

---

# **Blockkurs Masterprogramm «Nachlassplanung: zivil-, versicherungs- und steuerrechtliche Fragen»**

**Herbst 2014**

**Prof. Dr. A. Rumo-Jungo**

***Gesellschaftsrecht***

**RA Dr. René Strazzer**

Fachanwalt SAV Erbrecht

Sticher Strazzer Zeiter Rechtsanwälte, Zürich

[www.sszlaw.ch](http://www.sszlaw.ch)

## Ablauf

---

- **16. September 2014**  
gesellschaftsrechtliche Fragestellungen und  
Zusammenhänge
  
- **30. September 2014**  
Aktionärsbindungsvertrag  
Besprechung und Fragen

# Agenda

---

- I. Einleitung (Statistik)
- II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte (insb. Aktiengesellschaft)
- III. Fusionsgesetz
- IV. Aktionärbindungsvertrag (ABV)

## I. Einleitung (Statistik)

---

Studie Juni 2013

Credit Suisse AG /

Universität St. Gallen, Center for Family Business

*„Erfolgsfaktoren für Schweizer KMU -  
Unternehmensnachfolge in der Praxis“*

[www.credit-suisse.com/research](http://www.credit-suisse.com/research)

# I. Einleitung (Statistik)

## Bedeutung der Unternehmensnachfolge bis 2018<sup>1</sup>

Betriebs- grösse	Volkswirtschaft		Eigentumsübergabe		
	KMU <sup>2</sup>	Beschäftigte (VZÄ)	Nachfolge < 5 Jahre	KMU	Beschäftigte (VZÄ)
0-9	277'100	714'841	18%	51'000	131'700
10-49	35'700	699'054	25%	9'000	175'700
50-249	7'400	691'081	23%	1'700	160'300
<b>Total</b>	<b>320'200</b>	<b>2'104'976</b>	<b>22%</b>	<b>70'900</b>	<b>466'000</b>

1 aus Abbildung 18 der Studie (vgl. slide 4 vorstehend)

2 Legaldefinition KMU: Art. 2 lit. e FusG

# I. Einleitung (Statistik)

---

## Eigentumsübergabe nach Unternehmensgrössenklasse<sup>1</sup>

<b>Betriebs- grösse</b>	<b>Family- Buy-out<sup>2</sup></b>	<b>Management- Buy- Out<sup>3</sup></b>	<b>Management- Buy-In<sup>4</sup></b>
0-9	47%	24%	29%
10-49	44%	27%	29%
50-249	54%	23%	23%

1 aus Abbildung 32 der Studie (vgl. slide 4 vorstehend)

2 FBO: Übergabe des Unternehmens an Familienmitglieder

3 MBO: Übergabe des Unternehmens an ausserhalb des Unternehmens stehende Personen

4 MBI: Übergabe des Unternehmens an innerhalb des Unternehmens stehende Personen

# I. Einleitung (Statistik)

---

## Family-Buy-Outs (FBO)<sup>1</sup>

Übertragung Eltern auf Kind:	83%
▪ Übertragung Eltern auf einen Sohn:	> 50%
▪ Übertragung Eltern auf eine Tochter:	8.43% (!)
Übertragung auf Ehepartner:	2%

<sup>1</sup> aus Studie (vgl. slide 4 vorstehend), S. 29

# I. Einleitung (Statistik)

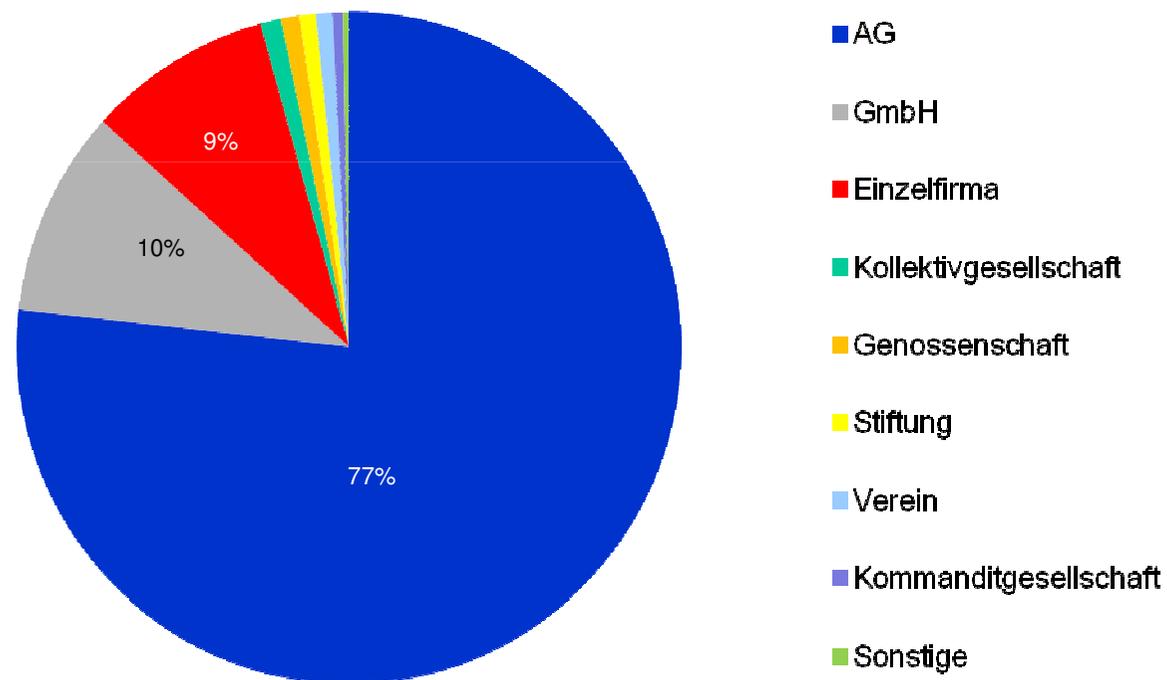
## Motive der Unternehmensnachfolge<sup>1</sup>



