

## INHALT

Vorwort . . . . .	XV
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
Allgemeine Literatur und Materialien . . . . .	XXI

### Einleitung

### **Entstehung und allgemeine Charakterisierung**

<b>§ 1.</b> Entstehung und Revisionen . . . . .	1
Gliederung . . . . .	1
I. Entstehung . . . . .	1
II. Die Revision von 1911 . . . . .	5
III. Die «handelsrechtliche» Revision von 1936 . . . . .	7
IV. Die Teilrevisionen seit 1936 . . . . .	7
<b>§ 2.</b> Allgemeine Charakterisierung . . . . .	10
Gliederung . . . . .	10
I. Übersicht . . . . .	11
II. Die Quellen . . . . .	11
1. Die kantonalen Kodifikationen und ihre Quellen . . . . .	11
2. Der Dresdener Entwurf . . . . .	14
3. Die romanistische Tradition . . . . .	15
III. Der Code unique . . . . .	17
1. Der Entwurf eines Handelsgesetzbuches . . . . .	17
2. Der Entschluß zum Code unique . . . . .	19
3. Die Integrierung von Normen handelsrechtlichen Charakters . . . . .	20
IV. Voraussetzungen der Bewährung unter veränderten Verhältnissen . . . . .	21
1. Die Unvollständigkeit des gesetzten Rechtes. «Offenes» und «geschlossenes» System. Kasuistischer Gesetzgebungsstil . . . . .	21
2. OR und ZGB folgen dem «offenen System» . . . . .	22
3. Förderung dieser Tendenz durch den Entschluß zum Code unique . . . . .	24
4. Gesetzgeberische Einbrüche in das «offene System» . . . . .	25
V. Allgemeine Würdigung . . . . .	26
<b>§ 3.</b> Stellung und Funktion des Obligationenrechts im System des schweizerischen Privatrechts . . . . .	30
Gliederung . . . . .	30
I. Der Begriff des Privatrechts und die Bedeutung der Privatautonomie . . . . .	31
II. Die Struktur des Privatrechts . . . . .	34
1. Lebensverhältnis und Rechtsverhältnis . . . . .	34
2. Die großen Teilgebiete des Privatrechts . . . . .	35
3. Kein allgemeiner Teil . . . . .	36
4. Die Einleitung zum ZGB und der Gedanke der Einheit der schweizerischen Zivilrechtsgesetzgebung . . . . .	38
III. Die erste Abteilung «Allgemeine Bestimmungen» des Obligationenrechts . . . . .	39
IV. Rechtsanwendung im Gebiete des Obligationenrechts . . . . .	41
1. Einheit der Rechtsanwendung und Einheit der Methode . . . . .	41
2. Die Verkehrssitte . . . . .	43

