



## DIGITALER RECHTSPRECHUNGS-KOMMENTAR MONATSÜBERSICHT APRIL 2013, AUSGABE 23

**Exakt und präzise kommentieren renommierte Expertinnen und Experten die aktuelle Rechtsprechung.**

### ARBEITSRECHT

#### **Fristlose Entlassung**

**Thomas Pietruszak**

Ereignisse zwischen Aussprechung und Zugang der Kündigungserklärung können nicht als Kündigungsgrund angeführt werden. Wird dem Arbeitnehmer lediglich eine Kopie eines früher verfassten Kündigungsschreibens ausgehändigt, das ihm bislang nicht zugegangen ist, so wird damit keine neue fristlose Entlassung ausgesprochen, sondern der Zugang der früheren Kündigungserklärung bewirkt.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_559/2012](#) vom 18. März 2013

Publiziert am 23. April 2013

#### **Unfallversicherung - Taggeld - versicherter Verdienst bei Mehrfachbeschäftigung**

**Thomas Pietruszak**

Bei Mehrfachbeschäftigten, die einen Unfall bei der Arbeit oder auf dem Arbeitsweg zu oder von einer ihrer Anstellungen erleiden, ist für die Berechnung des Taggeldes der Gesamtlohn aus allen Tätigkeiten massgebend, unabhängig davon, ob dieser Unfall gemäss Art. 7 Abs. 2 UVG in Verbindung mit Art. 13 Abs. 2 UVV und Art. 8 UVG als Berufs- oder Nichtberufsunfall zu qualifizieren ist (Änderung der Rechtsprechung).

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [8C\\_297/2012](#) vom 4. März 2013 publiziert als [BGE 139 V 148](#)

Publiziert am 23. April 2013

#### **Droit de la fonction publique (Vaud) ; résiliation et avertissement préalable**

**Anne Troillet**

Un employé communal est licencié après avoir accusé, de manière infondée selon un audit externe, son supérieur de mobbing. Le droit d'être entendu de l'employé a été respecté et, compte tenu des circonstances, l'employeur pouvait renoncer à prononcer un avertissement même si le statut du

personnel prévoyait qu'un licenciement devait être précédé d'un avertissement.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [8C\\_702/2012](#) vom 24. Januar 2013

Publiziert am 9. April 2013

### Fonction publique (Neuchâtel) ; résiliation en temps inopportun durant la grossesse

**Anne Troillet**

Nonobstant la grossesse de son employée, engagée à titre provisoire par l'Etat de Neuchâtel, l'employeur prononce le licenciement de celle-ci. Les rapports de travail de droit public n'étant en principe pas soumis au CO, les cantons ne sont pas obligés de régler la résiliation en temps inopportun pendant la grossesse de la même façon qu'en droit fédéral. L'absence de référence dans le statut du personnel neuchâtelois à la protection contre la résiliation en temps inopportun durant la grossesse est donc admissible.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [8C\\_358/2012](#) vom 18. Januar 2013 publiziert als [BGE 139 I 57](#)

Publiziert am 9. April 2013



## AUSLÄNDERRECHT

### Die besonderen persönlichen Beziehungen von Drittstaatsrentnern zur Schweiz

Kein Familiennachzug in aufsteigender Linie über die "Rentnerbewilligung"

**Ruth Beutler**

Das Bundesverwaltungsgericht befasst sich im Urteil C-6349/2010 vom 14. Januar 2013 mit dem Kriterium der besonderen persönlichen Beziehungen zur Schweiz (Art. 28 Bst. c AuG) als einer Voraussetzung für die Zulassung als Rentner und kommt aufgrund der Entstehungsgeschichte der Norm zum Schluss, dass eigenständige Beziehungen (Teilnahme an kulturellen Veranstaltungen, Verbindungen zu örtlichen Gemeinwesen, direkte Kontakte mit der einheimischen Bevölkerung usw.) gemeint sind und nicht abgeleitete. Enge Beziehungen zu nahen Verwandten in der Schweiz, wie sie Art. 25 Abs. 2 Bst. b VZAE beispielhaft aufführt, genügen hierfür nicht.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesverwaltungsgerichts [C-6349/2010](#) vom 14. Januar 2013

