

**Schriften zum Schweizerischen Zivilprozessrecht**  
**Etudes de droit de procédure civile suisse**

**Band / Volume 32**

**Tabea Lorenz**

**Dr. iur., Rechtsanwältin**

**Beweiserhebung  
mittels Parteiaussage**

**DIKE** 

---

# Inhaltsverzeichnis

|                              |         |
|------------------------------|---------|
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XIX     |
| Literaturverzeichnis .....   | XXIII   |
| Materialienverzeichnis ..... | XXXV    |
| Zusammenfassung .....        | XXXVII  |
| Abstract .....               | XXXVIII |
| Résumé .....                 | XXXIX   |

|   |          |
|---|----------|
| <b>Erster Teil: Einleitung und Grundlagen .....</b>         | <b>1</b> |
| § 1 Einleitung.....   | 3        |
| § 2 Begriff und Zweck der Parteiaussage .....               | 7        |
| I. Begriff .....  | 7        |
| II. Zweck.....  | 8        |
| A. Allgemeines .....  | 8        |
| B. Parteiaussage als Instrument der Rechtsfindung.....      | 8        |
| § 3 Beweisrechtliche Grundlagen .....                       | 11       |
| I. Beweisgegenstand .....                                   | 11       |
| II. Beweisanspruch.....                                     | 12       |
| A. Recht auf Beweis .....                                   | 12       |
| B. Beweis Antrag.....                                       | 15       |
| III. Beweiserhebung .....                                   | 17       |
| A. Allgemeines .....  | 17       |
| B. Beweisverfügung .....                                    | 19       |
| C. Beweiserhebung durch das Gericht .....                   | 20       |
| D. Teilnahmerecht der Parteien .....                        | 22       |
| E. Auswärtige Beweiserhebung .....                          | 23       |
| IV. Beweismittel.....                                       | 24       |
| § 4 Abgrenzung zwischen der Partei- und Drittstellung ..... | 29       |
| I. Relevanz der Abgrenzung .....                            | 29       |
| A. Im Allgemeinen .....                                     | 29       |
| B. Beweismittel der Einvernahme .....                       | 30       |
| C. Mitwirkungspflicht .....                                 | 30       |
| D. Verweigerungsrecht.....                                  | 31       |

|      |  |    |
|------|--|----|
| II.  | Parteistellung im Zivilprozess .....           | 32 |
| A.   | Parteibegriff .....                            | 32 |
| B.   | Parteifähigkeit .....                          | 34 |
| 1.   | Allgemeines .....                              | 34 |
| 2.   | Parteifähigkeit aufgrund Rechtsfähigkeit ..... | 34 |
| 3.   | Parteifähigkeit rechtsunfähiger Gebilde .....  | 36 |
| 4.   | Fehlende Parteifähigkeit .....                 | 37 |
| C.   | Umfang der Parteistellung.....                 | 37 |
| D.   | Ausschliesslichkeit der Parteistellung.....    | 38 |
| E.   | Einvernahme der Partei .....                   | 39 |
| III. | Drittstellung im Zivilprozess .....            | 40 |
| A.   | Begriff des Dritten.....                       | 40 |
| B.   | Einvernahme des Dritten.....                   | 41 |
| § 5  | Zusammenfassung.....                           | 45 |

**Zweiter Teil: Allgemeine beweisrechtliche Merkmale  
der Parteiaussage .....** 47

|      |  |    |
|------|--|----|
| § 6  | Rechtsgrundlagen und Entstehungsgeschichte.....          | 49 |
| I.   | Entwicklungen in der Schweiz ab dem 19. Jahrhundert..... | 49 |
| A.   | Allgemeines .....  | 49 |
| B.   | Bund.....  | 49 |
| C.   | Kantone .....  | 50 |
| II.  | Rechtslage vor dem Inkrafttreten der ZPO .....           | 53 |
| A.   | Überblick.....   | 53 |
| B.   | Rechtslage in ausgewählten Kantonen .....                | 56 |
| 1.   | Aargau .....   | 56 |
| 2.   | Basel-Stadt und Basel-Land.....                          | 57 |
| 3.   | Bern .....   | 58 |
| 4.   | Solothurn .....  | 59 |
| 5.   | St. Gallen .....   | 59 |
| 6.   | Thurgau.....   | 60 |
| 7.   | Zürich.....  | 61 |
| III. | Gesetzgebungsverfahren.....                              | 63 |
| A.   | Vorentwurf.....  | 63 |
| B.   | Vernehmlassungen .....                                   | 64 |
| C.   | Botschaft und Entwurf des Bundesrates.....               | 67 |
| 1.   | Überblick .....  | 67 |

