

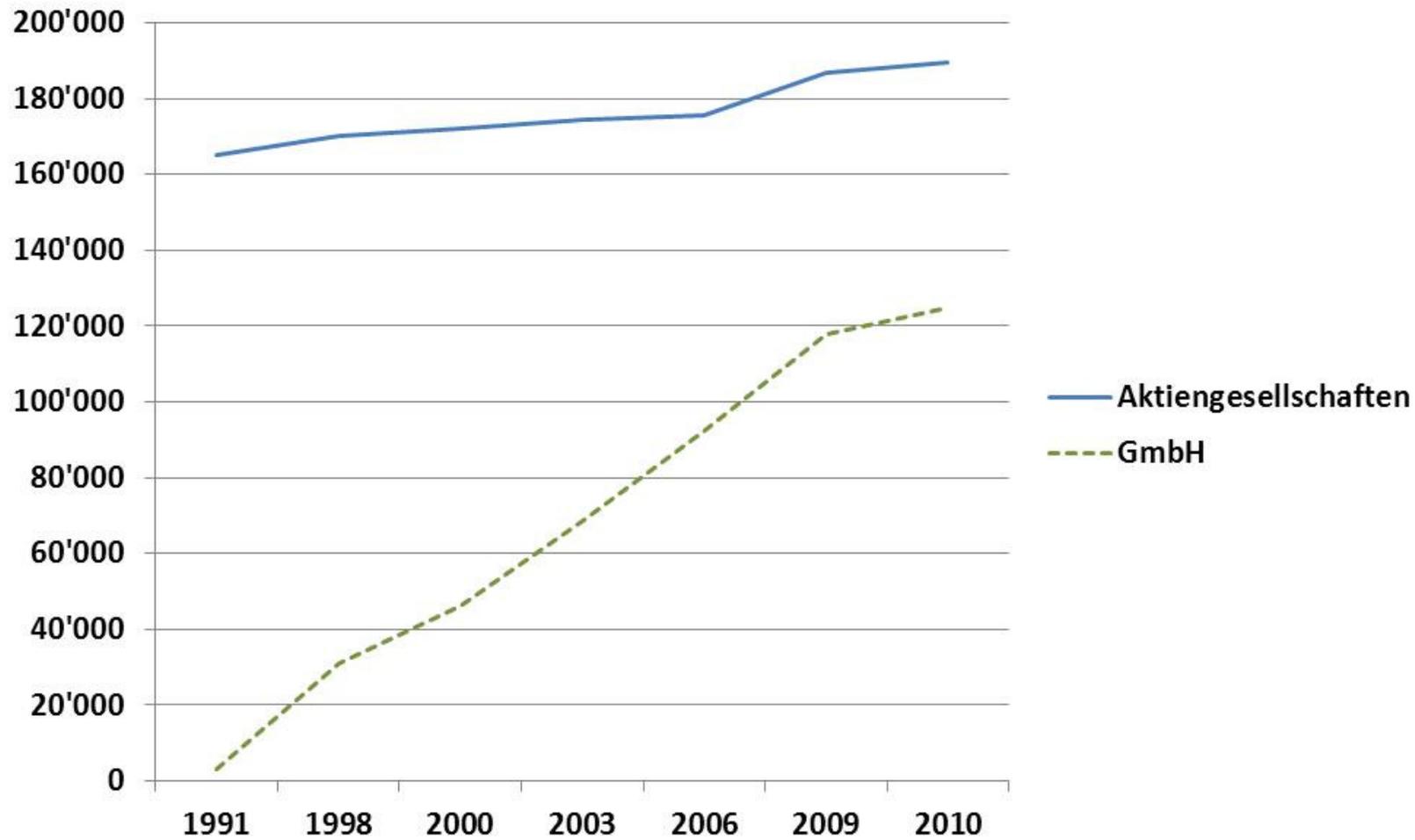
Charakterisierung der GmbH aufgrund der Unterscheidungsmerkmale von Gesellschaftsformen



