

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Zürich von S.K. Alexander, R. Arnet, S.P. Baumgartner,  
P. Breitschmid, A. Büchler, H.C. von der Crone, T. Domej, V. Haas, A. Heinemann,  
H. Heiss, R.M. Hilty, D. Jakob, L.D. Loacker, P. Picht, W. Portmann, R. Sethe,  
F. Thouvenin, H.U. Vogt, R.H. Weber

Melanie Catalina Gottini

# Die Verjährung im schweizerischen Privatrecht

Grundlagen und ausgewählte  
Problembereiche

# Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht .....	IX
Inhaltsverzeichnis .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XXI
Literaturverzeichnis .....	XXVII
Materialienverzeichnis .....	XLIII
1. Materialien zur laufenden Revision des Verjährungsrechts .....	XLIII
2. Weitere Materialien .....	XLIII
Einleitung.....	1
Teil 1: Grundlagen der Verjährung.....	3
§ 1 Allgemeine Bemerkungen .....	5
§ 2 Begriff, Funktionen und Rechtsquellen .....	6
I. Begriff der Verjährung .....	6
II. Funktionen der Verjährung .....	7
1. Schutz öffentlicher Interessen .....	7
2. Entlastung der Gerichte .....	9
3. Verjährung als Strafe.....	9
4. Schutz des Schuldners .....	10
5. Schutz des Gläubigers .....	11
6. Schlussfolgerung .....	11
III. Rechtsquellen der Verjährung .....	12
1. Allgemeiner Teil des schweizerischen Verjährungsrechts .....	12
2. Grundsatznormen der Verjährung .....	12
2.1 Art. 127 OR .....	12
2.2 Fristenlauf.....	13
3. Spezielle Verjährungsnormen .....	13

<b>§ 3 Konzept der Verjährung.....</b>	<b>13</b>
I. Gegenstand des Verjährungsrechts	13
1. Grundsatz: Art. 127 OR.....	13
2. Konkretisierung.....	14
3. Rechte, die nicht nach Art. 127 ff. OR verjähren .....	15
3.1 Forderungen des öffentlichen Rechts .....	15
3.2 Absolute Rechte .....	15
3.3 Gestaltungsrechte .....	17
3.4 Forderungen, auf die ausländisches Recht anwendbar ist.....	19
3.5 Gesetzliche Anordnung der Unverjährbarkeit .....	19
3.6 Sonderfall der Einrede.....	19
II. Wirkung der Verjährung	22
III. Grundsätze des schweizerischen Verjährungsrechts	25
1. Grundsätzliche Verjährbarkeit.....	25
2. Keine Maximalverjährung.....	25
3. Möglichkeit des Verzichts auf den Verjährungsschutz .....	26
<b>§ 4 Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten.....</b>	<b>27</b>
I. Ausgangslage	27
II. Verwirkung	27
1. Begriff der Verwirkung .....	27
2. Funktionen der Verwirkung .....	28
2.1 Schutz öffentlicher Interessen .....	28
2.2 Schutz individueller Interessen.....	29
3. Rechtsquellen der Verwirkung .....	29
4. Erscheinungsformen der Verwirkung.....	30
5. Gegenstand der Verwirkung.....	31
5.1 Grundsatz .....	31
5.2 Konkretisierung .....	32
a Gestaltungsrechte .....	32
b Absolute Rechte .....	32
c Forderungen .....	33
d Einreden .....	34
e Anspruch auf vorsorglichen Rechtsschutz .....	34
6. Wirkung der Verwirkung .....	34
7. Grundsätze der Verwirkung .....	34
7.1 Verwirkung als Institut des materiellen Rechts .....	35

7.2 Beachtung von Amtes wegen .....	35
7.3 Keine Unterbrechung oder Hemmung.....	36
7.4 Wiederherstellung .....	36
8. Unterschiede zwischen Verjährung und Verwirkung .....	37
9. Verhältnis von Verjährung und Verwirkung .....	37
9.1 Allgemeines.....	37
9.2 Geltendmachung von Willensmängeln.....	38
9.3 Gewährleistungsansprüche bei Sach- und Werkmängeln .....	39
9.4 Wechselrecht .....	41
III. Befristung .....	42
IV. Ersitzung .....	43
V. Gewohnheitsrecht .....	44
VI. Prozessuale Fristen .....	44
VII. Schlussbemerkung .....	47

