

Präjudizienbuch OR

Die Rechtsprechung des Bundesgerichts (1875–2020)

Zehnte, nachgeführte und erweiterte Auflage

Herausgegeben von

**Prof. em. Dr. iur. Dr. Dr. h.c. Peter Gauch
und 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 Titular-
professor an der Universität Luzern, Zürich

Christof Bernauer

MLaw, Gerichtsschreiber am Bezirksgericht
Bülach, Zürich

Dr. Thomas Ender

Rechtsanwalt und Notar, Fachanwalt SAV
Bau- und Immobilienrecht, Lehrbeauftragter
an der ETH Zürich, Baden

Prof. Dr. Tarkan Göksu

Rechtsanwalt, Titularprofessor
an der Universität Freiburg, Freiburg

Dr. Brigitta Kratz

Rechtsanwältin, LL.M., Lehrbeauftragte
an der Universität St. Gallen, Zürich

Prof. Dr. Frédéric Krauskopf

Rechtsanwalt, LL.M., Professor
an der Universität Bern, Freiburg

Dr. Sebastian Reichle

Rechtsanwalt, Lehrbeauftragter an der
Universität St. Gallen sowie an der
OST – Ostschweizer Fachhochschule,
St. Gallen

Dr. Pascal Rey

Rechtsanwalt, Bern

Dr. Bernhard Stehle

Rechtsanwalt, Lehrbeauftragter an der
Universität St. Gallen sowie an der
OST – Ostschweizer Fachhochschule,
St. Gallen

Dr. Christof Truniger

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

**Prof. Dr. Corinne Zellweger-
Gutknecht**

Rechtsanwältin, Professorin an der
Universität Basel sowie an der Law School
der Kalaidos Fachhochschule, Zürich

Organisations- und Abschlussarbeiten:

Nathalie Wyss (MLaw), Benjamin Trachsel (MLaw) und Tobias Ziegler (BLaw)
sowie Raja-Marie Achermann (MLaw), Gregor Jordi (BLaw), Nina Peter (MLaw) und Julian
Wyss (stud. iur.), alle Lehrstuhl für Zivil- und Handelsrecht der Universität Freiburg

Sichtung der Urteile: Richard Schmidt, lic. iur., Rechtsanwalt, Glarus

Schulthess § 2021

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>	<i>1–40g</i>	<i>3</i>
---	--------------	----------

