

# Einführung in das schweizerische Recht

von

Dr. Martina Wittibschlager, LL.M. (Yale)  
Rechtsanwältin  
und Lehrbeauftragte an der  
Universität Basel



C. H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG  
MÜNCHEN 2000

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XV
Literatur	XX

## 1. Teil: Einleitung und Grundlagen

§ 1. Historischer Abriss und Charakterisierung	1
1. Verfassungsgeschichte	1
a) Alte Eidgenossenschaft (13.-18. Jh.)	1
b) Helvetik (1798-1802)	2
c) Mediation (1803-1813)	3
d) Bundesverein (1813-1815)	3
e) Bundesvertrag (1815-1848)	4
f) Regeneration (1830-1848)	4
g) Entwicklung seit 1874	5
2. Kennzeichnende Grundmerkmale	7
§ 2. Grundzüge des Staats- und Verfassungsrechts	7
1. Systematik der neuen Bundesverfassung	8
a) Grundrechte	8
aa) Zur Systematik	8
bb) Grundrechtseinschränkungen	9
cc) Zur Wirtschaftsverfassung	10
dd) Rechte der Arbeitnehmer	10
b) Politische Rechte	11
3. Bund und Kantone	12
a) Verhältnis von Bund und Kantonen	12
b) Verteilung der Zuständigkeiten	13
4. Bundesbehörden	14
a) Allgemeines	14
b) Bundesversammlung	14
c) Bundesrat	15
d) Bundesgericht	16
§ 3. System der Rechtsquellen	16
1. Grundsätzliches	17
2. Verfassungsrecht	18
a) Allgemeines zum Verfassungsrecht	18
b) Verfahren der Verfassungsgebung	18
3. Bundesgesetze	19
a) Begriffe	19
b) Verfahren	20
4. Verordnungen	21
5. Gewohnheitsrecht	22
6. Rechtsetzung durch Private	23
7. Staatsverträge und Verträge zwischen Kantonen	24
8. Rechtsprechung und Lehre	25
§ 4. Gerichtsorganisation	25
1. Bundesrecht und Kantonales Recht	26

2. Allgemeine Organisationsprinzipien . . . . .	26
a) Zivilgerichte . . . . .	26
b) Strafgerichte . . . . .	28
c) Verwaltungsrechtspflege . . . . .	28
§ 5. Juristische Ausbildung und Berufe . . . . .	28
1. Juristenausbildung . . . . .	29
2. Richter . . . . .	29
3. Rechtsanwälte . . . . .	30
§ 6. Juristische Dokumentationen und Hilfsmittel . . . . .	31
1. Allgemeines . . . . .	32
2. Textausgaben von Gesetzen . . . . .	32
a) Bundesrecht . . . . .	32
aa) Gesetzessammlungen . . . . .	32
bb) Materialien . . . . .	36
b) Kantonales Recht . . . . .	37
3. Entscheidungssammlungen . . . . .	38
a) Bund . . . . .	38
b) Kantone . . . . .	39
4. Zeitschriften . . . . .	39
5. Kommentare . . . . .	40
6. Lehrbücher . . . . .	40
7. Juristische Datenbanken . . . . .	42
8. Bibliographien . . . . .	42

## 2. Teil: Zivil- und Handelsrecht

§ 7. Entstehung und Aufbau von ZGB und OR . . . . .	44
1. Entstehung des ZGB und des OR . . . . .	44
2. Reformen . . . . .	45
3. Systematik . . . . .	46
§ 8. Rechtssubjekte und Personenrecht . . . . .	47
1. Natürliche Personen . . . . .	47
a) Rechts- und Geschäftsfähigkeit . . . . .	47
aa) Rechtsfähigkeit . . . . .	47
bb) Geschäftsfähigkeit . . . . .	47
b) Heimat und Wohnsitz . . . . .	49
2. Persönlichkeitsrechte . . . . .	49
a) Allgemeines und Begriffe . . . . .	49
b) Gegenstand der Persönlichkeit . . . . .	50
3. Verletzung der Persönlichkeitsrechte . . . . .	50
4. Juristische Personen . . . . .	51
§ 9. Zum Ehe- und Familienrecht . . . . .	53
1. Allgemeines . . . . .	53
2. Eheschliessung . . . . .	54
a) Allgemeines . . . . .	54
b) Voraussetzungen . . . . .	54
c) Verfahren . . . . .	55
d) Eheungültigkeit . . . . .	55
3. Insbesondere Scheidung . . . . .	56
a) Scheidungsvoraussetzungen . . . . .	56
aa) Scheidung auf gemeinsames Begehren . . . . .	56
bb) Scheidung auf Klage eines Ehegatten . . . . .	57
b) Scheidungsfolgen . . . . .	57

