



Baker
McKenzie.

Wirtschaftsrecht 2023

Trends & Entwicklungen

Schulthess §

Wirtschaftsrecht 2023

Trends & Entwicklungen

Andreas Becker, MLaw

Muriel Binder, MLaw, Informatikerin
(EFZ)

Nathan Bouvier, MLaw

Dr. Fabienne Bretscher

Lukas Brügger, M.A.

Dr. Merens Cahannes, LL.M.

Nadine Charrière, CEMS MIM, CIPP/E

Dr. Matthias Courvoisier, MSc in
Finance (London Business School)

Balthasar Denger, MLaw

Prof. Dr. Joachim Frick, LL.M./J.S.D.

Alexandra Garg, MLaw

Prof. Dr. Lukas Glanzmann, LL.M.

Fabian Greutert, Dipl. Steuerexperte

Dr. Valentina Hirsiger, MLaw

Mario Kumschick, lic. iur.

Susanne Liebel-Kotz, Dipl. Steuer-
expertin und Steuerberaterin DE

Dr. Sandra Marmy-Brändli

Dr. Manuel Meyer

Johanna Mösch, LL.M., CIPP/E

Dr. Kaspar Projer, LL.M.

Dr. Benedikt Rutscheidt

Tanja Schmid, MLaw

Dr. Ansgar Schott, LL.M.

Dr. Martina Patricia Steiner,
Mediatorin

Christoph Stutz, Fachanwalt SAV
Arbeitsrecht, Sozialversicherungs-
Fachmann EFA

Roger Thomi, lic. iur.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek
Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, vorbehalten. Jede Verwertung ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme.

© Schulthess Juristische Medien AG, Zürich · Genf 2023
ISBN 978-3-7255-9761-1

www.schulthess.com

Inhaltsverzeichnis

Gesellschaftsrecht (Glanzmann, Meyer, Rutscheid) (Seite 1–16)

I.	Neue Entwicklungen: Inkrafttreten der Bestimmungen des neuen Aktienrechts zum 1.1.2023.....	1
1.	Flexibilisierung der Kapitalausstattung und -verwendung	1
2.	Stärkung der Corporate Governance	2
3.	Modernisierung der Versammlungsformen	2
4.	Zulässigkeit statutarischer Schiedsklauseln	2
5.	Formelle Erweiterung des aktienrechtlichen Sanierungsrechts	2
6.	Implementierung der VegüV	3
II.	Rechtsprechung Kapitalgesellschaften (AG und GmbH).....	3
1.	Einberufung der Generalversammlung	3
1.1	Grenzen bei der Geltendmachung von Mängeln in der Einberufung zur Generalversammlung	3
1.2	Gerichtliche Einberufung einer Generalversammlung... ..	4
2.	Auskunfts- und Einsichtsrecht des Gesellschafters.....	5
3.	Selbstkontrahieren von Verwaltungsratsmitgliedern.....	6
4.	Behebung eines Organisationsmangels.....	8
4.1	Auflösung der Gesellschaft	8
4.2	Ergreifung anderer geeigneter Massnahmen	9
5.	Nichtvorliegen eines Organisationsmangels	10
6.	Kompetenz zur Verteilung eines Aktivenüberschusses im aktienrechtlichen Liquidationsverfahren.....	11
7.	Rechtzeitigkeit einer Überschuldungsanzeige.....	12
8.	Umstrukturierungen: Fusion bei indirekten Beteiligungsverhältnissen	13
III.	Rechtsprechung übriges Gesellschaftsrecht.....	14
1.	Löschung einer Gesellschaft von Amtes wegen	14
2.	Zeitpunkt des Untergangs einer Kollektivgesellschaft.....	16

Kapitalmarktrecht (Courvoisier) (Seite 17–23)

I.	Gesetzgebung.....	17
1.	Offenlegung von Management-Transaktionen	17
2.	Global Depositary Receipts – Hinterlegungsscheine	17

