

Fusionsgesetz (FusG)

Kommentar

zum Bundesgesetz über Fusion, Spaltung, Umwandlung
und Vermögensübertragung vom 3. Oktober 2003

'' von

Marc Amstutz

Dr. iur., Rechtsanwalt, LL.M. (Harv.)
Ordinarius an der Universität Freiburg i.Ue.

Ramon Mabillard

Dr. iur., Rechtsanwalt, Notar, LL.M. (Colum.)
assoziierter Professor an der Universität Freiburg i.Ue.

Inhaltsverzeichnis

Systematischer Teil

Seile

I. Einleitung	3
II. Funktion	5
A. Allgemeines	5
1. These: Fusionsgesetz als Unternehmensrecht	5
2.- Begriff des Unternehmens	6
3. Grundansatz: Prozeduralisierung von Strukturanpassungen	7
B. Rechtspolitischer Bezugsrahmen: Der Diskurs des Unternehmensrechts	9
1. Trennung von «Rechtsobjekt» und «Rechtssubjekt»: Das «Unternehmen an sich»	9
2. Unternehmensverfassungsrecht I: Das Gesellschaftsrecht als «technique d'organisation de l'entreprise»	11
a) Gesellschaftsrecht und Eigentum	11
b) Unternehmensrecht als evolutionäre Errungenschaft	12
c) Unternehmensrecht und Wirtschaftsordnung	14
3. Unternehmensverfassungsrecht II: Die Grenzen der Ideologie im Gesellschaftsrecht	15
a) Pluralistische Unternehmensverfassung	15
b) «Kompensations»-Modell: Die Lehre vom Unternehmensinteresse	17
c) «Repräsentations»-Modell: Mitbestimmung als Beispiel	19
4. Corporate Governance: Gegentendenzen in der Gegenwart?	22
a) Ökonomisierung des Gesellschaftsrechts	22
b) Nexus of contracts und die Interessen der Anteilseigner	24
c) Gesellschaftsrecht und das ökonomische Prinzip	26
C. Gesetzgeberische Konkretisierung: Fusionsgesetz als prozedurales Unternehmensrecht	28
1. Fragestellung: Rechtspolitische Ausrichtung des Fusionsgesetzes	28
2. Funktion des Fusionsgesetzes	29
a) Ausgangspunkt: Wandel und Strukturanpassung	29
b) Gesetzesfunktion I: Technische und dynamische Effizienz	30
c) Gesetzesfunktion II: Prozeduralisierung des Unternehmensrechts	31
3. Ergebnis: Fusionsgesetz als prozedurale Steuerung von Strukturanpassungsprozessen	34
III. Struktur	35
A. Allgemeines	35
B. Analyseraster: Verbands-, Vermögens- und Unternehmensordnung	36
1. Verbandsordnung	36
2. Sondervermögensordnung	37
3. Unternehmensordnung	38
C. Fusion	38
1. Begriff	38
2. Übersicht über die Fusionsregeln (Art. 3 ff. FusG)	39
a) Regelungsziel	39

Inhaltsverzeichnis

b)	Verbandsordnung	40
c)	Sondervermögensordnung	42
d)	Unternehmensordnung	43
3.	Tatbestand	43
a)	Merkmale	43
b)	Merkmal I: Beteiligung einer Mehrheit von fusionsfähigen Rechtsträgern	44
aa)	Zweck	44
bb)	Fallgruppen	45
cc)	Logik	46
c)	Merkmal II: Fusionsvertrag	48
d)	Merkmal III: Fusionsverfahren	49
aa)	Verfahrensstufen	49
bb)	Verfahrensstufe I: Abschluss des Fusionsvertrags	49
cc)	Verfahrensstufe II: Zustimmung zum Fusionsvertrag	50
dd)	Verfahrensstufe III: Anmeldung beim Handelsregister	54
4.	Rechtsfolgen	55
a)	Ebenen	55
b)	Rechtsfolge I: Mitgliedschaftliche Kontinuität	55
c)	Rechtsfolge II: Universalsukzession	57
aa)	Regelungsbereiche	57
bb)	Fusionsgesetzliche Universalsukzession	57
cc)	Posttransaktionale Haftungsordnung	59
d)	Rechtsfolge III: Liquidationsloser Untergang mindestens eines Rechtsträgers	61
D.	Spaltung	62
1.	Begriff	62
2.	Übersicht über die Spaltungsregeln (Art. 29 ff. FusG)	62
a)	Regelungsziel	62
b)	Verbandsordnung	65
c)	Sondervermögensordnung	66
d)	Unternehmensordnung	66
3.	Tatbestand	68
a)	Merkmale	68
b)	Merkmal I: Beteiligung einer Mehrheit von Rechtsträgern	69
c)	Merkmal II: Spaltungsgeschäft	70
d)	Merkmal III: Unternehmerische Kohärenz des Spaltungsprozesses	72
aa)	Problemstellung: Zweckadäquate Verbindung?	72
bb)	Exkurs: Doppeltes Betriebserfordernis	72
cc)	«Unternehmerische Kohärenz des Spaltungsprozesses» als Tatbestandsmerkmal	73
e)	Merkmal IV: Spaltungsverfahren	80
aa)	Verfahrensstufen	80
bb)	Verfahrensstufe I: Abschluss des Spaltungsvertrags bzw. Erstellung des Spaltungsplans	80
cc)	Verfahrensstufe II: Zustimmung zum Spaltungsgeschäft	81
dd)	Verfahrensstufe III: Kapitalerhöhung, Kapitalherabsetzung und Neugründung	85
ee)	Exkurs: Zweckanpassung	87
ff)	Verfahrensstufe IV: Anmeldung beim Handelsregister	87