## **Die Obligation**

### Erstes Kapitel

#### **Das Wesen der Obligation**

<b>§ 4.</b>	Obligation und Schuldverhältnis . . . . .	47
	Gliederung . . . . .	47
	I. Begriff und Funktion . . . . .	47
	1. Allgemeines . . . . .	47
	2. Terminologisches . . . . .	49
	3. Forderung und Anspruch . . . . .	50
	II. Entstehung des Schuldverhältnisses . . . . .	50
	III. Gläubigerlose Rechtspflichten . . . . .	52
<b>§ 5.</b>	Die Obligation als subjektives Recht . . . . .	53
	Gliederung . . . . .	53
<b>§ 6.</b>	Das Schuldverhältnis als Sonderbeziehung zwischen bestimmten Personen . . . . .	56
	Gliederung . . . . .	56
	I. Der Grundsatz . . . . .	56
	II. Forderungsverletzung auf Veranlassung Dritter . . . . .	57
	III. Obligatorische Rechte mit verstärkter Wirkung:	
	Realobligation und dingliche Anwartschaft . . . . .	60
	1. Realobligation . . . . .	60
	2. Dingliche Anwartschaft . . . . .	61
<b>§ 7.</b>	Nebenpflichten und Obliegenheiten . . . . .	62
	Gliederung . . . . .	62
	I. Allgemeines . . . . .	63
	II. Inhaltliche Gliederung der Nebenpflichten . . . . .	64
	1. Übersicht . . . . .	64
	2. Obhuts- und Schutzpflichten . . . . .	64
	3. Mitteilungs- und Auskunftspflichten . . . . .	66
	4. Verschaffungspflichten . . . . .	67
	5. Mitwirkungspflichten . . . . .	68
	III. Verletzung von Nebenpflichten . . . . .	69
	1. Klagbarkeit? Einbeziehung in das Synallagma? . . . . .	69
	2. Zuteilungskriterien der primären und sekundären Nebenpflichten . . . . .	69
	IV. Obliegenheiten . . . . .	70
<b>§ 8.</b>	Gestaltungsrechte und Anwartschaften . . . . .	71
	Gliederung . . . . .	71
	I. Begriff . . . . .	72
	1. Gestaltungsrechte . . . . .	72
	2. Gestaltungsklagerechte . . . . .	74
	3. Anwartschaften . . . . .	75
	II. Die Bedeutung des Gestaltungsrechtes . . . . .	76
	1. Ausübung . . . . .	76
	2. Zeitliche Begrenzung . . . . .	77
	3. Bedingungsfeindlichkeit . . . . .	80
	4. Unwiderruflichkeit . . . . .	80
	5. Übertragbarkeit . . . . .	81

Zweites Kapitel  
**Die Subjekte der Obligation**

<b>§ 9.</b>	Gläubiger und Schuldner im gegenseitigen Verhältnis . . . . .	82
Gliederung . . . . .		82
I. Allgemeines . . . . .		83
1. Einseitige Schuldverhältnisse . . . . .		83
2. Unvollkommen zweiseitige Schuldverhältnisse . . . . .		83
3. Gegenseitige Schuldverhältnisse . . . . .		83
4. Mehrseitige Schuldverhältnisse . . . . .		84
II. Insbesondere die gegenseitigen Schuldverhältnisse . . . . .		85
1. Gleichzeitiger Leistungsaustausch oder Vorleistungspflicht einer Partei . . . . .		85
2. Art. 82 OR . . . . .		85
3. Weiter Anwendungsbereich des in Art. 82 OR und im obligatorischen Retentionsrecht zum Ausdruck kommenden Grundsatzes . . . . .		86
4. Leistungsaustausch bei Distanzgeschäften . . . . .		87
III. Gefährdung des vorleistungspflichtigen Schuldners . . . . .		87
<b>§ 10.</b>	Mehrheit von Gläubigern . . . . .	89
Gliederung . . . . .		89
I. Allgemeines . . . . .		90
II. Teilverforderungen . . . . .		91
III. Forderungen zu gesamter Hand . . . . .		91
IV. Forderungen mehrerer auf eine unteilbare Leistung . . . . .		92
V. Die Solidarforderung . . . . .		92
VI. Depot- und Compte-joint . . . . .		94
1. Vertraglich vereinbarte Gläubigersolidarität . . . . .		94
2. Das Wahlrecht der Bank . . . . .		95
3. Rechtsnachfolgeprobleme . . . . .		95
<b>§ 11.</b>	Mehrheit von Schuldndern . . . . .	98
Gliederung . . . . .		98
I. Allgemeines . . . . .		100
II. Teilverpflichtungen . . . . .		100
III. Die Solidarschuld . . . . .		101
1. Begriff . . . . .		101
2. Begründung . . . . .		101
3. Das Rechtsverhältnis zwischen dem Gläubiger und den Solidarschuldndern . . . . .		106
4. Das Verhältnis unter den Solidarschuldndern . . . . .		112
IV. Verpflichtungen mehrerer zu einer unteilbaren Leistung . . . . .		114
V. Gesamthandverhältnisse . . . . .		115
VI. Bürgschafts- und Garantieverpflichtungen . . . . .		116
VII. Exkurs: Typisierung der Solidarschuldverhältnisse . . . . .		116

