

Nicole Conrad

Kommentierte Rechtsschriften für Studium und Praxis

unter Mitarbeit von
Anita Stettler

Schulthess § 2014

Inhaltsverzeichnis

Einleitung oder vom Sinn und Nutzen der kommentierten Formularsammlung	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII

A Prozessvorbereitung

1. Allgemeines zum Mandatsverhältnis	3
1.1 Mandatsumfang	6
1.2 Pflichten des Anwalts	6
2. Erste Abklärung von Sachverhalt und Rechtslage	10
2.1 Die Abfassung eines Mandantenschreibens für die klagende Partei	11
2.2 Die Abfassung des Mandantenschreibens für die beklagte Partei	13
3. Vorprozessuale Abklärungen und Chancen-/Risikobeurteilung	17
3.1 Checkliste: Prozessvorbereitung	17
3.2 Materielle Anspruchsvoraussetzungen	19
3.3 Sachlegitimation	20
3.4 Streitwert	21
3.5 Beweisrecht	21
3.5.1 Beweislast	22
3.5.2 Beweislastverteilung	22
3.5.3 Beweisgegenstand	23
3.5.4 Arten des Beweises	24
3.5.5 Beweismittel	24
a. Zeugnis (Art. 169 ff. ZPO)	24
b. Urkunde (Art. 177 ff. ZPO)	25
c. Augenschein (Art. 181 f. ZPO)	25
d. Gutachten (Art. 183 ff. ZPO)	25
e. Schriftliche Auskunft (Art. 190 ZPO)	25
f. Parteibefragung und Beweisaussage (Art. 191 und Art. 192 ZPO)	26
g. Unzulässige Beweismittel	26
3.5.6 Wie werden Beweismittel eingebracht?	26
3.5.7 Wann ist der Beweis anzutreten?	27

3.5.8	Beweisabnahme	28
3.5.9	Recht auf Beweis (Art. 152 ZPO)	28
3.5.10	Beweiswürdigung	29
3.5.11	Beweismass	29
3.6	Fristenwahrung	30
3.7	Örtliche Zuständigkeit	32
3.8	Sachliche Zuständigkeit	33
3.9	Verfahrensgrundsätze	34
3.9.1	Dispositionsmaxime	35
3.9.2	Offizialmaxime	35
3.9.3	Verhandlungsmaxime	36
	a. Tatfrage oder Rechtsfrage?	36
	b. Behauptungslast	36
	c. Substanziierungspflicht/-last	37
	d. Bestreitungslast	37
3.9.4	Gerichtliche Fragepflicht	37
3.9.5	Untersuchungsmaxime	38
3.9.6	Rechtsanwendung von Amtes wegen	38
3.10	Prozessvoraussetzungen	38
3.10.1	Schlichtungsverfahren	39
3.10.2	Schutzwürdiges Interesse (Art. 59 Abs. 2 lit. a ZPO)	39
3.10.3	Zuständiges Gericht (Art. 59 Abs. 2 lit. b ZPO)	40
3.10.4	Keine anderweitige Rechtshängigkeit (Art. 59 Abs. 2 lit. d, Art. 62 ff. ZPO)	40
3.10.5	Keine entgegenstehende Rechtskraft (Art. 59 Abs. 2 lit. e ZPO)	40
3.11	Klagearten	41
3.11.1	Leistungsklage (Art. 84 ZPO)	41
	a. Unbezahlte Forderungsklage (Art. 85 ZPO)	41
	b. Stufenklage als Anwendungsfall der unbezahlten Forderungsklage	42
	c. Teilklage (Art. 86 ZPO)	42
3.11.2	Gestaltungsklage (Art. 87 ZPO)	43
3.11.3	Feststellungsklage (Art. 88 ZPO)	43
3.12	Verfahrensarten	44
3.12.1	Ordentliches Verfahren (Art. 219 ff. ZPO)	44
3.12.2	Vereinfachtes Verfahren (Art. 243 ZPO)	44
3.12.3	Summarisches Verfahren (Art. 248 ZPO)	45
3.13	Kosten	45

