

---

Lukas Glanzmann

Prof. Dr. iur., LL.M., Rechtsanwalt  
Titularprofessor an der Universität St. Gallen

# **Umstrukturierungen**

**Eine systematische Darstellung des  
schweizerischen Fusionsgesetzes**

3., überarbeitete und erweiterte Auflage



Stämpfli Verlag

## Inhaltsübersicht

|                                                                                                   |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| Vorwort.....                                                                                      | V          |
| Vorwort zur 2. Auflage .....                                                                      | VI         |
| Vorwort zur 1. Auflage .....                                                                      | VII        |
| Inhaltsverzeichnis .....                                                                          | XIII       |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                                       | XXVII      |
| Literaturverzeichnis .....                                                                        | XXXIII     |
| <b>1. Kapitel: Einführung .....</b>                                                               | <b>1</b>   |
| § 1 Umstrukturierungen vor dem Erlass des Fusionsgesetzes .....                                   | 1          |
| § 2 Entstehung und Struktur des Fusionsgesetzes .....                                             | 3          |
| <b>2. Kapitel: Grundlagen.....</b>                                                                | <b>7</b>   |
| § 3 Anwendungsbereich und Zweck des Fusionsgesetzes .....                                         | 7          |
| § 4 Begriffe .....                                                                                | 11         |
| <b>3. Kapitel: Umstrukturierungsformen .....</b>                                                  | <b>21</b>  |
| § 5 Fusion .....                                                                                  | 21         |
| § 6 Spaltung .....                                                                                | 47         |
| § 7 Umwandlung.....                                                                               | 58         |
| § 8 Vermögensübertragung.....                                                                     | 65         |
| <b>4. Kapitel: Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte .....</b>                           | <b>73</b>  |
| § 9 Grundsatz der Kontinuität der Mitgliedschaft .....                                            | 73         |
| § 10 Festlegung des Umtauschverhältnisses .....                                                   | 76         |
| § 11 Ausnahmen vom Grundsatz der Kontinuität der Mitgliedschaft ...                               | 93         |
| <b>5. Kapitel: Kapitalerhöhung, Neugründung, Kapitalherabsetzung und<br/>Zwischenbilanz .....</b> | <b>107</b> |
| § 12 Kapitalerhöhung und Neugründung .....                                                        | 107        |
| § 13 Kapitalherabsetzung .....                                                                    | 118        |
| § 14 Zwischenbilanz .....                                                                         | 121        |
| <b>6. Kapitel: Umstrukturierungsvertrag bzw. -plan .....</b>                                      | <b>129</b> |
| § 15 Die Parteien des Umstrukturierungsvertrags bzw. -plans.....                                  | 129        |
| § 16 Abschluss des Vertrags bzw. Erstellung des Plans.....                                        | 130        |
| § 17 Abänderung und Aufhebung des Vertrags bzw. Plans .....                                       | 138        |
| § 18 Inhalt des Vertrags bzw. Plans .....                                                         | 142        |
| § 19 Auslegung des Vertrags bzw. Plans .....                                                      | 169        |
| § 20 Mängel des Vertrags bzw. Plans .....                                                         | 170        |

|                                                                                      |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>7. Kapitel: Umstrukturierungsbericht .....</b>                                    | <b>175</b> |
| § 21 Zweck des Umstrukturierungsberichts .....                                       | 175        |
| § 22 Erstellung des Umstrukturierungsberichts .....                                  | 177        |
| § 23 Inhalt des Umstrukturierungsberichts .....                                      | 184        |
| § 24 Mängel des Umstrukturierungsberichts .....                                      | 199        |
| <b>8. Kapitel: Umstrukturierungsprüfung .....</b>                                    | <b>203</b> |
| § 25 Zweck der Umstrukturierungsprüfung .....                                        | 203        |
| § 26 Pflicht zur Prüfung .....                                                       | 204        |
| § 27 Form der Umstrukturierungsprüfung .....                                         | 205        |
| § 28 Gegenstand und Inhalt der Umstrukturierungsprüfung .....                        | 210        |
| § 29 Mängel der Prüfung .....                                                        | 218        |
| <b>9. Kapitel: Umstrukturierungsbeschluss .....</b>                                  | <b>221</b> |
| § 30 Zweck des Umstrukturierungsbeschlusses .....                                    | 221        |
| § 31 Anwendungsbereich der Bestimmungen über den<br>Umstrukturierungsbeschluss ..... | 222        |
| § 32 Voraussetzungen der Beschlussfassung .....                                      | 224        |
| § 33 Beschlussfassung .....                                                          | 231        |
| § 34 Mängel des Umstrukturierungsbeschlusses .....                                   | 250        |
| <b>10. Kapitel: Schutz der Gläubiger und Arbeitnehmer .....</b>                      | <b>253</b> |
| § 35 Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz als Teilzweck des<br>Fusionsgesetzes .....    | 253        |
| § 36 Sicherstellung von Forderungen .....                                            | 256        |
| § 37 Solidarische Haftung bei der Spaltung und Vermögens-<br>übertragung .....       | 271        |
| § 38 Persönliche Haftung der Gesellschafter .....                                    | 276        |
| § 39 Schutz der Arbeitnehmer .....                                                   | 279        |
| <b>11. Kapitel: Vollzug der Umstrukturierung .....</b>                               | <b>289</b> |
| § 40 Vollzug durch Eintragung ins Handelsregister .....                              | 289        |
| § 41 Handelsregisteranmeldung .....                                                  | 289        |
| § 42 Handelsregistereintragung .....                                                 | 298        |
| § 43 Weitere Vollzugshandlungen .....                                                | 312        |
| <b>12. Kapitel: Rechtsschutz .....</b>                                               | <b>319</b> |
| § 44 Rechtsbehelfe nach Fusionsgesetz .....                                          | 319        |
| § 45 Klage auf Überprüfung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte .....              | 325        |
| § 46 Anfechtungsklage .....                                                          | 340        |
| § 47 Verantwortlichkeitsklage .....                                                  | 346        |