|     |   |    |
|-----|---|----|
|     | 2. Parteibefragung .....  | 68 |
|     | 3. Beweisaussage.....   | 68 |
|     | D. Parlamentarische Beratung .....  | 69 |
|     | E. Heutige Rechtslage .....   | 70 |
| § 7 | Gegenstand der Parteiaussage.....   | 71 |
|     | I. Rechtserhebliche und streitige Tatsachen .....                         | 71 |
|     | A. Allgemeines .....  | 71 |
|     | B. Tatsachenbehauptungen.....   | 71 |
|     | C. Rechtserhebliche Tatsachenbehauptungen .....                           | 72 |
|     | D. Streitige Tatsachenbehauptungen .....                                  | 73 |
|     | II. Unmittelbare Wahrnehmungen .....                                      | 74 |
|     | A. Grundsatz.....   | 74 |
|     | B. Parteiaussage vom Hörensagen .....                                     | 75 |
|     | 1. Allgemeines.....   | 75 |
|     | 2. Anlehnung an das Zeugnis vom Hörensagen .....                          | 75 |
|     | a) Überblick .....  | 75 |
|     | b) Entstehungsgeschichte von Art. 169 ZPO .....                           | 76 |
|     | c) Lehre .....  | 77 |
|     | d) Rechtsprechung.....  | 77 |
|     | 3. Würdigung.....   | 79 |
| § 8 | Abgrenzungen.....   | 81 |
|     | I. Überblick.....   | 81 |
|     | II. Aussagen ausserhalb des Beweisverfahrens.....                         | 82 |
|     | A. Informative Befragung.....   | 82 |
|     | B. Besondere Vorschriften zur Befragung und Anhörung<br>der Parteien..... | 86 |
|     | 1. Schlichtungsverfahren .....  | 86 |
|     | 2. Ordentliches Verfahren .....   | 87 |
|     | 3. Vereinfachtes Verfahren.....   | 88 |
|     | 4. Summarisches Verfahren .....   | 89 |
|     | 5. Ehe-, Kindes- und erwachsenenschutzrechtliche<br>Verfahren.....        | 90 |
|     | III. Erfordernis der Erkennbarkeit der Beweiserhebung .....               | 90 |
| § 9 | Mittels Parteiaussage zu befragende Personen .....                        | 93 |
|     | I. Formelle Parteistellung als Grundsatz.....                             | 93 |
|     | A. Allgemeines .....  | 93 |
|     | B. Besondere Konstellationen .....  | 95 |
|     | 1. Parteivertretung .....   | 95 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 2.   | Streitgenossenschaft .....  | 96  |
| 3.   | Intervention.....   | 97  |
| a)   | Hauptintervention.....  | 97  |
| b)   | Nebenintervention.....  | 98  |
| 4.   | Streitverkündung.....   | 99  |
| a)   | Einfache Streitverkündung.....  | 99  |
| b)   | Streitverkündungsklage.....   | 103 |
| 5.   | Parteiwechsel.....  | 104 |
| II.  | Ausnahme: Behandlung von Personen ohne formelle Partei-<br>stellung als Partei..... | 105 |
| A.   | Organe einer juristischen Person.....   | 105 |
| 1.   | Gesetzliche Ausnahme gemäss Art. 159 ZPO .....                                      | 105 |
| 2.   | Die Entstehung der Norm im Gesetzgebungsverfahren..                                 | 106 |
| 3.   | Organbegriff .....  | 108 |
| B.   | Weitere Ausnahmen.....  | 110 |
| § 10 | Verhältnis zwischen der Parteibefragung und der Beweisaussage....                   | 113 |
| § 11 | Zusammenfassung.....  | 117 |

**Dritter Teil: Besondere verfahrensrechtliche Merkmale  
der Parteiaussage ..... 119**

|      |   |     |
|------|---|-----|
| § 12 | Erfordernis eines Beweisantrags.....  | 121 |
| I.   | Allgemeines.....  | 121 |
| A.   | Überblick.....  | 121 |
| B.   | Beweisabnahme auf Parteiantrag .....  | 121 |
| C.   | Ausnahme: Beweisabnahme von Amtes wegen.....                                    | 122 |
| 1.   | Erhebliche Zweifel.....   | 122 |
| 2.   | Besseres Verständnis des Sachverhalts.....                                      | 123 |
| 3.   | Untersuchungsgrundsatz.....   | 124 |
| II.  | Beweisantrag bei der Parteiaussage unter Geltung<br>der Verhandlungsmaxime..... | 126 |
| A.   | Parteibefragung .....   | 126 |
| 1.   | Lehre.....  | 126 |
| 2.   | Rechtsprechung.....   | 127 |
| 3.   | Auslegung von Art. 191 Abs. 1 ZPO.....  | 129 |
| 4.   | Zwischenfazit.....  | 131 |
| B.   | Beweisaussage .....   | 131 |
| 1.   | Lehre.....  | 131 |
| 2.   | Rechtsprechung.....   | 133 |