4. Allgemeine Ehwirkungen . . . . .	58
a) Familienname und Bürgerrecht . . . . .	58
b) Eheliche Gemeinschaft . . . . .	58
c) Eheschutz . . . . .	59
5. Zum Ehegüterrecht . . . . .	60
a) Gesetzlicher Güterstand der Errungenschaftsbeteiligung . . . . .	60
b) Gütergemeinschaft . . . . .	61
c) Gütertrennung . . . . .	62
d) Ehevertragliche Regelungen . . . . .	62
6. Kindschaftsrecht . . . . .	63
a) Entstehung des Kindsverhältnisses . . . . .	63
aa) Entstehung des Kindsverhältnisses zur Mutter . . . . .	63
bb) Entstehung des Kindsverhältnisses zum Vater . . . . .	63
(1) Vaterschaftsvermutung zugunsten des Ehemannes der Mutter . . . . .	63
(2) Anerkennung . . . . .	64
(3) Urteil . . . . .	64
cc) Entstehung durch Adoption . . . . .	65
b) Wirkungen des Kindsverhältnisses . . . . .	65
aa) Familienname . . . . .	66
bb) Bürgerrecht (Heimat) . . . . .	66
cc) Beistand und Gemeinschaft . . . . .	66
dd) Persönlicher Verkehr . . . . .	67
ee) Die Unterhaltspflicht der Eltern . . . . .	67
ff) Elterliche Sorge (Gewalt) . . . . .	68
c) „Kindesschutz“ . . . . .	69
aa) Geeignete Massnahmen . . . . .	69
bb) Beistandschaft . . . . .	69
cc) Aufhebung der elterlichen Obhut oder der elterlichen Gewalt ..	69
§ 10. Erbrecht . . . . .	70
1. Systematik und Grundsätzliches . . . . .	70
2. Die gesetzliche Erbberufung . . . . .	71
3. Die Erbberufung aus Verfügung von Todes wegen . . . . .	72
a) Abgrenzungen . . . . .	72
b) Voraussetzungen und Testamentsformen . . . . .	73
aa) Eigenhändiges Testament . . . . .	73
bb) Öffentliches Testament (Art. 499-504 ZGB) . . . . .	74
cc) Nottestament (Art. 506 ff. ZGB) . . . . .	74
c) Erbvertrag . . . . .	75
d) Zu den Verfügungsarten . . . . .	76
aa) Grundsätzliches . . . . .	76
bb) Erbeinsetzung . . . . .	76
cc) Vermächtnis (Legat) . . . . .	76
dd) Auflage . . . . .	77
ee) Erben- und Legatarsubstitution . . . . .	77
ff) Willensvollstrecker . . . . .	78
4. Pflichtteilsrecht (Verfügungsfreiheit) . . . . .	78
a) Gesetzliche Pflichtteile . . . . .	78
b) Enterbung . . . . .	78
c) Herabsetzung . . . . .	79
5. Erbgang . . . . .	80
a) Erwerb der Erbschaft . . . . .	80
b) Ausschlagung . . . . .	81
6. Erbengemeinschaft . . . . .	82
a) Rechtsverhältnisse bis zur Teilung . . . . .	82
b) Ausgleichung . . . . .	82
c) Durchführung der Teilung . . . . .	83

§ 11. Zum Sachenrecht	85
1. Systematik und Grundbegriffe	85
2. Besitz und Grundbuch	87
a) Allgemeines	87
b) Besitzerschutz	87
c) Zum Grundbuch	88
d) Grundbuchberichtigungsklage	89
3. Eigentumserwerb	89
a) Mobilien	89
b) Immobilien	90
4. Zu den beschränkten dinglichen Rechten	91
a) Begriff und Arten	91
b) Dienstbarkeiten	91
c) Grundpfandrechte	92
§ 12. Obligationenrecht: Vertragsrecht und ausservertragliche Schuldverhältnisse	93
1. Einführung	93
a) Systematik	93
b) Zum Schuldverhältnis allgemein	93
c) Schuld und Haftung	95
d) Entstehungsgründe von Schuldverhältnissen	95
2. Zum Inhalt der Obligation	96
a) Allgemeines	96
aa) Bestimmtheit und Bestimmbarkeit des Leistungsgegenstandes	96
bb) Modalitäten der Leistungserbringung	96
cc) Insbesondere Erfüllungsort	97
b) Geldschuld	98
c) Stück- und Gattungsschuld	99
d) Wahlschuld und Alternativermächtigung	100
e) Bedingungen	101
3. Allgemeine Grundlagen vertraglicher und deliktischer Haftung	102
a) Allgemeines	102
b) Schaden und Schadenersatz	103
aa) Schadensbegriff und Schadensarten	103
bb) Inhalt und Umfang der Schadenersatzpflicht	105
cc) Schadenersatzbemessung	105
c) Genugtuung	106
d) Kausalität	106
e) Verantwortlichkeit des Schuldners	108
aa) Verschulden	108
bb) Haftung für Hilfspersonen	109
(1) Vertrag	109
(2) Delikt (Geschäftsherrenhaftung)	110
(3) Organhaftung	111
f) Haftungsausschluss	111
4. Die Entstehung der Obligation aus Vertrag	112
a) Vertragsfreiheit	112
b) Vertragsschluss	114
aa) Angebot	114
bb) Annahme	115
cc) Sonderfälle	116
dd) Kaufmännisches Bestätigungsschreiben	117
ee) Widerruf von Antrag und Annahme	118
c) Konsens und Dissens	118
d) Gültigkeitsvoraussetzungen	119

