

Aktien als individualisierte Rechte und die dadurch in der Trias Mitgliedschaft–Wertpapier/Wertrecht–Bucheffekte verursachten Probleme

Markus Vischer*

Shares (Aktien) in the sense of memberships (Mitgliedschaften) in corporations are in principle individualized, non-fungible rights. They come into existence as non-certified shares (unverbriefte Aktien). In order to make them more negotiable such non-certified rights are often wrapped into a cover (Hülle). By this wrapping process (Umhüllung) the non-certified shares are transformed into negotiable securities (Wertpapiere), into ledger-based securities (Registerwertrechte) or, also by possibly first wrapping and transforming them into uncertificated securities (einfache Wertrechte), into intermediated securities (Bucheffekten). By this wrapping process the shares are slightly modified as certain features are added to the shares in order to make them better negotiable. By this wrapping process

the shares do in principle not lose their individualized nature. However, if negotiable securities or global certificates over shares are put with a custodian (Sammel-/Verwahrung) modified co-ownership (modifiziertes Miteigentum) and fungible fractions (vertretbare Bruchteile) of shares are created. The same is true if ledger-based securities over shares are transferred to a custodian and the respective rights are credited to one or more securities accounts. Such rights are henceforth also fungible fractions of shares. As long as there are no such fungible fractions the shares need to be dealt with and in particular transferred as individualized rights which requires a sufficient specification of the shares in question, e.g. when assigning non-certified shares.

Inhaltsübersicht

- I. Aktie als Mitgliedschaft
- II. Mitgliedschaft als subjektives Recht
- III. Mitgliedschaft als individualisiertes Recht
- IV. Mitgliedschaft und ihre Ausgestaltung als bestimmt geartete Effekte
- V. Entstehung und Übertragung der Mitgliedschaft bei unverbrieften Aktien
- VI. Entstehung und Übertragung der Mitgliedschaft in der Form von Wertpapieren
- VII. Entstehung und Übertragung der Mitgliedschaft in der Form von Wertrechten
- VIII. Entstehung und Übertragung der Mitgliedschaft in der Form von Bucheffekten
- IX. Schlussfolgerungen

I. Aktie als Mitgliedschaft

Eine eigentliche Legaldefinition des Begriffs der Aktie fehlt. Entsprechend werden dem Begriff verschiedene Bedeutungen zugeordnet.¹ Zum einen ist die Aktie ein rechnerischer Anteil am Aktienkapital (Art. 620 Abs. 1, Art. 622 Abs. 4, Art. 623 OR).² Dar-

an ändert auch das Aktienrecht 2020³ nichts, obwohl der Wortlaut dieser Bestimmungen revidiert wurde.⁴ Mit dem Wort «Aktie» wird aber auch die Mitgliedschaft an einer Aktiengesellschaft und der mit dieser verbundenen Gesamtheit der Rechte und Pflichten des Aktionärs bezeichnet (Art. 620 Abs. 2 OR/nOR, Art. 660 ff. OR/nOR).⁵ Sodann hat der Begriff der Aktie einen dritten Sinn, welcher für die Ausgestaltung der Aktie als bestimmt geartete Effekte steht.⁶

Als rechnerischer Anteil am Aktienkapital, auch Mitgliedschaftsstelle genannt,⁷ hat jede Aktie einen Nennwert, der gemäss jetzigem Aktienrecht mindestens einen Rappen betragen und gemäss Aktienrecht 2020 grösser als Null sein muss (Art. 622 Abs. 4 OR/nOR). Es gilt damit das Nennwertsystem.⁸ Eine nennwertlose Aktie ist ebenso unzulässig wie die unechte nennwertlose Stückaktie, auch stumme Quotenaktie

* Dr. iur. Markus Vischer, LL.M., Rechtsanwalt in Zürich.

¹ Z.B. Peter Jung, in: Lukas Handschin (Hrsg.), Zürcher Kommentar, Obligationenrecht, Art. 620–659b OR, Die Aktiengesellschaft, Allgemeine Bestimmungen, 2. Aufl., Zürich/Basel/Genf 2016 (zit.: ZK-Jung), Art. 622 OR N 1.

² Z.B. ZK-Jung (Fn. 1), Art. 622 OR N 1.

³ Obligationenrecht (Aktienrecht), Änderung vom 19.6.2020, i.K. seit 1.1.2021 und später und abschliessend 1.1.2023, AS 2020 4005, 4145, AS 2021 848, AS 2022 119 (zit.: Aktienrecht 2020, einzelne Bestimmungen nOR).

⁴ Gl.M. Jean Nicolas Druey/Eva Druey Just/Lukas Glanzmann, Gesellschafts- und Handelsrecht, 12. Aufl., Zürich/Basel/Genf 2021, § 7 N 41.

⁵ Z.B. Arthur Meier-Hayoz/Peter Forstmoser/Rolf Sethe, Schweizerisches Gesellschaftsrecht, 12. Aufl., Bern 2018, § 16 N 169; ZK-Jung (Fn. 1), Art. 622 OR N 1.

⁶ Z.B. ZK-Jung (Fn. 1), Art. 622 OR N 1.

⁷ ZK-Jung (Fn. 1), Art. 622 OR N 3.

⁸ Z.B. ZK-Jung (Fn. 1), Art. 622 OR N 3.