4. Rechtsfolgen	88
a) Ebenen	88
b) Rechtsfolge I: Mitgliedschaftliche Kontinuität	89
c) Rechtsfolge II: Partielle Gesamtnachfolge	92
aa) Regelungsbereiche	92
bb) Spaltungsrechtliche partielle Universalsukzession	92
cc) Sonderproblem: Der Übergang der Verträge im Spaltungs- verfahren	104
dd) Posttransaktionale Haftungsordnung	110
d) Rechtsfolge III: Liquidationsloser Untergang der aufgespaltenen Gesellschaft	111
Umwandlung	111
1. Begriff	111
2. Übersicht über die Umwandlungsregeln (Art. 53 ff. FusG)	112
a) Regelungsziel	112
b) Verbandsordnung	113
aa) Umwandlungsmodelle	113
bb) Duales Umwandlungsmodell?	114
cc) Einheitliches Umwandlungsmodell	115
c) Sondervermögensordnung	117
d) Unternehmensordnung	118
3. Tatbestand	119
a) Merkmale	119
b) Merkmal I: Bestehen eines «zieltauglichen» Rechtsträger	119
c) Merkmal II: Umwandlungsplan	120
d) Merkmal III: Umwandlungsverfahren	122
aa) Verfahrensstufen	122
bb) Verfahrensstufe I: Erstellung des Umwandlungsplans	122
cc) Verfahrensstufe II: Zustimmung zum Umwandlungsplan	123
dd) Verfahrensstufe III: Anmeldung beim Handelsregister	124
4. Rechtsfolgen	124
a) Ebenen	124
b) Rechtsfolge I: Mitgliedschaftliche Kontinuität	125
aa) Umwandlungsrechtliche Eigenarten	125
bb) Deliberative Funktion der Ausgleichszahlung im Umwand- lungsrecht	126
cc) Exkurs: Zweckanpassung	128
c) Rechtsfolge II: Neustrukturierung der Sondervermögensordnung	128
aa) Regelungsbereiche	128
bb) Posttransaktionale Vermögensstruktur	128
cc) Posttransaktionale Haftungsordnung	129
dd) Exkurs: Unternehmensordnung	130
Vermögensübertragung	130
1. Begriff	130
2. Übersicht über die Vermögensübertragungsregeln (Art. 69 ff. FusG)	130
a) Regelungsziel	130
aa) Problemstellung: Funktion und Anwendungsbereich der Vermögensübertragung	130
bb) Gesetzgebungsgeschichtliche Rekonstruktion: Ursprung und Sinn der Idee der Vermögensübertragung	132

Inhaltsverzeichnis

cc)	Lehre: Extensive versus restriktive Konzeption der Vermögensübertragung	135
dd)	Vermögen sübertragung als unternehmerisches Umstrukturierungsrecht: Folgerungen für den Anwendungsbereich der Art. 69 ff. ff. FusG.	137
b)	Verbandsordnung	140
c)	Sondervermögensordnung	143
d)	Unternehmensordnung	144
3.	Tatbestand	144
a)	Merkmale	144
b)	Merkmal I: Beteiligung handelsregisterrechtlich eingetragener bzw. eintragungsfähiger Rechtsträger	145
aa)	Mehrheit von Rechtsträgern	145
bb)	Übertragender Rechtsträger	145
cc)	Übernehmender Rechtsträger	145
c)	Merkmal II: Übertragungsvertrag	149
aa)	Übertragungsvertrag als komplexe Rechtsfigur.	149
bb)	Übertragungsvertrag als Verpflichtungsgeschäft	149
cc)	Übertragungsvertrag und Gestaltungsfreiheit	154
d)	Merkmal III: Unternehmerische Kohärenz des Vermögensübertragungsprozesses N.	168
e)	Merkmal IV: Vermögensübertragungsverfahren.	169
aa)	Verfahrensstufen	169
bb)	Verfahrensstufe I: Abschluss des Übertragungsvertrags	170
cc)	Verfahrensstufe II: Zustimmung zum Übertragungsvertrag	171
dd)	Verfahrenstufe III: Anmeldung beim Handelsregister	173
4.	Rechtsfolgen	173
IV.	Methode	174
A.	Allgemeines	174
B..	Rechtssetzung: Der Gesichtspunkt der Eurokompatibilität	174
1.	Begriff der Eurokompatibilität	174
a)	Materialien	174
b)	Zweck der Eurokompatibilität: «Institutionelle Empathie»	175
c)	These	176
2.	Grundlage: Interlegalität als Oberbegriff der Eurokompatibilität	176
a)	Interlegalität als Globalisierungsphänomen	176
b)	Begriff der Interlegalität	177
aa)	Abgrenzung vom Rechtspluralismus.	177
bb)	Kognitive Öffnung des nationalen Privatrechts.	177
cc)	Rechtsordnung und Handelsordnung	178
c)	Begriff der normativen Kompatibilität	178
3.	Normative Kompatibilitäten im Fusionsgesetz: Ein konkretes Beispiel.	179
a)	Art. 14 Abs. 2, Art. 15 Abs. 2 und Art. 16 Abs. 2 FusG als Beispiel	179
b)	Vorfrage: Rechtsvergleichende Bemerkungen.	180
aa)	Rechtsvergleichung I: Europäisches Gesellschaftsrecht	180
bb)	Rechtsvergleichung II: Die Richtlinienumsetzung im deutschen Recht	181

c) Analyse: Eurokompatibilität von Art. 14 Abs. 2, Art. 15 Abs. 2 und Art. 16 Abs. 2 FusG	183
aa) Lehre	183
bb) Europäische Erwartungsordnung	184
cc) Ergebnis: Europakompatibilität als Erwartungsschutz	186
C. Rechtsanwendung: Die Regeln der eurokompatiblen Rechtsfindung	187
1. Rechtsmethodische Implikationen der Eurokompatibilität	187
2. Lehre	188
3. Evolutorische Rechtsmethodik	189

