



**University of
Zurich**^{UZH}

**Zurich Open Repository and
Archive**

University of Zurich
University Library
Strickhofstrasse 39
CH-8057 Zurich
www.zora.uzh.ch

Year: 2019

**Transparenz von Aktionärbindungsverträgen und Gesellschafterbindungsverträgen
in Kapitalgesellschaften: Zur Grundsatzfrage und einer möglichen
Umsetzungsstrategie**

Jentsch, Valentin

Posted at the Zurich Open Repository and Archive, University of Zurich
ZORA URL: <https://doi.org/10.5167/uzh-198452>
Journal Article
Accepted Version

Originally published at:

Jentsch, Valentin (2019). Transparenz von Aktionärbindungsverträgen und Gesellschafterbindungsverträgen in Kapitalgesellschaften: Zur Grundsatzfrage und einer möglichen Umsetzungsstrategie. Schweizerische Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzmarktrecht (SZW), 91(3):286-300.

Transparenz von Aktionärbindungsverträgen und Gesellschafterbindungsverträgen in Kapitalgesellschaften

Zur Grundsatzfrage und einer möglichen Umsetzungsstrategie

Valentin Jentsch*

A shareholders' or members' agreement is a contract concluded by some or all shareholders or members of a company, eventually with the involvement of the company itself, in order to arrange their legal position complementary to or differing from the relevant company law framework. Although dogmatically diverging, the contractual provisions and company law norms often form a unity. However, shareholders' and members' agreements, other than the articles of incorporation, which are publically accessible, are generally not accessible by non-contracting parties. It is therefore fair to say that such agreements in some sense represent the «dark side of the moon». Given their practical importance, it is still astonishing that the rules and regula-

tions on acting in concert pursuant to company and capital market law often do not capture the existence and content of such agreements.

This article addresses the research question whether shareholders' and members' agreements should be subject to stricter transparency rules. While the article first discusses the pros and cons of more transparency of these agreements, it then focusses on how this could be implemented, both for listed stock companies with regard to disclosure, takeover and accounting law on the one hand and for non-listed stock companies and limited liability companies on the other hand. As a conclusion, a roadmap which would lead to more transparency in respect of such agreements will be proposed.

Inhaltsübersicht

- I. Problemstellung
- II. Grundsatzfrage
 - 1. Sachgründe für mehr Transparenz von ABV und GBV
 - 2. Einwände gegen mehr Transparenz von ABV und GBV
 - 3. Zwischenergebnis: Votum für mehr Transparenz
- III. Umsetzungsstrategie
 - 1. Transparenz von ABV in der börsenkotierten AG
 - 2. Transparenz von ABV in der nicht kotierten AG und GBV in der GmbH
- IV. Ergebnis

I. Problemstellung

Aktionärbindungsverträge (ABV) und Gesellschafterbindungsverträge (GBV), verstanden als Verträge zwischen Aktionären oder Gesellschaftern (allenfalls unter Beteiligung der Gesellschaft selbst) bezüglich deren Mitgliedschaft in der Gesellschaft, gehören zu den Anteilbindungsverträgen. Zentraler Regelungsgegenstand solcher Verträge ist die Aktionärs- bzw. Gesellschafterstellung, d.h. die Rechtsstellung eines Aktionärs oder Gesellschafters in der Gesellschaft. Die Kernvereinbarungen derartiger Verträge lassen sich – etwas vereinfachend und leicht programma-

tisch – in Beschlussbindungen (Stimmbindungen und Organbindungen), Verfügungsbindungen (Vorhand-, Vorkaufs- und Kaufrechte sowie Verkaufsrechte), Vermögensbindungen (Nachschüsse und Nebenleistungen) und Loyalitätsbindungen (Treuepflichten und Konkurrenzverbote) unterteilen.

Die Rechtsstellung eines Aktionärs kann in den Statuten einer Aktiengesellschaft (AG) näher definiert werden, wobei dem Aktionär neben der Liberierungspflicht keine Leistungspflichten auferlegt werden dürfen (Art. 680 Abs. 1 OR). Die Statuten einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) können auch einzelne Aspekte der Mitgliedschaft näher regeln, so etwa Genehmigungsvorbehalte (eine Form der Organbindung), Vorhand-, Vorkaufs- und Kaufrechte, Nachschüsse und Nebenleistungen oder Konkurrenzverbote.¹ Stimmbindungen können aber weder bei der AG noch bei der GmbH statutarisch angeordnet werden. Daher enthält ein ABV oder GBV in funktionaler Hinsicht oftmals dieselben oder zumindest strukturell ähnliche Themen wie die Statuten einer Kapitalgesellschaft.

¹ Vgl. Art. 776a Abs. 1 OR, insbesondere Ziff. 1 (Nachschüsse und Nebenleistungen i.S.v. Art. 795 bis Art. 796 OR), Ziff. 2 (Vorhand-, Vorkaufs- oder Kaufrechte), Ziff. 3 (Konkurrenzverbote i.S.v. Art. 803 Abs. 2 OR) und Ziff. 11 (Genehmigungsvorbehalte i.S.v. Art. 811 OR). Siehe auch Art. 822 Abs. 2 (Austritt als Form eines Verkaufsrechts) und Art. 823 Abs. 2 OR (Ausschluss als Form eines Kaufrechts).

* Dr. iur. Valentin Jentsch, LL.M., Rechtsanwalt.