1 aus Abbildung 36 der Studie (vgl. slide 4 vorstehend)

# I. Einleitung (Statistik)

## Rechtsform<sup>1</sup>



<sup>1</sup> aus Abbildung 4 der Studie (vgl. slide 4 vorstehend)

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Gesellschaftsformen

- AG / GmbH vs. Einzelunternehmung

Vorteile / Nachteile

=> Konsequenzen für eine Nachfolgeregelung

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Aktiengesellschaft

- Aktienarten
- Aktienmehrheit / -minderheit
- Organzusammensetzung  
=> Konsequenzen für eine Nachfolgeregelung

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Aktienarten

- Inhaberaktien Art. 683 OR
- Namenaktien (Aktienbuch) Art. 684 / 686 f. OR
- vinkulierte Namenaktien Art. 685a ff. OR
- Vorzugsaktien / Stammaktien Art. 654 ff. OR
- Stimmrechtsaktien Art. 693 OR

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Weitere Beteiligungspapiere

- Partizipationsscheine Art. 656a ff. OR
- Genusscheine Art. 657 OR

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Aktienübertragung

Vorbemerkung: Verpflichtungsgeschäft/Verfügungsgeschäft

- **Inhaberaktien**

Sachenrechtliche Verfügung durch Übergabe des Besitzes am Aktientitel an den Erwerber  
(Art. 967 Abs. 1 OR)

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

- **Namenaktien**

Sachenrechtliche Verfügung durch Übergabe des Besitzes am Aktientitel an den Erwerber

(Art. 967 Abs. 1 OR)

Indossierung der Namenaktie

(Ordrepapier → Art. 967 Abs. 2 OR und Art. 968 f. OR / vgl. auch Art. 684 Abs. 2 OR)

Eintragung im Aktienbuch (Art. 686 OR) → relevant im Verhältnis zur Gesellschaft (vgl. Art. 686 Abs. 4 OR)

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

- **Vinkulierte Namenaktien**

Übertragung bedarf der Zustimmung der Gesellschaft (Art. 685a Abs. 1 OR und Art. 685b OR)

Solange die erforderliche Zustimmung zur Übertragung nicht erteilt wird, verbleiben das Eigentum an den Aktien und die Rechte beim Veräusserer (Art. 685c Abs. 1 OR)

*Beachte: Nicht börsenkotierte Namenaktien (Art. 685b f. OR) /  
Börsenkotierte Namenaktien (Art. 685d ff. OR)*

- **Nicht verurkundete Aktien**

Zession (Art. 164 ff. OR)

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Aktienmehrheit/-minderheit

- Aktienmehrheit (wieviel? / Konsequenz?)
  - Aktienminderheit (wieviel? / Konsequenz?)
- => Konsequenzen für eine Nachfolgeregelung

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Minderheiten- / Schutzrechte

#### Individualrechte:

- Information über Geschäftsbericht / Revisionsbericht Art. 696 OR
- Auskunft und Einsicht an GV Art. 697 OR
- Anfechtungsrecht Art. 706 f. OR
- Verantwortlichkeitsklage Art. 752 ff. OR

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### „Gruppenrechte“:

- Sonderprüfung (10%-Limite) Art. 697b ff. OR
- Einberufungs- (10%-Limite) /  
Traktandierungsrecht Art. 699 Abs. 3 OR
- Auflösungsklage (10%-Limite) Art. 736 Ziff. 4 OR
- Wichtige Beschlüsse an GV (2/3 der ver-  
tretenen Stimmen und absolute Mehrheit der  
vertretenen Aktiennennwerte) Art. 704 OR

## II. Gesellschaftsrechtliche Aspekte

---

### Organzusammensetzung

Vorteile / Nachteile

= Konsequenzen für eine Nachfolgeregelung

Stufe Verwaltungsrat:

- Mehrheitsprinzip (Art. 713 Abs. 1 Satz 1 OR)
- Stichentscheid des Vorsitzenden (Art. 713 Abs. 1 Satz 2 OR)

