

Präjudizienbuch OR

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts (1875–2015)

Neunte, nachgeführte und erweiterte Auflage

Herausgegeben von

**Prof. Dr. Dr. h.c. Peter Gauch, Prof. Dr. Viktor Aepli,
Prof. Dr. Hubert Stöckli**

Universität Freiburg Schweiz

Bearbeitet von

Prof. Dr. Andreas Abegg

Rechtsanwalt, LL.M., Professor an der ZHAW
School of Management and Law und Lehrbe-
auftragter an der Universität Luzern, Zürich

Dr. Sebastian Aepli

Vizepräsident am Bezirksgericht Zürich,
Zollikon

Dr. Luca Dalla Torre

Rechtsanwalt, LL.M., Global Head Legal & IP
Management Siegfried, Zofingen

Prof. Dr. Tarkan Göksu

Rechtsanwalt, Titularprofessor an der
Universität Freiburg, Freiburg

Dr. Brigitta Kratz

Rechtsanwältin, LL.M., Dozentin an der ZHAW
School of Management and Law und Lehrbe-
auftragte an der Universität St. Gallen, Zürich

Prof. Dr. Frédéric Krauskopf

Rechtsanwalt, LL.M., Professor an der
Universität Bern und Lehrbeauftragter an
der Universität Basel, Freiburg

Dr. Nadja Schwery

Rechtsanwältin, LL.M., Brig

Dr. Thomas Siegenthaler

Rechtsanwalt, MJur, Fachanwalt SAV
Bau- und Immobilienrecht, Lehrbeauftragter
an der Universität Freiburg, Winterthur

Dr. Bernhard Stehle

Rechtsanwalt, Lehrbeauftragter an der
Universität St. Gallen, St. Gallen

Dr. Christof Truniger

Rechtsanwalt, LL.M., Fachanwalt SAV
Bau- und Immobilienrecht, Luzern

**PD Dr. Corinne Zellweger-
Gutknecht**

Rechtsanwältin, Privatdozentin an der
Universität Zürich, Zürich

Schriftleitung: Anna Scheidegger, MLaw, Rechtsanwältin, und Mirjam Duss, MLaw
Lehrstuhl für Zivil- und Handelsrecht der Universität Freiburg

Schulthess § 2016

Inhaltsverzeichnis

Artikel Seite

Vorwort		V
Abkürzungen		XV

Erste Abteilung Allgemeine Bestimmungen

Erster Titel

Die Entstehung der Obligationen		3
<i>Erster Abschnitt. Die Entstehung durch Vertrag</i>	1–40g	3
Vorbemerkungen zu Art. 1–40g		3
Allgemeines		3
Auslegung des Gesetzes		3
Zwingendes Recht		5
Gewohnheitsrecht		5
Übung und Ortsgebrauch		6
Private Regelwerke		6
Öffentlich-rechtlicher Vertrag		6
Staatsverträge		7
Realobligation		7
Dereliktion und Aneignung		7
Gleichbehandlungsprinzip		7
Zu vor-, quasi- und ausservertraglichen Situationen		8
«Letter of intent»		8
Faktisches Vertragsverhältnis		8
Gefälligkeithandlungen ohne Rechtsbildungswillen		8
Haftung für erwecktes Vertrauen		9
Culpa in contrahendo		12
Haftung für falsche Auskunft		16
Zum Zustandekommen des Vertrags		16
Zugang empfangsbedürftiger Willenserklärungen		16
Kontrahierungspflicht		17
Genehmigungspflichtiges Rechtsgeschäft		17
Konversion		17
Zum bestehenden Vertrag		20
Austauschvertrag		20
Dauerverträge		20
Rückwirkung		21
Vertragsbeitritt		22
Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter		22
Vertragsübergang/Vertragsübertragung/Vertragsübernahme		22
Gestaltungsrechte		23

