172
c) Depotstimmrecht	173
d) Keine schriftliche Stimmabgabe	173
e) Elektronische Mittel	174
5. Beschlussfassung	174
a) Reguläres Quorum	174
b) Qualifiziertes Quorum	175
c) Stichentscheid	176
6. Zudienende Funktionen	176
III. Mangelhafte Beschlüsse	177
1. Rechtsfolgen von Mängeln	177
2. Anfechtbarkeit	178
a) Anfechtungsgründe	178
b) Anfechtungsklage	178
3. Nichtigkeit	180
§ 13 AG: Der Verwaltungsrat	181
I. Aufgaben	181
1. Geschäftsführung	181
2. Weitere Aufgaben	182
a) Im Zusammenhang mit der Generalversammlung	182
b) Erstellen des Geschäftsberichts	182
c) Handeln bei Kapitalverlust oder Überschuldung	183
d) Auffangkompetenz	183
3. Delegation	183

a) Wesen und Form	183
b) Beschränkung.....	183
c) Katalog der Delegationsverbote.....	184
4. Vertretung der Gesellschaft	185
a) Vertretungsmacht der VR-Mitglieder	185
b) Erteilung von Vertretungsbefugnis.....	186
5. Sorgfalts- und Treuepflicht	186
6. In-sich-Geschäfte.....	187
II. Das Rechtsverhältnis der Verwaltungsratsmitglieder zur Gesellschaft	187
1. Begründung des Mandats	187
a) Wahl und Annahme	187
b) Formelle Voraussetzungen, insbesondere Beschränkung auf natürliche Personen	188
c) Persönliche Voraussetzungen: Befähigung, Unabhängigkeit	188
2. Inhalt des Rechtsverhältnisses	189
a) Qualifikation.....	189
b) Vergütung	189
3. Dauer	191
III. Die Geschäftsordnung.....	191
1. Zuständigkeit zum Erlass	191
2. Präsident, Delegierte, Ausschüsse.....	191
3. Sitzungen	193
4. Information der VR-Mitglieder	193
5. Beschlussfassung	194
6. Mangelhafte Beschlüsse	194
IV. Corporate Governance	195
1. Stichwort oder Modewort?.....	195
a) Machtgleichgewicht ist Ziel.....	195
b) Weltweite Verbreitung und Verbreiterung des Begriffs	195
c) Von den Fragen zu den Grundsätzen	196
d) Würdigung	196
2. Corporate Governance in der Schweiz	197
§ 14 Die aktienrechtliche Verantwortlichkeit.....	199
I. Rechtsnatur.....	199
1. Das allgemeine OR ist nicht ausgeschaltet.....	199
2. Modell Delikt oder Vertrag?	200
a) Rechtsunsicherheit.....	200
b) Unterschiede.....	200
c) Was gilt?	201
3. Besonderheiten	201

II. Haftungstatbestände.....	202
1. Prospekthaftung	202
a) Deliktshaftung.....	202
b) Schutzobjekt	202
c) Verantwortliche Personen.....	203
d) Emission.....	203
e) Prospekt	203
f) Informationsmängel.....	204
2. Gründungshaftung.....	204
3. Haftung für Verwaltung, Geschäftsführung und Liquidation.....	205
a) Wer ist Organ?.....	205
b) Decision Taking und Decision Shaping	206
c) Haftung für Kausalitätsbeiträge.....	207
d) Haftung aus Kundgabe.....	208
e) Kasuistik.....	208
4. Revisionshaftung	210
III. Die Klageberechtigten.....	211
1. Direkter vs. indirekter Schaden.....	211
2. Direkter Schaden	212
3. Indirekter Schaden	212
a) Ausserhalb des Konkurses.....	212
b) Im Konkurs.....	213
4. «Doppelschaden».....	213
5. Genehmigung.....	214
a) Intern	214
b) Durch Geschädigte.....	214
c) Décharge	214
IV. Mehrheit von Verantwortlichen	215
1. Differenzierte Solidarität	215
2. Prozessualer Schutz	216
3. Vergleich	216
V. Reform.....	216
§ 15 Die Auflösung	219
I. Übersicht	219
II. Der Auflösungsbeschluss.....	220
1. Beschluss der Gesellschaft	220
2. Richterliches Urteil	220
a) Konkurs.....	220
b) Auflösung aus wichtigem Grund	220
c) Organisations- und Gründungsmängel	221
d) Widerrechtlichkeit oder Unsittlichkeit	222