Drittes Kapitel  
**Der Inhalt der Obligation**

<b>§ 12.</b>	Die Leistung als Inhalt von Forderung und Schuldverpflichtung.	
Leistung und Zuwendung . . . . .		118
Gliederung . . . . .		118

I.	Allgemeines . . . . .	119
1.	Begriff . . . . .	119
2.	Leistungshandlung und Leistungserfolg . . . . .	121
II.	Schranken . . . . .	121
III.	Zuwendungen . . . . .	122
IV.	Arten der Leistung . . . . .	123
1.	Positive und negative Leistungen . . . . .	123
2.	Persönliche und sachliche Leistungen . . . . .	125
3.	Gezählte Leistungen und Dauerleistungen . . . . .	128
<b>§ 13.</b>	<b>Die Bestimmung der geschuldeten Leistung . . . . .</b>	<b>131</b>
<b>Gliederung . . . . .</b>		<b>131</b>
I.	Allgemeines und Übersicht . . . . .	132
1.	Schadenersatz; ungerechtfertigte Bereicherung . . . . .	133
2.	Bestimmung durch das Gesetz oder durch eine der Parteien . . . . .	133
3.	Ergänzende Auslegung; Verkehrssitte . . . . .	134
4.	Gattungsschuld . . . . .	134
II.	Die Wahlobligation . . . . .	135
1.	Wahl einer Partei (ausnahmsweise eines Dritten) . . . . .	135
2.	Die Ausübung des Wahlrechts . . . . .	136
3.	Unmöglichkeit der Leistung . . . . .	137
III.	Alternative Ermächtigung . . . . .	139
IV.	Elektive Konkurrenz . . . . .	141
V.	Die Gattungsschuld . . . . .	141
1.	Wesen der Gattungsschuld . . . . .	141
2.	Auswahl der zu liefernden Stücke durch den Schuldner . . . . .	142
3.	Konkretisierung der Gattungsschuld . . . . .	142
4.	Ausnahmsweise Wiederaufleben des Wahlrechts . . . . .	144
5.	Vorratsschuld . . . . .	144
<b>§ 14.</b>	<b>Die Bedingungen . . . . .</b>	<b>146</b>
<b>Gliederung . . . . .</b>		<b>146</b>
I.	Begriff, Abgrenzungen und Funktion . . . . .	148
1.	Der Begriff . . . . .	148
2.	Bedingungscharakter ungewisser gegenwärtiger oder vergangener Umstände . . . . .	149
3.	Stillschweigende Bedingungen . . . . .	150
4.	Funktion . . . . .	150
5.	Rechtsbedingungen . . . . .	152
6.	Befristung . . . . .	152
7.	Die Auflage . . . . .	153
II.	Arten . . . . .	153
1.	Suspensiv- und Resolutivbedingung . . . . .	153
2.	Positive und negative Bedingung . . . . .	154
3.	Kasuelle und potestative Bedingung . . . . .	154
III.	Bedingungsfeindliche Geschäfte . . . . .	155
1.	Allgemeines . . . . .	155
2.	Statusverhältnisse . . . . .	155
3.	Erbrechtliche und sachenrechtliche Tatbestände . . . . .	156
4.	Art. 157 OR . . . . .	156
5.	Einseitige Rechtsgeschäfte . . . . .	157
6.	Verfügungsgeschäfte . . . . .	158