Publiziert am 30. April 2013

## IMMATERIALGÜTERRECHT

---

## Décision d'une instance cantonale unique - Inventions de service

**Nathalie Tissot**

Lorsqu'une décision émane d'une instance cantonale unique, par exemple parce qu'elle porte sur des droits de propriété intellectuelle (art. 5 al. 1 lit. a CPC), elle ne peut qu'être déférée au Tribunal fédéral, quelle que soit la valeur litigieuse, dans le cadre d'un recours en matière civile. En présence d'une invention de service, le droit au brevet appartient à titre originaire à l'employeur qui n'a pas à verser d'indemnité spéciale au travailleur en sus de son salaire.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_691/2011](#) vom 6. November 2012

Publiziert am 22. April 2013

## Nespresso III

**Nathalie Tissot**

L'arrêt traite des effets d'un jugement du Tribunal fédéral annulant une ordonnance de mesures provisionnelles. L'annulation, sur recours, d'une décision de mesures provisionnelles fait renaître les mesures superprovisionnelles. Le juge auquel la cause est renvoyée doit à nouveau statuer sans délai sur la requête de mesures provisionnelles et rendre une nouvelle décision sur mesures provisionnelles qui mette fin à la procédure provisionnelle. Si le juge n'est pas en mesure de statuer à bref délai, parce qu'il est tenu de requérir au préalable une expertise technique sommaire, il lui appartient de statuer sur le maintien, la modification ou la suppression des mesures précédemment ordonnées à titre superprovisionnel. La décision qu'il rend ainsi est une décision intermédiaire qui ne met pas fin à la procédure provisionnelle et ne saurait être assimilée à une décision sur mesures superprovisionnelles mais à une décision de mesures provisionnelles susceptible de recours.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_508/2012](#) vom 9. Januar 2013 publiziert als [BGE 139 III 86](#)

Publiziert am 15. April 2013

---

## KARTELLRECHT

### BGE «Publigroupe»

Eine Weichenstellung für das Kartellverwaltungsverfahren

**Daniel Zimmerli**

Mit Urteil [2C\\_484/2010](#) vom 29. Juni 2012 bestätigte das Bundesgericht das Urteil des Bundesverwaltungsgerichts [B-2877/2007](#) vom 27. April 2010 und damit die Verfügung der WEKO vom 5. März 2007 betreffend «Richtlinien des Verbands Schweizerischer Werbegesellschaften VSW über die Kommissionierung von Berufsvermittlern» (vgl. [RPW 2007/2](#), 190). Das Urteil des Bundesgerichts stellt v.a. in Verfahrensbelangen eine Weichenstellung im KG-Vollzug dar.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [2C\\_484/2010](#) vom 29. Juni 2012 publiziert als [BGE 139 I 72](#)

Publiziert am 24. April 2013

---

## KINDES- UND ERWACHSENENSCHUTZRECHT

### Der Bezirksrat ist auch ein Gericht

Das Bundesgericht attestiert dem Bezirksrat des Kanton Zürich Gerichtsqualität im materiellen Sinn

**Christoph Häfeli**

Die im Kantonsrat des Kantons Zürich umstrittenste Frage, ob der Bezirksrat ein Gericht im Sinne von

Art. 450 ZGB sei, ist entschieden. Das Bundesgericht attestiert dem Bezirksrat materielle Gerichtsqualität im Sinne von Art. 6 Abs. 1 EMRK und stützt damit die Organisationshoheit der Kantone bei der Bestimmung ihrer Behörden.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [5C\\_1/2012](#) vom 18. Januar 2013  
Publiziert am 29. April 2013