---

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 3.   | Auslegung von Art. 192 Abs. 1 ZPO .....   | 133 |
| 4.   | Zwischenfazit .....   | 137 |
| C.   | Vorgehen bei der Beantragung einer Parteiaussage.....                                   | 137 |
| 1.   | Allgemeines.....  | 137 |
| 2.   | Formulierung des Beweisantrags .....  | 137 |
| 3.   | Mögliche Vorgehensweisen des Gerichts.....  | 139 |
| a)   | Ausschliessliche Einvernahme in Form<br>der Parteibefragung.....                        | 139 |
| b)   | Einvernahme in Form der Parteibefragung<br>mit anschliessender Beweisaussage.....       | 140 |
| c)   | Ausschliessliche Einvernahme in Form<br>der Beweisaussage .....                         | 140 |
| III. | Zulässigkeit der Beantragung der eigenen Parteiaussage.....                             | 141 |
| § 13 | Aussagepflicht als prozessuale Mitwirkungspflicht .....                                 | 145 |
| I.   | Allgemeines.....  | 145 |
| II.  | Gegenstand.....   | 147 |
| A.   | Aussagepflicht .....  | 147 |
| B.   | Wahrheitspflicht .....  | 150 |
| III. | Voraussetzungen .....   | 151 |
| IV.  | Schranken.....  | 152 |
| A.   | Allgemeines .....   | 152 |
| B.   | Aussageverweigerungsrechte im Einzelnen .....   | 153 |
| 1.   | Überblick.....  | 153 |
| 2.   | Aussageverweigerungsrecht zum Schutz<br>nahestehender Personen .....                    | 154 |
| a)   | Begriff der nahestehenden Person.....   | 154 |
| b)   | Gefahr strafrechtlicher Verfolgung.....   | 154 |
| c)   | Gefahr zivilrechtlicher Verantwortlichkeit .....  | 155 |
| 3.   | Aussageverweigerungsrecht zur Wahrung<br>eines gesetzlich geschützten Geheimnisses..... | 156 |
| a)   | Wahrung eines Berufsgeheimnisses<br>gemäss Art. 321 StGB.....                           | 156 |
| b)   | Wahrung weiterer gesetzlich geschützter<br>Geheimnisse.....                             | 157 |
| 4.   | Kein Aussageverweigerungsrecht zum Schutz<br>vor Selbstbelastung.....                   | 158 |
| C.   | Geltendmachung des Aussageverweigerungsrechts .....                                     | 161 |
| D.   | Folgen der berechtigten Aussageverweigerung .....                                       | 163 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| § 14 | Gerichtliche Aufklärungspflicht.....   | 165 |
|      | I. Allgemeines.....  | 165 |
|      | II. Gegenstand der Aufklärung bei der Parteiaussage.....                         | 166 |
|      | A. Aufklärung über die Aussagepflicht.....                                       | 166 |
|      | B. Aufklärung über das Aussageverweigerungsrecht.....                            | 166 |
|      | C. Aufklärung über die Folgen der unberechtigten<br>Mitwirkungsverweigerung..... | 167 |
|      | 1. Allgemeines.....  | 167 |
|      | 2. Säumnis.....  | 168 |
|      | 3. Unberechtigte Aussageverweigerung.....  | 169 |
|      | a) Begriff.....  | 169 |
|      | b) Rechtsfolgen.....   | 171 |
|      | c) Gegenstand der Aufklärung.....  | 172 |
|      | 4. Verletzung der Wahrheitspflicht.....  | 172 |
|      | a) Begriff.....  | 172 |
|      | b) Rechtsfolgen.....   | 174 |
|      | c) Gegenstand der Aufklärung.....  | 177 |
|      | III. Form und Zeitpunkt der Aufklärung.....                                      | 178 |
|      | IV. Folgen der Verletzung der Aufklärungspflicht.....                            | 179 |
|      | A. Allgemeines.....  | 179 |
|      | B. Grundsatz des Verwertungsverbots.....   | 180 |
|      | C. Ausnahmen.....  | 181 |
| § 15 | Durchführung der Befragung.....  | 183 |
|      | I. Allgemeines.....  | 183 |
|      | II. Zeitpunkt.....   | 184 |
|      | III. Vorgehen.....   | 186 |
|      | A. Grundsatz der Befragung durch das Gericht.....                                | 186 |
|      | B. Befragungsmethode.....  | 187 |
|      | C. Ergänzungsfragen.....   | 188 |
|      | D. Keine zwingende Befragung beider Parteien.....                                | 190 |
|      | IV. Protokollierungspflicht.....   | 192 |
|      | V. Stellungnahme zum Beweisergebnis.....   | 195 |
| § 16 | Würdigung der Parteiaussage.....   | 197 |
|      | I. Allgemeines.....  | 197 |
|      | II. Beweiswert der Parteiaussage.....  | 198 |
|      | A. Allgemeines.....  | 198 |

|  |     |
|--|-----|
| B. Grundsatz der freien Beweiswürdigung..... | 198 |
| C. Beweiskraft der Parteiaussage .....       | 200 |
| III. Überschüssendes Beweisergebnis .....    | 204 |
| A. Allgemeines .....                         | 204 |
| B. Überschüssende Parteiaussagen.....        | 206 |
| § 17 Zusammenfassung .....                   | 209 |