

Die Bedeutung des Grundsatzes von Treu und Glauben beim Ersatz reiner Vermögensschäden

DISSERTATION

der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich
zur Erlangung der Würde eines Doktors der Rechtswissenschaft

vorgelegt von
Fabio Delcö
von
Bellinzona TI

genehmigt auf Antrag von
Prof. Dr. Heinz Rey

INHALTSÜBERSICHT

| | |
|------------------------------|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | 12 |
|------------------------------|-----------|

| | |
|-----------------------------|-----------|
| Literaturverzeichnis | 14 |
|-----------------------------|-----------|

| | |
|---------------------------------------|-----------|
| § 1 Fragestellung und Vorgehen | 24 |
|---------------------------------------|-----------|

| | |
|------------------|----|
| I. Fragestellung | 24 |
|------------------|----|

| | |
|--------------|----|
| II. Vorgehen | 24 |
|--------------|----|

| | |
|--|----|
| III. Graphische Übersicht zum Vorgehen | 25 |
|--|----|

| | |
|---|-----------|
| § 2 Begriff des reinen Vermögensschadens im System des geltenden Haftpflichtrechts | 26 |
|---|-----------|

| | |
|-------------------|----|
| I. Vorbemerkungen | 26 |
|-------------------|----|

| | |
|---------------------------|----|
| II. Begriff des Vermögens | 26 |
|---------------------------|----|

| | |
|--|----|
| III. Begriff des Schadens im allgemeinen | 26 |
|--|----|

| | |
|--|----|
| IV. Begriff des Schadens im Deliktsrecht | 28 |
|--|----|

| | |
|--|----|
| V. Begriff des Schadens im Vertragsrecht | 30 |
|--|----|

| | |
|---|----|
| VI. Begriff des Schadens in der Vertrauenshaftung | 31 |
|---|----|

| | |
|--|-----------|
| § 3 Schutzbedürfnis bezüglich reiner Vermögensschäden im System des geltenden Haftpflichtrechts | 32 |
|--|-----------|

| | |
|-------------------|----|
| I. Vorbemerkungen | 32 |
|-------------------|----|

| | |
|---|----|
| II. Reiner Vermögensschaden im Deliktsrecht | 32 |
|---|----|

| | |
|--|----|
| III. Reiner Vermögensschaden im vertraglichen Haftpflichtrecht | 42 |
|--|----|

| | |
|---|-----|
| § 4 Schutz vor reinen Vermögensschäden durch allgemeine Vertrauenshaftung. Kollision mit der Dichotomie von Delikts- und Vertragshaftung | 43 |
| I. Vorbemerkungen | 43 |
| II. Begriff der Vertrauenshaftung | 43 |
| III. Eingrenzung | 47 |
| IV. Darstellung ausgewählter Erscheinungsformen der allgemeinen Vertrauenshaftung in bezug auf reine Vermögensschäden | 47 |
| § 5 Der Grundsatz von Treu und Glauben als Haftungsnorm. Eine Zusammenstellung | 133 |
| I. Vorbemerkungen | 133 |
| II. Doktrin | 133 |
| III. Bundesgericht | 138 |
| IV. Fazit | 140 |
| § 6 Problematik der Eingrenzung und des richtigen Verständnisses der Generalklausel Treu und Glauben und ihre Bedeutung als direkt oder indirekt Haftpflicht begründende Norm | 141 |
| I. Vorbemerkungen | 141 |
| II. Rückblick | 141 |
| III. Anwendungsbereich und Inhalt des Grundsatzes von Treu und Glauben | 146 |
| IV. Konkretisierung: Darstellung einzelner Erscheinungsformen des Grundsatzes von Treu und Glauben im Hinblick auf die haftpflichtrechtliche Relevanz | 154 |
| V. Negative Abgrenzung: Keine Billigkeitsregel oder Regel der sozialen Gerechtigkeit | 168 |
| VI. Stellungnahme zur rechtlichen Sonderverbindung | 169 |
| VII. Alternative zur rechtlichen Sonderverbindung | 173 |