Vorbemerkungen zu Art. 1–40f	3
---	----------

Allgemeines	3
--------------------------	----------

Auslegung des Gesetzes	3
------------------------------	---

Zwingendes Recht	5
------------------------	---

Gewohnheitsrecht	5
------------------------	---

Übung und Ortsgebrauch	5
------------------------------	---

Private Regelwerke	5
--------------------------	---

Öffentlich-rechtlicher Vertrag	6
--------------------------------------	---

Staatsverträge	6
----------------------	---

Realobligation	7
----------------------	---

Dereliktion und Aneignung	7
---------------------------------	---

Gleichbehandlungsprinzip	7
--------------------------------	---

Zu vor-, quasi- und ausservertraglichen Situationen	7
--	----------

«Letter of intent»	7
--------------------------	---

Faktisches Vertragsverhältnis	8
-------------------------------------	---

Gefälligkeitshandlungen ohne Rechtsbildungswillen	8
---	---

Haftung für erwecktes Vertrauen	9
---------------------------------------	---

Culpa in contrahendo	11
----------------------------	----

Haftung für falsche Auskunft	14
------------------------------------	----

Zum Zustandekommen des Vertrags	15
--	-----------

Zugang empfangsbedürftiger Willenserklärungen	15
---	----

Kontrahierungspflicht	15
-----------------------------	----

Genehmigungspflichtiges Rechtsgeschäft	16
--	----

Konversion	16
------------------	----

Zum bestehenden Vertrag	18
--------------------------------------	-----------

Austauschvertrag	18
------------------------	----

Dauerverträge	18
---------------------	----

Rückwirkung	20
-------------------	----

Vertragsbeitritt	20
------------------------	----

Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter	21
---	----

Vertragsübergang / Vertragsübertragung / Vertragsübernahme	21
--	----

Gestaltungsrechte	22
-------------------------	----

	Artikel	Seite
Wahl zwischen zwei alternativen Forderungen		22
Zur Beendigung des Vertrags		23
Aufhebungsvertrag.....		23
Kündigung und Rücktritt		23
Beendigung von Dauerschuldverhältnissen		24
Rückabwicklung von Verträgen		24
Zur Anspruchsdurchsetzung		25
Aktiv- und Passivlegitimation		25
Tatfrage und Rechtsfrage.....		25
Zweiter Abschnitt. Die Entstehung durch unerlaubte		
Handlungen.....	41–61	154
Dritter Abschnitt. Die Entstehung aus ungerechtfertigter		
Bereicherung	62–67	315
 Zweiter Titel		
Die Wirkung der Obligationen		331
<i>Erster Abschnitt. Die Erfüllung der Obligationen</i>	68–96	331
<i>Zweiter Abschnitt. Die Folgen der Nichterfüllung</i>	97–109	364
<i>Dritter Abschnitt. Beziehungen zu dritten Personen</i>	110–113	403
 Dritter Titel		
Das Erlöschen der Obligationen	114–142	413
 Vierter Titel		
Besondere Verhältnisse bei Obligationen		465
<i>Erster Abschnitt. Die Solidarität</i>	143–150	465
<i>Zweiter Abschnitt. Die Bedingungen</i>	151–157	474
<i>Dritter Abschnitt. Haft- und Reugeld. Lohnabzüge.</i>		
Konventionalstrafe.....	158–163	480
 Fünfter Titel		
Die Abtretung von Forderungen und die Schuldübernahme	164–183	489
 Zweite Abteilung		
Die einzelnen Vertragsverhältnisse		
Vorbemerkungen zu Art. 184–551		521
Verhältnis zwischen Vertragsrecht und Sachenrecht		521
Rechtliche Qualifizierung eines Rechtsgeschäftes		522
Entgeltlichkeit		523
Vertragliche Nebenpflichten		523

	Artikel	Seite
Innominatverträge / Gemischte Verträge		524
Allgemeines.....		524
Anwendbare Regeln		524
Zustandekommen des Vertrages		525
Vertragsergänzung		525
Störung in der Vertragsabwicklung		525
Weiteres		525
Alleinverkaufsvertrag / Alleinvertretungsvertrag / Alleinvertriebsvertrag		526
Aktionärsbindungsvertrag		527
Architektenvertrag		528
Aussergerichtlicher Nachlassvertrag		528
Automatenaufstellungsvertrag		528
Berufliche Vorsorge		529
Checkvertrag.....		530
EDV-Vertrag.....		530
Franchisevertrag		530
Gastaufnahmevertrag.....		531
Geschäftsübernahmevertrag.....		532
Girovertrag.....		532
Kreditkartenvertrag.....		532
Leasingvertrag.....		533
Lizenzvertrag		534
Optionsvertrag		535
Reiseveranstaltungsvertrag		535
Schiedsgutachtervertrag / Schiedsvertrag.....		535
Spitalaufnahmevertrag.....		537
Sukzessivlieferungsvertrag		538
Temporärarbeitsverhältnis.....		539
Trödelvertrag		539
Vergleich		540
Aussergerichtlicher Vergleich		541
Gerichtlicher Vergleich		543
Vertragsübernahme.....		544
Werbevertrag		544
Weitere Beispiele		544
Gemischter Vertrag.....		546
Zusammengesetzte Verträge.....		548
Allgemeines.....		548
Form		548
Prozess		549
Beispiele.....		549