|                                                                                           |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>13. Kapitel: Besondere Verfahren .....</b>                                             | <b>353</b> |
| § 48 Umstrukturierungen von Gesellschaften mit Kapitalverlust oder<br>Überschuldung ..... | 353        |
| § 49 Umstrukturierungen von Stiftungen .....                                              | 371        |
| § 50 Umstrukturierungen von Vorsorgeeinrichtungen .....                                   | 380        |
| § 51 Umstrukturierungen unter Beteiligung von Instituten des<br>öffentlichen Rechts ..... | 387        |
| <b>14. Kapitel: Numerus clausus der zulässigen Umstrukturierungen? .....</b>              | <b>393</b> |
| § 52 Fragestellung .....                                                                  | 393        |
| § 53 Numerus clausus der zulässigen Umstrukturierungsformen? .....                        | 393        |
| § 54 Numerus clausus innerhalb der einzelnen Umstrukturierungs-<br>formen? .....          | 417        |
| <b>Anhang: Fallbeispiel .....</b>                                                         | <b>423</b> |
| <b>Register der Bundesgerichtsentscheide .....</b>                                        | <b>425</b> |
| <b>Gesetzesregister .....</b>                                                             | <b>427</b> |
| <b>Sachregister .....</b>                                                                 | <b>439</b> |

## Inhaltsverzeichnis

|                                                                 |          |
|-----------------------------------------------------------------|----------|
| Vorwort.....                                                    | V        |
| Vorwort zur 2. Auflage .....                                    | VI       |
| Vorwort zur 1. Auflage .....                                    | VII      |
| Inhaltsübersicht .....                                          | IX       |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                     | XXVII    |
| Literaturverzeichnis .....                                      | XXXIII   |
| <b>1. Kapitel: Einführung .....</b>                             | <b>1</b> |
| § 1 Umstrukturierungen vor dem Erlass des Fusionsgesetzes ..... | 1        |
| I. Gesetzliche Regelungen vor dem Erlass des Fusions-           |          |
| gesetzes .....                                                  | 1        |
| II. Entwicklungen in der Praxis vor dem Erlass des              |          |
| Fusionsgesetzes .....                                           | 2        |
| § 2 Entstehung und Struktur des Fusionsgesetzes .....           | 3        |
| I. Entstehung des Fusionsgesetzes .....                         | 3        |
| II. Struktur des Gesetzes .....                                 | 5        |
| <b>2. Kapitel: Grundlagen .....</b>                             | <b>7</b> |
| § 3 Anwendungsbereich und Zweck des Fusionsgesetzes .....       | 7        |
| I. Anwendungsbereich .....                                      | 7        |
| II. Gesetzeszweck .....                                         | 8        |
| III. Verhältnis zu anderen Erlassen .....                       | 9        |
| IV. Bezüge zum Recht der EU .....                               | 10       |
| § 4 Begriffe .....                                              | 11       |
| I. Allgemeines .....                                            | 11       |
| II. Definitionen .....                                          | 11       |
| 1. Definitionen nach Fusionsgesetz .....                        | 11       |
| a) Rechtsträger (Art. 2 lit. a FusG) .....                      | 11       |
| b) Gesellschaften (Art. 2 lit. b FusG) .....                    | 12       |
| c) Kapitalgesellschaften (Art. 2 lit. c FusG) .....             | 12       |
| d) Institute des öffentlichen Rechts (Art. 2 lit. d FusG)       | 13       |
| e) Kleine und mittlere Unternehmen (KMU) (Art. 2                |          |
| lit. e FusG) .....                                              | 13       |
| f) Gesellschafter (Art. 2 lit. f FusG) .....                    | 16       |
| g) Anteilsinhaber (Art. 2 lit. g FusG) .....                    | 16       |
| h) Generalversammlung (Art. 2 lit. h FusG) .....                | 16       |
| i) Vorsorgeeinrichtungen (Art. 2 lit. i FusG) .....             | 17       |
| 2. Weitere Definitionen .....                                   | 18       |
| a) Oberstes Leitungs- oder Verwaltungsorgan .....               | 18       |

|                                                              |           |
|--------------------------------------------------------------|-----------|
| b) Zugelassener Revisionsexperte .....                       | 19        |
| c) Anteils- und Mitgliedschaftsrechte .....                  | 19        |
| <b>3. Kapitel: Umstrukturierungsformen .....</b>             | <b>21</b> |
| § 5 Fusion .....                                             | 21        |
| I. Begriff der Fusion .....                                  | 21        |
| II. Formen der Fusion .....                                  | 21        |
| 1. Kombinationsfusion .....                                  | 21        |
| 2. Absorptionsfusion .....                                   | 22        |
| a) Gewöhnliche Absorptionsfusion .....                       | 22        |
| b) Mutter-Tochter-Fusion .....                               | 23        |
| c) Schwestern-Fusion .....                                   | 24        |
| d) Reverse Merger .....                                      | 24        |
| e) Squeeze-out-Fusion .....                                  | 25        |
| f) Dreiecksfusion .....                                      | 26        |
| 3. Quasifusion und unechte Fusion .....                      | 26        |
| III. Zulässige Fusionen .....                                | 28        |
| 1. Zulässige Fusionen im Allgemeinen .....                   | 28        |
| 2. Gesellschaften in Liquidation .....                       | 28        |
| 3. Gesellschaften mit Kapitalverlust oder Überschuldung ..   | 30        |
| IV. Fusionsverfahren .....                                   | 30        |
| 1. Ordentliches Verfahren .....                              | 30        |
| 2. Kleine und mittlere Unternehmen .....                     | 33        |
| 3. Erleichtertes Verfahren für konzerninterne Fusionen ..... | 37        |
| a) Voraussetzungen für die Verfahrenserleichterungen ..      | 37        |
| aa) Allgemeines .....                                        | 37        |
| bb) 100%ige Mutter-Tochter-Fusion .....                      | 40        |
| cc) 100%ige Schwestern-Fusion .....                          | 41        |
| dd) 90%ige Mutter-Tochter-Fusion .....                       | 42        |
| b) Erleichterungen .....                                     | 43        |
| aa) 100%ige Beteiligung .....                                | 43        |
| bb) 90%ige Beteiligung .....                                 | 45        |
| V. Praktische Bedeutung der Fusion .....                     | 46        |
| § 6 Spaltung .....                                           | 47        |
| I. Begriff der Spaltung .....                                | 47        |
| II. Formen der Spaltung .....                                | 48        |
| 1. Aufspaltung .....                                         | 48        |
| a) Symmetrische Aufspaltung .....                            | 48        |
| b) Asymmetrische Aufspaltung .....                           | 48        |
| 2. Abspaltung .....                                          | 49        |
| a) Symmetrische Abspaltung .....                             | 49        |
| b) Asymmetrische Abspaltung .....                            | 50        |
| 3. Zweistufiges Spaltungsverfahren .....                     | 51        |

