

# Vertragsgestaltung

Vertragsrecht für die Wirtschaftspraxis FS 2018

Claude Lambert  
9. März 2018

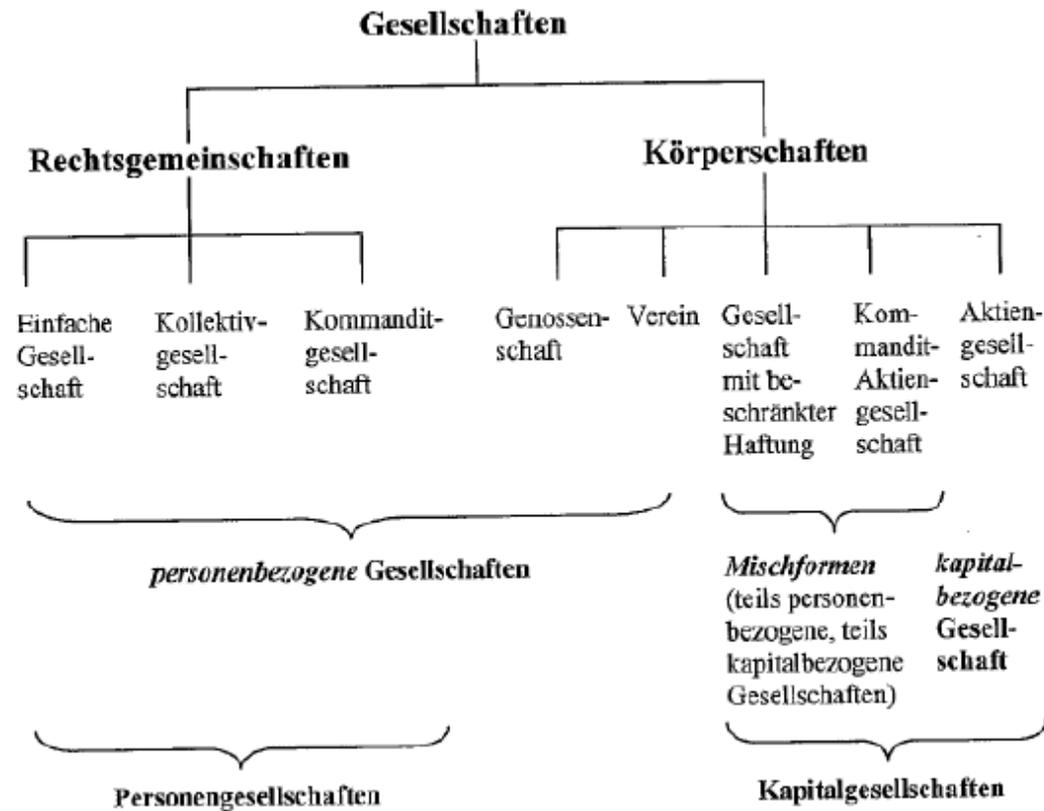


## Teil 1

Sachverhalt

## Sachverhalt 1|2

- Gesellschaftsformen<sup>1</sup>



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)
    - Genussscheine (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
<b>Immobiliarsicherheiten</b> <ul style="list-style-type: none"> <li>– Grundpfandrechte</li> <li>– Grundpfandverschreibung</li> <li>– Schuldbrief</li> <li>– Drittpfand</li> </ul>	<b>Garantie</b> <ul style="list-style-type: none"> <li>– Bankgarantie</li> <li>– Patronatserklärung</li> </ul>
<b>Mobiliarsicherheiten</b> <ul style="list-style-type: none"> <li>– Faustpfand</li> <li>– Eigentumsvorbehalt</li> <li>– Retentionsrecht</li> <li>– Fahrnisverschreibung</li> <li>– Pfandbrief, etc.</li> </ul>	<b>Bürgschaft</b> <ul style="list-style-type: none"> <li>– Bankbürgschaft</li> </ul>
	<b>Schuldbeitritt   Schuldübernahme</b>

## 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

## Danke für Ihre Aufmerksamkeit

Dr. iur. Claude Lambert

Claude.lambert@homburger.ch

T +41 43 222 10 00