| | |
|---|----------------|
| § 7 Allgemeine Vertrauenshaftung. Möglichkeiten einer dogmatisch einheitlichen erfassung der Haftungstatbestände infolge Verletzung des Grundsatzes von Treu und Glauben | 177 |
| I. Vorbemerkungen | 177 |
| II. Haftpflichtrechtliche Grundsatznorm | 177 |
| III. Theorie des einheitlichen gesetzlichen Schutzverhältnisses | 181 |
| IV. Vertrauenshaftung im Umfeld des Vertrages | 186 |
| V. Art. 2 ZGB als Sachnorm der allgemeinen Vertrauenshaftung | 191 |
| VI. Theorie der beschränkten Ausnahmefälle | 196 |
| VII. Fazit | 198 |
| VIII. Theorie der Widerrechtlichkeit infolge Verletzung autonom geschaffener Verhaltenspflichten | 198 |
| § 8 Schutzbedürfnis in Theorie und Praxis | 205 |

INHALTSVERZEICHNIS

| | | |
|---|--------------------|-----------|
| Abkürzungs | Verzeichnis | 12 |
| Literaturverzeichnis | | 14 |
| § 1 Fragestellung und Vorgehen | | 24 |
| I. Fragestellung | | 24 |
| II. Vorgehen | | 24 |
| III. Graphische Übersicht zum Vorgehen | | 25 |
| § 2 Begriff des reinen Vermögensschadens im System des geltenden Haftpflichtrechts | | 26 |
| I. Vorbemerkungen | | 26 |
| II. Begriff des Vermögens | | 26 |
| III. Begriff des Schadens im allgemeinen | | 26 |
| IV. Begriff des Schadens im Deliktsrecht | | 28 |
| 1. Schadensarten | | 28 |
| 2. Personenschaden | | 29 |
| 3. Sachschaden | | 29 |
| 4. Reiner Vermögensschaden | | 29 |
| V. Begriff des Schadens im Vertragsrecht | | 30 |
| 1. Schadensarten | | 30 |
| 2. Positives Interesse | | 30 |
| 3. Negatives Interesse | | 31 |
| 4. Reiner Vermögensschaden | | 31 |
| VI. Begriff des Schadens in der Vertrauenshaftung | | 31 |

§ 3 Schutzbedürfnis bezüglich reiner Vermögensschäden im System des geltenden Haftpflichtrechts

32

| | | |
|-------|--|-----------|
| I. | Vorbemerkungen | 32 |
| II. | Reiner Vermögensschaden im Deliktsrecht | 32 |
| 1. | Haftungsvoraussetzungen | 32 |
| 2. | Widerrechtlichkeit | 33 |
| 2.1 | Subjektive Widerrechtlichkeitstheorie | 33 |
| 2.2 | Objektive Widerrechtlichkeitstheorie | 34 |
| 2.2.1 | Normwiderrechtlichkeitstheorie | 35 |
| a) | Grundschnitznormen | 35 |
| b) | Verhaltensnormen | 36 |
| 2.2.2 | Erfolgswiderrechtlichkeitstheorie | 36 |
| a) | Absolut geschützte Rechtsgüter | 36 |
| b) | Verhaltensnormen | 37 |
| 2.2.3 | Bedeutung der Abgrenzung von Norm- und Erfolgswiderrechtlichkeitstheorie | 37 |
| 2.2.4 | Schutz vor reinen Vermögensschäden | 37 |
| 3. | Schutzbedürfnis bei reinen Vermögensschäden | 38 |
| III. | Reiner Vermögensschaden im vertraglichen Haftpf | 42 |

§ 4 Schutz vor reinen Vermögensschäden durch allgemeine Vertrauenshaftung. Kollision mit der Dichotomie von Delikts- und Vertragshaftung