|                                                                                 |           |
|---------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| III. Zulässige Spaltungen .....                                                 | 52        |
| 1. Zulässige Spaltungen im Allgemeinen .....                                    | 52        |
| 2. Gesellschaften in Liquidation .....                                          | 52        |
| 3. Gesellschaften mit Kapitalverlust oder Überschuldung ..                      | 53        |
| IV. Spaltungsverfahren .....                                                    | 53        |
| 1. Ordentliches Verfahren .....                                                 | 53        |
| 2. Kleine und mittlere Unternehmen .....                                        | 57        |
| 3. Erleichtertes Verfahren für konzerninterne Spaltungen ..                     | 57        |
| V. Praktische Bedeutung der Spaltung .....                                      | 57        |
| § 7 Umwandlung .....                                                            | 58        |
| I. Begriff und Formen der Umwandlung .....                                      | 58        |
| II. Zulässige Umwandlungen .....                                                | 60        |
| 1. Zulässige Umwandlungen im Allgemeinen .....                                  | 60        |
| 2. Gesellschaften in Liquidation .....                                          | 61        |
| 3. Gesellschaften mit Unterdeckung des Kapitals .....                           | 61        |
| III. Umwandlungsverfahren .....                                                 | 61        |
| 1. Ordentliches Verfahren .....                                                 | 61        |
| 2. Kleine und mittlere Unternehmen .....                                        | 63        |
| 3. Erleichtertes Verfahren für konzerninterne<br>Umwandlungen .....             | 63        |
| IV. Praktische Bedeutung der Umwandlung .....                                   | 64        |
| § 8 Vermögensübertragung .....                                                  | 65        |
| I. Begriff und Formen der Vermögensübertragung .....                            | 65        |
| II. Zulässige Vermögensübertragungen .....                                      | 67        |
| 1. Handelsregistereintrag als Voraussetzung einer<br>Vermögensübertragung ..... | 67        |
| 2. Gesellschaften in Liquidation .....                                          | 68        |
| 3. Gesellschaften mit Kapitalverlust oder Überschuldung ..                      | 68        |
| III. Übertragungsverfahren .....                                                | 68        |
| IV. Praktische Bedeutung der Vermögensübertragung .....                         | 70        |
| <b>4. Kapitel: Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte .....</b>         | <b>73</b> |
| § 9 Grundsatz der Kontinuität der Mitgliedschaft .....                          | 73        |
| I. Allgemeines .....                                                            | 73        |
| II. Geltungsbereich .....                                                       | 75        |
| § 10 Festlegung des Umtauschverhältnisses .....                                 | 76        |
| I. Relevante Faktoren .....                                                     | 76        |
| II. Bestimmung des Umtauschverhältnisses .....                                  | 80        |
| 1. Berechnung des Umtauschverhältnisses und der<br>Kapitalerhöhung .....        | 80        |
| 2. Anpassung des Umtauschverhältnisses .....                                    | 83        |
| 3. Ausgleichszahlungen .....                                                    | 84        |
| 4. Kein Recht auf Beibehaltung der Stimmkraft .....                             | 87        |