- Körperschaft (Personenverbindung mit Rechtspersönlichkeit)
- zwingend ausschliessliche Haftung der Gesellschaft (Art. 772 Abs. 1 Satz 3, Art. 794 OR)
- keine gesetzlich zwingende Trennung von Mitgliedschaft und Geschäftsführung: Geschäftsführung durch die Gesellschafter (Art. 809 Abs. 1 Satz 1 OR)
- teils personenbezogene, teils kapitalbezogene Gesellschaft (vgl. Art. 772 Abs. 1 OR)
- Verfolgung eines wirtschaftlichen oder nichtwirtschaftlichen Zwecks, Betrieb oder kein Betrieb eines kaufmännischen Unternehmens



Verbreitung der GmbH und der Aktiengesellschaft



Kapitalgesellschaft, teils kapitalbezogene Mitgliedschaft: Parallelen zur Aktiengesellschaft



Universität Zürich



- "personenbezogene Kapitalgesellschaft" (Art. 772 Abs. 1 Satz 1 OR)
- Stammkapital
 - grundsätzlich festes, in Stammanteile von bestimmter Höhe zerlegtes Stammkapital (Art. 620 Abs. 1, Art. 772 OR)
 - gleiche Funktionen wie das Aktienkapital (siehe Folien 96 f.)
- Bemessung der Rechte und Pflichten grundsätzlich nach dem Anteil am Stammkapital (siehe insbesondere Art. 661 und Art. 692 Abs. 1 OR bzw. Art. 798 Abs. 3 und Art. 806 Abs. 1 OR)
- grundsätzliche Übertragbarkeit der Mitgliedschaft, jedoch mit weitergehenden Möglichkeiten der statutarischen Vinkulierung als bei der Aktiengesellschaft (siehe Art. 685a ff. bzw. Art. 785 ff. OR)

Personenbezogene Mitgliedschaft: Parallelen zu den Personengesellschaften



- mehr Pflichten (gesetzliche und statutarisch begründbare) als nur die Liberierungspflicht, namentlich:
 - Treuepflicht der Gesellschafter, insbesondere Konkurrenzverbot (siehe Art. 803 OR, demgegenüber Art. 680 Abs. 1 OR)
 - statutarische Nebenleistungs- und Nachschusspflichten (siehe Art. 795 ff. OR, demgegenüber Art. 680 Abs. 1 OR)
- dispositive gesetzliche Ordnung: Geschäftsführung durch die Gesellschafter (siehe Art. 809 Abs. 1 Satz 1 OR, demgegenüber Art. 716 Abs. 2 OR)
- Austritt und Ausschluss von Gesellschaftern (siehe Art. 822 ff. OR)
- Eintragung der Gesellschafter im Handelsregister (siehe Art. 791 OR, demgegenüber Art. 640 OR)



Vermögen, Stammkapital, Haftung



- weitgehend gleich wie bei der Aktiengesellschaft (siehe Folien 92 ff.)
- Stammkapital:
 - Fr. 20'000.- (Art. 773 OR)
 - vollständig einbezahlt (Art. 777c Abs. 1 OR)
 - Stammanteile mit Mindestnennwert von Fr. 100.- (Art. 774 Abs. 1 OR)
 - "ordentliche" Kapitalerhöhung (Art. 781 OR)
- ausschliessliche Haftung der Gesellschaft für ihre Verbindlichkeiten, mit ihrem ganzen Vermögen
- Gesellschaft "mit beschränkter Haftung"
- Exkurs: Möglichkeit einer beschränkten Nachschusspflicht auf statutarischer Grundlage (Art. 795 ff. OR)



- Form: Schriftlichkeit (Art. 785 OR), Eintragung der Gesellschafter ins Handelsregister (Art. 791 OR)

- Zustimmungserfordernisse (Vinkulierung)
 - dispositiven gesetzlichen Ordnung: Zustimmung der Gesellschafterversammlung (siehe Art. 808b Abs. 1 Ziff. 4 OR), die ohne Angabe von Gründen verweigert werden kann (Art. 786 Abs. 1 OR)

 - statutarische Gestaltungsmöglichkeiten: vom Verzicht auf das Zustimmungserfordernis bis zum Ausschluss der Übertragbarkeit (siehe Art. 786 Abs. 2 OR)



Die Organisationsverfassung der GmbH (I/II)