aa)	Form	.119
(1)	Gesetzliche Formvorschriften	.120
(2)	Rechtsfolgen bei Formmangel	.120
(3)	Vertraglich vorbehaltene Form	.121
bb)	Inhaltliche Schranken: Widerrechtlichkeit, Sittenwidrigkeit, Unmöglichkeit, Übervorteilung	.122
e)	Auslegung von Verträgen	.124
f)	Vertragsergänzung und Vertragsanpassung	.125
g)	Willensmängel	.126
aa)	Irrtum	.126
bb)	Täuschung und Drohung (Furchterregung)	.128
cc)	Geltendmachung und Rechtsfolgen	.128
h)	Stellvertretung	.130
aa)	Voraussetzungen	.130
bb)	Insbesondere Vollmacht	.130
cc)	Wirkungen	.131
dd)	Vertretung ohne Vertretungsmacht	.132
i)	AGB	.133
j)	Culpa in contrahendo	.134
5.	Die Entstehung der Obligation aus unerlaubter Handlung	.135
a)	Allgemeines	.135
b)	Verschuldenshaftung	.136
c)	Kausalhaftungen	.137
aa)	Tierhalterhaftung	.138
bb)	Werkeigentümerhaftung	.138
cc)	Produktehaftpflicht	.139
dd)	Haftpflicht des Familienhauptes (Art. 333 ZGB)	.140
ee)	Grundeigentümerhaftpflicht	.141
d)	Gefährdungshaftungen	.142
6.	Die Entstehung der Obligation aus ungerechtfertigter Bereicherung	.142
a)	Allgemeines	.143
b)	Voraussetzung der ungerechtfertigten Bereicherung	.143
aa)	Bereicherung	.143
bb)	Entreicherung	.145
cc)	„in ungerechtfertigter Weise“	.145
dd)	Ausschluss des Rückforderung: Art. 66 OR	.146
c)	Rechtsfolgen ungerechtfertigter Bereicherung	.146
aa)	Gegenstand und Umfang der Rückerstattung	.146
bb)	Beschränkung der Rückerstattung	.147
7.	Erlöschen der Obligationen	.149
a)	Erlöschungsgründe	.149
b)	Insbesondere Erfüllung	.149
c)	Insbesondere Verrechnung	.150
aa)	Voraussetzungen	.150
bb)	Ausschluss	.151
cc)	Ausübung und Wirkung der Verrechnung	.152
8.	Verjährung	.152
a)	Begriff	.152
b)	Fristen	.153
c)	Beginn des Fristenlaufs	.153
d)	Hinderung, Stillstand und Unterbrechung des Fristenlaufs	.154
aa)	Hinderung und Stillstand	.154
bb)	Unterbrechung	.154
e)	Wirkungen	.155
9.	Leistungsstörungen	.155
a)	Allgemeines	.155
b)	Unmöglichkeit (Nichtleistung)	.156