|                                                                                                  |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 5. Umtauschverhältnis bei der Sanierungsfusion.....                                              | 87         |
| III. Besondere Fälle.....                                                                        | 87         |
| 1. Gesellschafter ohne Anteilscheine.....                                                        | 87         |
| 2. Anteile ohne Stimmrecht.....                                                                  | 89         |
| 3. Sonderrechte.....                                                                             | 90         |
| 4. Mutter-Tochter- und Schwestern-Fusionen.....                                                  | 92         |
| a) Im Allgemeinen.....                                                                           | 92         |
| b) Bei verpfändeten oder sicherungsübereigneten<br>Anteilen.....                                 | 92         |
| § 11 Ausnahmen vom Grundsatz der Kontinuität der Mitgliedschaft ...                              | 93         |
| I. Genussscheine.....                                                                            | 93         |
| II. Die Abfindung.....                                                                           | 94         |
| 1. Allgemeines.....                                                                              | 94         |
| a) Zulässigkeit der Abfindung.....                                                               | 94         |
| b) Höhe und Art der Abfindung.....                                                               | 97         |
| 2. Wahlweise Abfindung.....                                                                      | 99         |
| 3. Zwangsweise Abfindung (Squeeze-out).....                                                      | 102        |
| III. Asymmetrische Spaltung.....                                                                 | 103        |
| IV. Austrittsrecht von Gesellschaftern.....                                                      | 104        |
| <b>5. Kapitel: Kapitalerhöhung, Neugründung, Kapitalherabsetzung und<br/>Zwischenbilanz.....</b> | <b>107</b> |
| § 12 Kapitalerhöhung und Neugründung.....                                                        | 107        |
| I. Allgemeines.....                                                                              | 107        |
| II. Kapitalerhöhung.....                                                                         | 109        |
| 1. Notwendigkeit einer Kapitalerhöhung.....                                                      | 109        |
| 2. Auswirkungen auf die Bilanz der übernehmenden<br>Gesellschaft.....                            | 110        |
| 3. Durchführung der Kapitalerhöhung.....                                                         | 113        |
| 4. Befreiung von den Sacheinlagevorschriften.....                                                | 115        |
| III. Neugründung.....                                                                            | 117        |
| § 13 Kapitalherabsetzung.....                                                                    | 118        |
| § 14 Zwischenbilanz.....                                                                         | 121        |
| I. Zweck der (Zwischen-)Bilanz.....                                                              | 121        |
| II. Pflicht zur Erstellung einer Zwischenbilanz.....                                             | 123        |
| III. Erstellung und Prüfung der Zwischenbilanz.....                                              | 125        |
| 1. Erstellung der Zwischenbilanz.....                                                            | 125        |
| 2. Prüfung der Zwischenbilanz.....                                                               | 126        |
| <b>6. Kapitel: Umstrukturierungsvertrag bzw. -plan.....</b>                                      | <b>129</b> |
| § 15 Die Parteien des Umstrukturierungsvertrags bzw. -plans.....                                 | 129        |
| § 16 Abschluss des Vertrags bzw. Erstellung des Plans.....                                       | 130        |
| I. Zuständigkeit.....                                                                            | 130        |

|                                                                                                                                              |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Abschluss- bzw. Erstellungskompetenz.....                                                                                                 | 130 |
| 2. Zustimmungserfordernisse.....                                                                                                             | 132 |
| II. Formvorschriften.....                                                                                                                    | 134 |
| 1. Grundsatz: Qualifizierte Schriftlichkeit.....                                                                                             | 134 |
| 2. Ausnahme: Öffentliche Beurkundung.....                                                                                                    | 135 |
| III. Vertretung.....                                                                                                                         | 138 |
| § 17 Abänderung und Aufhebung des Vertrags bzw. Plans.....                                                                                   | 138 |
| I. Abänderung und Aufhebung im Allgemeinen.....                                                                                              | 138 |
| II. Abänderung und Aufhebung bei Veränderungen im<br>Vermögen.....                                                                           | 140 |
| § 18 Inhalt des Vertrags bzw. Plans.....                                                                                                     | 142 |
| I. Allgemeines.....                                                                                                                          | 142 |
| II. Bezeichnung der Parteien.....                                                                                                            | 143 |
| III. Art der Umstrukturierung.....                                                                                                           | 144 |
| IV. Gegenstand der Umstrukturierung.....                                                                                                     | 144 |
| 1. Keine Bestimmung des Gegenstandes bei der Fusion<br>und Umwandlung.....                                                                   | 144 |
| 2. Bestimmung des Gegenstandes bei der Spaltung und<br>Vermögensübertragung.....                                                             | 145 |
| a) Zu übertragende Aktiven und Passiven.....                                                                                                 | 145 |
| b) Zu übertragende Arbeitsverhältnisse.....                                                                                                  | 149 |
| c) Übertragung von Verträgen?.....                                                                                                           | 149 |
| V. Bestimmungen zur Gegenleistung.....                                                                                                       | 151 |
| 1. Allgemeines.....                                                                                                                          | 151 |
| 2. Bestimmungen im Zusammenhang mit der Abgeltung<br>von Anteils- und Mitgliedschaftsrechten bei der<br>Fusion, Spaltung und Umwandlung..... | 152 |
| a) Festlegung des Umtauschverhältnisses und der<br>Höhe etwaiger Ausgleichzahlungen bzw. Angaben<br>über die Mitgliedschaft.....             | 152 |
| b) Festlegung der Abgeltung für Sonderrechte, Anteile<br>ohne Stimmrecht und Genussscheine.....                                              | 153 |
| c) Modalitäten für den Umtausch der Anteile.....                                                                                             | 154 |
| d) Zeitpunkt der Beteiligung am Bilanzgewinn.....                                                                                            | 155 |
| e) Modalitäten der Abfindung.....                                                                                                            | 156 |
| f) Bezeichnung der Gesellschafter mit unbeschränkter<br>Haftung.....                                                                         | 156 |
| 3. Bestimmung des Wertes und der Gegenleistung bei der<br>Vermögensübertragung.....                                                          | 157 |
| VI. Besondere Vorteile.....                                                                                                                  | 159 |
| VII. Zeitpunkt der Wirksamkeit der Umstrukturierung.....                                                                                     | 160 |