IV. Die Wirkung der Suspensivbedingung . . . . .	158
1. Der Schwebezustand . . . . .	158
2. Eintritt der Bedingung . . . . .	159
3. Ausfall der Bedingung . . . . .	161
4. Beweislast . . . . .	161
V. Die Wirkung der Resolutivbedingung . . . . .	162
1. Der Schwebezustand . . . . .	162
2. Eintritt der Bedingung . . . . .	163
3. Ausfall der Bedingung . . . . .	164
4. Beweislast . . . . .	164
VI. Gegen Treu und Glauben verstößende Einflußnahme auf rechts- geschäftliche Bedingungen und Rechtsbedingungen . . . . .	164
1. Grundsatz und Rechtsfolge . . . . .	164
2. Kasuelle und potestative Bedingungen . . . . .	165
3. Rechtsbedingungen . . . . .	166
4. Mehrere Verpflichtete . . . . .	166
5. Zusammenfassung . . . . .	166
<b>§ 15. Die Geldschuld . . . . .</b>	<b>167</b>
Gliederung . . . . .	167
I. Begriff und Funktion des Geldes . . . . .	168
II. Die Geldsummenschuld . . . . .	169
1. Währungsgeld . . . . .	169
2. Buch- oder Giralgeld . . . . .	169
3. Geldschuld ausländischer Währung . . . . .	170
III. Die Geldsortenschuld . . . . .	171
1. Auslandswährung . . . . .	171
2. Goldmünzklausel und Goldwertklausel . . . . .	172
3. Stückschuld . . . . .	172
IV. Wertsicherungsklauseln . . . . .	172
1. Für Geldsummenschulden maßgebend die Nennwerttheorie . . . . .	172
2. Die einzelnen Sicherungsklauseln . . . . .	173
<b>§ 16. Die Zinsschuld . . . . .</b>	<b>175</b>
Gliederung . . . . .	175
I. Begriff und Abgrenzungen . . . . .	175
II. Die Zinspflicht . . . . .	176
III. Zinsfuß . . . . .	177
IV. Akzessorietät . . . . .	178
<b>§ 17. Schaden und Schadenersatz . . . . .</b>	<b>180</b>
Gliederung . . . . .	180
Vorbemerkung . . . . .	184
A Schaden . . . . .	185
I. Begriff des Schadens . . . . .	185
1. Natürlicher Schadensbegriff . . . . .	185
2. Schaden im Rechtssinn (normativer Schadensbegriff?) . . . . .	186
II. Haupttatbestände der Verpflichtung zu Schadenersatzleistung . . . . .	188
1. Garantievertrag . . . . .	188
2. Schadensversicherung . . . . .	188
3. Delikthaftung . . . . .	188
4. Vertragsverletzung . . . . .	188