**Teil 2: Ausgewählte Problembereiche des Verjährungsrechts ..... 49**

<b>§ 1 Verjährung bei Spätschäden .....</b>	<b>51</b>
I. Begriffe und allgemeine Bemerkungen .....	51
II. Analyse der Rechtslage .....	52
1. Massgebliche Verjährungsfristen .....	52
2. Beginn der Verjährung .....	53
2.1 Vertragliche Ansprüche.....	53
2.2 Ausservertragliche Ansprüche.....	53
3. Geltendmachung von Spätschäden.....	54
3.1 Darstellung der Problematik.....	54
3.2 Geltende Rechtslage im Lichte der EMRK .....	55
3.3 Revisionsvorschlag.....	56
4. Lösungsansätze.....	58
4.1 Ausgangslage .....	58
4.2 Geltung einer längeren strafrechtlichen Verjährungsfrist.....	58
4.3 Beginn der Verjährung bei Schadenersatzforderungen .....	58
a Verjährungsbeginn bei ausservertraglichen Ansprüchen .....	59
b Verjährungsbeginn bei vertraglichen Ansprüchen.....	60
c Zwischenergebnis .....	65
4.4 Bemerkung zu Art. 46 Abs. 2 OR .....	65

4.5 Hemmung der Verjährung nach Art. 134 Abs. 1 Ziff. 6 OR .....	66
a Allgemeines .....	66
b Anwendbarkeit auf Spätschäden .....	66
c Revisionsvorschlag .....	68
4.6 Unterbrechung der Verjährung .....	68
III. Ergebnis .....	69
<b>§ 2 Rechtshängigkeit, Klageanhebung und Verjährungsunterbrechung .....</b>	<b>71</b>
I. Ausgangslage .....	71
II. Bundesgerichtliche Rechtsprechung zur Klageanhebung und Rechtshängigkeit .....	71
III. Vereinheitlichung der Rechtshängigkeit .....	73
IV. Koordination .....	73
V. Klage bei einem unzuständigen Gericht .....	76
1. Ausgangslage .....	76
2. Derzeitiger Meinungsstand .....	77
3. Vergleichende Analyse .....	77
3.1 Schuldbetreibung .....	78
3.2 Schlichtungsgesuch .....	79
3.3 Ergebnis .....	80
a Kenntnis des Schuldners .....	82
b Schranke des Rechtsmissbrauchs .....	82
c Schlussfolgerung .....	83
<b>§ 3 Geltendmachung der Verjährung im Prozess .....</b>	<b>85</b>
I. Gesetzliche Grundlage .....	85
1.1 Allgemeines .....	85
1.2 Voraussetzungen für die Berücksichtigung der Einrede .....	85
1.3 Rechtsfolge .....	86
II. Rechtsnatur von Art. 142 OR .....	86
III. Verjährung und richterliche Fragepflicht .....	88
<b>§ 4 Privatrechtliche Verjährung im Kontext des Strafrechts .....</b>	<b>90</b>
I. Übersicht .....	90
II. Art. 60 Abs. 2 OR .....	90
1. Anwendungsbereich .....	90