- keine Trennung von Mitgliedschaft und Geschäftsführung nach der dispositiven gesetzlichen Ordnung
- drei von Gesetzes wegen erforderliche Organe bzw. Funktionsträger
 - **Gesellschafterversammlung** (Art. 804 ff. OR)
 - **Geschäftsführer** (Art. 809 ff. OR)
 - **Revisionsstelle** (Art. 818 Abs. 1 in Verbindung mit Art. 727 ff. OR; Möglichkeit des Verzichts auf eine Revision gemäss Art. 727a Abs. 2 OR)
- Paritätsprinzip



Die Organisationsverfassung der GmbH (II/II)



➤ Gesellschafterversammlung

- "oberstes Organ" (Art. 804 Abs. 1 OR)
- unübertragbare Befugnisse (Art. 804 Abs. 2 OR), weitergehend als bei der Aktiengesellschaft (z.B. Festsetzung der Entschädigung der Geschäftsführer)
- Genehmigung von Geschäftsführungsentscheiden durch die Generalversammlung (Art. 811 OR)

➤ Geschäftsführer

- Geschäftsführung und Vertretung (Art. 810, 814 OR)
- unübertragbare und unentziehbare Aufgaben (Art. 810 Abs. 2 OR), wobei aufgrund einer statutarischen Regelung die Genehmigung von Geschäftsführungsentscheiden durch die Gesellschafterversammlung vorbehalten sein kann (Art. 810 Abs. 2 in Verbindung mit Art. 811 OR)
- alle Angelegenheiten, die nicht nach Gesetz oder Statuten der Gesellschafterversammlung zugewiesen sind (Art. 810 Abs. 1 OR)

➤ Vergleich mit der Aktiengesellschaft: mehr Befugnisse und Einfluss der Gesellschafterversammlung



- dispositive gesetzliche Ordnung
 - gemeinsame Geschäftsführung durch alle Gesellschafter (Art. 809 Abs. 1 Satz 1 OR)
 - Einzelvertretungsbefugnis jedes Geschäftsführers (Art. 814 Abs. 1 OR)

- Möglichkeit, auf statutarischer Grundlage die Geschäftsführung teilweise zu delegieren (siehe Art. 809 Abs. 1 Satz 2 OR) an
 - einzelne geschäftsführende Gesellschafter
 - ein Geschäftsführungsorgan, das nicht (nur) aus Gesellschaftern besteht

- Bestellung und Abberufung von Geschäftsführern durch die Gesellschafterversammlung (Art. 804 Abs. 2 Ziff. 2 OR)



Wichtigste Unterschiede AG/GmbH (I/II)



- Mindestnennwert der Aktien bzw. Stammanteile (Art. 622 Abs. 4 bzw. Art. 774 Abs. 1 OR)
- Mindestkapital und Mindesteinzahlung (Art. 621 und 632 bzw. Art. 773 und 777c Abs. 1 OR)
- AG: grösserer Spielraum bei der Eigenkapitalfinanzierung, insbesondere Möglichkeit einer reinen Finanzbeteiligung, da keine Pflichten nebst der Liberierungspflicht bestehen oder beschlossen werden können (siehe Art. 680 Abs. 1 OR)
- GmbH: Möglichkeit einer beschränkten Nachschusspflicht auf statutarischer Grundlage (Art. 795 ff. OR)
- Arten der Kapitalerhöhung (Art. 650 ff., 781 OR), Möglichkeiten der Mitarbeiterbeteiligung
- Ordnung der Geschäftsführung (Art. 716 Abs. 2, Art. 809 Abs. 1 OR)



Wichtigste Unterschiede AG/GmbH (II/II)



- Kompetenzverteilung zwischen dem Geschäftsführungsorgan und der Gesellschafterversammlung (Art. 716 f., 698 OR; Art. 810, 804 OR)
- Vertretung der Gesellschaft (Art. 718, 814 OR)
- GmbH: handelsregisterliche Publizität der Gesellschafter, samt Nennwert ihrer Stammanteile (Art. 791 OR)
- Übertragung der Mitgliedschaft (Form, Zustimmungserfordernisse) (Art. 685 ff., 785 ff. OR)
- Austritt und Ausschluss (Art. 822 ff. OR)
- AG: Möglichkeit der Kotierung von Beteiligungspapieren an der Börse

Besondere Eignung der GmbH im Vergleich zur Aktiengesellschaft?



- Familiengesellschaften
- Gesellschaften mit direkter Mitwirkung der Kapitalgeber in der Geschäftsführung
- Joint Ventures
- Konzerntochtergesellschaften