43

| | | |
|-------|---|----|
| I. | Vorbemerkungen | 43 |
| II. | Begriff der Vertrauenshaftung | 43 |
| 1. | Vorbemerkungen | 43 |
| 2. | Doktrin | 43 |
| 3. | Praxis | 45 |
| III. | Eingrenzung | 47 |
| IV. | Darstellung ausgewählter Erscheinungsformen der allgemeinen Vertrauenshaftung in bezug auf reine Vermögensschäden | 47 |
| 1. | Schutz vor reinen Vermögensschäden in der culpa in contrahendo | 47 |
| 1.1 | Definition der culpa in contrahendo | 47 |
| 1.2 | Beispiele von Erscheinungsformen der culpa in contrahendo | 48 |
| 1.3 | Verletzung von Treu und Glauben | 48 |
| 1.3.1 | Pflicht zu seriösem Verhandeln | 49 |
| 1.3.2 | Aufklärungs-, Mitteilungs- und Beratungspflichten | 49 |
| 1.3.3 | Schutz- und Erhaltungspflichten | 50 |
| 1.3.4 | Gesetzlich geregelten Anwendungsfällen der culpa in contrahendo | 51 |
| a) | Irrtum | 51 |
| b) | Genehmigung eines Vertrages nach Täuschung oder Furchterregung | 52 |
| c) | Stellvertretungsrecht | 52 |

| | | |
|----------|---|----|
| i) | Nichtrückforderung einer Vollmachtsurkunde | 52 |
| ii) | Haftung des vollmachtlosen Stellvertreters | 53 |
| d) | Schadenersatzpflicht des Bevormundeten | 53 |
| e) | Unmöglichkeit, Sittenwidrigkeit oder Widerrechtlichkeit | 54 |
| 1.3.5 | Formungültige Rechtsgeschäfte | 54 |
| 1.4 | Haftungsgrund | 55 |
| 1.4.1 | Sozialer Kontakt | 55 |
| 1.4.2 | Vertrauen | 56 |
| 1.5 | Vertrauensschutzgüter | 58 |
| 1.6 | Rechtsnatur | 59 |
| 1.6.1 | Vorbemerkungen zu den Lehrmeinungen | 59 |
| 1.6.2 | Deliktshaftung | 60 |
| 1.6.3 | Vertragshaftung | 61 |
| 1.6.4 | Eigenständige Haftung | 62 |
| 1.6.5 | Verzicht auf Ermittlung der Rechtsnatur | 63 |
| 1.6.6 | Kritik | 64 |
| 1.6.7 | Fazit | 64 |
| 2. | Schutz vor reinen Vermögensschäden in der Konzernhaftung | 65 |
| 2.1 | Vorbemerkungen | 65 |
| 2.2 | Begriffe | 65 |
| 2.3 | Patronatserklärungen | 66 |
| 2.3.1 | Abgrenzungen | 66 |
| 2.3.2 | Verletzung von Treu und Glauben | 67 |
| 2.3.3 | Haftungsgrund | 69 |
| 2.3.4 | Vertrauensschutzgüter | 70 |
| 2.3.5 | Rechtsnatur | 70 |
| 2.4 | Werbemässige Äusserungen | 72 |
| 2.4.1 | Abgrenzung | 72 |
| 2.4.2 | Verletzung von Treu und Glauben | 72 |
| 2.4.3 | Haftungsgrund | 73 |
| 2.4.4 | Vertrauensschutzgüter | 74 |
| 2.4.5 | Rechtsnatur | 74 |
| 2.5 | Fazit | 74 |
| 3. | Schutz vor reinen Vermögensschäden bei falscher Rat- und Auskunftserteilung | 75 |
| 3.1 | Vorbemerkungen | 75 |
| 3.2 | Abgrenzung zur vertraglichen Rat- und Auskunftserteilung | 75 |
| 3.3 | Abgrenzung zur culpa in contrahendo | 76 |
| 3.4 | Beispiele ausservertraglicher Rat- oder Auskunftserteilung | 76 |
| 3.5 | Verletzung von Treu und Glauben | 77 |
| 3.5.1 | Voraussetzung für die Vertrauenslage | 77 |
| 3.5.2: | Inhalt des Vertrauens | 79 |
| 3.6 | Haftungsgrund | 79 |
| 3.7 | Vertrauensschutzgüter | 81 |
| 3.8 | Rechtsnatur | 81 |
| 3.9 | Fazit | 84 |
| 3.10 | Sonderfall Dritthaftung | 84 |
| 3.10.. 1 | Vorbemerkungen | 84 |
| 3.10..2 | Verletzung von Treu und Glauben | 84 |
| 3.10..3 | Rechtsnatur | 86 |
| 3.11 | Fazit | 86 |

