

Konzernspezifischer Minderheitenschutz in der Rechtsprechung des Bundesgerichts

Präsentation „Konzernspezifischer Minderheitenschutz in der Rechtsprechung
des Bundesgerichts“

SIK Konzernrecht
Prof. Amstutz

Präsentation von Michaela Beck, Leandra Fasan, Ramin Gohari

Fribourg, 19.11.2009

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
1 | 38

Ablauf

- **Einleitung**
- **Das Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs**
 - a) Der Minderheitsaktionär
 - b) Das Schutzbedürfnis
- **Die Rechtsbehelfe**
 - a) Die Konzerneintrittsphase (*Konzerneingangsschutz*)
 - b) Die Konzernbetriebsphase (*Konzernführungsschutz*)
 - c) Der Konzernaustritt insbesondere
- **Die Rechtsprechung des Bundesgerichts**
 - a) Der Konzerneingangsschutz (*Ringier-Entscheid*)
 - b) Der Konzernführungsschutz (*Togal-Entscheid*)
- **Fazit**

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
2 | 38

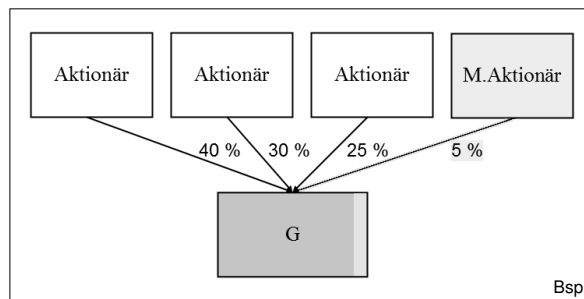
Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Der Minderheitsaktionär**
 - a) Generell
 - b) In der Tochtergesellschaft
- **Das Schutzbedürfnis**
 - a) Im Rahmen des Konzerneingangs
 - b) Im Rahmen der Konzernführung

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
3 | 38

Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Der Minderheitsaktionär generell** (unabhängige Gesellschaft)



G Gesellschaft
M.Aktionär Minderheitsaktionär

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
4 | 38

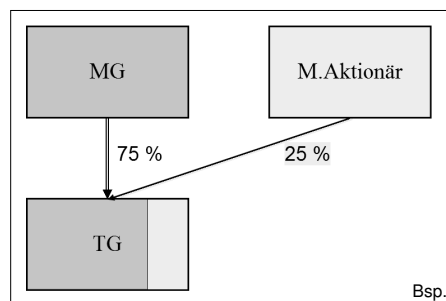
Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Der Minderheitsaktionär generell** (unabhängige Gesellschaft)
 - Mehrheitsprinzip (Art. 703 OR) → relative Bedeutungslosigkeit
 - Minderheitenschutznormen: unzureichender Schutz vor Benachteiligung
 - Immerhin: Gleichlaufendes Interesse der Aktionäre am Gedeihen der Gesellschaft
- Grundsätzlich kein konzernspezifisches Problem

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
5 | 38

Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Der Minderheitsaktionär in der Tochtergesellschaft**



MG Muttergesellschaft
TG Tochtergesellschaft
M.Aktionär Minderheitsaktionär | „freier Aktionär“ | „ausstehender Aktionär“

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
6 | 38

Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Der Minderheitsaktionär in der Tochtergesellschaft**

- MG beherrscht TG
- MG hat eigene Interessen (Konzerninteressen)
- Der VR der MG wird am Erfolg der MG gemessen
- Kein Interesse daran, dass Gewinne den Konzern schon auf Stufe TG verlassen (z.B. über Dividenden für TG-Aktionäre)

→ *Minderheitsaktionäre der TG („freie Aktionäre“) sind Aktionäre einer (potentiell) fremdbestimmten Gesellschaft*

→ *Wenn Konzerninteressen \neq Minderheitsinteressen
> institutionalisierter Interessengegensatz*

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
7 | 38

Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Schutzbedürfnis im Rahmen des Konzerneingangs** (Konzerneintritt)

- Ausgangspunkt: Ein Konzerneingang ist u.U. unattraktiv (s. oben)

- Konzerneingang

- a) Willentlich: Erwerb von Aktien einer beherrschten Gesellschaft
- b) Unwillentlich:
 - Mangels Wissen (um die Einordnung in einen Konzern)
 - Kontrollübernahme, Absorptionsfusion