4.	Vorgehensmöglichkeiten	47
4.1	Verhandlung und Abschluss eines aussergerichtlichen Vergleichs	47
4.2	Die Erledigung des Rechtsstreits im Rahmen eines Mediationsverfahrens	48
4.2.1	Rechtsanwälte und Mediation	50
4.2.2	Mediation in der Schweiz	51
4.3	Klageeinleitung	52
4.4	Besondere Verfahren	53
4.4.1	Vorsorgliche Massnahmen (Art. 261–269 ZPO)	53
4.4.2	Superprovisorische Massnahmen (Art. 265 ZPO)	54
4.4.3	Vorsorgliche Beweisführung (Art. 158 ZPO)	55
4.5	Besondere Vorgehensmöglichkeiten der beklagten Partei	56
4.5.1	Checkliste: Vorbereitung der Klageantwort	56
4.5.2	Gerichtliche Fristen	57
4.5.3	Einrede des unzuständigen Gerichts	57
4.5.4	Materielle Auseinandersetzung mit der Klage	57
	a. Einwendungen und materiellrechtliche Einreden	58
	b. Konkurrenz der Verteidigungsmittel	58
4.5.5	Schutzschrift (Art. 270 ZPO)	59
4.5.6	Widerklage (Art. 14, 94 und 224 ZPO)	60
4.5.7	Streitverkündung	60
5.	Rechtsschrift	62
5.1	Funktion und Ziel	62
5.2	Rechtsbegehren	62
5.2.1	Inhalt des Rechtsbegehrens in der Klageschrift	63
5.2.2	Inhalt des Rechtsbegehrens in der Klageantwort	63
5.3	Aufbau und Inhalt	64
5.4	Vorbereitung der Rechtsschrift	65
6.	Ablauf des gerichtlichen Verfahrens	67
6.1	Ordentliches Verfahren	67
6.2	Klage	68
6.2.1	Das Klagefundament	69
6.2.2	Das Gericht von der Richtigkeit des eigenen Standpunkts überzeugen	69
6.3	Klageantwort	70
6.4	Widerklage	71
6.5	Zweiter Schriftenwechsel	72

6.6	Instruktionsverhandlung	72
6.7	Hauptverhandlung	72
6.8	Beweisabnahme und Schlussvorträge	73

B Kommentierte Rechtsschriften

1.	Grundmuster einer Klageschrift mit Begründung	77
2.	Einrede der Unzuständigkeit hinsichtlich des angerufenen Gerichts	86
3.	Grundmuster einer ausführlichen Klageantwort mit Widerklage und Begründung	90
4.	Kaufrecht	112
4.1	Kaufpreisklage des Verkäufers	112
4.2	Erfüllungsklage des Käufers	120
4.3	Wandelungsklage des Käufers	125
4.4	Preisminderungsklage des Käufers	131
4.5	Klage auf Schadenersatz aus Kaufvertrag	140
5.	Mietrecht	145
5.1	Klage des Vermieters auf Mietzinszahlung	145
5.2	Ausweisungsbegehren	162
5.3	Klage des Mieters auf Rückzahlung der Kautions	168
6.	Arbeitsrecht	174
6.1	Klage des Arbeitnehmers auf Lohnzahlung und Entschädigung wegen missbräuchlicher Kündigung sowie auf Ausstellung eines Arbeitszeugnisses	174
6.2	Klage des Arbeitgebers wegen Verletzung des Konkurrenzverbotes	184
7.	Werkvertragsrecht	194
7.1	Werklohnforderung des Unternehmers	194
7.2	Klage des Bestellers auf Vorschusszahlung für eine Ersatzvornahme	201

8.	Schadenersatzrecht	208
8.1	Geschädigtenklage aus Werkeigentümerhaftung einschliesslich Nachklagevorbehalt	208
8.2	Geschädigtenklage aus unerlaubter Handlung	216
9.	Beendigung des Verfahrens durch gerichtlichen Vergleich	221
10.	Erklärungen im Prozessverlauf und Antrag auf unentgeltliche Rechtspflege	226
10.1	Klageänderung	226
10.2	Klagerückzug	230
10.3	Gesuch um unentgeltliche Rechtspflege	233