| | |
|--|-----|
| Schutz vor reinen Vermögensschäden bei prozessuaalem Verhalten | 87 |
| 4.1 Vorbemerkungen | 87 |
| 4.2 Begriff des prozessualen Verhaltens | |
| 4.3 Verstoss gegen Treu und Glauben | |
| 4.3.1 Bei Einleitung des Verfahrens | |
| 4.3.2 Während des Verfahrens | 89 |
| 4.3.3 Beim Verfahrensbetrug | 90 |
| 4.4 Haftungsgrund | 91 |
| 4.5 Vertrauensschutzgüter | 92 |
| 4.6 Rechtsnatur | 92 |
| 4.7 Fazit | 94 |
| Entwicklung der neueren Rechtsprechung | 94 |
| 5.1 Ausgangslage: BGE 108 H 305 ff. (Spreitenbach) | 94 |
| 5.1.1 Sachverhalt | 94 |
| 5.1.2 Entscheid | 95 |
| 5.1.3 Treu und Glauben | 95 |
| 5.1.4 Haftungsgrund | 96 |
| 5.1.5 Vertrauensschutzgüter | 96 |
| 5.1.6 Rechtsnatur | 97 |
| 5.1.7 Stellungnahmen | 98 |
| 5.1.8 Fazit | 98 |
| 5.2 BGE 116 Ia 162 ff. (Kostenauflage) | 98 |
| 5.2.1 Sachverhalt | 98 |
| 5.2.2 Entscheid | 99 |
| 5.2.3 Treu und Glauben | 99 |
| 5.2.4 Haftungsgrund | 100 |
| 5.2.5 Vertrauensschutzgüter | 100 |
| 5.2.6 Rechtsnatur | 100 |
| 5.2.7 Stellungnahmen | 101 |
| 5.2.8 Fazit | 102 |
| 5.3 BGE 120II331 ff. (Swissair) | 102 |
| 5.3.1 Sachverhalt | 102 |
| 5.3.2 Entscheid | 104 |
| 5.3.3 Treu und Glauben | 104 |
| 5.3.4 Haftungsgrund | 105 |
| 5.3.5 Vertrauensschutzgüter | 105 |
| 5.3.6 Rechtsnatur | 105 |
| 5.3.7 Stellungnahmen | 106 |
| 5.3.8 Fazit | 108 |
| 5.4 BGE 121III 351 ff. (Ringer) | 109 |
| 5.4.1 Sachverhalt | 109 |
| 5.4.2 Treu und Glauben | 109 |
| 5.4.3 Haftungsgrund | 110 |
| 5.4.4 Vertrauensschutzgüter | 110 |
| 5.4.5 Rechtsnatur | 110 |
| 5.4.6 Stellungnahmen | 112 |
| 5.4.7 Fazit | 112 |
| 5.5 BGE 124III297 (Motor-Columbus) | 112 |
| 5.5.1 Sachverhalt | 112 |
| 5.5.2 Treu und Glauben | 113 |
| 5.5.3 Rechtsnatur | 114 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 5.5.4 | Fazit | 114 |
| 6. | Schutz vor reinen Vermögensschäden im UWG | 115 |
| 6.1 | Vorbemerkungen | 115 |
| 6.2 | Schutzobjekt | 115 |
| 6.3 | Treu und Glauben | 116 |
| 6.3.1 | Rückblick | 116 |
| 6.3.2 | Gegenwart | 119 |
| 6.3.3 | Fazit | 120 |
| 6.4 | Rechtsnatur | 121 |
| 6.4.1 | Rückblick | 121 |
| 6.4.2 | Gegenwart | 122 |
| 6.5 | Fazit | 122 |
| 6.6 | Fehlender Begriff von Treu und Glauben im UWG | 123 |
| 6.7 | Umschreibung der Generalklausel | 123 |
| 6.8 | Verhältnis von Art. 2 UWG zu Art. 2 ZGB | 124 |
| 6.9 | Überblick über die wichtigsten Verstöße gegen Treu und Glauben | 126 |
| 6.9.1 | Bezugnahme auf den Mitbewerber | 127 |
| a) | Herabsetzung | 127 |
| b) | Vergleich | 128 |
| c) | Nachahmung | 128 |
| 6.9.2 | Irreführung | 128 |
| a) | Aktive Täuschung | 128 |
| b) | Verschweigen von Tatsachen | 129 |
| 6.9.3 | Einwirkung auf den Willen des Kontrahenten | 129 |
| 6.9.4 | Verleitung zu Vertragsbruch | 130 |
| 6.9.5 | Verwertung eines fremden Arbeitserzeugnisses | 130 |
| 6.9.6 | Anwendung unehrlicher Methoden | 130 |
| 6.9.7 | Besondere Fälle von Gesetzesverstößen | 130 |
| 6.10 | Haftungsgrund | 131 |
| 6.11 | Vertrauensschutzgüter | 131 |
| 6.12 | Fazit | 132 |