- Ziel des unwilligen Minderheitsaktionärs

- Konzerneingang verhindern
- Aktien veräußern

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
8 | 38

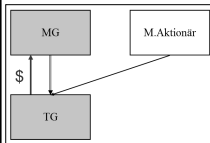
Schutzbedürfnis des Minderheitsaktionärs

- **Schutzbedürfnis im Rahmen der Konzernführung** (Konzernbetrieb)

- a) Direkte Beeinträchtigung des Minderheitsaktionärs:

- = Beeinträchtigung der Aktionärsrechte

- b) Indirekte Beeinträchtigung des Minderheitsaktionärs (über TG):



- Verträge über Produkte/DL (MG-TG) zu unangemessenen Bedingungen

- zu hohe Kaufpreise/Lizenzgebühren
 - zu niedrige Verkaufspreise
 - unnötige Verträge (z.B. Beratervertrag)

- Darlehen

- Erwerb von Aktien (TG erwirbt MG-Aktien)

- „freie Preisbildung“ > gestörtes Äquivalenzverhältnis

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
9 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase** (*Konzerneingangsschutz*)

- a) Aktienrechtliche Behelfe

- der Aktionäre
 - des VR
 - der GV

- b) Börsenrechtliche Behelfe

- c) Fusionsrechtliche Behelfe

- **Konzernbetriebsphase** (*Konzernführungsschutz*)

- a) Aktienrechtlicher Minderheitenschutz

- b) Aktienrechtliche Rechtsmittel

- c) Fusionsrechtlicher Minderheitenschutz

- **Konzernaustrittsphase**

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
10 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase** (Konzerneingangsschutz)

Aktienrechtliche Behelfe

- der Aktionäre
- des VR
- der GV

Börsenrechtliche Behelfe

Fusionsrechtliche Behelfe

Konzernspezifischer Minderheitenschutz

11 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Aktienrechtliche Behelfe der Aktionäre

Publizitätsvorschriften	Art. 663b/7, 663c, 697h OR
-------------------------	----------------------------

Auflösungsklage	Art. 736/4 OR ¹
-----------------	----------------------------

Aktionärbindungsvertrag	
-------------------------	--

¹ Umstritten für die Konzerneintrittsphase, cf. von Büren (U 33), S. 116 f.

Konzernspezifischer Minderheitenschutz

12 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Aktienrechtliche Behelfe des VR

Vinkulierung	Art. 685b
--------------	-----------

Verkauf wichtiger Unternehmensteile

Prohibitive Abgangsentschädigung („golden parachutes“)
--

Informationspolitik

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
13 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Aktienrechtliche Behelfe der GV (1)

Vinkulierung	Art. 685a ff.
--------------	---------------

Statutarische Stimmrechtsbeschränkung	Art. 692 II
---------------------------------------	-------------

Beschluss-/Präsenzquoten

Beschränkung der VR-Abwahl („staggered boards“)

Finanzielle Giftpillen („poison pills“)

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
14 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Aktienrechtliche Behelfe der GV (2)

Stimmrechtliche Giftpillen

Prohibitive Abgangsentschädigung für den VR („golden parachutes“)

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
15 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Börsenrechtliche Behelfe

Verschärfte Rechnungslegungsvorschriften Art. 8 BEHG

Offenlegung von Beteiligungen Art. 20 BEHG

Freiwilliges öffentliches Kaufangebot Art. 22 ff. BEHG

Zwangsangebot (Austrittsrecht) Art. 32 BEHG

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
16 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzerneintrittsphase**

Fusionsrechtliche Behelfe

Wahrung der Anteils- und Mitgliedschaftsrechte	Art. 7 FusG
Informations- und Kontrollrechte	Art. 14 ff. FusG
Mehrheitserfordernisse	Art. 18 FusG
Ausgleichszahlungsklage	Art. 105 FusG
Anfechtungsklage	Art. 106 FusG
Verantwortlichkeitsklage	Art. 108 FusG

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
17 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase** (*Konzernführungsschutz*)

Aktienrechtlicher Minderheitenschutz

- im abhängigen Unternehmen
- gegenüber dem herrschenden Unternehmen

Aktienrechtliche Rechtsmittel

- gegen das abhängige Unternehmen und seine Organe
- gegen das herrschende Unternehmen u. seine Organe

Fusionsrechtlicher Minderheitenschutz

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
18 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

Aktienrechtlicher Minderheitenschutz im abhängigen Unternehmen (1)