Inhaltsverzeichnis

Kommentierungsteil

	Seite
1. Kapitel: Gegenstand und Begriffe	195
Art. 1 Gegenstand	195
f. Allgemeines.	195
II. Regelungsgegenstand (Abs. 1).	196
III. Zweck (Abs. 2).	197
IV. Privatisierung (Abs. 3).	200
V. Vorbehalt des Kartellgesetzes (Abs. 4).	200
A. Kumulative Gesetzesanwendung	200
B. Anwendungsbereiche	201
C. Vollzug	202
Art. 2 Begriffe	205
I. Allgemeines.	205
II. Rechtsträger, Gesellschaften, Kapitalgesellschaften (lit. a, b und c).	207
A. Verschachtelung der Begriffe von lit. a-c.	207
B. Entstehungsgeschichte der Begriffe von lit. a-c.	207
C. Inhalt der Begriffe von lit. a-c.	208
D. Funktion der Begriffe von lit. a-c.	209
III. Institute des öffentlichen Rechts (lit. d).	210
IV. Kleine und mittlere Unternehmen (lit. e).	213
V. Gesellschafterinnen und Gesellschafter, Anteilshaberinnen und -inhaber (lit. f und g).	214
VI. Generalversammlung (lit. h).	215
VII. Vorsorgeeinrichtung (lit. i).	216
2. Kapitel: Fusion von Gesellschaften	219
1. Abschnitt: Allgemeine Bestimmungen	219
Art. 3 Grundsatz	219
I. Allgemeines.	219
II. Grundmodelle der Fusion (Abs. 1).	219
III. Liquidationslose Auflösung der übertragenden Gesellschaft (Abs. 2).	221
Art. 4 Zulässige Fusionen	222
I. Allgemeines.	223
II. Anwendungsbereich	223
III. Fallgruppen	223
Art. 5 Fusion einer Gesellschaft in Liquidation.	224
I. Allgemeines.	224
II. Anwendungsbereich	225

Inhaltsverzeichnis

III. Voraussetzungen (Abs. 1)	227
IV. Bestätigung (Abs. 2)	228
Art. 6 Fusion von Gesellschaften im Fall von Kapitalverlust oder Überschuldung	229
I. Allgemeines	229
II. Anwendungsbereich	230
III. Voraussetzungen (Abs. 1)	233
IV. Bestätigung (Abs. 2)	238
2. Abschnitt: Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	239
Art. 7 Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	239
I. Allgemeines	239
II. Mitgliedschaftliche Kontinuität (Abs. 1, 3 und 4)	241
A. Relativität des Kontinuitätskonzepts	241
B. Ermessensspielraum des obersten Leitungs- oder Verwaltungsorgans	242
1. Rechtstechnik	242
2: Unternehmenswerte	242
3. Stimmrechte	244
4. Relevanz weiterer Umstände	245
C. Minimaler Anteilsanspruch (Abs. 3)	245
D. Anteile ohne Stimmrecht (Abs. 4)	247
E. Exkurs: Unitauschverhältnis in Sanierungsfusionen	248
III. Ausgleichszahlung (Abs. 2)	249
IV. Optionale Kontinuität von Sonderrechten und Genussscheinen (Abs. 5 und 6)	251
Art. 8 Abfindung	253
I. Allgemeines	253
II. Wahlrecht (Abs. 1)	254
III. Abfindung (Abs. 2)	259
3. Abschnitt: Kapitalerhöhung, Neugründung und Zwischenbilanz	262
Art. 9 Kapitalerhöhung bei der Absorptionsfusion	262
I. Allgemeines	262
II. Kapitalerhöhungspflicht (Abs. 1)	263
III. Legalausnahmen (Abs. 2)	268
Art. 10 Neugründung bei der Kombinationsfusion	273
I. Allgemeines	273
II. Fusionsdurchführende Neugründung (I. Satz)	275
III. Legalausnahmen (2. Satz)	277
Art. 11 Zwischenbilanz	279
I. Allgemeines	280
II. Zwischenbilanzpflicht (Abs. 1)	281
III. Zwischenbilanzerstellung (Abs. 2)	285
4. Abschnitt: Fusionsvertrag, Fusionsbericht und Prüfung	286
Art. 12 Abschluss des Fusionsvertrags	286
I. Allgemeines	286
II. Funktion	287

III. Rechtsnatur	288
IV. Entstehung	289
A. Zuständigkeit	289
B. Form	291
C. Inhalt	291
D. Rechtswirksamkeit	291
V. Mängel	293
VI. Leistungsstörungen	295
VII. Beendigung	296
Art. 13 Inhalt des Fusionsvertrags	296
I. Allgemeines	297
II. Essentialia negotii	297
III. Inhaltserfordernisse (Abs. 1)	299
IV. Legalausnahmen (Abs. 2)	302
V. Rechtsfolgen einer Missachtung von Art. 13 FusG.	302
Art. 14 Fusionsbericht	305
I. Allgemeines	305
II. Berichterstattungspflicht (Abs. 1)	307
III. Verzicht (Abs. 2)	309
A. Grundsatz	309
B. Umfang des Verzichts	310
C. Zeitpunkt des Verzichts	310
D. Verbindlichkeit des Verzichts	311
E. Form des Verzichts	312
F. «Wechselseitigkeit» des Verzichts?	312
IV. Berichtsinhalt (Abs. 3)	312
A. Begründungsdichte des Berichtes	312
B. Umfang des Berichtes	314
1. Funktion von Art. 14 Abs. 3 FusG.	314
2. Zweck und Folgen der Fusion (lit. a)	314
3. Fusionsvertrag (lit. b)	315
4. Umtauschverhältnis und Ausgleichszahlung (lit. c)	315
5. Höhe und Gründe der Abfindung (lit. d)	316
6. Besonderheiten bei der Anteilsbewertung (lit. e)	316
7. Umfang der Kapitalerhöhung der übernehmenden Gesellschaft (lit. f)	316
8. Nachschusspflicht, andere persönliche Leistungspflichten und persönliche Haftung (lit. g)	317
9. Zusatzpflichten bei rechtsformübergreifender Fusion (lit. h)	317
10. Folgen für die Arbeitnehmer sowie Hinweis auf einen allfälligen Sozialplan (lit. i)	317
11. Folgen für die Gläubiger (lit. j)	318
12. Behördliche Bewilligungen (lit. k)	318
V. Rechtsschutz	318
VI. Statutentransparenz bei Kombinationsfusion (Abs. 4)	319
VII. Vereinsfusion (Abs. 5)	319

