

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von I. Meier, A. Donatsch und B. Weber-Dürler

Anne Sabine Zoller

Vorläufige Vollstreckbarkeit im Schweizer Zivilprozessrecht

**Unter Berücksichtigung des Deutschen,
Englischen und Französischen Rechts**

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	III
Inhaltsverzeichnis	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XXV
Materialienverzeichnis	LV
Fundstellen für Rechtsquellen im Internet	LVI
§ 1. Einleitung	1
I. Zum Thema	1
II. Gegenstand der Untersuchung	2
III. Begriffliches	3
1. Rechtskraft und Vollstreckbarkeit	3
2. Ordentliche und ausserordentliche Rechtsmittel	5
3. Suspensiveffekt bzw. aufschiebende Wirkung	7
4. Vorläufige Vollstreckbarkeit	9
Erster Teil	11
§ 2. Vorläufige Vollstreckbarkeit im kantonalen Zivilprozess	13
I. Einleitung	13
II. Aufschiebende Wirkung kantonalen Rechtsmittel	13
1. Einleitung	13
2. Kein ordentliches Rechtsmittel ohne aufschiebende Wirkung	14
3. Entzug der aufschiebenden Wirkung beim subsidiären ordentlichen Rechtsmittel möglich	14
4. Entzug der aufschiebenden Wirkung bei allen ordentlichen Rechtsmitteln möglich	17
5. Zusammenfassung	20
III. Schranken der vorläufigen Vollstreckung kantonalen Entscheide	21
1. Einleitung	21
2. Beschränkungen durch Rechtsmittelvorschriften	21
3. Beschränkungen durch das Vollstreckungsrecht	25
IV. Zusammenfassung und Fazit	37
§ 3. Aufschiebende Wirkung nach Bundesgerichtsgesetz	39
I. Einleitung	39
II. Aufschiebende Wirkung von Gesetzes wegen	40

1.	Einleitung	40
2.	Zivilsache im Sinne von Art. 103 BGG	40
3.	Gestaltungsurteil	42
4.	Konnexe Leistungsbegehren und Kostenfolgen	43
5.	Ausnahmen	44
6.	Zusammenfassung	45
III.	Verfahren	46
1.	Einleitung	46
2.	Rechtsnatur	46
3.	Formelle Verfahrensvoraussetzungen	47
4.	Weitere Verfahrensfragen	52
5.	Entscheid	54
6.	Rechtsmittel	55
IV.	Materielle Voraussetzung	57
1.	Einleitung	57
2.	Allgemeines	57
3.	Entscheidkriterien	57
4.	Praxis des Bundesgerichts	64
5.	Zusammenfassung	66
V.	Sicherheitsleistung	67
1.	Einleitung	67
2.	Zweck der Sicherheitsleistung	67
3.	Art und Höhe der Sicherheitsleistung	68
4.	Auswirkungen auf den Entscheid über die auf- schiebende Wirkung	69
5.	Zusammenfassung	69
VI.	Zusammenfassung	70
VII.	Zur Rechtsnatur der Beschwerde	70
§ 4.	Aufschiebende Wirkung im Entwurf zu einer Schweizerischen Zivilprozessordnung	75
I.	Einleitung	75
II.	Aufschiebende Wirkung nach Art. 312 und Art. 323 EZPO	77
III.	Verfahren	78
1.	Einleitung	78
2.	Formelle Verfahrensvoraussetzungen	78
3.	Weitere Verfahrensfragen	79
4.	Rechtsmittel	80
5.	Zusammenfassung	81

IV. Materielle Voraussetzungen	82
V. Sichernde Massnahmen und Sicherheitsleistung	83
VI. Zusammenfassung	84
§ 5. Umfang und Wirkung der vorläufigen Vollstreckbarkeit	87
I. Einleitung	87
II. Beginn und Ende des Suspensiveffekts	87
1. Wirksamkeit einer Anordnung zur aufschiebenden Wirkung	87
2. Beginn und Ende des Suspensiveffekts	88
III. Umfang und Auswirkungen des Suspensiveffekts	90
1. Einleitung	90
2. Umfang des Suspensiveffekts	91
3. Wirkung des Suspensiveffekts nach BGG	91
4. Wirkungen des Suspensiveffekts nach EZPO	92
5. Auswirkungen auf vorsorgliche Massnahmen	93
6. Auswirkungen auf das Zwangsvollstreckungsverfahren	94
IV. Auswirkungen einer Vollstreckung	95
1. Einleitung	95
2. Erfüllung der Gläubigeransprüche?	97
3. Beendigung des Schuldnerverzuges?	98
4. Wegfall des Leistungsverweigerungsrechts?	100
5. Legalzession?	100
6. Zusammenfassung	100
§ 6. Haftungsfolgen	103
I. Einleitung	103
II. Rückerstattung der Bereicherung	103
1. Einleitung	103
2. Anspruchsvoraussetzungen	104
3. Umfang der Rückerstattung	106
4. Beweislast	107
5. Konkurrenzen	107
6. Verjährung	107
7. Zusammenfassung	108
III. Schadenersatz	109
1. Einleitung	109
2. Mögliche Haftungsgrundlagen	109
3. Haftungsvoraussetzungen	114
4. Haftung für das Handeln des Parteivertreters	121