| | | |
|------------|---|------------|
| § 5 | Der Grundsatz von Treu und Glauben als Haftungsnorm. | |
| | Eine Zusammenstellung | 133 |
| I. | Vorbemerkungen | 133 |
| II. | Doktrin | 133 |
| III. | Bundesgericht | 138 |
| IV. | Fazit | 140 |

§ 6 Problematik der Eingrenzung und des richtigen Verständnisses der Generalklausel Treu und Glauben und ihre Bedeutung als direkt oder indirekt Haftpflicht begründende Norm **141**

| | | |
|-------------|--|------------|
| I. | Vorbemerkungen | 141 |
| H. | Rückblick | 141 |
| 1. | Römisches Recht | 142 |
| 2. | Germanisches Recht | 142 |
| 3. | Mittelalter | 143 |
| 4. | Vorbereitungen zum ZGB | 143 |
| 5. | Fazit | 145 |
| III. | Anwendungsbereich und Inhalt des Grundsatzes von Treu und Glauben | 146 |
| 1. | Vorbemerkungen | 146 |
| 2. | Anwendungsbereich | 146 |
| 2.1 | Zeitlich | 146 |
| 2.1.1 | Formell | 147 |
| 2.1.2 | Materiell | 147 |
| 2.2 | Inhaltlich | 148 |
| 2.2.1 | Gesetzeswortlaut | 148 |
| 2.2.2 | Begriffe | 148 |
| a) | Treu und Glauben | 149 |
| b) | Rechtsmissbrauch | 149 |
| 2.2.3 | Grundgedanken | 150 |
| a) | Treu und Glauben | 150 |
| b) | Rechtsmissbrauch | 151 |
| 2.2.4 | Verhältnis von Art. 2 Abs. 1 und Abs. 2 ZGB | 152 |
| 2.2.5 | Fazit | 153 |
| IV. | Konkretisierung: Darstellung einzelner Erscheinungsformen des Grundsatzes von Treu und Glauben im Hinblick auf die haftpflichtrechtliche Relevanz | 154 |
| 1. | Vorbemerkungen | 154 |
| 2. | Auslegung von Rechtsvorschriften | 155 |
| 2.1 | Anwendung | 155 |
| 2.2 | Rechtsfolgen | 155 |
| 2.3 | Funktion | 156 |
| 3. | Auslegung und Ergänzung von Rechtsgeschäften | 156 |
| 3.1 | Anwendung | 156 |
| 3.2 | Rechtsfolgen | 157 |
| 3.3 | Funktion | 158 |
| 4. | Begründung von Nebenpflichten | 158 |
| 4.1 | Anwendung | 158 |
| 4.2 | Rechtsfolgen | 159 |
| 4.3 | Funktion | 159 |
| 5. | Verbot der Gesetzesumgehung | 160 |
| 5.1 | Anwendung | 160 |
| 5.2 | Rechtsfolge | 160 |
| 5.3 | Funktion | 160 |
| 6. | Clausula rebus sie stantibus | 161 |
| 6.1 | Anwendung | 161 |