Inhaltsverzeichnis

Art. 15	Prüfung des Fusionsvertrags und des Fusionsberichts	319
	I. Allgemeines	320
	II. Prüfungsinhalt und -gegenstand (Abs. 1 und 4)	323
	A. Massstab und Dichte der Prüfung	323
	B. Gegenstand der Prüfung	324
	C. Inhalt der Prüfung (Abs. 4)	324
	1. Kapitalerhöhung (lit. a)	324
	2. Vertretbarkeit des Umtauschverhältnisses bzw. der Abfindung (lit. b)	324
	3. Bewertungsmethode (lit. c)	325
	4. Verschiedenheit der Bewertungsmethoden (lit. d)	326
	5. Besonderheiten der Bewertung (lit. e)	326
	D. Form	327
	III. Verzicht (Abs. 2)	327
	IV. Auskunftspflicht (Abs. 3)	328
Art. 16	Einsichtsrecht	329
	I. Allgemeines	330
	II. Modalitäten des Einsichtsrechts (Abs. 1, 3 und 4)	331
	III. Verzicht (Abs. 2)	332
Art. 17	Veränderungen im Vermögen	334
	I. Allgemeines	335
	II. Informationspflicht (Abs. 1)	336
	III. Prüfungspflicht (Abs. 2 1. Halbsatz)	338
	IV. Wahlrecht (Abs. 2 1. und 2. Halbsatz)	339
	V. Rechtsschutz	342
5. Abschnitt:	Fusionsbeschluss und Eintragung ins Handelsregister	342
Art. 18	Fusionsbeschluss	342
	I. Allgemeines	343
	II. Gegenstand	344
	III. Ordentliche Quoren (Abs. 1-4)	346
	A. Übersicht	346
	B. Fusionsbeschluss der Aktiengesellschaft (Abs. 1 lit. a, b, Abs. 3 und 4)	347
	C. Fusionsbeschluss der GmbH (Abs. 1 lit. c)	349
	D. Fusionsbeschluss der Genossenschaft (Abs. 1 lit. d)	349
	E. Fusionsbeschluss des Vereins (Abs. 1 lit. e)	350
	F. Fusionsbeschluss der Personengesellschaften (Abs. 2)	351
	IV. Ausserordentliche Quoren (Abs. 5 und 6)	351
	A. Quoren bei der Abfindungsfusion (Abs. 5)	351
	B. Quoren bei Zweckänderung (Abs. 6)	353
	C. Sonderversammlung	354
	V. Rechtsschutz	355
Art. 19	Austrittsrecht bei der Fusion von Vereinen	356
	I. Allgemeines	356
	II. Anwendungsbereich	356
	III. Voraussetzungen	357
	IV. Wirkungen	358
	V. Rechtsschutz	359

Art. 20	Öffentliche Beurkundung	>	359
	I. Allgemeines		359
	II. Gegenstand		359
	III. Umfang und Inhalt		360
	IV. Ausnahmen		361
	V. Anwendbare Verfahrensvorschriften		361
	VI. Rechtsschutz		362
Art. 21	Eintragung ins Handelsregister		363
	I. Allgemeines		365
	II. Anmeldeverfahren		365
	A. Eintragungspflicht (Abs. 1)		365
	B. Anmeldung (Abs. 1)		366
	C. Inhalt der Eintragung (Abs. 1)		369
	D. Belege (Abs. 1 und 2)		370
	III. Lösungsverfahren (Abs. 3)		370
	IV. Freistellung für nicht eingetragene Vereine (Abs. 4)		371
Art. 22	Rechtswirksamkeit		371
	I. Allgemeines		371
	II. Universalsukzession (Abs. 1)		372
	III. Mitgliedschaftliche Kontinuität		374
	IV. Vorbehalt von Art. 34 KG (Abs. 1)		375
	V. Rechtswirksamkeit der Vereinsfusion (Abs. 2)		375
6. Abschnitt:	Erleichterte Fusion von Kapitalgesellschaften		376
Art. 23	Voraussetzungen		376
	I. Allgemeines		376
	II. Mutter-Tochter-Fusion (Abs. 1 lit. a)		378
	III. Schwesternfusion (Abs. 1 lit. b)		380
	IV. 90%-Konzernfusion (Abs. 2)		382
Art. 24	Erleichterungen		383
	I. Allgemeines		384
	II. Erleichterung I: Upstream merger und Schwesternfusion (Abs. 1)		384
	III. Erleichterung II: 90%-Konzernfusion (Abs. 2)		387
7. Abschnitt:	Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz		388
Art. 25	Sicherstellung der Forderungen		388
	I. Allgemeines		388
	II. Anwendungsbereich (Abs. 1)		390
	III. Schuldenruf (Abs. 2)		393
	IV. Sicherstellung (Abs. 1 und 3)		395
	V. Erfüllungsvorbehalt (Abs. 4)		397
Art. 26	Persönliche Haftung der Gesellschafterinnen und Gesellschafter		398
	I. Allgemeines		398
	II. Kontinuität der persönlichen Haftung (Abs. 1)		399
	III. Verjährung (Abs. 2)		400
	IV. Anleiheobligationen (Abs. 3)		401

