

**dRSK**

## DIGITALER RECHTSPRECHUNGS-KOMMENTAR MONATSÜBERSICHT FEBRUAR 2014, AUSGABE 33

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

### ARBEITSRECHT

#### **Champ d'application d'une CCT : fardeau de la preuve supporté par l'employé**

**Stéphanie Fuld**

Conformément à l'art. 8 CC, il appartient à l'employé, et non pas à l'employeur, de démontrer que les conditions d'application d'une convention collective de travail dont il entend tirer profit sont réalisées et, le cas échéant, de supporter les conséquences de l'absence de preuve à ce sujet.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_301/2013](#) vom 6. Januar 2014

Publiziert am 20. Februar 2014

#### **Harcèlement sexuel et fardeau de la preuve**

**Stéphanie Fuld**

La liste de cas dans lesquels le fardeau de la preuve est assoupli en matière de Loi sur l'Egalité est exhaustive, de sorte que le harcèlement sexuel en est exclu et la règle générale de l'art. 8 CC s'applique.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_425/2013](#) vom 6. Januar 2014

Publiziert am 20. Februar 2014

#### **Paiement volontaire et répétition de l'indu en l'absence d'erreur**

**Stéphanie Fuld**

L'art. 63 al. 1 CO ne régit pas de façon exhaustive la répétition de montants payés volontairement. Le Tribunal fédéral applique l'art. 62 al. 2 CO pour permettre la restitution de l'indu malgré la survenance d'un paiement volontaire et donc l'absence d'erreur.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_473/2013](#) vom 2. Dezember 2013

Publiziert am 20. Februar 2014

## Contrat de courtage : droit à la provision pour des affaires « non conclues»

**Stéphanie Fuld**

Les parties peuvent valablement déroger à l'art. 322b al. 1 CO à l'avantage du travailleur. Il est donc licite de convenir, le cas échéant, qu'une provision sera due au travailleur aussi à raison d'affaires qui n'auront pas été « conclues » aux termes de cette disposition.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_402/2013](#) vom 9. Januar 2014

Publiziert am 20. Februar 2014



## ERBRECHT

### Provisorische Rechtsöffnung in der Betreuung gegen einen Erben für eine von diesem anerkannte Schuld des Erblassers

**Felix Horat**

Die Anerkennung einer Schuld des Erblassers nach dessen Ableben führt nur dann zur persönlichen und solidarischen Haftung der einzelnen Erben gemäss Art. 603 Abs. 1 ZGB, wenn die Schuldanerkennung entweder von allen Mitgliedern der Erbengemeinschaft oder von einem von diesen bevollmächtigten Vertreter unterschrieben wurde. Sofern gestützt auf eine Schuldanerkennung, welche nur von einem einzelnen Erben unterzeichnet wurde, in der Betreuung gegen diesen provisorische Rechtsöffnung verlangt wird, muss der Rechtsöffnungsrichter prüfen, ob dieser Erbe zur Vertretung der anderen Erben berechtigt war.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [5A\\_40/2013](#) vom 29. Oktober 2013

Publiziert am 27. Februar 2014

### Sicherungs- bzw. öffentliches Inventar auf Antrag eines virtuellen Erben

**Alexandra Hirt**

Ein von der Erbfolge ausgeschlossener pflichtteilsgeschützter Erbe, der seinen Pflichtteil als Vermächtnis erhält, gilt bloss als virtueller Erbe. Er kann dennoch die Aufnahme eines Inventars nach Art. 553 ZGB (sog. Sicherungsinventar) verlangen. Wohl aus Versehen setzt sich das Bundesgericht nicht mit der sachverhaltsrelevanten Frage auseinander, ob ein Antragsrecht beim öffentlichen Inventar besteht.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [5A\\_610/2013](#) vom 1. November 2013

Publiziert am 20. Februar 2014

### Verzinslichkeit einer vertraglich vereinbarten Gewinnbeteiligung

Fabienne Elmiger

Die Frage der Verzinslichkeit der vorliegenden Forderung könne nicht aus dem Ausgleichsrecht abgeleitet werden, da es um die Beurteilung einer sich im Nachlass befindlichen Forderung und nicht um einen Ausgleichsanspruch gehe. Mit der Teilungsregel in Art. 614 ZGB gehe eine gesetzliche Stundung der Forderung einher, weshalb bis zum Zeitpunkt der Teilung kein Verzugszins geschuldet sein könne (E. 4).

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts 5A\_145/2013 vom 18. November 2013

Publiziert am 12. Februar 2014

## KINDESRÜCKFÜHRUNGEN

### Rückführung des Kindes ohne Abklärungen hinsichtlich des Kindeswohls und ohne Einbezug des Kindes in das Verfahren

Sabine Aeschlimann / Jonas Schweighauser

Die in Art. 13 Abs. 1 lit. b HKÜ genannten Ausschlussgründe für eine Rückführung sind restriktiv auszulegen. Das Gericht hat bei einer Rückführung des Kindes zu prüfen, ob das Kindeswohl im Ursprungsland gewährleistet werden kann. Lediglich schwerwiegende Risiken für das Kind führen jedoch zu einer Verweigerung der Rückführung, während Gründe, die mit der Erziehungsfähigkeit der Eltern zusammenhängen unberücksichtigt bleiben, da kein materieller Entscheid über das Sorgerecht getroffen werden darf. Die Wahrscheinlichkeit mehrfacher Umzüge sowie die Auswirkungen einer Trennung vom Halbbruder sind im Sorgerechtsverfahren zu würdigen. Entspricht die Betreuung des Kindes durch den antragstellenden Elternteil nicht dem Wohl des Kindes ist zu prüfen, ob es dem entführenden Elternteil zumutbar ist, mit dem Kind ins Ursprungsland zurückzukehren; davon ist abgesehen von wenigen Ausnahmefällen auszugehen. Weder eine enge Verbindung zur Schweiz, noch die Unmöglichkeit in Italien eine Arbeit zu finden und damit verbundene finanzielle Notsituationen, begründen für den entführenden Elternteil eine Unzumutbarkeit zur Rückkehr ins Herkunftsland.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts 5A\_880/2013 vom 16. Januar 2014

Publiziert am 26. Februar 2014



Meinrad Vetter / Christian Peyer

### Ausgewählte Verfahren im Kanton Aargau

Die Verfahrenssammlung eignet sich hervorragend  
für die Vorbereitung auf die Anwaltsprüfung.

E-Book CHF 29.- inkl. MwSt.

Editions Weblaw 2013  
61 Seiten, Reihe Doctrina  
ISBN 978-3-906029-65-8



[www.weblaw.ch](http://www.weblaw.ch)

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

Neben den Expertenkommentierungen 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: 3671

**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>

