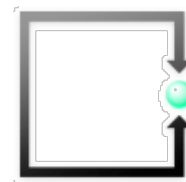


FSDZ RECHTSANWÄLTE & NOTARIAT AG  
ZUGERSTRASSE 76b  
CH-6340 BAAR  
Tel. ++ 41 41 727 60 80  
Fax. ++ 41 41 727 60 85  
praktikanten@fsdz.ch



**Lukas Fässler**  
lic.iur.Rechtsanwalt<sup>1,2</sup>, Informatikexperte  
faessler@fsdz.ch

**Carmen De la Cruz**  
Rechtsanwältin und Notarin<sup>1,2</sup>  
eidg. dipl. Wirtschaftsinformatikerin

Zugerstrasse 76b  
CH-6340 Baar  
Tel.: +41 41 727 60 80  
Fax: +41 41 727 60 85  
[www.fsdz.ch](http://www.fsdz.ch)  
[sekretariat@fsdz.ch](mailto:sekretariat@fsdz.ch)  
UID: CHE-349.787.199 MWST



**AKTIENRECHTLICHE  
VERANTWORTLICHKEIT;  
LÖSCHUNG DER GESELLSCHAFT  
IM HANDELSREGISTER;  
AUSWIRKUNGEN AUF DIE  
ABTRETUNGSGLÄUBIGER NACH  
ART. 260 SCHKG**

17.9.2020

/Volumes/homes/DISKS-Public/03 ORGANISATION/99 Urteile zur Publikation/Aktienrechtliche Verantwortlichkeit - Endversion - 24-09-2020.docx

**Quelle:** 4A\_19/2020 vom 19. August 2020

**Interner Verfasser:** BLaw Alessio Frongillo, jur. Mitarbeiter; RA Lukas Fässler

**Gemäss Urteil 4A\_19/2020 vom 19. August 2020 können Abtretungsgläubiger nach Art. 260 SchKG Ansprüche der Gesellschaft geltend machen, auch wenn die Gesellschaft im Handelsregister gelöscht wurde. Das Bundesgericht hat nun festgehalten, anders als im Urteil 4A\_384/2016, dass keine Wiedereintragung notwendig sei. Es stellt ausserdem fest, dass in einem Nachkonkurs nach Art. 269 SchKG die Wiedereintragung der gelöschten Gesellschaft ebenfalls nicht nötig sei.**

Das Bundesgericht hat, anders als im Urteil 4A\_384/2016, festgestellt, dass die Löschung der Gesellschaft im Handelsregister keine Auswirkung auf die Aktivlegitimation der Abtretungsgläubiger habe. Die Lehre habe, so das Bundesgericht, nach dem Entscheid in 4A\_384/2016 die Auffassung vertreten, dass Aktivforderungen mit der Löschung der Gesellschaft untergehe und somit würde es an der Aktivlegitimation im Aktivprozess und im Passivprozess an der Passivlegitimation fehlen.

Zudem hätte das Bundesgericht mit dem Urteil 4A\_384/2016 keine Änderung der Rechtsprechung beabsichtigt. In seiner amtliche publizierte Rechtsprechung zur Löschung im Handelsregister hält es fest, dass bei Anerkennung einer konstitutive Wirkung der Löschung, ziehe es daraus nicht den Schluss, dass die Aktiv- oder Passivforderung untergehen würden. Die Löschung habe somit keinen Einfluss auf den Bestand einer Forderung, es gehe vielmehr um die weggefallene Fähigkeit am Rechtsverkehr teilzunehmen. Das Bundesgericht wies anschliessend darauf hin, dass es sich der Abtretung nach Art. 260 SchKG um ein betreibungs- und prozessrechtliches Institut sui generis handle, es sei somit nicht von einer Abtretung im zivilrechtlichen Sinne auszugehen, es werde sondern die Prozessführungsbefugnis übertragen. Zwar würden die Abtretungsgläubiger den Prozess in eigenem Namen, auf eigene Rechnung und auf eigenes Risiko führen, sind aber nicht Träger des abgetretenen Anspruchs. Die Konkursmasse bzw. die konkursite Gesellschaft sei zudem nicht Prozesspartei, somit ist die Erfordernis, dass die Gesellschaft im Handelsregister eingetragen bleibe nicht notwendig.