Inhaltsverzeichnis

Art. 27	Übergang der Arbeitsverhältnisse, Sicherstellung und persönliche Haftung	402
	I. Allgemeines	402
	II. Übergang von Arbeitsverhältnissen (Abs. 1)	403
	A. Einzelverweisung auf Art. 333 OR	403
	B. Rechtsstellung des Arbeitnehmers	404
	C. Weitergeltung von Gesamtarbeitsverträgen	406
	III. Sicherstellung (Abs. 2)	407
	IV. Haftungskontinuität (Abs. 3)	408
Art. 28	Konsultation der Arbeitnehmervertretung	409
	I. Allgemeines	409
	A. Gesellschaftsrecht versus Arbeitsrecht	409
	B. Evolution des dialogue social im schweizerischen Gesellschaftsrecht	410
	C. Art. 28 FusG als Systemwechsel	411
	II. Information	413
	III. Konsultation (Abs. 1 und 2)	414
	IV. Rechtsschutz (Abs. 3)	416
	V. Extraterritoriale Anwendung (Abs. 4)	418
3. Kapitel:	Spaltung von Gesellschaften	419
1. Abschnitt:	Allgemeine Bestimmungen	419
Art. 29	Grundsatz	419
	I. Allgemeines	419
	II. Gestaltungsmöglichkeiten	419
	III. Grundmodelle der Spaltung (lit. a und b)	420
Art. 30	Zulässige Spaltungen	421
	I. Allgemeines	421
	II. Strukturelle Kompatibilität	421
	III. Exkurs: Sanierung und Liquidation	422
	IV. Rechtsschutz	423
2. Abschnitt:	Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	423
Art. 31		423
	I. Allgemeines	424
	II. Mitgliedschaftliche Kontinuität (Abs. 1)	424
	III. Symmetrische Spaltung (Abs. 2 lit. a)	427
	IV. Asymmetrische Spaltung (Abs. 2 lit. b)	427
3. Abschnitt:	Kapitalherabsetzung, Kapitalerhöhung, Neugründung und Zwischenbilanz	429
Art. 32	Herabsetzung des Kapitals bei der Abspaltung	429
	I. Allgemeines	429
	II. Voraussetzungen	429
	III. Rechtsfolge	432

Art. 33	Kapitalerhöhung	433
	I. Allgemeines	433
	II. Kapitalerhöhungspflicht (Abs. 1).	434
	III. Legalausnahme (Abs. 2).	435
Art. 34	Neugründung	435
	I. Allgemeines	435
	II. Spaltungsdurchführende Neugründung (1. Satz).	436
	III. Legalausnahme (2. Satz).	437
Art. 35	Zwischenbilanz	437
	I. Allgemeines	438
	II. Zwischenbilanzpflicht (Abs. 1).	439
	III. Zwischenbilanzerstellung (Abs. 2).	440
4. Abschnitt: Spaltungsvertrag, Spaltungsplan, Spaltungsbericht und Prüfung . .		440
Art. 36	Spaltungsvertrag und Spaltungsplan.	440
	I. Allgemeines	440
	II. Arten des Spaltungsgeschäfts	441
	A. Übersicht	44L
	B. Spaltungsvertrag (Abs. 1).	441
	C. Spaltungsplan (Abs. 2).	442
	III. Form (Abs. 3).	442
	IV. Kompetenzordnung	442
Art. 37	Inhalt des Spaltungsvertrags oder des Spaltungsplans.	443
	I. Allgemeines	444
	II. Inhaltserfordernisse (lit. a-i).	444
	III. Rechtsschutz	447
Art. 38	Nicht zugeordnete Vermögenswerte	448
	I. Allgemeines	448
	II. Zuordnungskriterien	448
	III. Anwendungsbereich	450
	IV. Aktivvermögen	450
	A. Aufspaltung (Abs. 1 lit. a und Abs. 2).	450
	B. Abspaltung (Abs. 1 lit. b und Abs. 2).	451
	V. Passivvermögen	452
Art. 39	Spaltungsbericht	453
	I. Allgemeines	453
	II. Berichterstattungspflicht (Abs. 1).	454
	III. Verzicht (Abs. 2).	454
	IV. Inhalt (Abs. 3).	455
	V. Statuentransparenz bei Spaltung zur Neugründung (Abs. 4) . . .	458
Art. 40	Prüfung des Spaltungsvertrags oder des Spaltungsplans und des Spaltungsberichts.	458
	I. Allgemeines	458
	II. Prüfungsinhalt	458
	III. Verzicht	459

Inhaltsverzeichnis

Art. 41	Einsichtsrecht	460
	I. Allgemeines.	460
	II. Modalitäten des Einsichtsrechts.	460
	III. Verzicht	461
Art. 42	Information über Veränderungen im Vermögen.	461
	I. Allgemeines.	461
	II. Informationspflicht	461
	III. Prüfungspflicht	462
	IV. Wahlrecht	463
	V. Rechtsschutz.	463
5. Abschnitt:	Spaltungsbeschluss und öffentliche Beurkundung	464
Art. 43	Spaltungsbeschluss.	464
	I. Allgemeines.	464
	II. Kompetenzordnung (Abs. 1).	464
	III. Voraussetzungen (Abs. 1).	465
	IV. Quoren.	467
	A. Symmetrische Spaltung (Abs. 2).	467
	B. Asymmetrische Spaltung (Abs. 3).	467
	C. Zweckänderung (Abs. 2).	468
	D. Sonderversammlung	468
	V. Rechtsschutz	468
Art. 44	Öffentliche Beurkundung	468
	I. Allgemeines.	468
	II. Gegenstand	468
	III. Umfang und Inhalt	469
6. Abschnitt:	Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz.	469
Art. 45	Aufforderung an die Gläubigerinnen und Gläubiger.	469
Art. 46	Sicherstellung der Forderungen.	469
	I. Allgemeines.	469
	II. Sicherstellungspflichtige Forderungen (Art. 46 Abs. 1).	470
	III. Schuldeneruf (Art. 45).	471
	IV. Sicherstellung (Art. 46 Abs. 2).	472
	V. Erfüllungsvorbehalt (Art. 46 Abs. 3).	472
Art. 47	Subsidiäre Haftung der an der Spaltung beteiligten Gesellschaften	472
	I. Allgemeines.	472
	II. Anwendungsbereich (Abs. 1).	473
	III. Zugriffsvoraussetzung (Abs. 2).	476
	IV. Solidarität.	476
	V. Verjährung	477
Art. 48	Persönliche Haftung der Gesellschafterinnen und Gesellschafter.	478
	I. Allgemeines.	478
	II. Kontinuität der persönlichen Haftung.	478
	III. Verjährung	479