|                                                                                                   |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| VIII. Zusätzliche Angaben bei der Umwandlung: die neuen Statuten.....                             | 161        |
| IX. Weitere, nicht objektiv wesentliche Bestimmungen.....                                         | 162        |
| 1. Präambel und Zweckartikel.....                                                                 | 162        |
| 2. Bedingungen für den Vollzug.....                                                               | 163        |
| 3. Garantien und Gewährleistungen.....                                                            | 165        |
| 4. Bestimmungen über die weitere Tätigkeit.....                                                   | 166        |
| 5. Bestimmungen zur Absicherung der Transaktion.....                                              | 167        |
| 6. Nebenpflichten und allgemeine Bestimmungen.....                                                | 168        |
| § 19 Auslegung des Vertrags bzw. Plans.....                                                       | 169        |
| § 20 Mängel des Vertrags bzw. Plans.....                                                          | 170        |
| I. Allgemeines.....                                                                               | 170        |
| II. Formmängel.....                                                                               | 170        |
| III. Inhaltsmängel.....                                                                           | 172        |
| IV. Willensmängel.....                                                                            | 172        |
| <b>7. Kapitel: Umstrukturierungsbericht.....</b>                                                  | <b>175</b> |
| § 21 Zweck des Umstrukturierungsberichts.....                                                     | 175        |
| I. Zweck bei Fusion, Spaltung und Umwandlung.....                                                 | 175        |
| II. Zweck bei Vermögensübertragung.....                                                           | 176        |
| § 22 Erstellung des Umstrukturierungsberichts.....                                                | 177        |
| I. Pflicht zur Erstellung des Umstrukturierungsberichts.....                                      | 177        |
| 1. Pflicht bei Fusion, Spaltung und Umwandlung.....                                               | 177        |
| 2. Pflicht bei Vermögensübertragung.....                                                          | 179        |
| II. Zuständigkeit.....                                                                            | 181        |
| III. Formvorschriften.....                                                                        | 182        |
| § 23 Inhalt des Umstrukturierungsberichts.....                                                    | 184        |
| I. Allgemeines.....                                                                               | 184        |
| II. Die einzelnen Berichtspunkte.....                                                             | 186        |
| 1. Zweck und Folgen der Umstrukturierung.....                                                     | 186        |
| 2. Umstrukturierungsvertrag bzw. -plan.....                                                       | 189        |
| 3. Gegenleistung.....                                                                             | 190        |
| a) Abgeltung von Anteils- und Mitgliedschaftsrechten bei der Fusion, Spaltung und Umwandlung..... | 190        |
| b) Gegenleistung bei der Vermögensübertragung.....                                                | 193        |
| 4. Kapitalerhöhung und Gründung.....                                                              | 194        |
| 5. Erläuterung der Statuten.....                                                                  | 195        |
| 6. Persönliche Leistungspflichten und Haftung.....                                                | 196        |
| 7. Auswirkungen auf Arbeitnehmer und Gläubiger.....                                               | 196        |
| 8. Hinweis auf behördliche Bewilligungen.....                                                     | 198        |
| § 24 Mängel des Umstrukturierungsberichts.....                                                    | 199        |
| I. Berichtsfehler.....                                                                            | 199        |
| II. Nachträgliche Korrektur.....                                                                  | 200        |

|                                                                                  |            |
|----------------------------------------------------------------------------------|------------|
| III. Folgen von Berichtsfehlern.....                                             | 201        |
| <b>8. Kapitel: Umstrukturierungsprüfung.....</b>                                 | <b>203</b> |
| § 25 Zweck der Umstrukturierungsprüfung.....                                     | 203        |
| § 26 Pflicht zur Prüfung.....                                                    | 204        |
| § 27 Form der Umstrukturierungsprüfung.....                                      | 205        |
| I. Person des Transaktionsprüfers.....                                           | 205        |
| II. Form des Prüfungsberichts.....                                               | 208        |
| III. Informationsrechte des Prüfers.....                                         | 208        |
| § 28 Gegenstand und Inhalt der Umstrukturierungsprüfung.....                     | 210        |
| I. Prüfungsgegenstand.....                                                       | 210        |
| II. Prüfungsinhalt.....                                                          | 210        |
| 1. Bestimmung des Prüfungsinhalts.....                                           | 210        |
| a) Prüfungsinhalt bei der Fusion und Spaltung.....                               | 210        |
| b) Prüfungsinhalt bei der Umwandlung.....                                        | 212        |
| 2. Angemessenheit der Kapitalerhöhung.....                                       | 213        |
| 3. Vertretbarkeit des Umtauschverhältnisses.....                                 | 214        |
| 4. Methoden der Bestimmung des Umtauschverhältnisses.....                        | 214        |
| 5. Weitere zu prüfende Punkte.....                                               | 216        |
| a) Einhaltung der Liberierungsvorschriften.....                                  | 216        |
| b) Prüfung des freien Eigenkapitals.....                                         | 216        |
| c) Prüfung der Bilanz bzw. Zwischenbilanz.....                                   | 216        |
| § 29 Mängel der Prüfung.....                                                     | 218        |
| <b>9. Kapitel: Umstrukturierungsbeschluss.....</b>                               | <b>221</b> |
| § 30 Zweck des Umstrukturierungsbeschlusses.....                                 | 221        |
| § 31 Anwendungsbereich der Bestimmungen über den Umstrukturierungsbeschluss..... | 222        |
| I. Pflicht zur Beschlussfassung über die Umstrukturierung.....                   | 222        |
| II. Zuständigkeit.....                                                           | 223        |
| § 32 Voraussetzungen der Beschlussfassung.....                                   | 224        |
| I. Allgemeines.....                                                              | 224        |
| II. Einsichtsverfahren.....                                                      | 224        |
| 1. Pflicht zur Durchführung des Einsichtsverfahrens.....                         | 224        |
| 2. Form der Gewährung des Einsichtsrechts.....                                   | 226        |
| 3. Gegenstand des Einsichtsrechts.....                                           | 228        |
| III. Spontane Information.....                                                   | 229        |
| 1. Konsultation der Arbeitnehmer.....                                            | 229        |
| 2. Wesentliche Änderungen im Vermögen.....                                       | 230        |
| IV. Sicherstellung bei der Spaltung.....                                         | 231        |
| § 33 Beschlussfassung.....                                                       | 231        |
| I. Inhalt des Umstrukturierungsbeschlusses.....                                  | 231        |
| II. Quorumsvorschriften.....                                                     | 233        |