III. Liquidation	223
1. Zweck	223
2. Liquidatoren.....	223
3. Verfahren.....	224
a) Eröffnungsbilanz und Schuldenruf	224
b) Weitere Liquidationsaufgaben.....	224
c) Gläubigerrechte	224
d) Verteilung des Vermögens	225
e) Löschung.....	225
IV. Verstaatlichung.....	226
§ 16 Publikumsgesellschaften: Besonderheiten	227
I. Begriff der Publikumsgesellschaft	227
1. Börsenkotierung	227
2. Auf Publikumsgesellschaften anwendbare Vorschriften	227
a) Vorschriften der VegüV und des Aktienrechts	227
b) Börsenrechtliche Vorschriften.....	228
c) Selbstregulierung der Börsen.....	229
3. Kotierung an der SIX Swiss Exchange	229
a) Initial Public Offering (IPO)	229
b) Börsensegmente.....	229
c) Anforderungen an den Emittenten und den Valor.....	230
d) Kotierungsprospekt.....	231
II. Folgen der Kotierung	231
1. Finanzberichterstattung	231
2. Ad-hoc-Publizität	232
3. Offenlegung von Managementtransaktionen	233
4. Offenlegung von Vergütungen und Beteiligungen.....	234
5. Offenlegung bedeutender Aktionäre	234
6. Öffentliche Kaufangebote	235
a) Begriff des öffentlichen Angebots.....	235
b) Pflicht zur Unterbreitung eines Angebots	235
c) Angebotspreis bei einem Pflichtangebot	236
d) Pflichten der Zielgesellschaft	237
e) Squeeze-out	238
7. Verbot des Insiderhandels und der Kursmanipulation	238
a) Aufsichts- und strafrechtliche Verbote	238
b) Ausnützen von Insiderinformationen	238
c) Kurs- bzw. Marktmanipulation	240

4. Kapitel: Die übrigen Kapitalgesellschaften

§ 17 Die Kommanditaktiengesellschaft: Besonderheiten 243

- I. Vorbemerkung..... 243
- II. Begriff 243
- III. Gründung..... 243
- IV. Die Organisation..... 244
 - 1. Generalversammlung..... 244
 - 2. Verwaltung..... 245
 - 3. Aufsichtsstelle..... 245
- V. Die Auflösung..... 245

§ 18 Die GmbH: Besonderheiten 247

- I. Idee und Entwicklung 247
 - 1. Idee der GmbH 247
 - a) GmbH als Kapitalgesellschaft 247
 - b) Selbstorganschaft als Leitbild 247
 - 2. Einführung der GmbH in der Schweiz 248
 - 3. Entwicklung der GmbH bis 2007..... 248
 - 4. Das neue GmbH-Recht..... 248
 - 5. Verhältnis zum Aktienrecht 249
- II. Gründung und Finanzierung..... 250
 - 1. Gründung 250
 - 2. Grundkapital 250
 - a) Stammkapital 250
 - b) Kapitalerhöhung und -herabsetzung 250
 - c) Genuss-, aber keine Partizipationsscheine 250
 - d) Unterschiede zwischen Stamm- und Aktienkapital 251
 - 3. Nachschusspflicht 251
- III. Organisation 252
 - 1. Gesellschafterversammlung 252
 - a) Befugnisse..... 252
 - b) Einberufung..... 252
 - c) Beschlussfassung 252
 - d) Mangelhafte Beschlüsse..... 253
 - 2. Geschäftsführung..... 253
 - a) Prinzip der Selbstorganschaft 253
 - b) Aufgaben der Geschäftsführung..... 254
 - c) Mangelhafte Beschlüsse..... 254
 - 3. Revisionsstelle..... 254
- IV. Besondere Rechte und Pflichten der Gesellschafter..... 255
 - 1. Bedeutung der Statuten 255