3. Für den Kapitalmarkt wesentliche Änderungen der Aktienrechtsreform	19
II. Praxis	22
1. Praxis der Übernahmekommission	22
2. Praxis der Börse	23
Finanzmarktrecht (Schott, Brügger, Schmid)	(Seite 25–55)
I. Vorbemerkung	25
II. Limited Qualified Investor Fund	25
1. Hintergrund der Einführung in der Schweiz	25
2. L-QIF als neue Anlageform einer kollektiven Kapitalanlage	26
3. Keine Bewilligungs- und Genehmigungspflicht	26
4. Liberale Anlagevorschriften	27
5. Immobilienanlagen von L-QIF im Besonderen	28
6. Mindestvermögen und Liquidität (Rücknahme- und Auszahlungsansprüche)	29
7. Keine steuerliche Sonderbehandlung des L-QIF	29
III. Geldwäscherei	30
1. Gesetzliche Neuerungen	30
2. Krypto	31
3. Sanktionen	32
4. Organisation als Dreh- und Angelpunkt	33
IV. Sustainable Finance	34
1. Politische Ausgangslage	34
2. Nachhaltigkeit der Realwirtschaft	35
3. Transparenz – Klimawandel als Risiko für das Finanzinstitut	36
4. Transparenz – Schutz des Marktes und der Kunden	37
5. Greenwashing im Besonderen	37
6. Risikomanagement	38
7. Immobilienfinanzierungen	39
V. Operationelle Resilienz	40
1. Überblick	40
2. Definition der operationellen Resilienz	40
3. Zweck und Umfang	40

4. Operationelle Resilienz und Business Continuity Management	41
5. Operationelle Resilienz als Prävention	43
VI. Weitere Themen	44
1. Open Finance und Kundenschutz bei FinTech-Unternehmen	44
2. FINIG und FIDLEG	45
3. Teilrevision FinfraG.....	46
4. Datenschutz und -sicherheit	47
VII. Rechtsprechung.....	48
1. Urteile des Bundesgerichts und des Bundesverwaltungsgerichts	48
1.1 Bewilligungen.....	48
1.2 Gewähr und Berufs- und Tätigkeitsverbote.....	50
1.3 Geldwäscherei.....	53
1.4 Meldepflichten für Beteiligungen (kollektive Kapitalanlagen)	54
1.5 Sanktionen.....	54
2. FINMA-Enforcement-Entscheide 2020	54
Arbeitsrecht (Becker, Steiner)	(Seite 57–66)
I. Gesetzgebung.....	57
1. Adoptionsurlaub.....	57
2. Entsendeverordnung: Anpassung der Solidarhaftung	58
II. Rechtsprechung	58
1. Plattformarbeit: Urteile zum Fahrdienst «Uber» und Essenslieferdienst «Uber Eats».....	58
2. Ferienlohn bei unregelmässiger Tätigkeit	59
3. Der Begriff des Betriebs bei der Massenentlassung	60
4. Kündigung nach Ablauf der Probezeit.....	62
5. Kündigung kurz vor dem Eintritt ins Rentenalter	62
6. Keine missbräuchliche Kündigung wegen Freistellung.....	63
7. Besteuerung der Entschädigung für missbräuchliche Kündigung	64
8. Keine Kündigung zur Unzeit bei blosser Ankündigung der Vertragsbeendigung	64

9. Fristlose Kündigung wegen Nebenbeschäftigungen	64
10. Zulässigkeit von Teilklagen im Arbeitsrecht.....	66
Sozialversicherungsrecht (Stutz, Cahannes, Projer)	(Seite 67–81)
I. Neue Entwicklungen.....	67
1. Inkrafttreten des Adoptionsurlaubes	67
2. Erhöhung des Taggelds bei Mutterschaftsentschädigung etc.	68
3. Verlängerung der Sonderregelung im Bereich Telearbeit/ Homeoffice.....	68
4. Anhebung der AHV/IV-Renten.....	69
5. Solidaritätsprozent in der ALV fällt weg.....	70
6. Sozialversicherungsabkommen mit Tunesien	70
II. Rechtsprechung	71
1. Covid-19-Verordnungen.....	71
1.1 Anmelde- und Beschwerdebefugnis sowie Anspruch auf Corona-Erwerbsersatz in arbeitgeberähnlicher Stellung.....	71
2. AHVG/ATSG/IVG/UVG/UVV	71
2.1 Verneinung einer schweren psychischen Störung.....	71
2.2 Beurteilung des adäquaten Kausalzusammenhanges zwischen einem Unfall und psychischen Beschwerden, wenn die Frage des natürlichen Kausalzusammen- hangs offengelassen wurde	72
2.3 Ausgangspunkt für die Bemessung des Invaliden- einkommens.....	72
2.4 Der Kürzungstatbestand des Versicherten.....	72
2.5 Auslösung der Verwirkungsfrist bei unrechtmässig bezogenen Rentenleistungen	73
2.6 Befangenheit eines Sachverständigen im Bereich der Unfallversicherung.....	73
2.7 Festsetzung von AHV-Beiträgen nach einem Nachsteuerverfahren.....	74
2.8 Anpassung des versicherten Verdienstes bei verzö- gertem Rentenbeginn in der freiwilligen Versicherung...	74
2.9 Beurteilung der Adäquanz von organisch nicht hinreichend nachweisbaren Beschwerden nach einem Blitzunfall	75