---

## STRAFRECHT

---

### **Wahrung der Verfolgungsverjährungsfrist gemäss Art. 97 Abs. 3 StGB (auch) bei erstinstanzlichen Freisprüchen**

Mit BGE 6B\_771/2011 nimmt das Bundesgericht eine begrüßenswerte Praxisänderung der strafrechtlichen Verjährungsregeln vor

**Jonas Achermann**

Das Bundesgericht hat in BGE 6B\_771/2011 festgehalten, dass die Verfolgungsverjährung gemäss Art. 97 Abs. 3 StGB entgegen der bisherigen Rechtsprechung auch bei freisprechenden erstinstanzlichen Urteilen nicht mehr eintritt. Die Änderung der Rechtsprechung ist begrüßenswert und hat Auswirkungen auf das Verwaltungsstrafverfahrensrecht.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [6B\\_771/2011](#) vom 11. Dezember 2012 publiziert als BGE 139 IV 62  
Publiziert am 16. April 2013

---

## VERTRAGSRECHT

---

### **Freizeichnungsklauseln in Grundstückkaufverträgen - Ungültigkeit aufgrund arglistigen Verschweigens**

**Markus Vischer / Scarlett Schwarzenberger**

Das Bundesgericht hält fest, dass eine Freizeichnungsklausel ungültig ist, wenn der Verkäufer der Käuferin Gewährsmängel arglistig verschweigt. Arglist setze ein tatsächliches Kennen des Mangels voraus. Eine (grob) fahrlässige Unkenntnis genüge dafür nicht. Zudem müsse der Verkäufer den Mangel vorsätzlich verschweigen, wobei Eventualvorsatz genüge.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_622/2012](#) vom 18. Januar 2013  
Publiziert am 23. April 2013

### **Share Deal - Zusicherung, Garantie und "Entdeckung" des Mangels als auslösendes Ereignis für die Rügefrist**

**Markus Vischer / Scarlett Schwarzenberger**

Das Bundesgericht hält fest, dass die Qualifikation einer vertraglich vereinbarten Garantierklärung als Zusicherung oder selbständige Garantie unerheblich ist, wenn die Parteien die Folgen eines Mangels und das Verfahren für dessen Geltendmachung abweichend vom dispositiven Recht regeln. Das Bundesgericht hält weiter fest, dass eine "Entdeckung" des Mangels im vorliegenden Fall nicht nur bei sicherer Kenntnis des Mangels durch den Käufer vorliegt, sondern auch dann, wenn der Käufer nach der gebotenen Sorgfalt Kenntnis vom Mangel haben müsste.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_321/2012](#) vom 14. Januar 2013  
Publiziert am 2. April 2013

---

Der dRSK umfasst Rechtsprechungskommentare von über 100 Spezialisten auf mehr als 30 Rechtsgebieten. Die Expertencommentierungen durchlaufen ein internes Peer Review anhand einer renommierten Redaktion, welches einen hohen Qualitätsstandard gewährleistet.

Neben den Expertencommentierungen sind im dRSK Blog-Beiträge enthalten. Für die Inhalte dieser Beiträge zeichnen die Verfasser und Inhaber der Blogs verantwortlich - [Liste der Blogs](#)

Der dRSK wird separat und als Teil des Informations- und Rechercheportals Push-Service Entscheide angeboten. Die Besprechungen sind über einen Zitiervorschlag und Randziffern zitierfähig.

**Statistik:**

Zugang zum Push-Service Entscheide: 3077

**Information und Impressum:**

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

**ISSN 1663-9995. Editions Weblaw.**

**Abmeldungen und Adress-Änderungen:** Login unter <https://register.weblaw.ch>. Unter dem Navigationspunkt «Profildaten bearbeiten» und folgend «E-Mail Adressen» können Sie die Monatsübersicht zum dRSK abbestellen bzw. Adress-Änderungen vornehmen.

**Bitte antworten Sie nicht auf diese E-Mail, sondern benutzen Sie die oben erwähnten Kontaktinformationen.**

<http://drsk.weblaw.ch>