2. Nachschuss- und Nebenleistungspflichten, Konventionalstrafen	255
3. Treuepflicht	255
4. Informationsrecht	256
V. Gesellschafterwechsel und Ausscheiden von Gesellschaftern	256
1. Gesellschafterwechsel	256
a) Vinkulierung als Normalfall	256
b) Qualifiziertes Schriftlichkeitserfordernis für Übertragungsvertrag ..	257
2. Ausscheiden von Gesellschaftern	257
a) Austritt	257
b) Ausschluss	258
c) Recht auf Anschlussaustritt	258
d) Anspruch auf Abfindung	258
VI. Auflösung und Liquidation	259

5. Kapitel: Die Genossenschaft

§ 19 Die Genossenschaft: Idee und Konzept	261
I. Idee	261
1. Demokratie und Selbsthilfe	261
2. Genossenschaftszweck	262
a) Indirekte wirtschaftliche Hilfe	262
b) Vielfalt von Tätigkeitsbereichen	263
c) Selbsthilfe durch Kooperation	263
3. Aussenseiterstellung der Genossenschaft im System der Organisationsformen	264
a) Keine Gesellschaft im eigentlichen Sinn	264
b) Wesenszüge der anderen Organisationsformen in der Genossenschaft	264
c) Verdrängung der Genossenschaft durch die Organisationsformen AG und Verein	265
II. Die Genossenschaft als juristische Person	265
1. Errichtung	265
a) Gründungsvoraussetzungen	265
b) Grundkapital	266
c) Liquidation	266
2. Haftung	266
a) Haftung der Genossenschafter	266
b) Geltung der Haftungsbestimmungen bei Mitgliederwechsel	267
c) Gläubigerschutz bei Überschuldung der Genossenschaft	267
III. Die Genossenschaft als Grossorganisation	267
1. Prinzip der Fremdverwaltung	267
a) Verwaltung als Geschäftsführungsorgan	267
b) Generalversammlung	268

c) Möglichkeit der Ausweitung der Kompetenzen der Verwaltung	268
2. Rechnungslegungspflicht	268
3. Revisionsstelle	269
IV. Eingegliederte Genossenschaften	269
1. Genossenschaftsverbände	269
2. Einflussnahme des Dachverbands auf Gliedgenossenschaften	270
V. Versicherungs- und Kreditgenossenschaften	270
§ 20 Genossenschaft: Die Mitgliedschaft	271
I. Eintritt, Austritt, Übertragung	271
1. Prinzip der offenen Tür	271
2. Beitrittsformalitäten	271
3. Grundsatz des freien Austrittes	272
a) Kündigung der Mitgliedschaft	272
b) Statutarische Erschwerung des Austrittes	272
c) Abfindungsanspruch	273
4. Ausschlussmöglichkeit	273
5. Weitere Untergangsgründe	274
6. Übertragung der Mitgliedschaft	275
II. Rechte	276
1. Grundsatz der Gleichbehandlung der Genossenschafter	276
2. Mitgliedschaftsausweis	276
3. Stimmrecht	277
4. Informationsrecht	277
5. Gewinnverteilung	277
6. Wohlerworbene Rechte des Genossenschafter	278
III. Pflichten	278
1. Beitrags- und Leistungspflichten	279
2. Die statutarische Nachschusspflicht	279
3. Die persönliche Haftung der Genossenschafter für Genossenschafts-	
schulden	280
4. Statutenänderungen hinsichtlich Nachschusspflicht und persönlicher	
Haftung	281
5. Der Eintritt und das Ausscheiden von persönlich haftenden oder	
nachschusspflichtigen Mitgliedern	282
6. Kapitel: Umstrukturierungen	
§ 21 Fusion, Spaltung, Umwandlung und Vermögensübertragung	283
I. Arten von Umstrukturierungen	283
1. Umstrukturierung des Rechtsträgers bzw. des Unternehmens	283

