

Dr. iur. Manuel Meyer, Rechtsanwalt

Die Sacheinlage im Aktienrecht

Unter Berücksichtigung der aktuellen
Aktienrechtsrevision

DIKE

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	VII
Anhangsverzeichnis	XXIII
Abbildungsverzeichnis	XXV
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XLI
Materialienverzeichnis	LXXVII
§ 1 Einleitung	1
Erster Teil: Sacheinlagebestimmungen als Kapitalschutzinstrument	5
§ 2 Grundsätzliches zum Kapital der AG	6
§ 3 Entstehungsgeschichte der Sacheinlagebestimmungen	27
§ 4 Schutzzweck der Sacheinlagebestimmungen	50
Zweiter Teil: Sacheinlagetatbestand	85
§ 5 Herleitung der Tatbestandselemente	86
§ 6 Liberierungsschuld (1. Tatbestandselement)	97
§ 7 Sacheinlage als Liberierungssubtrat (2. Tatbestandselement)	115
§ 8 Aktienzuteilung als Gegenleistung (3. Tatbestandselement)	140
Dritter Teil: Liberierungsanforderungen als Rechtsfolge	149
§ 9 Materielle Liberierungsanforderungen	150
§ 10 Formelle Liberierungsanforderungen	291
Vierter Teil: Anwendungsbereich und Verletzungsfolgen	355
§ 11 Anwendungsbereich der Sacheinlagebestimmungen	356
§ 12 Verletzungsfolgen	395
Fünfter Teil: Zusammenfassung und Überlegungen <i>de lege ferenda</i>	477
§ 13 Sacheinlage als Liberierungsvorgang	478
§ 14 Überlegungen <i>de lege ferenda</i>	490

Inhaltsübersicht

Anhänge

Stichwortverzeichnis

497

517

Inhaltsverzeichnis

Anhangsverzeichnis	XXIII
Abbildungsverzeichnis	XXV
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XLI
Materialienverzeichnis	LXXVII
§ 1 Einleitung	1
A. Thema	1
B. Zielsetzung	1
C. Abgrenzung	3
D. Gang der Untersuchung	3
Erster Teil: Sacheinlagebestimmungen als Kapitalschutzinstrument	5
§ 2 Grundsätzliches zum Kapital der AG	6
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
§ 3 Entstehungsgeschichte der Sacheinlagebestimmungen	27
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
§ 4	Schutzzweck der Sacheinlagebestimmungen	50
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)	<i>Zwischen Aktienzeichnern untereinander</i>	58
bb)	<i>Zwischen Aktienzeichnern und bestehenden Aktionären</i>	58
b)	Einzelinteressen	60
aa)	<i>Sacheinleger</i>	60
bb)	<i>Übrige Aktienzeichner und bestehende Aktionäre</i>	61
cc)	<i>Künftige Aktionäre</i>	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)	<i>Aktionärsinteresse</i>	66

bb)	<i>Haftungsvermeidungsinteresse</i>	66
cc)	<i>Finanzielle Interessen</i>	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)	<i>Grundsatz</i>	73
bb)	<i>Ausnahmen</i>	74
b)	Ordentliche Kapitalerhöhung	74
aa)	<i>Grundsatz</i>	74
bb)	<i>Ausnahmen</i>	76
c)	Genehmigte Kapitalerhöhung	76
aa)	<i>Grundsatz</i>	76
bb)	<i>Ausnahmen</i>	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