	Artikel	Seite
Weiteres		549
Öffentliche Anstalt und ihre Benützer.....		550
Unterscheidung öffentliches Recht / Privatrecht.....		550
Sechster Titel		
Kauf und Tausch		553
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen.....</i>	184–186	558
<i>Zweiter Abschnitt. Der Fahrniskauf.....</i>	187–215	563
<i>Dritter Abschnitt. Der Grundstückkauf</i>	216–221	619
<i>Vierter Abschnitt. Besondere Arten des Kaufes.....</i>	222–236	636
<i>Fünfter Abschnitt. Der Tauschvertrag</i>	237–238	645
Siebenter Titel		
Die Schenkung	239–252	647
Achter Titel		
Die Miete		663
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen.....</i>	253–268b	665
<i>Zweiter Abschnitt. Schutz vor missbräuchlichen Mietzinsen und andern missbräuchlichen Forderungen des Vermieters bei der Miete von Wohn- und Geschäftsräumen</i>	269–270e	730
<i>Dritter Abschnitt. Kündigungsschutz bei der Miete von Wohn- und Geschäftsräumen</i>	271–273c	763
<i>Vierter Abschnitt. Behörden und Verfahren.....</i>	274–274g	799
Achter Titel^{bis}		
Die Pacht	275–304	805
Neunter Titel		
Die Leihe		817
<i>Erster Abschnitt. Die Gebrauchsleihe</i>	305–311	817
<i>Zweiter Abschnitt. Das Darlehen</i>	312–318	821
Zehnter Titel		
Der Arbeitsvertrag		831
<i>Erster Abschnitt. Der Einzelarbeitsvertrag</i>	319–343	839
<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	1041
<i>Vertragliche Nebenpflichten</i>		

	Artikel	Seite
Elfter Titel		
Der Werkvertrag	363–379	1045
Zwölfter Titel		
Der Verlagsvertrag	380–393	1107
Dreizehnter Titel		
Der Auftrag		1113
<i>Erster Abschnitt. Der einfache Auftrag</i>	394–406	1113
<i>Erster Abschnitt^{bis}. Auftrag zur Ehe- oder zur Partnerschafts- vermittlung</i>	406a–406h	1172
<i>Zweiter Abschnitt. Der Kreditbrief und der Kreditauftrag</i>	407–411	1174
<i>Dritter Abschnitt. Der Mäklervertrag</i>	412–418	1176
<i>Vierter Abschnitt. Der Agenturvertrag</i>	418a–418v	1190
Vierzehnter Titel		
Die Geschäftsführung ohne Auftrag	419–424	1205
Fünfzehnter Titel		
Die Kommission	425–439	1213
Sechzehnter Titel		
Der Frachtvertrag	440–457	1221
Siebzehnter Titel		
Die Prokura und andere Handlungsvollmachten	458–465	1231
Achtzehnter Titel		
Die Anweisung	466–471	1237
Neunzehnter Titel		
Der Hinterlegungsvertrag	472–491	1251
Zwanzigster Titel		
Die Bürgschaft	492–512	1263
Einundzwanzigster Titel		
Spiel und Wette	513–515a	1289
Zweiundzwanzigster Titel		
Der Leibrentenvertrag und die Verpfändung	516–529	1293
Dreiundzwanzigster Titel		
Die einfache Gesellschaft	530–551	1301

Dritte Abteilung**Die Handelsgesellschaften und die Genossenschaft**

Vorbemerkungen zu Art. 552–926	1335
Numerus Clausus.....	1335
Verhältnis zum Allgemeinen Teil des OR.....	1335
Organe	1335
Vertrauensschutz.....	1335
Schutz der Persönlichkeit	1335
Prozessrechtliche Aspekte	1336
Strafrechtliche Aspekte.....	1336
Weiteres	1337

Vierundzwanzigster Titel**Die Kollektivgesellschaft** 1339

<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	552–556	1340
<i>Zweiter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschafter unter sich</i>	557–561	1344
<i>Dritter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschaft zu Dritten</i>	562–573	1346
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung und Ausscheiden.....</i>	574–581a	1353
<i>Fünfter Abschnitt. Liquidation</i>	582–590	1359
<i>Sechster Abschnitt. Verjährung</i>	591–593	1363

Fünfundzwanzigster Titel**Die Kommanditgesellschaft** 1365

<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	594–597	1366
<i>Zweiter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschafter unter sich</i>	598–601	1368
<i>Dritter Abschnitt. Verhältnis der Gesellschaft zu Dritten</i>	602–618	1370
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung, Liquidation, Verjährung</i>	619	1375