aa) Voraussetzungen . . . . .	156
bb) Rechtsfolgen . . . . .	156
c) Schuldnerverzug (Spätleistung) . . . . .	158
aa) Voraussetzungen . . . . .	158
bb) Rechtsfolgen . . . . .	159
(1) Überblick . . . . .	159
(2) Allgemeine Verzugsfolgen . . . . .	159
(3) Verzugsfolgen bei synallagmatischen Verträgen . . . . .	160
d) Nicht gehörige Erfüllung/Positive Vertragsverletzung (Schlechtleistung) . . . . .	162
aa) Voraussetzungen . . . . .	162
bb) Rechtsfolgen . . . . .	162
e) Gläubigerverzug . . . . .	163
aa) Voraussetzungen . . . . .	163
bb) Rechtsfolgen . . . . .	164
f) Leistungsverweigerungsrechte . . . . .	164
10. Konventionalstrafe, Haft- und Reuegeld . . . . .	165
11. Änderung und Erweiterung des Beteiligtenkreises . . . . .	166
a) Gläubigerwechsel (Zession) . . . . .	166
aa) Voraussetzungen . . . . .	166
bb) Wirkungen . . . . .	167
b) Schuldnerwechsel . . . . .	169
aa) Interne Schuldübernahme (Befreiungsversprechen) . . . . .	169
bb) Privative (externe) Schuldübernahme (Art. 176 OR) . . . . .	169
(1) Voraussetzungen . . . . .	169
(2) Wirkungen . . . . .	170
cc) Kumulative Schuldübernahme (Schuldbeitritt) . . . . .	171
c) Vertrag zugunsten Dritter . . . . .	171
aa) Arten und Beteiligte . . . . .	171
bb) Voraussetzungen . . . . .	172
cc) Wirkungen . . . . .	172
d) Vertrag zu Lasten Dritter (Garantievertrag) . . . . .	172
12. Mehrheit von Schuldnern und Gläubigern . . . . .	173
a) Mehrheit von Schuldnern . . . . .	173
aa) Teilschuldnerschaft . . . . .	173
bb) Gemeinschaftliche Schuldnerschaft . . . . .	173
cc) Solidarschuld . . . . .	174
(1) Voraussetzungen . . . . .	174
(2) Aussenverhältnis . . . . .	174
(3) Innenverhältnis . . . . .	175
(4) Echte und unechte Solidarität . . . . .	176
b) Mehrheit von Gläubigern . . . . .	177
aa) Teilgläubigerschaft . . . . .	177
bb) Gemeinschaftliche Gläubigerschaft . . . . .	177
cc) Gläubigerschaft bei unteilbarer Leistung (Art. 70 Abs. 1 OR) . . . . .	177
dd) Solidargläubigerschaft . . . . .	177
§ 13. Zum Kaufvertrag . . . . .	178
1. Allgemeines zu den einzelnen Schuldverträgen . . . . .	178
2. Zum Kaufvertrag . . . . .	178
a) Bedeutung und Systematik der landesrechtlichen Bestimmungen über den Kauf . . . . .	178
b) Kaufgegenstand und Kaufpreis . . . . .	179
3. Pflichten der Parteien . . . . .	181
aa) Verkäufer . . . . .	181
bb) Käufer . . . . .	181

d)	Leistungstörungen	182
aa)	Nichtleistung	182
bb)	Verkäuferverzug	183
cc)	Käuferverzug	184
dd)	Schlechtleistung und Gewährleistungspflicht	184
(1)	Rechtsgewährleistung	185
(2)	Sachgewährleistung	185
ee)	Verhältnis zu den Rechtsbehelfen des Allgemeinen Teils	187
e)	Eigentumsvorbehalt	187
14.	Zum Gesellschaftsrecht	189
1.	Systematik und Grundlagen	189
2.	Personengesellschaften	190
a)	Arten und Grundmerkmale	190
b)	Entstehung	191
c)	Innenverhältnis	191
d)	Geschäftsführung und Vertretung	192
e)	Aussenverhältnis	192
f)	Auflösung, Ausscheiden und Wechsel von Gesellschaftern	193
3.	Kapitalgesellschaften	193
a)	Allgemeines	193
b)	Zur Aktiengesellschaft	193
aa)	Allgemeines	193
bb)	Errichtung und Entstehung	194
cc)	Stellung der Aktionäre	194
dd)	Organisation	195
ee)	Änderungen des Aktienkapitals	196
ff)	Gesellschafterwechsel und Auflösung	197
c)	Zur Gesellschaft mit beschränkter Haftung	197
aa)	Allgemeines	197
bb)	Errichtung und Entstehung	198
cc)	Stellung der Gesellschafter	198
dd)	Organisation	199
ee)	Statutenänderung, Gesellschafterwechsel und Auflösung	199
• 15.	Handelsregister und Geschäftsfirmen	200
1.	Handelsregister	200
2.	Geschäftsfirmen	201
i 16.	Zum IPR und IZPR	203
1.	Rechtsquellen	203
a)	Staatsverträge	203
b)	IPRG	204
2.	Allgemeines und Entstehung des IPRG	204
3.	Systematik und Merkmale des IPRG	205
i 17.	Zum Zivilverfahrens-, Vollstreckungs- und Konkursrecht	206
1.	Rechtsquellen	207
a)	Zivilverfahrensrecht (Erkenntnisverfahren)	207
b)	Zum Vollstreckungs- und Konkursrecht	208
2.	Grundsätze des Vollstreckungs- und Konkursrechts	208
a)	Allgemeines	208
b)	Betriebungsarten	209
c)	Zum Gang des Verfahrens	210
d)	Anfechtung	212
e)	Arrest	213
aa)	Voraussetzungen	213



bb) Wirkungen. . . . .	214
cc) Verfahren. . . . .	214
Sachverzeichnis. . . . .	216