Art. 49	Übergang der Arbeitsverhältnisse, Sicherstellung und persönliche Haftung	480
	I. Allgemeines	480
	II. Übergang von Arbeitsverhältnissen (Abs. 1)	480
	III. Solidarhaftung	482
	IV. Sicherstellung (Abs. 2)	483
	V. Haftungskontinuität (Abs. 3)	484
Art. 50	Konsultation der Arbeitnehmersvertretung	484
	I. Allgemeines	484
	II. Konsultation	484
7. Abschnitt:	Eintragung ins Handelsregister und Rechtswirksamkeit	485
Art. 51	Eintragung ins Handelsregister	485
	I. Allgemeines	486
	II. Anmeldeverfahren (Abs. 1 und 2)	486
	A. Anmeldung	486
	B. Inhalt der Eintragung	487
	C. Belege	488
	III. Lösungsverfahren bei der Aufspaltung (Abs. 3)	488
Art. 52	Rechtswirksamkeit	489
	I. Allgemeines	489
	II. Partielle Universalsukzession (2. Satz)	489
	III. Mitgliedschaftliche Kontinuität	490
	IV. Vorbehalt von Art. 34 KG (3. Satz)	490
4. Kapitel:	Umwandlung von Gesellschaften	491
1. Abschnitt:	Allgemeine Bestimmungen	491
Art. 53	Grundsatz	491
	I. Allgemeines	491
	II. Grundmodelle der Umwandlung	491
	III. Identitätsprinzip (2. Satz)	492
Art. 54	Zulässige Umwandlungen	494
	1. Allgemeines	494
	II. Anwendungsbereich	495
	III. Fallgruppen	496
Art. 55	Sonderregelung für die Umwandlung von Kollektiv- und Kommanditgesellschaften	496
	I. Allgemeines	497
	II. Umwandlung von Personengesellschaften (Abs. 1 und 2)	497
	III. Fortführung als Einzelunternehmen (Abs. 3)	498
	IV. Ausschluss des Umwandlungsrechts (Abs. 4)	498
2. Abschnitt:	Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	499
Art. 56	Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	499
	1. Allgemeines	499
	II. Mitgliedschaftliche Kontinuität (Abs. 1)	500
	III. Gesellschafter ohne Anteilsrechte (Abs. 2)	501

Inhaltsverzeichnis

IV. Anteile ohne Stimmrecht (Abs. 3)	502
V. Sonderrechte (Abs. 4)	502
VI. Genussscheine (Abs. 5)	502
3. Abschnitt: Gründung und Zwischenbilanz	503
Art. 57 Gründungsvorschriften	503
I. Allgemeines	503
II. Zwingendes Typenrecht (1. Satz)	503
III. Legalausnahme (2. Satz)	507
Art. 58 Zwischenbilanz	507
I. Allgemeines	507
II. Zweck	507
4. Abschnitt: Umwandlungsplan, Umwandlungsbericht und Prüfung	508
Art. 59 Erstellung des Umwandlungsplans	508
I. Allgemeines	508
II. Form	509
III. Kompetenzordnung	509
Art. 60 Inhalt des Umwandlungsplans	510
I. Allgemeines	510
II. Inhaltserfordernisse (lit. a-c)	510
III. Rechtsschutz	512
Art. 61 Umwandlungsbericht	512
I. Allgemeines	512
II. Berichterstattungspflicht	513
III. Inhalt (Abs. 3)	513
Art. 62 Prüfung des Umwandlungsplans und des Umwandlungsberichts	514
I. Allgemeines	515
II. Prüfungsinhalt	516
III. Verzicht	517
Art. 63 Einsichtsrecht	518
I. Allgemeines	518
II. Modalitäten des Einsichtsrechts	518
III. Verzicht	518
5. Abschnitt: Umwandlungsbeschluss und Eintragung ins Handelsregister	519
Art. 64 Umwandlungsbeschluss	519
I. Allgemeines	519
II. Kompetenzordnung	520
III. Quoren	520
Art. 65 Öffentliche Beurkundung	521
I. Allgemeines	521
II. Gegenstand	521
III. Umfang und Inhalt	521

Art. 66	Eintragung ins Handelsregister	522
	I. Allgemeines	522
	II. Anmeldung	523
	HL Inhalt der Eintragung	524
	IV. Belege	524
Art. 67	Rechtswirksamkeit	525
	I. Allgemeines	525
	II. Wirkung	525
	III. Zeitpunkt	526
6. Abschnitt:	Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz	527
Art. 68.	527
	I. Allgemeines	527
	II. Gläubigerschutz (Abs. 1).	527
	III. Arbeitnehmerschutz (Abs. 2).	528
5. Kapitel:	Vermögensübertragung	531
1. Abschnitt:	Allgemeine Bestimmungen	531
Art. 69.	531
2. Abschnitt:	Übertragungsvertrag	531
Art. 70	Abschluss des Übertragungsvertrags	531
	I. Allgemeines	531
	II. Kompetenzordnung (Abs. 1).	532
	III. Form (Abs. 2).	535
Art. 71	Inhalt des Übertragungsvertrags.	536
	I. Allgemeines	536
	II. Inhaltserfordernisse (Abs. 1).	537
	III. Aktivenüberschuss (Abs. 2).	539
Art. 72	Nicht zugeordnete Gegenstände des Aktivvermögens.	539
	I. Allgemeines	539
	II. Zuordnungskriterien	540
	III. Aktivvermögen	540
	IV. Passivvermögen	540
3. Abschnitt:	Eintragung ins Handelsregister und Rechtswirksamkeit	541
Art. 73.	541
	I. Allgemeines	541
	II. Anmeldeverfahren (Abs. 1).	542
	III. Rechtswirksamkeit (Abs. 2).	543
4. Abschnitt:	Information der Gesellschafterinnen und Gesellschafter.	543
Art. 74.	543
	I. Allgemeines	544
	II. Anwendungsbereich	544
	III. Informationspflicht	545
	IV. Form	546

