



## COMMENTAIRE DE JURISPRUDENCE NUMÉRIQUE APERÇU MENSUEL, SEPTEMBRE 2014, VOL. 40

Des expertes et experts renommé(e)s commentent la  
jurisprudence actuelle de manière précise et exacte.

### DROIT DES CONTRATS

#### Unautorisiertes Titelverkauf Genehmigungsfiktion und Schadensbemessung

Corinne Zellweger-Gutknecht

Eine Bank unterhält mit ihrem Kunden eine execution only-Beziehung mit banklagernder Korrespondenz. Ohne Gewissheit über den Status des Kunden als non- oder US-person erlangt zu haben, verkauft die Bank kurz vor 2003 eigenmächtig und ohne Rücksicht auf den Kursverlauf dessen Titel, die künftig vermeintlich der amerikanischen Quellensteuer zu unterliegen drohen. Als der Kunde den entgangenen Kursgewinn einklagt, verwehren sämtliche Instanzen der Bank den Rückgriff auf die Genehmigungsfiktion: Deren Anwendung wäre rechtsmissbräuchlich, da der Verkauf unter ausserordentlichen Umständen stattgefunden habe, mit denen der Kunde nicht rechnen musste. Weil dieser die Titel indessen nach Entdeckung der Umstände nicht zurückerwirbt, erweist sich der weitere Kursverlust nicht mehr als kausale Folge der Vertragsverletzung.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A\\_548/2013](#) du 31 mars 2014  
Publié le 26 septembre 2014

#### Fahrniskauf: Abgrenzung von Anpreisungen und Zusicherungen, Gewährleistungsausschluss und Grundlagenirrtum

Cécile Pelet / Markus Vischer

Gemäss bundesgerichtlicher Rechtsprechung stellen unverbindliche, reklamehafte Anpreisungen keine Zusicherungen i.S.v. Art. 197 Abs. 1 OR dar, wofür der Verkäufer einzustehen hätte. Zudem kann sich nach Auffassung des Bundesgerichts ein Käufer nicht auf einen Grundlagenirrtum nach Art. 24 Abs. 1 Ziff. 4 OR berufen, wenn der Irrtum mit einer fehlenden Eigenschaft begründet wird, für welche der Verkäufer die Sachgewährleistung wegbedungen hat.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A\\_538/2013](#) du 19 mars 2014  
Publié le 18 septembre 2014

#### Contrat d'entreprise, prescription des droits de garantie Werkvertrag, Verjährung von Mängelrechten

Katrin Speck / Markus Vischer

Das Bundesgericht kommt zum Schluss, dass die Mängelrechte des Bestellers in Bezug auf den Primärmangel verjährt sind, nachdem die Frist mangels rechtsgültiger Unterbrechung ungenutzt abgelaufen ist. Von einer Schuldanererkennung i.S.v. Art. 135 Ziff. 1 OR in Bezug auf einen Sekundärmangel kann nicht automatisch auf Schuldanererkennung hinsichtlich des Primärmangels geschlossen werden.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A\\_109/2014](#) du 21 mai 2014  
Publié le 04 septembre 2014



## DROIT DES SUCCESSIONS

### Haftung für die Verfahrenskosten betreffend die Bestellung einer Erbenvertretung bei einer Annahme der Erbschaft unter öffentlichem Inventar

Sandra Spirig

Die Bestellung einer Erbenvertretung steht im wohlverstandenen Interesse aller Erben (und nicht bloss der antragstellenden Erbin), weshalb die Verfahrenskosten der Bestellung der Erbenvertretung nicht der Antragstellerin alleine, sondern dem ganzen Nachlass belastet werden können (E.2.3.). Bei den Kosten für die Bestellung einer Erbenvertretung handelt es sich um Erbgangsschulden, wofür auch die unter öffentlichem Inventar annehmende Erbin mithaftet (E.3.2.).