Zweiter Teil: Sacheinlagetatbestand 85

§ 5	Herleitung der Tatbestandselemente	86
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
§ 6 Liberierungsschuld (1. Tatbestandselement)	97
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-versel</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 Inhaltsvorschriften</i>	111
III. Zeitpunkt und Wirkungen des Zustandekommens	111
D. Fälligkeit und Liberierungszeitpunkt	113
E. Verjährung	113
§ 7 Sacheinlage als Liberierungssubtrat (2. Tatbestandselement)	115
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
f1) Täuschungsgefahr	136
(2) Rechtsunsicherheit	136
(3) Ungleichbehandlung	136
(4) Konzeptionelles Argument	137
cc) Würdigung	138
III. Fazit	138
§ 8 Aktienzuteilung als Gegenleistung (3. Tatbestandselement)	140
A. Tatbestandsbegründende Gegenleistung	140
B. Nicht-tatbestandsbegründende Gegenleistung – Tatbestandselement der gemischten Sacheinlage?	140
I. Geldleistung	140
II. Sachleistung	143
III. Eigene Aktien	143
IV. Schuldübernahme	143
V. Forderungsverzicht	144
VI. Dienstleistung	144
VII. Gründervorteile?	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)	Verfüungsmacht	156
d)	Wahrscheinlicher Mittelzufluss	158
aa)	<i>Mittelzufluss (künftiger wirtschaftlicher Nutzen)</i>	158
bb)	<i>Wahrscheinlichkeit</i>	159
e)	Verlässliche Bewertbarkeit	160
aa)	<i>Bewertbarkeit</i>	160
bb)	<i>Verlässlichkeit</i>	160
cc)	<i>Wesentlichkeitserfordernis?</i>	162
dd)	<i>Wertbeständigkeit?</i>	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)	<i>Anforderungen des Funktionsschutzes</i>	166
bb)	<i>Einschränkungen</i>	168
(1)	Dienstbarkeit	169
(2)	Grundpfand	169
(3)	Faustpfand	169
(4)	Kritische Stellungnahme	170
cc)	<i>Fazit</i>	171
4.	Verwertbarkeit	171
a)	Praxis des EHRA	171
b)	Kritische Stellungnahme	173
aa)	<i>Funktionales Argument</i>	173
bb)	<i>Konzeptionelles Argument</i>	175
cc)	<i>Argument der Untauglichkeit</i>	176
dd)	<i>Argument der Interessen der Schutzadressaten</i>	176
ee)	<i>Argument des neuen Rechnungslegungsrechts</i>	177
ff)	<i>Fazit</i>	177
5.	Nutzen für den Gesellschaftszweck	178
a)	Gesellschaftszweck	178
aa)	<i>Schichten des Gesellschaftszwecks</i>	178
bb)	<i>Funktion des Gesellschaftszwecks</i>	179
b)	Kritische Stellungnahme	180
6.	Würdigende Stellungnahme	182
II.	Kasuistik	183
1.	Eigentumsrechte	183
a)	Ausschliessliches Eigentum	183
b)	Geteiltes Eigentum	184
aa)	<i>Miteigentum</i>	185
bb)	<i>Gesamteigentum</i>	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>Nutzmessung</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) Einredebelastete Forderungen	224
	(4) Fälligkeit	225
	bb) <i>Ablretbarkeit und Verwertbarkeit</i>	225
	cc) <i>Vertragsverhältnisse</i>	227
	dd) <i>Verbriefung</i>	227
	ee) <i>Forderungen des Aktienzeichners gegen die AG?</i>	227
	ff) <i>Relevanz des Schuldgegenstands?</i>	228
b)	Anspruch auf Erwerb eines absoluten Rechts	228
	aa) <i>Grundsatz: Kein Forderungssurrogat</i>	228
	bb) <i>Eigentumsrecht</i>	229
	(1) Geld	229
	(2) WIR Geld?	229
	(3) Grund- und Fahrniseigentum	230
	(4) Gesamteigentumsanteil?	230
	cc) <i>Beschränkte dingliche Rechte</i>	231
	dd) <i>Immaterialgüterrechte und andere Rechte</i>	231
c)	Anspruch auf Gebrauch (Gebrauchsrecht)	231
	aa) <i>Grundsatz: Keine ordentliche Kündigungsmöglichkeit</i>	232
	bb) <i>Miete</i>	233
	cc) <i>Pacht</i>	235
	dd) <i>Finanzierungsleasing</i>	235
	ee) <i>Leihe</i>	236
	ff) <i>Recht auf Darlehen</i>	236
	gg) <i>Lizenzen</i>	238
d)	Anspruch auf Dienstleistung	239
	aa) <i>Grundsatz: Keine Dienstleistung des Sacheinlegers</i>	240
	bb) <i>Arbeitsleistung aus Arbeitsvertrag</i>	240
	cc) <i>Dienstleistung aus Auftrag oder auftragsähnlichen Verträgen</i>	240
	dd) <i>Dienstleistung aus Werkvertrag</i>	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) <i>Anteil an einer einfachen Gesellschaft</i>	245
	bb) <i>Anteil an einer Kollektivgesellschaft</i>	247
	cc) <i>Anteil an einer Kommanditgesellschaft</i>	247
	b) Beteiligungsrechte an Körperschaften	248
	aa) <i>Aktie an einer AG</i>	248
	bb) <i>Aktie bzw. Anteil an einer Kommandit-AG</i>	249
	cc) <i>Stammanteil an einer GmbH</i>	250
	dd) <i>Anteil an einer Genossenschaft (Genossenschaftsanteile)...</i>	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

§ 10 Formelle Liberierungsanforderungen	291
A. Erhöhungsbeschluss	291
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. Emissionsprospekt	299
C. Zeichnung und Zeichnungsschein	299
D. Sacheinlagevertrag	300
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
<i>aa) Allgemeines</i>	305
<i>bb) 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
<i>aa) Sachgewährleistung</i>	312
(1) Sacheinlagefähigkeit und Werthaltigkeit im Besonderen	313
(2) Zulässigkeit des Ausschlusses der Sachgewährleistung...	315
<i>bb) 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>	3 IS
	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

§12 Verletzungsfolgen	395
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

Fünfter Teil: Zusammenfassung und Überlegungen **477**
de lege ferenda

§ 13 Sacheinlage als Liberierungsvorgang **478**

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

§ 14 Überlegungen de lege ferenda **490**

A.	Verzicht auf die externe Prüfung offenkundiger Fälle	490
B.	Übertragungsnachweis	492
I.	<i>Legal opinion</i> 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
----------------------	-----