2.	Bindungswirkung .....	92
2.1	Freispruch.....	93
2.2	Verfahrenseinstellung.....	93
2.3	Pendentes Strafverfahren.....	94
3.	Unterbrechung der Verjährungsfrist .....	94
4.	Zusammenwirken mit Art. 97 Abs. 3 StGB .....	96
III.	Verjährung und Adhäsionsklage .....	99
1.	Begriff und Rechtsquellen.....	99
2.	Adhäsionsfähige Ansprüche.....	100
3.	Verjährungsrechtliche Aspekte .....	101
3.1	Anwendbarkeit von Art. 60 Abs. 2 OR .....	101
3.2	Unterbrechung der Verjährung mittels Adhäsionsklage.....	101
3.3	Rechtslage bei Verweisung auf den Zivilweg .....	103
3.4	Auswirkungen der strafrechtlichen Verjährung.....	104
IV.	Ergänzende Bemerkungen .....	105
1.	Allgemeines.....	105
2.	Praxisbezogene Vorteile des Adhäsionsverfahrens .....	106
3.	Prozessmaximen.....	108
<b>§ 5</b>	<b>Verjährungsverzicht.....</b>	<b>109</b>
I.	Allgemeines .....	109
II.	Regelung <i>de lege lata</i> .....	109
1.	Anwendungsbereich von Art. 141 Abs. 1 OR .....	109
2.	Verschiedene Arten des «Verjährungsverzichts» .....	111
3.	Gegenstand des Verjährungsverzichts.....	112
4.	Zeitpunkt des Verzichts nach Art. 141 Abs. 1 OR .....	113
4.1	Verzicht nach Ablauf der Verjährungsfrist.....	113
4.2	Verzicht vor Ablauf der Verjährungsfrist.....	114
5.	Zulässige Dauer des Verzichts nach Art. 141 Abs. 1 OR.....	117
6.	Rechtsfolgen des Verjährungsverzichts.....	118
6.1	Verzicht nach Ablauf der Verjährungsfrist.....	118
6.2	Verzicht vor Ablauf der Verjährungsfrist.....	119
7.	Einordnung des Verjährungsverzichts.....	120
8.	Form des Verjährungsverzichts.....	121
9.	Schlussfolgerung.....	122

III.	Regelung <i>de lege ferenda</i>	122
1.	Art. 141 Abs. 1 E-OR und Marginalie.....	122
2.	Art. 141 Abs. 1 <sup>bis</sup> und Abs. 4 E-OR.....	123
3.	Würdigung.....	124
<b>§ 6</b>	<b>Zeitliche Strukturierung eines Vertrags.....</b>	<b>125</b>
I.	Zeit im Recht	125
II.	Allgemeiner Teil	126
1.	Zulässiger Inhalt des Vertrags .....	126
1.1	Ausgangspunkt .....	126
1.2	Widerrechtlichkeit .....	126
2.	Zwingende Bestimmungen des Verjährungsrechts.....	128
2.1	Anwendungsbereich von Art. 129 OR.....	129
a	Fristen .....	129
b	Faktische Verjährungsdauer oder Verjährungsfrist.....	130
c	Verfügung der Beteiligten.....	131
d	Verjährungsfristen ausserhalb des dritten Titels .....	131
e	Schlussfolgerung.....	132
2.2	Verbotsgehalt von Art. 129 OR.....	132
a	Normzweck von Art. 129 OR .....	133
b	Art. 129 OR und Umgehungsgeschäfte .....	134
c	Verjährungsbeginn, Hemmung und Unterbrechung .....	135
d	Verjährungsverzicht und Verlängerung der Verjährung .....	135
e	Zusammenfassung der Ergebnisse .....	140
2.3	Anwendungsbereich von Art. 141 Abs. 1 OR .....	140
2.4	Art. 134 OR.....	141
a	Allgemeines .....	141
b	Art. 134 Abs. 1 Ziff. 6 OR.....	141
c	Rechtsfolgen (Art. 134 Abs. 2 OR).....	143
d	Weitere Hemmungsgründe .....	143
e	Ausgangslage hinsichtlich der zeitlichen Strukturierung.....	144
f	Abschliessender Charakter der Regelung .....	144
g	Zwingender Charakter der Regelung .....	145
h	Zusammenfassung der Ergebnisse .....	146
2.5	Art. 135 OR.....	146
a	Allgemeines .....	146
b	Unterbrechungsgründe.....	146
c	Rechtsfolge (Art. 137 f. OR).....	149
d	Ausgangslage hinsichtlich der zeitlichen Strukturierung.....	149