2.	Grundformen von Umstrukturierungen.....	284
a)	Fusion.....	284
b)	Spaltung	284
c)	Umwandlung	284
d)	Vermögensübertragung	284
II.	Fusionsgesetz	285
1.	Rechtslage vor dem Fusionsgesetz	285
2.	Entstehung des Fusionsgesetzes	285
3.	Regelungsgegenstand des Fusionsgesetzes.....	286
4.	Regelung in Europa	286
III.	Fusion.....	286
1.	Wesen der Fusion.....	286
a)	Übernehmende und übertragende Gesellschaft(en)	287
b)	Universalsukzession	287
c)	Kontinuität der Mitgliedschaft	287
2.	Zulässige Fusionen	287
3.	Ablauf der Fusion.....	288
a)	Fusionsvertrag	288
b)	Zwischenbilanz.....	288
c)	Fusionsbericht	288
d)	Prüfung	289
e)	Einsichtsrecht der Gesellschafter	289
f)	Konsultation der Arbeitnehmervertretung	289
g)	Gesellschafterbeschluss	289
h)	Rechtswirksamkeit	290
4.	Gläubigerschutz	290
5.	Rechtsschutz	291
a)	Klage auf Ausgleichszahlung.....	291
b)	Anfechtungsklage.....	291
c)	Verantwortlichkeitsklage.....	291
6.	Bedeutung der Fusion.....	292
IV.	Spaltung	292
1.	Wesen der Spaltung.....	292
a)	Aufspaltung und Abspaltung.....	292
b)	Partielle Universalsukzession.....	292
c)	Kontinuität der Mitgliedschaft	293
2.	Zulässige Spaltungen	293
3.	Ablauf der Spaltung, Gläubiger- und Rechtsschutz	293
4.	Bedeutung der Spaltung.....	294
V.	Umwandlung	294
1.	Wesen der Umwandlung	294
2.	Zulässige Umwandlungen	294

3. Ablauf der Umwandlung, Gläubiger- und Rechtsschutz	294
4. Bedeutung der Umwandlung	295
VI. Vermögensübertragung	295
1. Wesen der Vermögensübertragung	295
2. Zulässige Vermögensübertragungen	295
3. Ablauf der Vermögensübertragung	296
4. Gläubiger- und Rechtsschutz	296
5. Bedeutung der Vermögensübertragung	297
VII. Privatisierung	297

Teil II: Das allgemeine Handelsrecht

§ 22 Überblick	299
I. Handelsrecht als Recht des kaufmännischen Unternehmens	299
1. Begriffsbestimmungen	299
a) Kaufmännisch	299
b) Unternehmen bzw. Gewerbe	299
2. Merkmale der Führung eines kaufmännischen Gewerbes	300
a) Pflicht zur kaufmännischen Buchführung	300
b) Pflicht zum Eintrag ins Handelsregister	300
c) Keine Bedeutung des Begriffs für Kapitalgesellschaften und Genossenschaften	301
d) Komplexität der Tätigkeit als einzig sinnvolles Kriterium	301
e) Ausnahme für landwirtschaftliche Betriebe und freie Berufe	302
f) Ausnahme für die einfache Gesellschaft	302
II. Themen des allgemeinen Handelsrechts	303
1. Rechtsfolgen der Führung eines kaufmännischen Unternehmens: Handelsregistereintrag, Firmenschutz und Konkursbetreibung	303
2. Einzelbestimmungen	304
3. Handelsregister, Geschäftsfirmen, kaufmännische Buchführung und Rechnungslegung	304
4. Revisionsbestrebungen	305
§ 23 Das Handelsregister	307
I. Funktionen	307
1. Publizität	307
2. Weitere Funktionen	307
a) Rechtsgestaltende Wirkung	308
b) Inhaltliche Prüfung	308
II. Inhalt und Aufbau des Handelsregisters	308
1. Gliederung	308
2. Art und Umfang der Angaben	308

