

«Aktionärbindungsvertrag» Personalisierung der Aktiengesellschaft durch einen Vertrag unter Aktionären

Inhalt und Funktionsweise dieses weit
verbreiteten Organisationsmittels in
Startups und KMUs

Lunch and Law
Technopark Winterthur

Dr. Christoph D. Studer
Dr. Oliver Fritschi



Einführung



Inhalt

- Bezeichnung
- Anspruch auf Mitsprache
- Stimmrechtsvereinbarungen
- Gewinnverteilungspflichten
- Nachschusspflichten
- Vorhandrechte/Vorkaufsrecht
- Mitverkaufsrecht, -pflicht
- Konkurrenzverbot/Treuepflichten
- Verpfändungsverbot
- Dauer



Anspruch auf Mitsprache



Stimmrechtsvereinbarungen



Gewinnverteilung/Finanzierung



Kaufrechte und -pflichten

- Vorhand-/Vorkaufsrecht
- Exkurs: Bestimmung des inneren Werts
- Mitverkaufsrecht, -pflicht
- Verkaufsrecht
- Anbietungspflicht

Konkurrenzverbot



Weitere Bestimmungen

- Absicherung
- Dauer der Vereinbarung

ABV zur Vermeidung von Pattsituationen



"Eight hours of negotiation and all you can say is you agree to disagree??"

ABV zur Vermeidung von Pattsituationen

- 2 Aktionäre mit je 50% (oder 4 Aktionäre mit je 25%)
- Kann zum wirtschaftlichen Untergang führen
- Gesetz sieht keine valable Lösungen vor
(Auflösungsklage gem. Art. 736 Ziff. 4 OR ist ultima ratio, Gericht kann auf eine andere sachgemässe Lösung entscheiden, Verfahren ist langwierig und ist mit vielen Ungewissheiten belastet)

ABV zur Vermeidung von Pattsituationen

- Unabhängiger VR mit Stichentscheid (Problem bei dessen Rücktritt)
- Beide Aktionärsgruppen übergeben eine Aktien treuhänderisch einem unabhängigen Dritten für Stichentscheid an GV (z.B. für Wahl des unabhängigen VR)
- Shoot-out Klausel im ABV: Aktionäre vereinbaren, dass jeder von ihnen dem jeweils anderen unter Nennung eines Kaufpreises anbieten kann, dessen Aktien zu kaufen. Der empfangende Aktionär kann dieses Angebot nur ablehnen, wenn er selbst die Aktien des anbietenden Aktionärs zu dem gleichen Preis erwirbt

Rolle des ABV bei Startups



Rolle des ABV bei Startups: Gründungsphase

- Besser früher als später, ABV sollte bei der Gründung und zu Beginn des operativen Betriebs ausgehandelt und unterschrieben vorliegen
- Einigung über fundamentale Punkte später schwieriger
 - wird aufgrund der operativen Belastung nicht als prioritär angesehen
 - Spannungen steigen, wenn Personen abweichende Vorstellungen darüber haben, was ursprünglich mündlich vereinbart wurde

Rolle des ABV bei Startups: Finanzierungsrunden

- ABV entwickelt sich von Finanzierungsrunde zu Finanzierungsrunde weiter
- Stehen oftmals nur 12 oder 24 Monate in Kraft (je nach Funding Circle)
- Startup spezifische Vorrechte für Investoren

Rolle des ABV bei Startups

Vorzugsaktien

- Art. 654 Abs. 1 OR

*Die Generalversammlung kann nach Massgabe der Statuten oder auf dem Wege der Statutenänderung die **Ausgabe von Vorzugsaktien** beschliessen*

- Art. 656 Abs. 2 OR

Die Vorrechte können sich namentlich auf die Dividende mit oder ohne Nachbezugsrecht, auf den Liquidationsanteil und auf die Bezugsrechte für den Fall der Ausgabe neuer Aktien erstrecken

- Art. 709 Abs. 1 OR

Bestehen in Bezug auf das Stimmrecht oder die vermögensrechtlichen Ansprüche mehrere Kategorien von Aktien, so ist durch die Statuten den Aktionären jeder Kategorie die Wahl wenigstens eines Vertreters im Verwaltungsrat zu sichern

Rolle des ABV bei Startups

Typische Vorzugsrechte

- Kontrollrechte
- Verwässerungsschutzklauseln
- Liquidationspräferenzen
- Vesting der Gründeraktien

Rolle des ABV bei Startups

Kontrollrechte

- Investor hat Anrecht auf einen oder mehrere Vertreter im VR
- «Investoren-VR» hat Veto-Recht bei bestimmten Beschlüssen
 - Budgetgenehmigung
 - Personalentscheide inkl. Entlohnung
 - Ausgaben über bestimmten Schwellenwerten

Rolle des ABV bei Startups

Verwässerungsschutzklauseln

- Investoren sollen bei der nächsten Finanzierungsrunde (sofern diese zu einem tieferen Ausgabepreis erfolgt) so gestellt werden, wie wenn sie auch bei der aktuellen Runde zu diesem tieferen Preis hätten zeichnen können
- Verlagern das Risiko einer negativen Wertentwicklung von den Investoren auf die Gründer
- Ist derzeit oft zu sehen, kann für Gründer abgedeckt werden durch zeitliche Befristung (z.B. 18 Monate)

Rolle des ABV bei Startups

Liquidationspräferenzen

- Liquidation ist breit zu verstehen
 - Auflösung
 - Verkauf
 - Fusion
- Investoren werden bis zu einem «preference amount» vorab befriedigt. Dieser entspricht in der Regel dem investierten Betrag, manchmal auch etwas mehr

Rolle des ABV bei Startups

Vesting der Gründeraktien

- Bestimmung in ABV, dass Gründer Aktien im Ausstiegszeitpunkt aus der operativen Führung einen Teil der Aktien abgeben müssen
- Investoren haben kein Interesse an der operativen Führung
- Anreize für Gründer, möglichst lange im operativen Geschäft zu verbleiben

ABV als Instrument der Unternehmensnachfolge



"Yes, Timmy, someday this will all be yours, instead of someone more qualified."

ABV als Instrument der Unternehmensnachfolge

- Familienunternehmen in 1. Generation = Einheit zwischen Führung und Kapital beim Gründer («Patron»)
- Unternehmen stellt das grösste Aktivum des Nachlasses dar. Zuteilung an einzelne Erben nicht opportun oder rechtlich unzulässig (Pflichtteile)
- Ein oder einzelne, aber nicht alle Erben kommen als Nachfolger in Frage («Management Erben»)
- Übrige Erben sollen keine aktive Rolle im Unternehmen haben («Finanz-Erben»)

ABV als Instrument der Unternehmensnachfolge

- Besetzung des VR durch Management Aktionäre kann mittels Stimmbindung im ABV festgelegt werden
- Festlegung der Vergütung der Geschäftsführung
- Festlegung der Dividendenpolitik (ist v.a. im Interesse der Finanzaktionäre)

Nachfolgeregelungen



Zum Schluss

- ABV/Statuten/Organisationsreglement/Gesetz
- Wie anfangen
- Zu Ende bringen
- Fragen

bei Fragen



christoph.studer@probstpartner.ch



oliver.fritschi@probstpartner.ch