e	Wegbedingung der Unterbrechungsgründe.....	152
f	Zusammenfassung der Ergebnisse .....	153
2.6 Art.	130 OR.....	153
a	Grundlagen des Verjährungsbeginns .....	153
b	Ausgangslage hinsichtlich der zeitlichen Strukturierung.....	157
c	Normzweck und Entstehungsgeschichte .....	157
d	Vereinbarkeit mit Art. 129 OR .....	158
e	Unmittelbare Modifikation des Verjährungsbeginns .....	159
f	Zusammenfassung der Ergebnisse .....	160
3.	Möglichkeiten der zeitlichen Strukturierung von Verträgen .....	160
3.1	Grundlagen.....	160
3.2	Konkrete Strukturierungsmöglichkeiten.....	161
a	Befristung des Antrags.....	161
b	Befristung des Rechtsverhältnisses .....	162
c	Bedingung.....	163
d	Fristen in Bezug auf die Gegenleistung .....	166
e	Regelung der Fälligkeit oder Erfüllbarkeit .....	171
f	Verzicht auf die Verjährung.....	172
g	Stundung.....	173
h	Abänderung von Verjährungsfristen ausserhalb des dritten Titels .....	174
i	Rechtsfolgen einer unzulässigen Strukturierung.....	175
j	Praktische Konsequenzen bei Nichtigkeit.....	179
III.	Befristete Gutscheine .....	182
1.	Ausgangslage und Problemstellung .....	182
2.	Rechtliche Einordnung der Gutscheine .....	183
2.1	Begriff und Gutscheinarnten .....	183
2.2	Inhalt des Gutscheins.....	184
a	Möglicher Inhalt.....	184
b	Wertgutschein .....	185
c	Leistungsgutschein.....	189
2.3	Form: Charakteristische Elemente des Gutscheins.....	190
2.4	Stufenfolge der Urkunden .....	190
a	Einfacher Schuldschein.....	191
b	Präsentationspapier .....	191
c	Legitimationspapier .....	192
d	Namenpapier.....	192
e	Hinkendes Inhaberpapier .....	192
f	Inhaberpapier .....	192



2.5 Wertpapierbegriff .....	192
2.6 Bemerkungen zu den «Karten und Marken des täglichen Verkehrs» .....	193
2.7 Einordnung des Gutscheins .....	194
a Ausgangslage und Meinungsstand .....	194
b Wertpapierrechtliche Einordnung .....	195
c Schlussfolgerung .....	197
3. Befristung von Gutscheinen .....	198
3.1 Natur der Befristung eines Gutscheins .....	198
3.2 Zulässigkeit der Befristung .....	198
3.3 Rechtsfolgen einer unzulässigen Befristung .....	200
4. Schlussbemerkung .....	200
IV. Garantie .....	201
1. Ausgangslage .....	201
2. Verjährungsregelung im Kauf- und Werkvertragsrecht .....	202
3. Rügefristen im Kauf- und Werkvertragsrecht .....	202
4. Mögliche Modifikationen .....	203
4.1 Festlegung oder Modifikation einer Rügefrist .....	203
4.2 Modifikation der Rügefrist und der Verjährungsmodalitäten .....	203
4.3 Modifikation der anwendbaren Verjährungsfrist .....	204
5. Schlussbemerkung .....	205

## **Teil 3: Schlussbetrachtung..... 207**

### **§ 1 Abschliessende Bemerkungen zu den einzelnen**

<b>Problembereichen .....</b>	<b>209</b>
I. Verjährung bei Spätschäden .....	209
II. Rechtshängigkeit und Klageanhebung im Kontext der Verjährungsunterbrechung .....	210
III. Geltendmachung der Verjährung im Prozess .....	211
IV. Privatrechtliche Verjährung im Kontext des Strafrechts .....	212
V. Verjährungsverzicht .....	213
VI. Zeitliche Strukturierung eines Vertrags .....	215
1. Bemerkungen zur gesetzlichen Ausgangslage .....	215
2. Folgen der vertraglichen Modifikation .....	216
3. Gutscheine im Kontext des Verjährungsrechts .....	217
4. Garantie im Kontext des Verjährungsrechts .....	218

<b>§ 2 Revision des Verjährungsrechts.....</b>	<b>219</b>
I. Ausgangslage	219
II. Entwurf des Bundesrats	219
III. Runder Tisch Asbest	220
IV. Weiterer Verlauf der Revision	221
V. Schlussbemerkungen und Ausblick	223
<b>§ 3 Grundsätzliche Schlussbemerkungen.....</b>	<b>224</b>