|                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Allgemeines .....                                                           | 233 |
| 2. Quorumsvorschriften für die einzelnen Rechtsformen ...                      | 234 |
| a) Aktiengesellschaft und Kommanditaktiengesellschaft.....                     | 234 |
| aa) Allgemeines Quorum.....                                                    | 234 |
| bb) Besonders qualifiziertes Quorum .....                                      | 234 |
| b) Gesellschaft mit beschränkter Haftung .....                                 | 237 |
| aa) Allgemeines Quorum.....                                                    | 237 |
| bb) Besonders qualifiziertes Quorum .....                                      | 237 |
| c) Genossenschaft .....                                                        | 239 |
| aa) Allgemeines Quorum.....                                                    | 239 |
| bb) Besonders qualifiziertes Quorum .....                                      | 239 |
| d) Verein .....                                                                | 240 |
| aa) Allgemeines Quorum.....                                                    | 240 |
| bb) Besonders qualifiziertes Quorum .....                                      | 241 |
| e) Kollektiv- und Kommanditgesellschaft .....                                  | 242 |
| aa) Allgemeines Quorum.....                                                    | 242 |
| bb) Besonders qualifiziertes Quorum .....                                      | 242 |
| 3. Besondere Fälle.....                                                        | 243 |
| a) Zwangsweise Abfindung bzw. asymmetrische Spaltung.....                      | 243 |
| b) Zweckänderung.....                                                          | 246 |
| c) Weitere besondere Quoren.....                                               | 247 |
| III. Formvorschriften .....                                                    | 248 |
| § 34 Mängel des Umstrukturierungsbeschlusses.....                              | 250 |
| <b>10. Kapitel: Schutz der Gläubiger und Arbeitnehmer</b> .....                | 253 |
| § 35 Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz als Teilzweck des Fusionsgesetzes ..... | 253 |
| § 36 Sicherstellung von Forderungen.....                                       | 256 |
| I. Allgemeines.....                                                            | 256 |
| II. Pflicht zur Sicherstellung von Forderungen .....                           | 256 |
| 1. Sicherstellungspflicht bei der Fusion und Spaltung .....                    | 256 |
| a) Sicherzustellende Forderungen .....                                         | 256 |
| b) Zur Sicherstellung verpflichtete Gesellschaften.....                        | 259 |
| c) Ausnahmen von der Sicherstellungspflicht.....                               | 259 |
| 2. Sicherstellungspflicht bei der Vermögensübertragung...                      | 262 |
| III. Art der Sicherstellung.....                                               | 263 |
| IV. Verfahren zur Sicherstellung.....                                          | 264 |
| 1. Schuldenruf bei Fusion und Spaltung.....                                    | 264 |
| a) Pflicht zur Publikation eines Schuldenrufs .....                            | 264 |
| b) Zeitpunkt der Publikation des Schuldenrufs .....                            | 266 |
| c) Inhalt des Schuldenrufs.....                                                | 267 |

|                                                                                                              |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Begehren um Sicherstellung.....                                                                           | 268 |
| § 37 Solidarische Haftung bei der Spaltung und Vermögensübertragung .....                                    | 271 |
| I. Allgemeines.....                                                                                          | 271 |
| II. Subsidiäre solidarische Haftung bei der Spaltung .....                                                   | 271 |
| III. Solidarische Haftung bei der Vermögensübertragung .....                                                 | 275 |
| § 38 Persönliche Haftung der Gesellschafter .....                                                            | 276 |
| § 39 Schutz der Arbeitnehmer.....                                                                            | 279 |
| I. Allgemeines.....                                                                                          | 279 |
| II. Übergang der Arbeitsverhältnisse bei der Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung .....                 | 280 |
| III. Informations- und Konsultationspflicht bei der Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung .....          | 282 |
| 1. Geltungsbereich .....                                                                                     | 282 |
| 2. Adressaten und Inhalt.....                                                                                | 283 |
| 3. Zeitpunkt der Informations- bzw. Konsultationspflicht ..                                                  | 284 |
| 4. Rechtsbehelfe bei Verletzung der Informations- und Konsultationspflicht .....                             | 286 |
| IV. Sicherstellung von Forderungen aus Arbeitsvertrag bei der Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung..... | 287 |
| V. Persönliche Haftung für Forderungen aus Arbeitsvertrag bei der Fusion, Spaltung und Umwandlung.....       | 288 |
| <b>11. Kapitel: Vollzug der Umstrukturierung</b> .....                                                       | 289 |
| § 40 Vollzug durch Eintragung ins Handelsregister.....                                                       | 289 |
| § 41 Handelsregisteranmeldung.....                                                                           | 289 |
| I. Pflicht zur Anmeldung .....                                                                               | 289 |
| II. Kompetenz zur Anmeldung.....                                                                             | 290 |
| III. Zeitpunkt der Anmeldung.....                                                                            | 291 |
| IV. Zuständiges Handelsregisteramt.....                                                                      | 293 |
| V. Einzureichende Belege.....                                                                                | 293 |
| § 42 Handelsregistereintragung.....                                                                          | 298 |
| I. Verfahren der Eintragung .....                                                                            | 298 |
| II. Wirkungen der Eintragung .....                                                                           | 299 |
| 1. Übergang von Aktiven und Passiven .....                                                                   | 299 |
| 2. Übergang von Verträgen .....                                                                              | 303 |
| 3. Übergang von Anteils- und Mitgliedschaftsrechten .....                                                    | 305 |
| a) Übergang im Allgemeinen .....                                                                             | 305 |
| b) Übergang von verpfändeten oder sicherungsübereigneten Anteilen .....                                      | 305 |
| 4. Löschung bzw. Gründung von Gesellschaften und Kapitalveränderungen .....                                  | 308 |