	Artikel	Seite
Wahl zwischen zwei alternativen Forderungen		24
Zur Beendigung des Vertrags		25
Aufhebungsvertrag.....		25
Kündigung und Rücktritt.....		25
Beendigung von Dauerschuldverhältnissen		26
Rückabwicklung von Verträgen		26
Zur Anspruchsdurchsetzung		27
Aktiv- und Passivlegitimation		27
Tatfrage und Rechtsfrage.....		27
<i>Zweiter Abschnitt. Die Entstehung durch unerlaubte Handlungen</i>	41–61	162
<i>Dritter Abschnitt. Die Entstehung aus ungerechtfertigter Bereicherung</i>	62–67	326
Zweiter Titel		
Die Wirkung der Obligationen		343
<i>Erster Abschnitt. Die Erfüllung der Obligationen</i>	68–96	343
<i>Zweiter Abschnitt. Die Folgen der Nichterfüllung</i>	97–109	375
<i>Dritter Abschnitt. Beziehungen zu dritten Personen</i>	110–113	418
Dritter Titel		
Das Erlöschen der Obligationen	114–142	429
Vierter Titel		
Besondere Verhältnisse bei Obligationen		481
<i>Erster Abschnitt. Die Solidarität</i>	143–150	481
<i>Zweiter Abschnitt. Die Bedingungen</i>	151–157	490
<i>Dritter Abschnitt. Haft- und Reugeld. Lohnabzüge. Konventionalstrafe</i>	158–163	496
Fünfter Titel		
Die Abtretung von Forderungen und die Schuldübernahme	164–183	505
Zweite Abteilung		
Die einzelnen Vertragsverhältnisse		
Vorbemerkungen zu Art. 184–551		539
Verhältnis zwischen Vertragsrecht und Sachenrecht		539
Rechtliche Qualifizierung eines Rechtsgeschäftes		540
Entgeltlichkeit		541
Vertragliche Nebenpflichten		541

	Artikel	Seite
Innominatverträge/ Gemischte Verträge		542
Allgemeines.....		542
Anwendbare Regeln		542
Zustandekommen des Vertrages		543
Vertragsergänzung		543
Störung in der Vertragsabwicklung		543
Weiteres		543
Alleinverkaufsvertrag/Alleinvertretungsvertrag/ Alleinvertriebsvertrag		544
Aktionärbindungsvertrag		546
Architektenvertrag		546
Aussergerichtlicher Nachlassvertrag.....		546
Automatenaufstellungsvertrag		547
Berufliche Vorsorge		548
Checkvertrag		548
EDV-Vertrag.....		549
Franchisevertrag		550
Gastaufnahmevertrag.....		551
Geschäftsübernahmevertrag.....		551
Girovertrag.....		552
Kreditkartenvertrag.....		552
Leasingvertrag.....		553
Lizenzvertrag		555
Optionsvertrag		556
Reiseveranstaltungsvertrag		556
Schiedsmannvertrag/ Schiedsvertrag		556
Spitalaufnahmevertrag.....		558
Sukzessivlieferungsvertrag		559
Temporärarbeitsverhältnis.....		560
Trödelvertrag		560
Vergleich		562
Aussergerichtlicher Vergleich		563
Gerichtlicher Vergleich		565
Vertragsübernahme.....		565
Werbevertrag		566
Weitere Beispiele.....		566
Gemischter Vertrag.....		569
Zusammengesetzte Verträge		571
Allgemeines.....		571
Form		571
Prozess		571
Beispiele.....		572