Stufe Revisionsstelle:

- Verzicht (Art. 727a Abs. 2 OR)

## III. Transaktionen (FusG)

---

### ▪ Fusion (FusG 3 – 28)

- Absorptionsfusion / Kombinationsfusion
- Zulässige Fusionen (Art. 4 FusG)
- Anteils- und Mitgliedschaftsrechte
  - Grundsatz: Wahrung
  - Ausnahme: Squeeze-out-merger (Art. 8 Abs. 2 und Art. 18 Abs. 5 FusG)
- KMU-Erleichterungen  
(Art. 14 Abs. 2, Art. 15 Abs. 2 und Art. 16 Abs. 2 FusG)

## III. Transaktionen (FusG)

---

### ▪ Spaltung (FusG 29 – 52)

- Aufspaltung / Abspaltung
- zulässige Spaltungen (Art. 30 FusG)
- Anteils- und Mitgliedschaftsrechte
  - symmetrische Spaltung
  - asymmetrische Spaltung
- KMU-Erleichterungen  
(Art. 39 Abs. 2, Art. 40 i.V.m. Art. 15 Abs. 2 und Art. 41 Abs. 2 FusG)

## **III. Transaktionen (FusG)**

---

- **Umwandlung (FusG 53 – 68)**
- **Vermögensübertragung (FusG 69 – 77)**
- **Überprüfung, Anfechtung und  
Verantwortlichkeit (FusG 105 – 108)**

## IV. Aktionärbindungsvertrag (ABV)

---

1. Rechtsgrundlagen und Rechtsnatur
2. Parteien
3. Verbindlichkeit und Durchsetzung
4. Dauer und Beendigung
5. Typische Inhalte
6. Literaturhinweise

# 1. Rechtsgrundlagen und Rechtsnatur

---

- **keine gesetzliche Grundlage**
- **Verträge**
  - schuldrechtlicher ABV → Innominatkontrakt
  - gesellschaftsrechtlicher ABV → einfache Gesellschaft nach Art. 530 ff. OR
  - Abgrenzung → massgeblich ist gemeinsame Zweckverfolgung

## 2. Parteien

---

- Aktionäre
- Nichtaktionäre (z.B. Nutzniesser an Aktien)
- Verwaltungsräte
- nicht die AG

## 3. Verbindlichkeit und Durchsetzung

---

- **Vertragliche Ansprüche → Leistungsstörungenrecht**
  - Schadenersatz
  - Vertragsrücktritt / Vertragsauflösung (Kündigung aus wichtigen Gründen)
  - Erfüllungsklage (Beispiel: ZR 83, 1984, Nr. 53)
  
- **Sicherungsmittel**
  - Konventionalstrafe (Art. 160 ff. OR)
  - gemeinsame Hinterlegung der Aktien
  - Kaufsrecht bei vertragswidrigem Verhalten

## 4. Dauer und Beendigung

---

- **ABV mit bestimmter Vertragsdauer**
- **ABV mit unbestimmter Vertragsdauer**
  - ordentliche Kündigung
  - ausserordentliche Kündigung aus wichtigen Gründen
- **„ewiger ABV“**
  - auf die Dauer des Rechtsbestandes der AG → unzulässig (Verstoss gegen Art. 27 Abs. 2 ZGB)
  - auf die Dauer der Aktionärseigenschaft → grundsätzlich zulässig

## 5. Typische Inhalte

---

- **Stimmrechtsvereinbarungen**
  - bezüglich Dividendenpolitik
  - bezüglich Zusammensetzung VR
- **Verfügungsbeschränkungen**
  - Vorhandrecht
  - Vorkaufsrecht
  - Kaufsrecht
  - Mitverkaufsrecht

## 5. Typische Inhalte

---

- **Regelung der Rechtsnachfolge**
  - Rechtsgeschäfte unter Lebenden (Kauf, Schenkung)
    - Familienmitglieder vs. nicht Familienmitglieder
  - Tod eines Vertragspartners
    - Auflösung des ABV
    - Nachfolgeklausel
      - einfache Nachfolgeklausel
      - qualifizierte Nachfolgeklausel

## 5. Typische Inhalte

---

- Fortsetzungsklausel
- Abfindungsklausel
- Eintrittsklausel
- Formfragen (BGE 113 II 270 ff.)

## 6. Literaturhinweise

---

- *Peter Forstmoser/Arthur Meier-Hayoz/Peter Nobel*, Schweizerisches Aktienrecht, Bern 1996, S. 475 ff.
- *Monika Hintz-Bühler*, Aktionärbindungsverträge, Diss. Bern 2001, ASR Heft 659
- *Peter Böckli*, Aktionärbindungsverträge mit eingebauten Vorkaufs- oder Kaufsrechten und Übernahmepflichten, in: Jean Nicolas Druey und Peter Forstmoser (Hrsg.), Rechtsfragen um die Aktionärbindungsverträge, Zürich, 1998, S. 35 ff.