|                                                                                                                              |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Rechtsverhältnisse zwischen Tagebucheintrag und Genehmigung durch das EHRA bzw. Publikation im SHAB im Besonderen ..... | 308 |
| 1. Problemstellung .....                                                                                                     | 308 |
| 2. Aktivvertretung der übertragenden Gesellschaft .....                                                                      | 309 |
| 3. Passivvertretung der übertragenden Gesellschaft .....                                                                     | 310 |
| § 43 Weitere Vollzugshandlungen .....                                                                                        | 312 |
| I. Anpassung des Grundbuchs .....                                                                                            | 312 |
| II. Übrige Vollzugshandlungen .....                                                                                          | 317 |
| <b>12. Kapitel: Rechtsschutz</b> .....                                                                                       | 319 |
| § 44 Rechtsbehelfe nach Fusionsgesetz .....                                                                                  | 319 |
| I. Übersicht .....                                                                                                           | 319 |
| II. Abgrenzungen .....                                                                                                       | 319 |
| III. Zuständigkeiten .....                                                                                                   | 321 |
| 1. Örtliche Zuständigkeit .....                                                                                              | 321 |
| a) Anwendungsbereich .....                                                                                                   | 321 |
| b) Gerichtsstand .....                                                                                                       | 322 |
| c) Verhältnis zu anderen Gerichtsständen .....                                                                               | 324 |
| 2. Sachliche und funktionelle Zuständigkeit .....                                                                            | 325 |
| § 45 Klage auf Überprüfung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte .....                                                      | 325 |
| I. Allgemeines .....                                                                                                         | 325 |
| II. Klagelegitimation .....                                                                                                  | 327 |
| 1. Aktivlegitimation .....                                                                                                   | 327 |
| 2. Passivlegitimation .....                                                                                                  | 329 |
| III. Festsetzung der Ausgleichszahlung .....                                                                                 | 330 |
| 1. Kein Eingreifen in das Ermessen .....                                                                                     | 330 |
| 2. Berechnung der Ausgleichszahlung .....                                                                                    | 332 |
| a) Berechnung im Allgemeinen .....                                                                                           | 332 |
| b) Ausgleichszahlung bei Unterbewertung einer Gesellschaft .....                                                             | 333 |
| c) Ausgleichszahlung bei Überbewertung einer Gesellschaft .....                                                              | 334 |
| 3. Durchsetzung der Ausgleichszahlung .....                                                                                  | 336 |
| IV. Einzelfragen .....                                                                                                       | 337 |
| 1. Klagefrist .....                                                                                                          | 337 |
| 2. Kosten .....                                                                                                              | 338 |
| § 46 Anfechtungsklage .....                                                                                                  | 340 |
| I. Allgemeines .....                                                                                                         | 340 |
| II. Klagelegitimation .....                                                                                                  | 341 |
| 1. Aktivlegitimation .....                                                                                                   | 341 |
| 2. Passivlegitimation .....                                                                                                  | 342 |
| III. Voraussetzungen und Folgen .....                                                                                        | 343 |

|                                                                                        |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Voraussetzungen einer Anfechtung .....                                              | 343 |
| 2. Folgen einer Anfechtung .....                                                       | 344 |
| IV. Einzelfragen .....                                                                 | 344 |
| 1. Klagefrist .....                                                                    | 344 |
| 2. Kosten .....                                                                        | 345 |
| § 47 Verantwortlichkeitsklage .....                                                    | 346 |
| I. Allgemeines .....                                                                   | 346 |
| II. Klagelegitimation .....                                                            | 348 |
| 1. Aktivlegitimation .....                                                             | 348 |
| 2. Passivlegitimation .....                                                            | 348 |
| III. Haftungsvoraussetzungen .....                                                     | 349 |
| IV. Einzelfragen .....                                                                 | 350 |
| <b>13. Kapitel: Besondere Verfahren</b> .....                                          | 353 |
| § 48 Umstrukturierungen von Gesellschaften mit Kapitalverlust oder Überschuldung ..... | 353 |
| I. Einleitung .....                                                                    | 353 |
| II. Fusion .....                                                                       | 354 |
| 1. Gesetzliche Regelung .....                                                          | 354 |
| a) Anwendungsbereich der gesetzlichen Regelung .....                                   | 354 |
| b) Kapitalverlust und Überschuldung .....                                              | 354 |
| c) Freies Eigenkapital und Rangrücktritt .....                                         | 356 |
| d) Bestätigung des obersten Leitungs- oder Verwaltungsorgans .....                     | 358 |
| 2. Kritik an der gesetzlichen Regelung .....                                           | 358 |
| a) Kriterium des Kapitalverlusts .....                                                 | 358 |
| aa) Relevanz der Bilanzverhältnisse .....                                              | 358 |
| bb) Kapitalverlust bei der übertragenden Gesellschaft .....                            | 359 |
| cc) Kapitalverlust bei der übernehmenden Gesellschaft .....                            | 360 |
| b) Kriterium der Überschuldung .....                                                   | 362 |
| aa) Überschuldung der übertragenden Gesellschaft .....                                 | 362 |
| bb) Überschuldung der übernehmenden Gesellschaft .....                                 | 364 |
| c) Folgerungen .....                                                                   | 365 |
| 3. Umtauschverhältnis .....                                                            | 365 |
| a) Sanierung der übertragenden Gesellschaft .....                                      | 365 |
| b) Sanierung der übernehmenden Gesellschaft .....                                      | 366 |
| III. Spaltung .....                                                                    | 368 |
| IV. Umwandlung .....                                                                   | 370 |
| V. Vermögenübertragung .....                                                           | 370 |
| § 49 Umstrukturierungen von Stiftungen .....                                           | 371 |