Gesellschaftsinteresse/-zweck als Grenze	Art. 754 OR
Gleichbehandlung der Aktionäre	Art. 706, 706b, 714, 754 OR
Gebot der schonenden Rechtsausübung	Art. 2 ZGB
Einberufungs- und Traktandierungsrecht	Art. 699 OR
Quorumsvorschriften	Art. 704 OR

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
19 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

Aktienrechtlicher Minderheitenschutz im abhängigen Unternehmen (2)

Informations- und Kontrollrechte	Art. 697, 697a, 716b OR
Bezugs- und Vorwegzeichnungsrechte	Art. 652b, 653c OR
Erwerb eigener Aktien	Art. 659b OR

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
20 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

Aktienrechtlicher Minderheitenschutz gegenüber dem herrschenden Unternehmen

Verbot der verdeckten Gewinnausschüttung	Art. 678 OR
--	-------------

Treuepflicht des herrschenden Unternehmens gg. Minderheitsaktionären ?	(a.M.: BGer, hL)
---	------------------

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
21 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

**Aktienrechtliche Rechtsmittel
gegen das abhängige Unternehmen und seine Organe**

Begehren um Sonderprüfung	Art. 697b OR
---------------------------	--------------

Anfechtungsklage	Art. 706 OR
------------------	-------------

Nichtigkeitsklage	Art. 706b, 714 OR
-------------------	-------------------

Verantwortlichkeitsklage	Art. 754 OR
--------------------------	-------------

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
22 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

**Aktienrechtliche Rechtsmittel
gegen das herrschende Unternehmen und seine Organe**

Rückerstattungsklage	Art. 678 OR
----------------------	-------------

Organ- und Geschäftsherrenhaftung	Art. 754, 55 OR
-----------------------------------	-----------------

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
23 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernbetriebsphase**

Fusionsrechtlicher Minderheitenschutz

cf. Konzerneintrittsphase

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
24 | 38

Die Rechtsbehelfe

- **Konzernaustritt**

Aktienrechtlicher Behelf

Auflösungsklage	Art. 736/4 OR
-----------------	---------------

Börsenrechtliche Behelfe

Öffentliches Kaufangebot	Art. 22 BEHG
--------------------------	--------------

Zwangsangebot	Art. 32 BEHG
---------------	--------------

Ausschluss von Minderheitsaktionären	Art. 33 BEHG
--------------------------------------	--------------

Fusionsrechtliche Behelfe

Spaltung (beherrsch. Teil, unabhäng. Teil)	Art. 29 ff. FusG
--	------------------

Abfindung statt neue Anteile	Art. 8 FusG
------------------------------	-------------

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
25 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Übersicht**

- **Konzerneingangsschutz**

BGE 99 II 55 (*Ringier*)

- **Konzernführungsschutz**

BGE 105 II 114 (*Toga*)

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
26 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

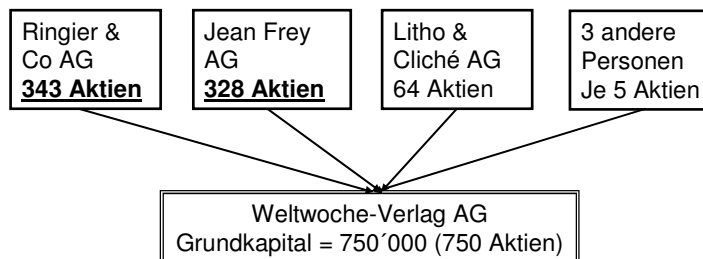
- **Übersicht**

- Urteil des BGer 4C.234/2002 (U 10)
- BGE 132 III 71 (U 12)
- BGE 99 II 55 (U 34 = *Ringier*)
- BGE 105 II 113 (U 37 = *Togal*)

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
27 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Ringier-Entscheid** (BGE 99 II 55)



Konzernspezifischer Minderheitenschutz
28 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Ringier-Entscheid** (BGE 99 II 55)
 - AK-Erhöhung: CHF 750'000 > CHF 6 Mio. (GV-Beschluss)
 - Klage der Ringier AG dagegen
 - Aktionär, der Bezugsrecht nicht ausübt, nimmt einschneidende Nachteile in Kauf:
 - Innerer Aktienwert sinkt
 - Einbusse des Stimmrechts
 - Faktischer Zwang zur Ausübung des Bezugsrechts