III. Organisation	309
1. Handelsregisterbehörden und Rechtsmittelweg	309
a) Kantonale Instanzen.....	309
b) Bundesverwaltung	310
c) Bundesgericht und Bundesverwaltungsgericht	310
2. Prüfungspflicht bzw. Prüfungsrecht des Handelsregisterführers	310
a) Problemstellung	310
b) Rechtsprechung zur Frage der Kognition.....	311
c) Tendenz zur Erweiterung der Kognition	312
3. Öffentlichkeit des Handelsregisters.....	313
IV. Eintragungspflicht und -recht	313
1. Eintragungspflicht	313
2. Eintragsrecht.....	314
3. Registrierung am Sitz des Unternehmens	314
4. Anmeldung.....	315
V. Wirkungen.....	315
1. Publizitätswirkung.....	315
2. Deklaratorische und konstitutive Wirkung.....	316
3. Ablauf und zeitliche Geltung des Eintrags.....	316
§ 24 Das Firmenrecht.....	319
I. Grundlagen.....	319
1. Die Firma als Unternehmensname.....	319
a) Abweichung von Rechtssprache und Umgangssprache.....	319
b) Funktionen der Firma: Identifikation, Information und Selbstdarstellung.....	320
2. Abgrenzung von anderen Kennzeichnungen	320
a) Name (Art. 29 f. ZGB)	320
b) Marke	321
c) Enseigne / Geschäftsbezeichnung	321
d) Domain	321
3. Verhältnis der verschiedenen Kennzeichen zueinander	322
II. Präventiver und sanktionierender Schutz.....	322
1. Elemente des Firmenrechts	322
2. Vollzug des präventiven Schutzes	322
3. Vollzug des reparatorischen Schutzes.....	323
4. Noch einmal zur Kognition der Handelsregisterämter bei der Prüfung von Firmen	323
III. Anforderungen an die Eintragungsfähigkeit	324
1. Firmenwahrheit.....	324
a) Unzulässigkeit irreführender Firmenzusätze.....	325
b) Übereinstimmung der Firma mit dem statutarischen Zweck.....	325

c) Täuschung ohne Täuschungsabsicht	325
d) Anpassung bei Änderungen	326
e) Fantasiebezeichnungen	326
2. Firmenklarheit.....	327
a) Erkennbarkeit als Firma	327
b) Angaben zur Rechtsform.....	327
c) Schreibweise	328
3. Ausschliesslichkeit der Firma	329
4. Verbot rein beschreibender Firmen	329
5. Berücksichtigung öffentlicher Interessen.....	330
IV. Verwendung der Firma	331
V. Verletzung des Firmenrechts.....	331
1. Exklusivitätsgarantie als subjektives Firmenrecht	331
a) Inhalt der Exklusivitätsgarantie	331
b) Durchsetzung der Exklusivität.....	332
2. Kriterien der Verwechslungsgefahr.....	332
a) Gesamteindruck.....	332
b) Kennzeichnungskraft	332
c) Perspektive des Publikums.....	333
d) Verwechslungsgefahr, nicht erfolgte Verletzung	333
e) Konkurrenzverhältnis nicht erforderlich	333
f) Verbundene Unternehmen	334
g) Kasuistik.....	334
§ 25 Die Buchführung und Rechnungslegung	337
I. Begriff, Entwicklung und heutige Gestalt	337
1. Rechnungslegung als Bericht über ein Unternehmen.....	337
a) Berichterstattung	338
b) Abbild	338
c) Aussenstehende Adressaten.....	339
2. Entwicklung	339
3. Quellen und Auslegung	340
a) Quellen	340
b) Auslegung.....	341
4. Sanktionen.....	342
5. Nutzen und Defizite der Rechnungslegung	343
II. Geltungsbereich	344
1. Grundsatz und Ausnahmen	344
2. Grössenabhängige Rechnungslegung	344
3. Sondervorschriften	345
4. Kapitalmarktrecht	346
5. Steuerrecht: Massgeblichkeitsprinzip.....	346