|                                                                              |                                                                                   |     |
|------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I.                                                                           | Zulässige Umstrukturierungen .....                                                | 371 |
| II.                                                                          | Fusion von Stiftungen .....                                                       | 372 |
|                                                                              | 1. Voraussetzungen .....                                                          | 372 |
|                                                                              | 2. Verfahren .....                                                                | 373 |
| III.                                                                         | Vermögensübertragung von Stiftungen .....                                         | 377 |
| § 50                                                                         | Umstrukturierungen von Vorsorgeeinrichtungen .....                                | 380 |
| I.                                                                           | Zulässige Umstrukturierungen .....                                                | 380 |
| II.                                                                          | Fusion von Vorsorgeeinrichtungen .....                                            | 380 |
|                                                                              | 1. Voraussetzungen .....                                                          | 380 |
|                                                                              | 2. Verfahren .....                                                                | 381 |
| III.                                                                         | Umwandlung von Vorsorgeeinrichtungen .....                                        | 385 |
| IV.                                                                          | Vermögensübertragung von Vorsorgeeinrichtungen .....                              | 386 |
| § 51                                                                         | Umstrukturierungen unter Beteiligung von Instituten des öffentlichen Rechts ..... | 387 |
| I.                                                                           | Regelungsbereich .....                                                            | 387 |
| II.                                                                          | Anwendbare Vorschriften .....                                                     | 389 |
| <b>14. Kapitel: Numerus clausus der zulässigen Umstrukturierungen?</b> ..... |                                                                                   | 393 |
| § 52                                                                         | Fragestellung .....                                                               | 393 |
| § 53                                                                         | Numerus clausus der zulässigen Umstrukturierungsformen? .....                     | 393 |
| I.                                                                           | Gesetzesumgehung .....                                                            | 393 |
| II.                                                                          | Die einzelnen Auslegungselemente .....                                            | 395 |
|                                                                              | 1. Sprachlich-grammatikalische Interpretation .....                               | 395 |
|                                                                              | 2. Systematische Interpretation .....                                             | 395 |
|                                                                              | 3. Historische Interpretation .....                                               | 396 |
|                                                                              | 4. Teleologische Interpretation .....                                             | 396 |
| III.                                                                         | Quasifusion .....                                                                 | 397 |
|                                                                              | 1. Struktur .....                                                                 | 397 |
|                                                                              | 2. Gläubigerschutz .....                                                          | 398 |
|                                                                              | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                                       | 398 |
|                                                                              | 4. Minderheitenschutz .....                                                       | 398 |
|                                                                              | 5. Fazit für die Quasifusion .....                                                | 399 |
| IV.                                                                          | Unechte Fusion .....                                                              | 399 |
|                                                                              | 1. Struktur .....                                                                 | 399 |
|                                                                              | 2. Gläubigerschutz .....                                                          | 400 |
|                                                                              | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                                       | 400 |
|                                                                              | 4. Minderheitenschutz .....                                                       | 402 |
|                                                                              | 5. Fazit für die unechte Fusion .....                                             | 403 |
| V.                                                                           | Spin-off zur Neugründung .....                                                    | 403 |
|                                                                              | 1. Struktur .....                                                                 | 403 |
|                                                                              | 2. Gläubigerschutz .....                                                          | 404 |
|                                                                              | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                                       | 405 |
|                                                                              | 4. Minderheitenschutz .....                                                       | 407 |

|                                                    |                                                                        |     |
|----------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------|-----|
| 5.                                                 | Verletzung von Art. 69 FusG? .....                                     | 408 |
| 6.                                                 | Fazit für den Spin-off zur Neugründung .....                           | 409 |
| VI.                                                | Spin-off zur Übernahme .....                                           | 409 |
|                                                    | 1. Struktur .....                                                      | 409 |
|                                                    | 2. Gläubigerschutz .....                                               | 410 |
|                                                    | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                            | 411 |
|                                                    | 4. Minderheitenschutz .....                                            | 411 |
|                                                    | 5. Fazit für den Spin-off zur Übernahme .....                          | 412 |
| VII.                                               | Erleichterte Umwandlung .....                                          | 412 |
|                                                    | 1. Struktur .....                                                      | 412 |
|                                                    | 2. Gläubigerschutz .....                                               | 412 |
|                                                    | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                            | 413 |
|                                                    | 4. Minderheitenschutz .....                                            | 413 |
|                                                    | 5. Fazit für die erleichterte Umwandlung .....                         | 413 |
| VIII.                                              | Asset Deal mittels Singularsukzession .....                            | 413 |
|                                                    | 1. Struktur .....                                                      | 413 |
|                                                    | 2. Gläubigerschutz .....                                               | 414 |
|                                                    | 3. Arbeitnehmerschutz .....                                            | 414 |
|                                                    | 4. Minderheitenschutz .....                                            | 415 |
|                                                    | 5. Fazit für die Singularsukzession beim Asset Deal .....              | 416 |
| IX.                                                | Fazit zum Numerus clausus der Umstrukturierungsformen .....            | 416 |
| § 54                                               | Numerus clausus innerhalb der einzelnen Umstrukturierungsformen? ..... | 417 |
| I.                                                 | Allgemeines .....                                                      | 417 |
| II.                                                | Die einzelnen Auslegungselemente .....                                 | 418 |
|                                                    | 1. Sprachlich-grammatikalische Interpretation .....                    | 418 |
|                                                    | 2. Systematische Interpretation .....                                  | 418 |
|                                                    | 3. Historische Interpretation .....                                    | 419 |
|                                                    | 4. Teleologische Interpretation .....                                  | 420 |
| III.                                               | Fazit zum Numerus clausus innerhalb einer Umstrukturierungsform .....  | 420 |
| <b>Anhang: Fallbeispiel</b> .....                  |                                                                        | 423 |
| <b>Register der Bundesgerichtsentscheide</b> ..... |                                                                        | 425 |
| <b>Gesetzesregister</b> .....                      |                                                                        | 427 |
| <b>Sachregister</b> .....                          |                                                                        | 439 |