2.10	Verweigerung der Kostenübernahme von erbrachten Leistungen	75
2.11	Zumutbarkeit der Selbsteingliederung bei rückwirkend befristetem und/oder abgestuftem Rentenzuspruch.....	75
2.12	Rückerstattung unrechtmässig bezogener Unfalltag-gelder durch die Arbeitgeberin	76
2.13	Adäquanz eines zweiten, nicht versicherten Folgeunfalls	76
2.14	Ungewöhnlichkeit bei ärztlicher Behandlung verneint ..	76
2.15	Adäquater Kausalzusammenhang bei Schreck-ereignissen.....	77
2.16	Eine KiTa-Subventionierung kann AHV-beitrags-pflichtig sein	77
2.17	Übernahme der invaliditätsbedingten Mehrkosten für den Besuch eines Privatschulwesens bei einem Versicherten mit Autismus-Spektrum-Störung sowie ADHS-Restsymptomen	78
2.18	Zumutbarkeit eines Stellenwechsels eines fast 59 Jahre alten, arbeitsunfähig gemeldeten Poliers (Krankentaggeld).....	78
3.	BVG.....	78
3.1	Anrechnung der AHV-Rentenleistungen bei vorzunehmender Überentschädigungsberechnung...	78
3.2	Arbeitnehmer im Haupt- und Nebenerwerb beim gleichen Arbeitgeber.....	79
3.3	Der Begriff der «Ausbildung» bei der BVG-Waisenrente	79
4.	KVG	79
4.1	Finanzierung stationärer Spitalbehandlungen bei Übergangsfällen mit Eintritt 2011 und Austritt 2012	79
4.2	Zuständigkeit für die Restfinanzierung der Pflegekosten bei Aufenthalt im Pflegeheim.....	80
4.3	Anspruch auf Arbeitslosenentschädigung eines unechten Grenzgängers	80
5.	EOG/EOV	81
5.1	Anspruch auf Mutterschaftsentschädigung einer Nationalrätin.....	81
5.2	Berechnung der Erwerbsausfallentschädigung anhand des ortsüblichen Anfangslohns im betreffenden Beruf ..	81

**Steuerrecht (Kumschick, Bouvier, Denger, Garg,
Greutert, Liebel-Kotz) (Seite 83–95)**

I. Gesetzgebung / Praxis	83
1. Kreisschreiben Nr. 5a Umstrukturierungen	83
1.1 Hintergrund und Generelles.....	83
1.2 Die wichtigsten generellen Inhalte.....	83
II. Rechtsprechung	87
1. M&A-Berater als Effektenhändler für die Umsatzabgabe	87
2. Gewinn aus dem Verkauf von eigenen Aktien.....	88
3. Gewährung des Beteiligungsabzugs bei Teilveräusserungen ..	89
4. Übertragung auf Anlagestiftung	90
5. Handänderungssteuer bei Wechsel der Fondsleitung.....	91
III. Ausblick	93
1. Neuregelung des Meldeverfahrens im Konzern	93
2. Stand des Zwei-Säulen-Projekts der OECD	94

**Immaterialgüterrecht
(Bretscher, Charrière, Marmy-Brändli) (Seite 97–107)**

I. Neue Entwicklungen.....	97
II. Rechtsprechung	98
1. Urheberrecht.....	98
1.1 Urheberrechtlicher Schutz eines Grills in Form eines Feuerrings	98
1.2 Urheberrechtsverletzung durch Publikation eines paraphrasierten Artikels	100
2. Markenrecht	102
2.1 Schutzbereich von durchgesetzten Ortsbezeichnungen ..	102
2.2 Umfassender Markenschutz für den Lindt-Goldhasen in der Schweiz	103
3. Lauterkeitsrecht	105