III. Buchführung	347
1. Grundlage der Rechnungslegung	347
2. Grundsätze ordnungsmässiger Buchführung	347
IV. Grundlagen der Rechnungslegung	348
1. Geschäftsjahr und Geschäftsbericht	348
a) Geschäftsjahr	348
b) Geschäftsbericht.....	348
2. Genehmigung und Offenlegung	349
a) Genehmigung	349
b) Offenlegung	350
3. Darstellung, Sprache und Währung	350
4. Grundsätze ordnungsmässiger Rechnungslegung.....	351
V. Teile der Jahresrechnung	353
1. Bilanz	353
a) Rechnung per Stichtag	353
b) Doppelte Buchhaltung.....	354
2. Erfolgsrechnung	356
a) Rechnung für das Geschäftsjahr	356
b) Doppelte Buchhaltung.....	356
3. Anhang.....	357
4. Geldflussrechnung	358
5. Inventar, Anlagenspiegel, Eigenkapitalnachweis.....	358
VI. Inhaltliche Anforderungen	359
1. Gliederung.....	359
a) Mindestgliederung	359
b) Bilanz	359
c) Erfolgsrechnung	360
d) Verrechnungsverbot.....	361
e) Bilanzierungsfähigkeit und -pflicht	361
2. Bewertung	362
a) Historischer Wert contra aktueller Wert.....	362
b) Bewertungsgrenzen.....	362
c) Abschreibungen und Wertberichtigungen.....	364
d) Bewertung von Verbindlichkeiten	364
e) Fortführungs- und Liquidationswert.....	364
3. Reserven	365
a) Allgemein	365
b) Kapital- und Gewinnreserven.....	366
c) Stille Reserven.....	367
VII. Konzerntransparenz	368
1. Konzernrechnung	368
a) Konsolidierung	368

b) Informationeller Zweck	369
c) Konsolidierungspflicht	369
d) Standards	370
2. Offenlegung von Beteiligungen	371
a) Downstream	371
b) Upstream	371
3. Konzerninterne Finanzierung	371
VIII. Der Einzelabschluss nach anerkanntem Standard zur Rechnungslegung	372
IX. Der Lagebericht	373
§ 26 Die Abschlussprüfung (Revision)	375
I. Prüfungspflicht	375
1. Rechnungslegung und Rechnungsprüfung	375
a) Prüfungsobligatorium: Lange Zeit eine Sondervorschrift für die AG	375
b) Aktuelle Lage	376
c) Geprüft wird nur die Rechnungslegung	376
2. Ordentliche und eingeschränkte Revision	377
a) Idee	377
b) Das «eingeschränkte» Verfahren	377
3. Abschlussprüfung und internes Kontrollsystem	377
II. Prüfungsinstanz	378
1. Terminologie	378
2. Mandatsträger und ausführende Personen	379
3. Wahl	379
4. Fachausbildung	380
a) Drei Stufen	380
b) Revisionsaufsicht	380
5. Unabhängigkeit	380
a) Unabhängigkeit ist Grundbedingung des Prüfens	380
b) Unabhängigkeit «von ...» und Unabhängigkeit «schlechthin»	381
c) Rechtsnatur der Unabhängigkeitsvorschriften: Sorgfaltspflicht/Wahlvoraussetzung/Faktor der Beweislastverteilung	381
d) «Independence in fact» und «independence in appearance»	382
e) Tatbestände der Unvereinbarkeit (Inkompatibilität)	382
f) Rotation, Begrenzung des Honorarvolumens, Tätigkeitsverbot	384
6. Rechtsfolgen der Nichtbeachtung von Wahlvoraussetzungen	384
III. Prüfungsverfahren	385
1. Prüfungsverfahren als Berufsrecht («Regeln der Kunst»)	385
a) Kein starres Programm	385
b) Abwägung von voraussichtlichem Nutzen und Aufwand	385
c) Prüfungsstandards	385

2. Prüfungsarten	386
a) Verfahrens- und ergebnisorientierte Prüfung	386
b) Prüfungsnachweise	386
3. Mit der Prüfung verbundene Aufgaben	386
a) Dokumentation, insbesondere Arbeitspapiere	386
b) Bericht und Antrag	387
c) Anzeigen	387
d) «Der Rest ist Schweigen»	388
IV. Andere Tätigkeiten für das geprüfte Unternehmen	388
1. Obligatorische Koppelung	388
2. Fakultative Koppelung	388
a) Prüfung bei Gründung und Kapitalveränderung in Kapital-	
gesellschaften	388
b) Sonderprüfung	389
3. Andere Mandate des geprüften Unternehmens an die Revisionsstelle ..	389