Inhaltsverzeichnis

V. Inhalt	547
VI. Rechtsschutz	548
5. Abschnitt: Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz	548
Art. 75 Solidarische Haftung	548
I. Allgemeines	549
II. Solidarhaftung (Abs. 1 und 2).	550
III. Sicherstellung (Abs. 3).	551
IV. Erfüllungsvorbehalt (Abs. 4).	553
Art. 76 Übergang der Arbeitsverhältnisse und solidarische Haftung	553
I. Allgemeines	553
II. Übergang von Arbeitsverhältnissen (Abs. 1).	554
III. Solidarhaftung und Sicherstellung (Abs. 2).	555
Art. 77 Konsultation der Arbeitnehmersvertretung	555
I. Allgemeines	556
II. Konsultation	556
6. Kapitel: Fusion und Vermögensübertragung von Stiftungen	557
1. Abschnitt: Fusion	557
Art. 78 Grundsatz	557
Art. 79 Fusionsvertrag	557
Art. 80 Bilanz	557
Art. 81 Prüfung des Fusionsvertrags.	557
Art. 82 Informationspflicht	558
Art. 83 Genehmigung und Vollzug der Fusion.	558
Art. 84 Beschluss und Vollzug der Fusion bei Familienstiftungen und kirchlichen Stiftungen	558
Art. 85 Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz	559
I. Allgemeines	559
II. Stiftungsfusion	560
A. Merkmale	560
B. Merkmal I: Beteiligung einer Mehrheit von Stiftungen	560
C. Merkmal II: Stiftungs-fusionsvertrag	561
D. Merkmal III : Sachlicher Grund der Stiftungs-fusion	561
E. Merkmal IV: Stiftungs-fusionsverfahren	562
1. Verfahrens-stufen	562
2. Verfahrens-stufe I: Abschluss des Stiftungs-fusionsvertrages	562
3. Verfahrens-stufe II: Genehmigung der Stiftungs-fusion	562
4. Verfahrens-stufe III : Vollzug der Stiftungs-fusion	564
III. Rechtsfolge	564
A. Rechtsfolge I: Wahrung der Rechtsansprüche der Destinatäre (Kontinuitätsgedanke)	564
B. Rechtsfolge II: Gesamtnachfolge	564
C. Rechtsfolge III : Liquidationsloser Untergang mindestens einer Stiftung	565

2. Abschnitt: Vermögensübertragung	565
Art. 86 Grundsatz	565
Art. 87 Genehmigung und Vollzug der Vermögensübertragung	565
I. Allgemeines	566
II. Anwendungsbereich	566
III. Voraussetzungen	566
7. Kapitel: Fusion, Umwandlung und Vermögensübertragung von Vorsorgeeinrichtungen	567
I. Abschnitt: Fusion	567
Art. 88 Grundsatz	567
Art. 89 Bilanz	567
Art. 90 Fusionsvertrag	567
Art. 91 Fusionsbericht	567
Art. 92 Prüfung des FusionsVertrags	568
Art. 93 Informationspflicht und Einsichtsrecht	568
Art. 94 Fusionsbeschluss	568
Art. 95 Genehmigung und Vollzug der Fusion	568
Art. 96 Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz	569
I. Allgemeines	569
II. Vorsorgeeinrichtungsfusion	570
A. Merkmale	570
B. Merkmal I: Beteiligung einer Mehrheit von Vorsorgeeinrichtungen	570
C. Merkmal II: Vorsorgeeinrichtungsfusionsvertrag	571
D. Merkmal IV: Vorsorgeeinrichtungsfusionsverfahren	571
1. Verfahrensstufen	571
2. Verfahrensstufe I: Abschluss des Vorsorgeeinrichtungsfusionsvertrages	571
3. Verfahrensstufe II: Genehmigung der Vorsorgeeinrichtungsfusion	571
4. Verfahrensstufe III: Vollzug der Vorsorgeeinrichtungsfusion	574
E. Merkmal IV: Wahrung des Vorsorgezwecks	574
III. Rechtsfolgen	574
A. Rechtsfolge I: Wahrung der Rechte und Ansprüche der Versicherten (Kontinuitätsgedanke)	574
1. Versicherungskategorien	574
2. Rechte und Ansprüche von passiven Versicherten	574
3. Rechte und Ansprüche von aktiven Versicherten	575
4. Wahrung von Nebenrechten	576
B. Rechtsfolge II: Gesamtnachfolge	576
C. Rechtsfolge III: Liquidationsloser Untergang mindestens einer Vorsorgeeinrichtung	577