Wettbewerbsrecht (Thomi) (Seite 109–114)

I. Neue Entwicklungen.....	109
1. Kartelle und Wettbewerbsbeschränkungen	109
1.1 Gesetzgebung.....	109
a) Revision Vertikalbekanntmachung	109

b) Relative Marktmacht	110
1.2 Neue WEKO-Präsidentin.....	110
2. Unlauterer Wettbewerb.....	111
2.1 Gesetzgebung gegen Geoblocking.....	111
2.2 Gesetzgebung gegen Paritätsklauseln bei Buchungsplattformen	111
II. Rechtsprechung	112
1. Kartelle und Wettbewerbsbeschränkungen	112
1.1 Wettbewerbsabreden	112
a) Französischsprachige Bücher.....	112
b) ASCOPA-Informationsaustausch	112
1.2 Missbräuche marktbeherrschender Stellung	113
1.3 Missbräuche relativer Marktmacht	114
2. Unlauterer Wettbewerb.....	114

Vertragsrecht (Hirsiger) (Seite 115–126)

I. Gesetzgebung.....	115
II. Rechtsprechung	115
1. Abschluss und Auflösung von Verträgen.....	115
1.1 Auflösung eines gemischten Vertrags.....	115
1.2 Konkludenter Abschluss eines Maklervertrags	117
2. Makler- und Vertriebsvertragsrecht	118
2.1 Vermittlungsprovision aus Immobilienmaklervertrag ...	118
2.2 Essentialia des Alleinvertriebsvertrags	119
3. Auftragsrecht	120
3.1 Haftungs- statt Erfüllungsklage gegen Bank	120
3.2 Verjährung von Retrozessionen.....	122
4. Werk- und Kaufvertragsrecht.....	124
4.1 Unrichtige Wohnfläche als Mangel	124
4.2 Direktanspruch des Subunternehmers gegen die Bauherrin.....	125

Datenschutzrecht (Binder, Charrière, Mösch) (Seite 127–136)

I. Neue Entwicklungen.....	127
1. Revision des Bundesdatenschutzgesetzes	127
1.1 Überblick.....	127

1.2	Änderungen durch das nDSG und die nDSV	128
a)	Neue Governance-Pflichten	128
b)	Weitere neu eingeführte Ähnlichkeiten mit der Datenschutz-Grundverordnung	129
c)	Änderungen gegenüber dem geltenden DSG	129
d)	Hauptunterschiede zur DSGVO	130
1.3	Übergangsbestimmungen und erforderliche Massnahmen	131
2.	Übrige interessante Entwicklungen: Kritik am risikobasierten Ansatz	131
II.	Rechtsprechung	132
1.	Relevante Entscheide in Sachen Datenschutz	132
1.1	Kein vorsorgliches Verbot betreffend die geplante Verwendung von Public Clouds des Bundes	132
2.	Weitere relevante Entscheide	133
2.1	Verhältnis der Rechtsbehelfe von Art. 28 ZGB und Art. 3 UWG; öffentliches Informationsinteresse	133
2.2	Zulässigkeit von Cold Calls	134

Schiedsgerichtsbarkeit (Frick, Bretscher) (Seite 137–148)

I.	Gesetzgebung	137
1.	Statutarische Schiedsklauseln gemäss neuem Gesellschaftsrecht	137
2.	Schiedsregeln und Schiedsinstitutionen	138
II.	Rechtsprechung	139
1.	Schweizerisches Bundesgericht verneint Vollstreckbarkeit des Schiedsspruchs wegen fehlender Solidarhaftung des Schuldners	139
2.	Keine Vollstreckung eines am Ort des Schiedsverfahrens aufgehobenen Schiedsspruchs nach dem New Yorker Übereinkommen	141
3.	Gültige Schiedsklausel in einem nicht unterzeichneten Vertrag	142
4.	Keine Revision des Schiedsspruchs aufgrund nachträglicher Tatsachen	143
5.	Keine Abberufung eines häufig beteiligten Schiedsrichters	144

6. Vorrang einer später vereinbarten Gerichtsstandsklausel gegenüber einer Schiedsklausel	145
7. Revision und Nachforschungspflicht der Parteien bei möglichen Interessenskonflikten von Schiedsrichtern	146
8. Verspätetes Revisionsgesuch und Rechtsmittelverzicht	147