5.	Beweislast	122
6.	Konkurrenzen	122
7.	Verjährung	123
8.	Zusammenfassung	123
IV.	Gewinnherausgabe	124
V.	Verfahren	125
1.	Einleitung	125
2.	Klagefrist	125
3.	Durchsetzung im Hauptverfahren	126
4.	Gerichtsstand	127
5.	Betreibungsrechtliche Rückforderungsansprüche	127
VI.	Zusammenfassung	132
Zweiter Teil		135
§ 7.	Die vorläufige Vollstreckbarkeit nach Deutscher ZPO	137
I.	Einleitung	137
II.	Anwendungsbereich der §§ 708 ff. DZPO	138
III.	Voraussetzungen der vorläufigen Vollstreckbarkeit	139
1.	Einleitung	139
2.	Sicherheitsleistung des Gläubigers bei vorläufiger Vollstreckbarkeit	140
3.	Schutzanträge und Abwendungsbefugnis	144
4.	Vorläufige Vollstreckbarkeit und Rechtsmittelverfahren	150
IV.	Wirkung der vorläufigen Vollstreckbarkeit	153
1.	Einleitung	153
2.	Erfüllung der Gläubigeransprüche?	154
3.	Beendigung des Schuldnerverzuges?	156
4.	Auswirkungen auf das Zurückbehaltungsrecht	157
5.	Auswirkungen auf den Forderungsübergang	158
V.	Erstattungs- und Schadenersatzanspruch des Vollstreckungsschuldners	159
1.	Einleitung	159
2.	Voraussetzungen des Erstattungs- bzw. Schadenersatzanspruchs	160
3.	Abgrenzung der Ansprüche gemäss Abs. 2 und 3 von § 717 DZPO	164
4.	Schadenersatzanspruch gemäss § 717 Abs. 2 DZPO	165
5.	Erstattungsanspruch gemäss § 717 Abs. 3 DZPO	167
6.	Zusammenfassung	168

§ 8.	Exécution provisoire im französischen Zivilprozess	169
	I. Einleitung	169
	II. Vorläufig vollstreckbare Urteile	171
	1. Einleitung	171
	2. Ausnahmen	171
	3. Von Gesetzes wegen vorläufig vollstreckbare Urteile	173
	4. Richterliche Anordnung der vorläufigen Vollstreckbarkeit	175
	5. Zusammenfassung	176
	III. Schuldnerschutz	176
	1. Einleitung	176
	2. Sicherstellungsleitung des Gläubigers	177
	3. Hinterlegung durch den Schuldner	179
	4. Einstellung der vorläufigen Vollstreckbarkeit	181
	5. Zusammenfassung	187
	IV. Vorläufige Vollstreckbarkeit im Rechtsmittelverfahren	187
	1. Einleitung	187
	2. Rechtsmittel des Gläubigers	187
	3. Antrag auf Verfahrenseinstellung nach Art. 526 NCPC	189
	4. Zusammenfassung	194
	V. Wirkungen der vorläufigen Vollstreckbarkeit	194
	1. Einleitung	194
	2. Voraussetzungen und Einschränkungen der Vollstreckung aus einem vorläufig vollstreckbaren Urteil	195
	3. Zinsvorteil des Gläubigers	195
	4. Folgen der Leistung des Schuldners	196
	VI. Schadenersatzanspruch des Vollstreckungsschuldners	197
	1. Einleitung	197
	2. Voraussetzungen des Rückerstattungs- und Schadenersatzanspruches	198
	3. Umfang der Ersatzpflicht	200
	4. Durchsetzung der Ersatzansprüche	201
	5. Zusammenfassung	201
§ 9.	Vollstreckbarkeit englischer Zivilurteile	203
	I. Einleitung	203
	II. Vollstreckungsaufschub	204
	1. Einleitung	204
	2. Zuständigkeit	205
	3. Wiedererwägung und Rechtsmittel	205

4.	Voraussetzungen eines Vollstreckungsaufschubs	205
5.	Zusammenfassung	210
III.	Wirkung der Vollstreckung angefochtener Urteile	210
IV.	Rückerstattungsanspruch	211
1.	Einleitung	211
2.	Ansprüche des Schuldners	211
3.	Anspruchsvoraussetzungen	213
4.	Umfang des Rückerstattungsanspruches	213
5.	Prozessuale Durchsetzung	215
6.	Zusammenfassung	215
Dritter Teil		217
§ 10.	Vorläufige Vollstreckbarkeit im internationalen Verhältnis	219
I.	Einleitung	219
II.	Vollstreckung ausländischer Entscheidungen	219
1.	Einleitung	219
2.	Autonomes Recht	220
3.	EuGVVO und Lugano-Übereinkommen	222
4.	Zusammenfassung	225
III.	Rückforderungsprozess im internationalen Verhältnis	225
1.	Einleitung	225
2.	Gerichtsstand	226
3.	Anwendbares Recht	226
§ 11.	Vergleich der vier Rechtsordnungen	229
I.	Einleitung	229
II.	Vorläufig vollstreckbare Urteile	230
III.	Sicherstellungspflicht des Gläubigers	232
IV.	Aufhebung der Vollstreckbarkeit	232
V.	Umfang der Zwangsvollstreckung	233
VI.	Ansprüche des Schuldners bei Aufhebung des vollstreckten Urteils	233
VII.	Verfahren zur Durchsetzung der schuldnerischen Ansprüche	234
VIII.	Würdigung	235
1.	Einleitung	235
2.	England	236
3.	Deutschland	236
4.	Frankreich	237
5.	Schweiz	237

§ 12. Vorläufige Vollstreckbarkeit und Verfahrensgarantien	241
§ 13. Abschliessende Bemerkungen zum Schweizer Recht	245
I. Einleitung	245
II. Kompetenzordnung	246
III. Schuldnerschutz und Sicherstellungspflicht	247
IV. Ansprüche des Schuldners bei Aufhebung des vollstreckten Urteils	248
1. Einleitung	248
2. Umfang der schuldnerischen Ansprüche	248
3. Durchsetzung der schuldnerischen Ansprüche	250
4. Zusammenfassung	251
V. Fazit	251
Sachverzeichnis	253