| | | |
|--|---|-----|
| 6.2 | Rechtsfolgen | 161 |
| 6.3 | Funktion | 162 |
| | Culpa in contrahendo und verwandte Institute | 162 |
| 7.1 | Anwendung | 162 |
| 7.2 | Rechtsfolgen | 162 |
| 7.3 | Funktion | 162 |
| | Rechtsmissbrauch | 163 |
| 8.1 | Einleitung | 163 |
| 8.2 | Anwendung | 163 |
| 8.3 | Rechtsfolgen | 165 |
| 8.4 | Funktion | 166 |
| | Fazit | 166 |
| 9.1 | Graphik: Reaktionsschema | 167 |
| 9.2 | Graphik: Funktionen und Rechtsfolge | 168 |
| V. | Negative Abgrenzung: Keine Billigkeitsregel oder Regel der sozialen Gerechtigkeit | 168 |
| VI. | Stellungnahme zur rechtlichen Sonderverbindung | 169 |
| VII. | Alternative zur rechtlichen Sonderverbindung | 173 |
| 1. | Vorbemerkungen | 173 |
| 2. | Theorie der „autonom begründeten Verhaltensnormen“ | 174 |
| 2.1 | Stufe 1: Primärfunktionsanalyse | 174 |
| 2.2 | Stufe 2: Detailanalyse der Verhaltensnorm | 174 |
| 2.3 | Stufe 3: Subsumtion unter die Verhaltensnorm | 175 |
| 3. | Fazit | 176 |
| § 7 Allgemeine Vertrauenshaftung. Möglichkeiten einer dogmatisch einheitlichen Erfassung der Haftungstatbestände infolge Verletzung des Grundsatzes von Treu und Glauben | | 177 |
| I. | Vorbemerkungen | 177 |
| II. | Haftpflichtrechtliche Grundsatznorm | 177 |
| 1. | Theorie | 177 |
| 2. | Rechtsnatur | 178 |
| 3. | Rechtsfolgen | 178 |
| 4. | Schutzpotential | 179 |
| 5. | Vorteile | 180 |
| 6. | Nachteile | 180 |
| III. | Theorie des einheitlichen gesetzlichen Schutzverhältnisses | 181 |
| 1. | Theorie | 181 |
| 2. | Rechtsfolgen | 182 |
| 3. | Schutzpotential | 182 |
| 4. | Vorteile | 185 |
| 5. | Nachteile | 185 |

| | | |
|-------|---|-----|
| IV. | Vertrauenshaftung im Umfeld des Vertrages | 186 |
| 1. | Theorie | 186 |
| 2. | Kasuistik | 187 |
| 3. | Dogmatischer Hintergrund | 187 |
| 4. | Schutzpotential | 189 |
| 5. | Vorteile | 190 |
| 6. | Nachteile | 190 |
| V. | Art. 2 ZGB als Sachnorm der allgemeinen Vertrauenshaftung | 191 |
| 1. | Theorie | 191 |
| 2. | Konkretisierung der Sachnormfunktion | 192 |
| 3. | Rechtsnatur | 193 |
| 4. | Rechtsfolgen | 193 |
| 5. | Schutzpotential | 194 |
| 6. | Vorteile | 195 |
| 7. | Nachteile | 195 |
| VI. | Theorie der beschränkten Ausnahmefälle | 196 |
| 1. | Theorie | 196 |
| 2. | Rechtsnatur | 197 |
| 3. | Rechtsfolgen | 197 |
| 4. | Vorteile | 197 |
| 5. | Nachteile | 198 |
| VII. | Fazit | 198 |
| VIII. | Theorie der Widerrechtlichkeit infolge Verletzung autonom geschaffener Verhaltenspflichten | 198 |
| 1. | Herleitung | 199 |
| 2. | Konkretisierung | 200 |
| 3. | Rechtsfolgen | 200 |
| 4. | Rechtsnatur | 201 |
| 5. | Haftungsgrund | 201 |
| 6. | Abdeckung des Schutzbedürfnisses | 201 |
| 6.1 | Hilfspersonenhaftung | 202 |
| 6.2 | Verjährung | 202 |
| 7. | Koordination mit dem Vertragsrecht | 202 |
| 8. | Vorteile | 203 |
| 9. | Nachteile | 203 |
| 10 | Revisionsvorschlag | 203 |
| § 8 | Schutzbedürfnis in Theorie und Praxis | 205 |