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
29 | 38

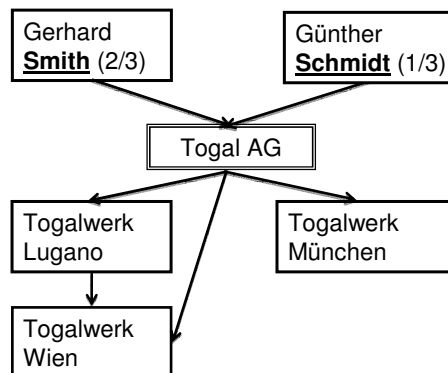
Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Ringier-Entscheid** (BGE 99 II 55)
 - **BGer:** Ungleichbehandlung? Rechtsmissbrauch?
 - Der Richter darf einschreiten, wenn die Mehrheitsaktionäre ihre Macht bezüglich Minderheitsaktionären offensichtlich missbrauchen
 - *In casu:* Keine unzulässige Ungleichbehandlung
 - *Kein Eingriff in aktienrechtliche Schutzrechte*
 - *Es geht um den Konzerneingangsschutz*

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
30 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)



Konzernspezifischer Minderheitenschutz
31 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)

- Wiederholte Auseinandersetzungen um die Rechte des Minderheitenaktionärs Günther Schmidt
- Diverse gerichtliche Verfahren (Einberufung GV, verweigerter Auskünfte gem. Art. 697 OR)
- Alle zugunsten des Minderheitsaktionärs
- Smith bezog Grossteil der Gewinne und Tantiemen der TG (Lugano, Wien) und auch Entschädigungen und weitere Vergünstigungen
 - Auswirkungen auf Reingewinn
 - nur geringe Dividenden der MG
 - Schmidt klagt auf Auflösung der Togal AG gemäss Art. 736 Ziff. 4 OR

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
32 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)

Art. 736 Ziff. 4 OR

Die Gesellschaft wird aufgelöst:

[...]

4. durch Urteil des Richters, wenn Aktionäre, die zusammen mindestens **zehn Prozent** des Aktienkapitals vertreten, aus **wichtigen Gründen** die **Auflösung verlangen**. Statt derselben kann der Richter auf eine *andere sachgemässe und den Beteiligten zumutbare Lösung* erkennen [...].

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
33 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)

- **BGer-Urteil:**

- Die pers. Bezüge von Smith waren nicht gerechtfertigt
- Smith hat Stellung als Mehrheitsaktionär der Togal AG schwer und andauernd missbraucht und Bruder in krasser Weise benachteiligt
- Auflösung der Togal AG

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
34 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)

- **Begründung des BGer**

- Auflösung als *ultima ratio* (keine mildereren Mittel)
- *In casu*: Schmidt fehlten mangels korrekter Auskunft die Angaben für die (mildereren) Anfechtungs- oder Verantwortlichkeitsklagen
- Schmidt ist nur Aktionär der Togal AG, er kann *de facto* nicht gegen die Tochtergesellschaften vorgehen
- Die untragbaren Verhältnisse in der AG sind anders praktisch nicht zu beseitigen (Mehrheit zeigt keine Einsicht)

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
35 | 38

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts

- **Togal-Entscheid** (BGE 105 II 114)

- **Begründung des BGer**

- Abwägung der Interessen
 - Fortbestand: Interesse der Mehrheit (Smith/Togal AG)
 - Auflösung: Interesse der Minderheit (Schmidt)
- Art. 736 Ziff. 4 OR dient v.a. dem Schutz der Minderheit gegen Machtmissbrauch der Mehrheit
- Argumente:
 - Kein genereller Vorzug des Kollektivinteresses vor Individualinteressen (*a priori*)
 - Konkrete Verhältnisse: kleine Familiengesellschaft
 - *Interesse der Minderheit an der Auflösung überwiegt*

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
36 | 38

Fazit

- Schutzbedürfnis der „freien Aktionäre“
- Fehlen konzernspezifischer Minderheitenschutznormen
- BGer
 - **Ringier (1973):** Kein Schutz der Aktionäre vor drohender Konzernierung durch AK-Erhöhung (mangels eines Anspruchs auf Berücksichtigung ihrer finanziellen Lage)
 - **Togal (1979):** Schutz eines freien Aktionärs durch Auflösung der AG nach anhaltendem Missbrauch durch einen Mehrheitsaktionär und fehlendem Fortbestandsinteresse

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
37 | 38

Fragen?

Konzernspezifischer Minderheitenschutz
38 | 38