

Vertragsgestaltung

Vertragsrecht für die Wirtschaftspraxis FS 2019

Claude Lambert
15. März 2019



Teil 1

Sachverhalt

Sachverhalt (1|2)

- Darlehensvertrag
 - Start up (3F: family, friends, fools)
 - Darlehensnehmerin:
 - Fresh Fruit Basket AG
 - Darlehensgeberin:
 - Linda
 - Betrag: CHF 500'000
 - Zahlung: 1. Juni 2019
 - Zins: 3 % p.a.
 - Rückzahlung: 2 Tranchen 31. Mai 2024 | 31. Mai 2025

Sachverhalt (2|2)

- Darlehensvertrag
 - Abtretungsverbot
 - Vertraulichkeit
 - Anwendbares Recht: Schweizer Recht
 - Gerichtsstand: Zürich
 - Umwandlungsrecht der AG | Umwandlungspflicht Lindas:
 - zum Nennwert
 - jederzeitiges Ausübungsrecht (Anzeige mittels Formular)
 - Umwandlungsanzeige
 - Rangrücktritt

Teil 2

Darlehensvertrag

Darlehensvertrag - Allgemeines (1|2)

- Gebrauchsüberlassungsvertrag
- Schuldrechtlicher Vertrag | zweiseitig verpflichtend (Art. 312 - 318 OR)
- Geld- | Sachdarlehen
- Eigentumsübertragung | obligatorische Verpflichtung zur Rückgabe
- Zinsen (Art. 313 | 314 OR)
- Pflichten:
 - Aushändigungspflicht
 - Belassungspflicht
 - Rückerstattungspflicht

Darlehensvertrag - Allgemeines (2|2)

- Form:
 - Formfrei | Quittung | Beweis Geldübergabe | Rückzahlungspflicht
 - Schriftform: Konsumkredit (Art. 9 Abs. 1 KKG)
 - Zustimmung bei Bevormundung | Verbeiratung (Art. 395 Abs. 1 Ziff. 5, 421 Ziff. 4 ZGB)
 - Ermächtigung für Handlungsbevollmächtigte (Art. 462 Abs. 2 OR)
- Gestaltungsspielraum
 - Verbot Zinseszins (Art. 314 Abs. 3 OR)
 - Spiel- | Wetzweck
 - Art. 317 OR
 - Höchstzinsvorschriften:
 - KKG 10 % (VO Höchstzinssatz)
 - Kant. Höchstzins 18 % (§ 215 EG ZGB-ZH)

Darlehensvertrag – Vertragsinhalt (1|2)

- Parteien | Präambel
- Darlehenssumme | Darlehenszweck
- Zins: Höchstzinssatz | Vermutung | paritätisches Darlehen
- Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäft
- Sicherheiten
 - Faustpfand | Grundpfand
 - Bürgschaft | Garantie
 - Zession
 - Schuldübernahme (intern | extern) | Solidarschuld

Darlehensvertrag – Vertragsinhalt (2|2)

- Dauer: befristetes | unbefristetes Darlehen
- Verpflichtungen
 - Positiv
 - Negativ
 - Information
 - Finanziell
- Zusicherungen
- Rückzahlung | Amortisation | Zahlungsmodalitäten
- Verzugsfälle
- Boiler Plate (Gerichtsstand | Anwendbares Recht)

Teil 3

Wandlung

Wandlung

- Mischform zwischen Fremd- und Eigenkapital
- Recht | Pflicht der Darlehensgeberin zur Wandlung des Darlehensbetrags in Beteiligungspapiere der Darlehensnehmerin
- Vorliegend: Wandlungsrecht der Gesellschaft bzw. Wandlungspflicht der Darlehensgeberin
- Häufig verwendetes Instrument bei start-up Unternehmen
- Vorteile | Nachteile für Darlehensgeberin bzw. Darlehensnehmerin
- Ausübung des Wandlungsrechts führt zu Veränderung der Eigentums- und Mitspracheverhältnissen
- Erfolgt keine Wandlung -> Rückzahlung des Darlehens am Ende der Laufzeit
- Gesetzliche Grundlage
 - Darlehen Art. 312ff. OR
 - Bezug zum Aktienrecht:
 - neue Aktien (Art. 653ff. OR)
 - eigene Aktien

Teil 4

Rangrücktritt

Rangrücktritt (1|2)

- Rechtsfigur: Vertrag zugunsten Dritter
- Rangrücktritt im engeren Sinne:
 - Verbindliche Erklärung eines Gläubigers zugunsten der anderen Gläubiger
 - Inhalt: Befriedigung der finanziellen Ansprüche im Insolvenz- oder Liquidationsfall der Gesellschaft erst, wenn alle anderen Gesellschaftsgläubiger befriedigt wurden
 - Bis zum Eintritt der Insolvenz oder des Liquidationsbeschlusses ist Einforderung jedoch möglich
- Qualifizierter Rangrücktritt mit Stundung:
 - Mehrere rechtsgeschäftliche Erklärungen
 - Rücktritt im Rang für den Insolvenz- oder Liquidationsfall
 - Stundung der Tilgung der Kapitalforderung (so lange, als der Überschuldungszustand andauert)
 - Verzicht auf Verrechnung
 - Allenfalls eine Zinsstundung
 - Für die Gesellschaft: Tilgungsverbot und Zinszahlungsverbot für die Dauer der Überschuldung.

Rangrücktritt (2|2)

- Gesetzliche Grundlagen
 - Art. 725 Abs. 2 OR
 - Art. 219 SchKG
 - Art. 6 FusG

Danke für Ihre Aufmerksamkeit

Dr. iur. Claude Lambert

Claude.lambert@homburger.ch

T +41 43 222 10 00