Teil III: Wertpapierrecht und Wertrechte

§ 27 Grundzüge	391
I. Das Wertpapier als Urkunde über ein Recht	391
1. Die Urkunde	391
a) Festhaltung von Information	391
b) Funktionen der Verurkundung von Rechten	392
2. Mögliche Funktionen der Urkunde bei der Geltendmachung	392
a) Präsentationspapier	392
b) Legitimationspapier	393
c) Einfaches Wertpapier	393
d) Qualifiziertes Wertpapier	394
II. Das allgemeine Wertpapierrecht	394
1. Die Bedeutung der Wertpapiereigenschaft	394
a) Bloss negative Umschreibung	394
b) Keine «Verkörperung» des Rechts	395
c) Praktische Bedeutung	395
d) Konsequenzen	396
e) Fehlende Wertpapiereigenschaft (Beispiele)	397
2. Arten von Wertpapieren	397
a) Namen- (Rekta-), Order- und Inhaberpapier	397
aa) Namenpapier	397
bb) Orderpapier	398
cc) Inhaberpapier	399
b) Forderungs-, Mitgliedschafts- und dingliche Rechte	399
c) Abstrakte und kausale Wertpapiere	399
3. Kraftloserklärung (Amortisation)	400

a) Wesen.....	400
b) Verfahren.....	400
III. Die Einredelehre (Skripturrecht als Einredenbeschränkung).....	401
1. Allgemeines.....	402
a) Begriff.....	402
b) Skriptur.....	402
c) Personelle Relativität.....	402
2. Einreden gegen das verurkundete Recht.....	403
a) Einreden aus dem persönlichen Verhältnis.....	403
b) Einreden aus der Urkunde.....	403
c) «Resistente» Einreden.....	404
d) Andere Einreden.....	404
e) Drittverhältnisse.....	405
3. Mängel der Übertragung.....	405
a) Fallkategorien.....	405
b) Position des Inhabers.....	406
c) Position des Schuldners.....	406
4. Das Blankett.....	406
a) Eigenmächtige Ergänzung oder Veränderung der Urkunde.....	406
b) Vermutung der Ausfüllungsermächtigung.....	407
IV. Der Wechsel.....	408
1. Geschichte und wirtschaftliche Funktion.....	408
a) Wurzel des neuzeitlichen Handels.....	408
b) Währungsanpassung, Transportsicherung, Kredit.....	408
c) Wettbewerb der Rechtsordnungen.....	408
d) Abnehmende Bedeutung.....	409
2. Rechtliches Konzept.....	409
a) Zwei Modelle.....	409
b) Wechselstrenge.....	410
c) Diskontierung.....	410
3. Wechselrecht als Modellordnung.....	411
V. Der Check.....	411
1. Rechtliche Ordnung.....	411
a) Verwandtschaft mit dem Wechsel.....	411
b) Abweichungen.....	411
2. Wirtschaftliche Funktion.....	412
a) Verkürzung des Umlaufs.....	412
b) Umlauf im Bankensystem.....	412
c) Abnehmende Bedeutung.....	412
3. Unsicherheit und Aufwand der Zahlung.....	413
a) Deckung.....	413
b) Checkübergabe heisst nicht schon Zahlung.....	413
4. Sonderformen.....	414

a) Postcheck.....	414
b) Reisecheck.....	414
VI. Die Gläubigergemeinschaft bei Anleiheobligationen.....	414
1. Anleihe.....	414
2. Wahrnehmung gemeinsamer Interessen.....	415
VII. Bucheffekten, insbesondere Wertrechte	415
1. Das Bucheffektengesetz (BEG)	416
a) Idee.....	416
b) Anwendungsbereich.....	416
c) Konto	417
d) Überschüssende Verfügung.....	418
2. Wertrechte im Besonderen	419
a) Neuer Begriff.....	419
b) Register.....	419
Sachregister	421
Gesetzesregister	453