

Homburger

Vertragsgestaltung

Vertragsrecht für die Wirtschaftspraxis FS 2018

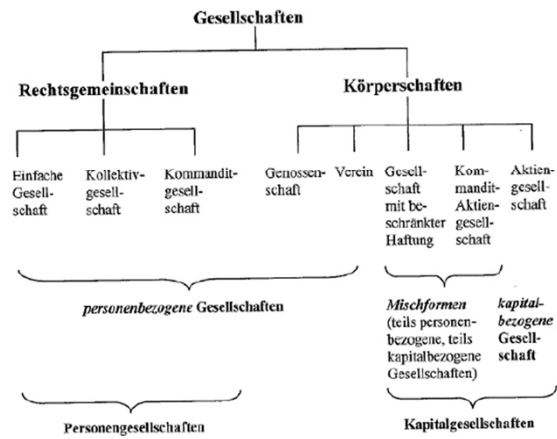
Claude Lambert
9. März 2018

Teil 1

Sachverhalt

Sachverhalt 1|2

- Gesellschaftsformen¹



1. ARTHUR MEIER-HAYOZ|PETER FORSTMOSER, Schweizerisches Gesellschaftsrecht, 11. Auflage, Bern 2012, § 3 Ziff. 2

Sachverhalt 2|2

- Gesellschafter
 - Eigenkapital
 - Gesellschaftsvertrag (gemeinsame Zweckverfolgung | *affectio societatis*)
 - Gleichbehandlung | Kapitalbezogenheit
 - Partizipationsscheine (Art. 656a OR)
 - Genusscheine (Art. 657 OR)
 - Stimmrechtsaktie (Art. 693 OR)
- Darlehensgeber
 - Fremdkapital
 - Darlehensvertrag (Austauschvertrag)
 - Partiarisches Darlehen (Beteiligung am Erfolg | Misserfolg)
 - Stille Gesellschaft (*affectio societatis* | Mitwirkungsrechte)

Teil 2

Darlehensvertrag

Darlehensvertrag - Allgemeines 1|4

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

Darlehensvertrag - Allgemeines 2|4

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

Darlehensvertrag – Vertragsinhalt 3|4

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

Darlehensvertrag – Vertragsinhalt 4|4

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

Teil 3

Sicherungsmöglichkeiten

Sicherungsmöglichkeiten

Realsicherheiten	Personalsicherheiten
Immobiliarsicherheiten <ul style="list-style-type: none"> - Grundpfandrechte - Grundpfandverschreibung - Schuldbrief - Drittpfand 	Garantie <ul style="list-style-type: none"> - Bankgarantie - Patronatserklärung
Mobiliarsicherheiten <ul style="list-style-type: none"> - Faustpfand - Eigentumsvorbehalt - Retentionsrecht - Fahnverschreibung - Pfandbrief, etc. 	Bürgschaft <ul style="list-style-type: none"> - Bankbürgschaft
Schuldbeitritt Schuldübernahme	

Teil 4

Faustpfandrecht (Art. 884 – 894 ZGB)

Faustpfandrecht (ZGB 884 - 894) 1|2

- Realsicherheit
- Beschränktes dingliches Recht | dingliche Sicherung einer Forderung
- Sicherheits- und Verwertungsrecht
- Pfandgläubiger kann sich bei Nichtbefriedigung seiner Forderung aus dem Erlös schadlos halten
- Zweiseitiges Rechtsgeschäft
- Pfandvertrag | formlos

Faustpfandrecht (ZGB 884 - 894) 2|2

- Akzessorietät
- Besitzübergabe der Pfandsache (Verzicht Sachherrschaft und Nutzungswert)
- Verfügungsbefugnis Pfandgeber
- Nicht zwingend: Identität von Schuldner und Gläubiger (z.B. Drittpfand)
- Sachwert

Homburger

Danke für Ihre Aufmerksamkeit

Dr. iur. Claude Lambert
Claude.lambert@homburger.ch
T +41 43 222 10 00

Homburger AG | Prime Tower | Hardstrasse 201 | CH-8005 Zürich
www.homburger.ch