Inhaltsverzeichnis

2. Abschnitt: Umwandlung	577
Art. 97.	577
I. Allgemeines	577
II. Voraussetzungen	578
m. Verfahren	578
3. Abschnitt: Vermögensübertragung	579
Art. 98.	579
I. Allgemeines	579
II. Fallgruppen	579
III. Voraussetzungen	580
8. Kapitel: Fusion, Umwandlung und Vermögensübertragung unter Beteiligung von Instituten des öffentlichen Rechts	581
Art. 99 Zulässige Fusionen, Umwandlungen und Vermögensübertragungen	581
I. Allgemeines	581
II. Fusion unter Beteiligung eines Institutes des öffentlichen Rechts	582
III. Umwandlung eines Institutes des öffentlichen Rechts	583
IV. Vermögensübertragung unter Beteiligung eines Institutes des öffentlichen Rechts	583
Art. 100 Anwendbares Recht	584
I. Allgemeines	585
II. Sinngemässe Rechtsanwendung (Abs. 1)	585
III. Inventarpflicht (Abs. 2)	586
IV. Beschlussfassung (Abs. 3)	587
Art. 101 Verantwortlichkeit von Bund, Kantonen und Gemeinden	588
9. Kapitel: Gemeinsame Vorschriften	589
1. Abschnitt: Ausführungsbestimmungen	589
Art. 102.	589
I. Allgemeines	589
II. Handelsregisterverordnung (lit. a)	589
III. Grundbuchverordnung (lit. b)	590
2. Abschnitt: Handänderungsabgaben	591
Art. 103.	591
I. Allgemeines	591
II. Umstrukturierungen	591
III. Verbot von Handänderungsabgaben	592
IV. Kostendeckende Gebühren	592
V. Gesetzgebungskompetenz	594
VI. Rechtsschutz	594
VII. Inkrafttreten und Vorwirkung	594

3. Abschnitt: Anmeldung beim Grundbuchamt	595
Art. 104	595
I. Allgemeines	596
II. Anmeldefrist von Abs. 1	597
III. Anmeldefrist von Abs. 2	597
IV. Feststellungsurkunde (Abs. 3 und 4)	599
V. Anmeldebefugnis (Abs. 4)	599
4. Abschnitt: Überprüfung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	600
Art. 105	600
I. Allgemeines	600
A. System der fusionsgesetzlichen Klagen	600
B. Gegenseitiges Verhältnis der fusionsgesetzlichen Klagen	601
C. Klagen in den Spezialtransaktionen	603
1. Klagen in Stiftungstransaktionen	603
2. Klagen in Vorsorgeeinrichtungstransaktionen	603
3. Klagen in Transaktionen von Instituten des öffentlichen Rechts	604
II. Anwendungsbereich (Abs. I)	604
III. Voraussetzungen	605
A. Übersicht	605
B. Aktivlegitimation	605
C. Passivlegitimation	606
D. Ausgleichsgrund	607
E. Frist	609
F. Zuständigkeit	609
IV. Urteilsgegenstand	610
A. Ausgleichsleistung	610
1. Art der Ausgleichsleistung	610
2. Umfang der Ausgleichsleistung	611
B. Erga omnes-Wirkung	613
C. Aufhebung des Transaktionsbeschlusses	613
D. Kosten	614
5. Abschnitt: Anfechtung von Fusionen, Spaltungen, Umwandlungen und Vermögensübertragungen durch Gesellschafterinnen und Gesell- schafter	615
Art. 106 Grundsatz	615
I. Allgemeines	615
II. Anwendungsbereich	615
III. Voraussetzungen	616
A. Übersicht	616
B. Aktivlegitimation	617
C. Passivlegitimation	617
D. Anfechtungsobjekt	618
E. Anfechtungsgrund	618
1. Verletzung des Fusionsgesetzes	618
2. Exkurs: Nichtigkeit	619
F. Frist	620

Inhaltsverzeichnis

G. Zuständigkeit	620
H. Beweislast	621
Art. 107 Folgen eines Mangels	621
I. Allgemeines	621
II. Urteilsgegenstand	621
A. Behebbarer Mängel	621
B. Aufhebung des Beschlusses	622
C. Ausschluss der Vergleichsmöglichkeit	623
D. Kosten	623
6. Abschnitt: Verantwortlichkeit	623
Art. 108	623
I. Allgemeines	624
II. Voraussetzungen	624
A. Aktivlegitimation	624
B. Passivlegitimation	627
C. Haftungsvoraussetzungen	628
1. Schaden	628
2. Pflichtverletzung	629
a) Strukturanpassungshaftung (Abs. 1)	629
b) Prüfungshaftung (Abs. 2)	630
3. Kausalzusammenhang	631
4. Verschulden	632
5. Öffentliches Verantwortlichkeitsrecht (Abs. 4)	633
D. Zuständigkeit	634
E. Verjährung	635
III. Urteilsgegenstand	635
A. Schadenersatzbemessung	635
B. Solidarität	636
C. Kosten	636
10. Kapitel: Schlussbestimmungen	639
Art. 109 Änderung bisherigen Rechts	639
I. Allgemeines	639
II. Rechtsänderungen	639
A. Bundesgesetz über das bürgerliche Bodenrecht (SR211.41.2.11)	639
B. Obligationenrecht (SR 220)	639
C. Bundesgesetz über den Gerichtsstand in Zivilsachen (SR 272)	639
D. Bundesgesetz über das Internationale Privatrecht	639
E. Strafgesetzbuch (SR 311.0)	640
F. Bundesgesetz über die Stempelabgaben (SR 641.10)	640
G. Bundesgesetz über die direkte Bundessteuer (SR 642.11)	640
H. Bundesgesetz über die Harmonisierung der direkten Steuern der Kantone und Gemeinden (SR 642.14)	640
I. Bundesgesetz über die Verrechnungssteuer (SR 642.21)	640
J. Bundesgesetz über die berufliche Alters-, Hinterbliebenen- und Invalidenvorsorge (SR 831.40)	640
K. Bankengesetz (SR 952.0)	640
L. Versicherungsaufsichtsgesetz (SR 961.01)	640

Art. 110 Übergangsbestimmung	641
I. Allgemeines.	641
II. Nichtrückwirkung	641
III. Vorwirkung	641
Art. 111 Referendum und Inkrafttreten.	642