Mittels der Abtretung nach Art. 260 SchKG werde die Möglichkeit eröffnet, der Konkursmasse Aktiven zuzuführen, die zwar bestritten sind, aber zur Masse gehören würden. Sie diene dem mit der Konkursöffnung über eine Gesellschaft allgemein

**Partnerkanzleien:**

**Böhni Rechtsanwälte GmbH**  
**Roman Böhni**  
MLaw Rechtsanwalt,  
BSc Wirtschaftsinformatik  
Tel.: ++41 41 541 79 60  
[roman.boehni@boehnilaw.ch](mailto:roman.boehni@boehnilaw.ch)  
[www.boehnilaw.ch](http://www.boehnilaw.ch)

**de la cruz beranek Rechtsanwälte AG**  
**Carmen De la Cruz**  
Rechtsanwältin und Notarin<sup>1,2</sup>  
eidg. dipl. Wirtschaftsinformatikerin  
[delacruz@delacruzberanek.com](mailto:delacruz@delacruzberanek.com)

**Nicole Beranek Zanon**  
Rechtsanwältin und Notarin<sup>1,2</sup>  
[beranek@delacruzberanek.com](mailto:beranek@delacruzberanek.com)

Industriestrasse 7  
CH-6300 Zug  
Tel.: ++41 41 710 28 50  
Fax: ++41 41 710 90 76  
[www.delacruzberanek.com](http://www.delacruzberanek.com)  
UID: CHE-389.928.945 MWST

**Lichtsteiner Rechtsanwälte und Notare**  
**Urs Lichtsteiner**  
lic. iur. Rechtsanwalt<sup>1,2</sup>, MSc (Stanford)  
[lichtsteiner@lilaw.ch](mailto:lichtsteiner@lilaw.ch)

Zugerstrasse 76B,  
CH-6340 Baar  
Tel.: +41 41 726 90 00  
Fax: +41 41 726 90 05  
[www.lilaw.ch](http://www.lilaw.ch)  
[info@lilaw.ch](mailto:info@lilaw.ch)  
UID: CHE-404.805.335 MWST

**Anwaltskanzlei Dr. Weltert**  
**Hans M. Weltert**  
Dr. iur. Rechtsanwalt<sup>1,4</sup>  
[hans.weltert@raweltert.ch](mailto:hans.weltert@raweltert.ch)

**Matthias Heim**  
lic.iur. Rechtsanwalt<sup>1,4</sup>  
[matthias.heim@raweltert.ch](mailto:matthias.heim@raweltert.ch)

**Michael Heim**  
lic.iur. Rechtsanwalt<sup>1,4</sup>  
[michael.heim@raweltert.ch](mailto:michael.heim@raweltert.ch)  
Bahnhofstrasse 10  
CH-5001 Aarau  
Tel.: +41 62 832 77 33  
Fax: +41 62 832 77 34  
[www.raweltert.ch](http://www.raweltert.ch)  
[info@raweltert.ch](mailto:info@raweltert.ch)  
UID: CHE-100.877.506 MWST

<sup>1</sup> Mitglied des Schweizerischen Anwaltsverbandes  
<sup>2</sup> Eingetragen im Anwaltsregister des Kantons Zug  
<sup>3</sup> Eingetragen im Anwaltsregister des Kantons Zürich  
<sup>4</sup> Eingetragen im Anwaltsregister des Kantons Aargau



verfolgten Zweck, im Interesse der Gesellschaftsgläubiger das zur Masse gehörende Vermögen erhältlich zu machen.

Trotz der nach Konkurschluss vorzunehmenden Löschung der Gesellschaft im Handelsregister (Art. 159 Abs. 5 lit. b HRegV) sei es möglich, einen sich nach erfolgter Abtretung nach Art. 260 SchKG ergebenden Überschuss für die Masse an die Konkursgläubiger nachzuverteilen. Dies setzt voraus, dass die nach Art. 260 SchKG verfolgten Ansprüche trotz einer Löschung der Gesellschaft erfolgreich durchgesetzt werden könnten.

Bezüglich Nachkonkurs (Art. 269 SchKG) hat das Bundesgericht ebenfalls entschieden, dass die Löschung der Gesellschaft dem Nachkonkurs nicht entgegen stehe, somit ist eine Wiedereintragung der Gesellschaft in Bezug auf die Verwertung und Nachverteilung nicht nötig. Anders sieht es aus, wenn die Konkursmasse durch Vergleich, Betreibung, Klage, Schiedsverfahren etc. Ansprüche aktiv geltend machen möchte, in diesem Fall müsste die gelöschte Gesellschaft wieder eingetragen werden.

Weiter hielt es fest, dass es an einem schützenswerten Interesse fehle, die Klagebefugnis mit der Löschung der Gesellschaft im Handelsregister entfallen zu lassen.

Bei Fragen kontaktieren Sie unsere Kanzlei.

---

24.09.2020