Sechszwanzigster Titel**Die Aktiengesellschaft** 1377

<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	620–659b	1378
<i>Zweiter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Aktionäre.....</i>	660–697m	1400
<i>Dritter Abschnitt. Organisation der Aktiengesellschaft.....</i>	698–731b	1436
<i>Vierter Abschnitt. Herabsetzung des Aktienkapitals</i>	732–735	1474
<i>Fünfter Abschnitt. Auflösung der Aktiengesellschaft</i>	736–751	1477
<i>Sechster Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	752–761	1485
<i>Siebenter Abschnitt. Beteiligung von Körperschaften des öffentlichen Rechts</i>	762	1504
<i>Achter Abschnitt. Ausschluss der Anwendung des Gesetzes auf öffentlich-rechtliche Anstalten</i>	763	1505

	Artikel	Seite
Siebenundzwanzigster Titel		
Die Kommanditaktiengesellschaft	764–771	1507
Achtundzwanzigster Titel		
Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung		1511
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	772–783	1512
<i>Zweiter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Gesellschafter</i>	784–803	1518
<i>Dritter Abschnitt. Organisation der Gesellschaft</i>	804–820	1526
<i>Vierter Abschnitt. Auflösung und Ausscheiden</i>	821–826	1535
<i>Fünfter Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	827	1538
Neunundzwanzigster Titel		
Die Genossenschaft		1539
<i>Erster Abschnitt. Begriff und Errichtung</i>	828–838	1540
<i>Zweiter Abschnitt. Erwerb der Mitgliedschaft</i>	839–841	1545
<i>Dritter Abschnitt. Verlust der Mitgliedschaft</i>	842–851	1547
<i>Vierter Abschnitt. Rechte und Pflichten der Genossenschafter</i>	852–878	1553
<i>Fünfter Abschnitt. Organisation der Genossenschaft</i>	879–910	1563
<i>Sechster Abschnitt. Auflösung der Genossenschaft</i>	911–915	1573
<i>Siebenter Abschnitt. Verantwortlichkeit</i>	916–920	1575
<i>Achter Abschnitt. Genossenschaftsverbände</i>	921–925	1578
<i>Neunter Abschnitt. Beteiligung von Körperschaften des öffentlichen Rechts</i>	926	1579
Vierte Abteilung		
Handelsregister, Geschäftsfirmen und kaufmännische Buchführung		
Dreissigster Titel		
Das Handelsregister	927–943	1583
Einunddreissigster Titel		
Die Geschäftsfirmen	944–956	1601
Zweiunddreissigster Titel		
Kaufmännische Buchführung und Rechnungslegung		1625
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	957–958f	1627
<i>Zweiter Abschnitt. Jahresrechnung</i>	959–960e	1632
<i>Dritter Abschnitt. Rechnungslegung für grössere Unternehmen</i>	961–961d	1638

	Artikel	Seite
<i>Vierter Abschnitt. Abschluss nach anerkanntem Standard</i>		
zur Rechnungslegung.....	962–962a	1640
<i>Fünfter Abschnitt. Konzernrechnung</i>	963–963b	1641
<i>Sechster Abschnitt. Transparenz bei Rohstoffunternehmen</i>	964a–964f	1643
 Fünfte Abteilung		
Die Wertpapiere		
Dreiunddreissigster Titel		
Die Namen-, Inhaber- und Ordrepapiere		1647
<i>Erster Abschnitt. Allgemeine Bestimmungen</i>	965–973	1647
<i>Zweiter Abschnitt. Die Namenpapiere</i>	974–977	1656
<i>Dritter Abschnitt. Die Inhaberpapiere</i>	978–989	1658
<i>Vierter Abschnitt. Der Wechsel</i>	990–1099	1664
<i>Fünfter Abschnitt. Der Check</i>	1100–1144	1703
<i>Sechster Abschnitt. Wechselähnliche und andere Ordrepapiere</i>	1145–1152	1719
<i>Siebenter Abschnitt. Die Warenpapiere</i>	1153–1155	1722
Vierunddreissigster Titel		
Anleiensobligationen		1725
<i>Erster Abschnitt. Prospektzwang bei Ausgabe von</i>		
Anleiensobligationen	1156	1726
<i>Zweiter Abschnitt. Gläubigergemeinschaft bei Anleiens-</i>		
obligationen	1157–1186	1727
Schluss- und Übergangsbestimmungen		1739
Sachregister		1769