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A\\_241/2014](#) du 28 mai 2014  
Publié le 18 septembre 2014

### Testamentsauslegung - Unterscheidung zwischen Auflage und Vermächtnis

Stefan Birrer

Hat der Erblasser in einer letztwilligen Verfügung für eine Person Tätigkeiten umschrieben und sind diese als Auftrag i.S.v. Art. 394 ff. OR zu qualifizieren, führt dies gemäss Bundesgericht zur Annahme einer Auflage i.S.v. Art. 482 Abs. 1 ZGB. Denn das Widerrufsrecht gemäss Art. 404 Abs. 1 OR sei zwingender Natur und damit die vorgesehene Vergütung kein hinreichend bestimmter bzw. bestimmbarer Vermögensvorteil, wie ihn ein Vermächtnis i.S.v. Art. 484 Abs. 1 ZGB voraussetze.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A\\_106/2014](#) du 26 mai 2014  
Publié le 12 septembre 2014

### Tat- und Rechtsfragen bei der Beurteilung der Verfügungsfähigkeit

Felix Horat

Bei der Beurteilung der Urteils- bzw. Verfügungsfähigkeit eines Erblassers kann das Bundesgericht die tatsächlichen Feststellungen der Vorinstanz zu dessen geistigem Gesundheitszustand sowie deren (antizipierte) Beweiswürdigung als Tatfragen nur beschränkt, nämlich im Rahmen von Art. 97 Abs. 1 BGG, überprüfen. Durch das Bundesgericht frei überprüfbar ist hingegen die Rechtsfrage, ob die Vorinstanz zu Recht von den tatsächlichen Feststellungen auf die Urteilsfähigkeit des Erblassers geschlossen hat.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A\\_71/2014](#) du 30 avril 2014  
Publié le 04 septembre 2014



## DROIT DU TRAVAIL

### Résiliation immédiate ; certificat de travail

Olivier Subilia

Conditions auxquelles une négligence grave justifie la fin des rapports de travail avec effet immédiat. L'employeur conserve une marge de manœuvre dans la formulation d'un certificat de travail ; le travailleur ne saurait exiger une formulation empathique en se fondant sur la portée présumée d'un texte dont le sens littéral est clair.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A\\_137/2014](#) du 10 juin 2014

Publié le 12 septembre 2014

### Immunité de juridiction

Olivier Subilia

Le caractère subalterne d'une fonction n'est pas à lui seul déterminant pour faire obstacle à l'immunité de juridiction.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A\\_570/2013](#) du 04 juin 2014

Publié le 12 septembre 2014

Les nouveautés juridiques les plus récentes sont résumées  
pour vous dans les Blogs.

## DROIT DES OBLIGATIONS/DROIT DES CONTRATS (SAUF BAIL ET TRAVAIL)

Swisslaw-Speech zu BGE 4A\_114/2014

Patrick Wagner

Swisslaw-Speech zu BGE 4A\_100/2014

Patrick Wagner

Swisslaw-Speech zu BGE 4A\_333/2014

Patrick Wagner

## EDITIONS WEBLAW

Le CJN rassemble des commentaires de jurisprudence rédigés par plus de 100 spécialistes, issus d'une trentaine de domaines juridiques. Les commentaires des experts font l'objet d'une évaluation par les pairs qui, réalisée par une rédaction renommée, permet de garantir un niveau de qualité élevé.

Outre les commentaires d'experts, le CJN abrite également des articles de blog. La responsabilité de ces articles incombe aux auteurs et propriétaires des blogs - [Liste des blogs](#)

Le CJN est proposé individuellement et dans le cadre du portail d'informations et de recherches Push-service des arrêts. Les commentaires peuvent être cités par une proposition de citation et des notes marginales.

Statistique :

Abonnés au "Commentaires de jurisprudence numérique (CJN)" : 2712

Informations et [impressum](#) :

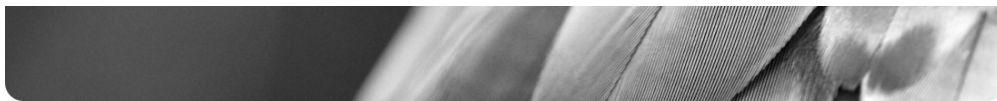
[info@weblaw.ch](mailto:info@weblaw.ch) | T +41 31 380 57 77

ISSN 1663-9995, Editions Weblaw.

Inscription et changement d'adresse : Login à <https://register.weblaw.ch>. En suivant les onglets «Modifier ses données personnelles» et ensuite «Adresse mail» il est possible de changer son adresse e-mail ou d'annuler l'abonnement à la newsletter du Push-Service des arrêts.

Prière de ne pas répondre à cet e-mail. Si vous désirez prendre contact avec nous, veuillez utiliser les données de contact indiquées.

<https://cjn.weblaw.ch>



Weblaw SA | Schwarztorstrasse 22 | 3007 Berne  
T +41 31 380 57 77 | F +41 31 380 57 78 | [info@weblaw.ch](mailto:info@weblaw.ch)