	Artikel	Seite
Weiteres		572
Öffentliche Anstalt und ihre Benützer		572
Unterscheidung öffentliches Recht/Privatrecht.....		573
Sechster Titel		
Kauf und Tausch		577
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	184–186	584
<i>Zweiter Abschnitt. Der Fahrniskauf</i>	187–215	590
<i>Dritter Abschnitt. Der Grundstückkauf</i>	216–221	647
<i>Vierter Abschnitt. Besondere Arten des Kaufes</i>	222–236	665
<i>Fünfter Abschnitt. Der Tauschvertrag</i>	237–238	674
Siebenter Titel		
Die Schenkung	239–252	675
Achter Titel		
Die Miete		691
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	253–268b	694
<i>Zweiter Abschnitt. Schutz vor missbräuchlichen Mietzinsen und andern missbräuchlichen Forderungen des Vermieters bei der Miete von Wohn- und Geschäftsräumen</i>	269–270e	756
<i>Dritter Abschnitt. Kündigungsschutz bei der Miete von Wohn- und Geschäftsräumen</i>	271–273c	789
<i>Vierter Abschnitt. Behörden und Verfahren</i>	274–274g	820
Achter Titel^{bis}		
Die Pacht	275–304	827
Neunter Titel		
Die Leihe		839
<i>Erster Abschnitt. Die Gebrauchsleihe</i>	305–311	839
<i>Zweiter Abschnitt. Das Darlehen</i>	312–318	843
Zehnter Titel		
Der Arbeitsvertrag		853
<i>Erster Abschnitt. Der Einzelarbeitsvertrag</i>	319–343	862
<i>Zweiter Abschnitt. Besondere Einzelarbeitsverträge</i>	344–355	1015
<i>Dritter Abschnitt. Gesamtarbeitsvertrag und Normalarbeitsvertrag</i>	356–360f	1025
<i>Vierter Abschnitt. Zwingende Vorschriften</i>	361–362	1040

	Artikel	Seite
Elfter Titel		
Der Werkvertrag	363–379	1043
Zwölfter Titel		
Der Verlagsvertrag	380–393	1103
Dreizehnter Titel		
Der Auftrag		1109
<i>Erster Abschnitt.</i> Der einfache Auftrag	394–406	1109
<i>Erster Abschnitt^{bis}.</i> Auftrag zur Ehe- oder zur Partnerschafts- vermittlung	406a–406h	1175
<i>Zweiter Abschnitt.</i> Der Kreditbrief und der Kreditauftrag	407–411	1178
<i>Dritter Abschnitt.</i> Der Mäklervertrag	412–418	1180
<i>Vierter Abschnitt.</i> Der Agenturvertrag	418a–418v	1194
Vierzehnter Titel		
Die Geschäftsführung ohne Auftrag	419–424	1209
Fünfzehnter Titel		
Die Kommission	425–439	1219
Sechzehnter Titel		
Der Frachtvertrag	440–457	1227
Siebzehnter Titel		
Die Prokura und andere Handlungsvollmachten	458–465	1237
Achtzehnter Titel		
Die Anweisung	466–471	1243
Neunzehnter Titel		
Der Hinterlegungsvertrag	472–491	1257
Zwanzigster Titel		
Die Bürgschaft	492–512	1269
Einundzwanzigster Titel		
Spiel und Wette	513–515a	1295
Zweiundzwanzigster Titel		
Der Leibrentenvertrag und die Verpfändung	516–529	1299
Dreiundzwanzigster Titel		
Die einfache Gesellschaft	530–551	1307

Dritte Abteilung

Die Handelsgesellschaften und die Genossenschaft

Vorbemerkungen zu Art. 552–926		1343
Numerus Clausus.....		1343
Verhältnis zum Allgemeinen Teil des OR.....		1343
Organe		1343
Vertrauensschutz.....		1343
Schutz der Persönlichkeit		1343
Prozessrechtliche Aspekte		1344
Strafrechtliche Aspekte.....		1344
Weiteres		1345
Vierundzwanzigster Titel		
Die Kollektivgesellschaft		1347
<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	552–556	1348
<i>Zweiter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschafter unter sich</i>	557–561	1352
<i>Dritter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschaft zu Dritten</i>	562–573	1354
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung und Ausscheiden.....</i>	574–581	1361
<i>Fünfter Abschnitt. Liquidation.....</i>	582–590	1366
<i>Sechster Abschnitt. Verjährung</i>	591–593	1370
Fünfundzwanzigster Titel		
Die Kommanditgesellschaft		1373
<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	594–597	1374
<i>Zweiter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschafter unter sich</i>	598–601	1376
<i>Dritter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschaft zu Dritten</i>	602–618	1378
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung, Liquidation, Verjährung</i>	619	1383
Sechszwanzigster Titel		
Die Aktiengesellschaft		1385
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	620–659b	1392
<i>Zweiter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Aktionäre.....</i>	660–697h	1417
<i>Dritter Abschnitt. Organisation der Aktiengesellschaft.....</i>	698–731b	1453
<i>Vierter Abschnitt. Herabsetzung des Aktienkapitals</i>	732–735	1493
<i>Fünfter Abschnitt. Auflösung der Aktiengesellschaft</i>	736–751	1496
<i>Sechster Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	752–761	1505
<i>Siebenter Abschnitt. Beteiligung von Körperschaften des öffentlichen Rechts</i>	762	1523
<i>Achter Abschnitt. Ausschluss der Anwendung des Gesetzes auf öffentlich-rechtliche Anstalten</i>	763	1524