III.	Schadensarten . . . . .	188
1.	Sachschaden, Personenschaden, sonstiger Schaden . . . . .	189
2.	Erlittener Verlust, entgangener Gewinn . . . . .	189
3.	Gegenwärtiger und zukünftiger Schaden . . . . .	189
4.	Schadensberechnung und Schadenersatzbemessung . . . . .	189
IV.	Anspruchsberechtigung . . . . .	190
B	Schadensberechnung . . . . .	192
I.	Naturalherstellung oder Geldersatz? . . . . .	192
II.	Naturalrestitution . . . . .	193
III.	Geldersatz . . . . .	193
1.	Schadensberechnung bei Sachschaden . . . . .	194
2.	Schadensberechnung Personenschaden bei Körperverletzung . . . . .	199
3.	Schadensberechnung Personenschaden bei Tötung . . . . .	204
4.	Vorteilsanrechnung . . . . .	208
5.	Gestalt des Schadenersatzes . . . . .	211
6.	Schadenszins . . . . .	214
C	Schadenersatzbemessung . . . . .	214
I.	Allgemeines . . . . .	214
II.	Übersicht der Haftungsgründe . . . . .	216
1.	Verschuldenshaftung . . . . .	217
2.	Kausalhaftungen . . . . .	219
3.	Vorausgesetzter Kausalzusammenhang . . . . .	219
III.	Das Maß des Verschuldens des Haftpflichtigen und die mitwirkenden «Umstände» . . . . .	220
1.	Verschuldenshaftung . . . . .	220
2.	Kausalhaftungen . . . . .	221
IV.	Das Drittverschulden . . . . .	222
V.	Selbstverschulden (Mitverschulden) des Geschädigten.	
Umstände, für die er einstehen muß . . . . .	223	
1.	Grundsatz und Anwendung . . . . .	223
2.	Gegenseitige Schädigung . . . . .	226
3.	Hilfspersonen . . . . .	226
4.	Vorsätzliche Schadensstiftung . . . . .	227
5.	Urteilsunfähiger Geschädigter . . . . .	227
6.	Handeln auf eigene Gefahr . . . . .	228
7.	Verminderte Urteilsfähigkeit des Geschädigten? . . . . .	229
VI.	Notlage des Haftpflichtigen . . . . .	230
VII.	Weitere Reduktionsfaktoren	
(Die in Art. 43 und 44 Abs. 1 OR erwähnten «Umstände»)	231	
1.	Ungewöhnlich hohes Einkommen des Geschädigten . . . . .	231
2.	Erweisen einer Gefälligkeit. Handeln im Interesse des Geschädigten . . . . .	232
3.	Mitwirkender Zufall . . . . .	232
4.	Schadengeneigte Arbeit . . . . .	233
5.	Außerordentlich hoher Schaden . . . . .	234
VIII.	Zusammenfassung . . . . .	234
<b>§ 18.</b>	Genugtuung . . . . .	235
Gliederung . . . . .	235	
I.	Voraussetzungen und Anwendungsbereich . . . . .	236
1.	Immaterielle Unbill als Persönlichkeitsverletzung . . . . .	236
2.	Der Vorbehalt der Genugtuungsklage . . . . .	237
3.	Erweiterung des Anwendungsbereichs . . . . .	241

II. Begriff . . . . .	242
III. Art und Bemessung der Genugtuung . . . . .	244
1. Die «besonderen Umstände» . . . . .	244
2. Die Geldsumme als Genugtuung . . . . .	245
3. Andere Arten der Genugtuung . . . . .	246
<b>§ 19. Schuld und Haftung. Die Erzwingbarkeit der Leistung . . . . .</b>	<b>250</b>
Gliederung . . . . .	250
I. Allgemeines . . . . .	251
II. Fälligkeit . . . . .	252
III. Verurteilung und Vollstreckung . . . . .	252
1. Freiwillige Leistung; leistungsunwilliger Schuldner . . . . .	252
2. Arten der Zwangsvollstreckung . . . . .	253
3. Realexekution der Ansprüche auf Geldzahlung oder Sicherheitsleistung .	254
4. Auslieferung einer beweglichen Sache. Besitzübertragung an Immobilien .	255
5. Abgabe einer Willenserklärung . . . . .	255
6. Versagen der Realexekution . . . . .	255
7. Feststellungsklage . . . . .	257
<b>§ 20. Unvollkommene Obligationen . . . . .</b>	<b>259</b>
Gliederung . . . . .	259
I. Allgemeines . . . . .	260
II. Rechtspflicht und sittliche Pflicht . . . . .	260
III. Spielverträge; Mäkerlohn aus Ehevermittlung; Wirtszeche . . . . .	262
1. Der Spielvertrag . . . . .	262
2. Die «Differenzgeschäfte» . . . . .	262
3. Hilfsgeschäfte zu Spielzwecken . . . . .	264
4. Mäkerlohn aus Ehevermittlung . . . . .	264
5. Freiwillige Erfüllung . . . . .	264
IV. Verjährende Forderungen . . . . .	265
V. Konkretisierung von Art. 63 Abs. 2 und 239 Abs. 3 OR (insbesondere formfreie Zusage von gesetzlich nicht geschuldeten Unterstützungsleistungen . .	266
VI. Vertraglicher Ausschluß der Klagbarkeit . . . . .	268
 <b>Register</b>	
Gesetzesregister . . . . .	269
Sachregister . . . . .	281
Übersicht über das Gesamtwerk «Schweizerisches Privatrecht»	