

Dr. iur. Marcel Schönbächler

Die Organisationsklage nach Art. 731b OR

Organisationsmängel und deren Rechtsfolgen
sowie verfahrens- und kollisionsrechtliche Aspekte

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXXIII
Literaturverzeichnis	XLIII
Materialienverzeichnis	LXXVII

EINLEITUNG

1

§ 1 Einleitung

3

I. Einführung in das Thema	3
II. Aufgabenstellung	5
III. Abgrenzungen	7

GRUNDLEGUNG

9

§ 2 Rechtslage vor Einführung von Art. 731b OR

11

I. Verschiedene Einzelbestimmungen	11
II. Unterschiedliche Zuständigkeiten	13
III. Unterschiedliche Klageberechtigungen	13
IV. Unterschiedliche Rechtsfolgen	14
V. Diverse Schwierigkeiten in der Praxis	14

§ 3 Einführung sowie Zweck und Bedeutung von Art. 731b OR

19

I. Einführung von Art. 731b OR	19
II. Gesetzgeberische Methode	26
III. Funktion von Art. 731b OR	28
IV. Keine Subsidiarität der Organisationsklage	31

§ 4 Exkurs: Organisationsklage im Vereins- und Stiftungsrecht

35

I. Allgemeines	35
II. Vereinsrecht	35

III.	Stiftungsrecht	38
§ 5 Tatbestands- und Rechtsfolgeermessen in Art. 731b OR		41
I.	Gerichtliche Billigkeitsentscheidung gemäss Art. 4 ZGB	41
II.	Tatbestandsermessen in Art. 731b Abs. 3 OR	42
III.	Rechtsfolgeermessen in Art. 731b Abs. 1 OR	45
IV.	Grundsätze der gerichtlichen Ermessensausübung	45
TATBESTAND: ORGANISATIONSMANGEL		51
§ 6 Organbegriff		53
I.	Der Organbegriff im Allgemeinen	53
II.	Der Organbegriff i.S.v. Art. 731b Abs. 1 OR	59
§ 7 Organisationsmängel i.S.v. Art. 731b Abs. 1 OR		63
I.	Allgemeines	63
II.	Die einzelnen Organisationsmangeltatbestände	73
§ 8 Anwendung von Art. 731b OR bei einem Organisationsmangel i.S.v. Art. 831 Abs. 2 OR		157
I.	Unterschreiten der gesetzlich vorgeschriebenen Genossenschafteranzahl	157
II.	Anwendbarkeit von Art. 731b OR	158
III.	Eingeschränktes gerichtliches Massnahmenspektrum	159
§ 9 Spezialfälle organisatorischer Mängel ausserhalb von Art. 731b OR		163
I.	Fehlendes Rechtsdomizil (Art. 153 ff. HRegV)	163
II.	Gesellschaften ohne Geschäftstätigkeit und ohne verwertbare Aktiven (Art. 938a OR, Art. 155 HRegV)	168
III.	Verhältnis von Art. 731b OR zu Art. 153 ff. und Art. 155 HRegV	173
§ 10 Weitere Berührungspunkte zu Art. 731b OR		179
I.	Art. 666b ZGB in Ergänzung zu Art. 731b OR	179
VI		

II.	Organisationsmängel bei Wiedereintragung einer Rechtseinheit in das Handelsregister (Art. 164 Abs. 3 HRegV)	183
-----	---	-----

RECHTSFOLGE: GERICHTLICHE ANORDNUNG DER ERFORDERLICHEN MASSNAHMEN	185
--	------------

§ 11 Die Rechtsfolgen	187
------------------------------	------------

I.	Anforderungen an die Rechtsfolge	187
II.	Die einzelnen im Gesetz explizit vorgesehenen Massnahmen	201
III.	Weitere gesetzlich nicht explizit genannte gerichtliche Massnahmen	303

VERFAHRENS- UND KOLLISIONSRECHTLICHE ASPEKTE	317
---	------------

§ 12 Die Sachlegitimation	319
----------------------------------	------------

I.	Aktivlegitimation	319
II.	Passivlegitimation	363

§ 13 Die Klage	365
-----------------------	------------

I.	Klageart von Art. 731b OR	365
II.	Klagegrund	367
III.	Rechtsnatur des Verfahrens	368
IV.	Verfahrensart	369
V.	Gerichtliche Zustellungen	373
VI.	Zuständigkeit	378
VII.	Verfahrensgrundsätze	389
VIII.	Vorsorgliche Massnahmen	395
IX.	Behauptungs- und Beweislast	398
X.	Rechtsschutzinteresse der Gesellschafter und der Gläubiger	402
XI.	Klagefrist und Verwirkung des Klagerechts	405
XII.	Streitwert	407
XIII.	Kostentragung	416

XIV. Gewährung des rechtlichen Gehörs an am Organisationsklageverfahren unbeteiligte Gesellschafter und Gläubiger	427
§ 14 Das anwendbare Recht in Fällen mit internationalem Charakter	429
I. Der internationale Sachverhalt als Bezugspunkt	429
II. Objektive Anknüpfung	430
III. Subjektive Anknüpfung (Rechtswahl)	431
IV. Sonderanknüpfungen	432
§ 15 Beendigung des Verfahrens	435
I. Gerichtliches Sachurteil	435
II. Abschreibungsentscheid infolge Gegenstandslosigkeit (Art. 242 ZPO)	439
III. Kein Entscheid aufgrund Parteivereinbarung	440
IV. Sonderfall der Wiederherstellung nach einem Säumnisurteil (Art. 148 ZPO)	440
§ 16 Rechtsmittel	443
I. Zulässigkeitsvoraussetzungen	443
II. Aufschiebende Wirkung	446
III. Kognition	447
IV. Novenrecht	452
KONKURRENZEN	459
§ 17 Die Organisationsklage im Verhältnis zu anderen obligationenrechtlichen Klagen	461
I. Verhältnis zur Auflösungsklage nach Art. 643 Abs. 3 OR	461
II. Verhältnis zur Anfechtungsklage nach Art. 706 OR	469
III. Verhältnis zur Klage auf Feststellung der Nichtigkeit nach Art. 706b OR	471
IV. Verhältnis zur Abberufungsklage nach Art. 741 Abs. 2 OR	473

V.	Verhältnis zur Auflösungsklage aus wichtigem Grund nach Art. 736 Ziff. 4 OR	475
	SCHLUSSBETRACHTUNG	479
	§ 18 Schlussbetrachtung: Würdigung und Ausblick	481
I.	Würdigung der Organisationsklage	481
II.	Typischer Verfahrensablauf	484
III.	Auswirkungen der Organisationsklage auf einen nicht anfechtbaren Beschluss des obersten Leitungs- und Verwaltungsorgans	485
IV.	Ausblick	486