	Artikel	Seite
Siebenundzwanzigster Titel		
Die Kommanditaktiengesellschaft	764–771	1525
Achtundzwanzigster Titel		
Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung		1529
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	772–783	1531
<i>Zweiter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Gesellschafter</i>	784–803	1538
<i>Dritter Abschnitt. Organisation der Gesellschaft</i>	804–820	1546
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung und Ausscheiden</i>	821–826	1554
<i>Fünfter Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	827	1557
Neunundzwanzigster Titel		
Die Genossenschaft		1559
<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	828–838	1561
<i>Zweiter Abschnitt. Erwerb der Mitgliedschaft</i>	839–841	1566
<i>Dritter Abschnitt. Verlust der Mitgliedschaft</i>	842–851	1568
<i>Vierter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Genossenschafter</i>	852–878	1574
<i>Fünfter Abschnitt. Organisation der Genossenschaft</i>	879–910	1584
<i>Sechster Abschnitt. Auflösung der Genossenschaft</i>	911–915	1595
<i>Siebenter Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	916–920	1597
<i>Achter Abschnitt. Genossenschaftsverbände</i>	921–925	1599
<i>Neunter Abschnitt. Beteiligung von Körperschaften des öffentlichen Rechts</i>	926	1600
Vierte Abteilung		
Handelsregister, Geschäftsfirmen und kaufmännische Buchführung		
Dreissigster Titel		
Das Handelsregister	927–943	1605
Einunddreissigster Titel		
Die Geschäftsfirmen	944–956	1623
Zweiunddreissigster Titel		
Kaufmännische Buchführung und Rechnungslegung	957–963b	1647
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	957–958f	1647
<i>Zweiter Abschnitt. Jahresrechnung</i>	959–960e	1651
<i>Dritter Abschnitt. Rechnungslegung für grössere Unternehmen</i>	961–961d	1656
<i>Vierter Abschnitt. Abschluss nach anerkanntem Standard zur Rechnungslegung</i>	962–962a	1658
<i>Fünfter Abschnitt. Konzernrechnung</i>	963–963b	1659

	Artikel	Seite
altZweiunddreissigster Titel		
Die kaufmännische Buchführung	alt957-964	1661
 Fünfte Abteilung		
Die Wertpapiere		
 Dreiunddreissigster Titel		
Die Namen-, Inhaber- und Ordrepapiere		1671
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen.....</i>	965-973	1671
<i>Zweiter Abschnitt. Die Namenpapiere</i>	974-977	1678
<i>Dritter Abschnitt. Die Inhaberpapiere.....</i>	978-989	1680
<i>Vierter Abschnitt. Der Wechsel</i>	990-1099	1686
<i>Fünfter Abschnitt. Der Check.....</i>	1100-1144	1725
<i>Sechster Abschnitt. Wechselähnliche und andere Ordrepapiere</i>	1145-1152	1741
<i>Siebenter Abschnitt. Die Warenpapiere</i>	1153-1155	1744
 Vierunddreissigster Titel		
Anlehensobligationen		1747
<i>Erster Abschnitt. Prospektzwang bei Ausgabe von</i> <i>Anlehensobligationen</i>	1156	1748
<i>Zweiter Abschnitt. Gläubigergemeinschaft bei Anlehens-</i> <i>obligationen</i>	1157-1186	1749
 Schluss- und Übergangsbestimmungen		1761
 Sachregister		1785