

**CJN**

COMMENTAIRE DE JURISPRUDENCE NUMÉRIQUE APERÇU MENSUEL, JUILLET 2017, VOL. 74

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

DROIT DES ÉTRANGERS

Fairness im migrationsrechtlichen Verfahren

Keine Überdehnung der besonderen Mitwirkungspflicht gemäss Art. 90 AuG

Kilian Meyer

Die besondere Mitwirkungspflicht gemäss Art. 90 AuG darf nicht überdehnt werden. Das Bundesgericht hat im Urteil 2C_104/2016 vom 28. November 2016 begrüssenswert klar festgehalten, dass das verfahrensrechtliche Schicksal der betroffenen Person nicht in die Hände unbeteiligter Dritter gelegt werden darf. Das Urteil regt überdies an zu einigen Gedanken zur Fairness im migrationsrechtlichen Verfahren. Insbesondere wenn Parteien nicht anwaltlich vertreten sind, kommt der prozessualen Fürsorgepflicht der Behörden eine besondere Bedeutung zu.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [2C_104/2016](#) du 28 novembre 2016

Publié le 20 juillet 2017

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

Salaire du courtier versé sans cause

Grégoire Geissbühler

Lorsque le courtier et son mandant sont tous deux certains que le contrat envisagé va être conclu, mais que le tiers intéressé renonce finalement à la conclusion, il convient d'admettre que le mandant peut récupérer le salaire qu'il aurait versé par avance sur la base de l'enrichissement illégitime. Les parties se trouvent dans la situation de l'art. 62 al. 2 CO (une « cause qui ne s'est pas réalisée »), et non dans celle prévue à l'art. 63 CO (un paiement volontaire).

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [4A_594/2016](#) du 28 mars 2017

Publié le 31 juillet 2017

Leistungsverweigerungsrecht beim Sukzessivlieferungsvertrag

Zum Anwendungsbereich der Einrede des nicht erfüllten Vertrags nach Art. 82 OR - kein Verzug der Gegenpartei erforderlich

Linda Bieri / Markus Vischer

In seinem Urteil 4A_589/2016 vom 2. März 2017 bestätigte das Bundesgericht die Anwendbarkeit von Art. 82 OR auf den Sukzessivlieferungsvertrag und entschied, dass sich der Gläubiger mit der Gegenleistung nicht in Verzug befinden müsse, damit der Schuldner sich auf Art. 82 OR berufen könne.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral 4A_589/2016 du 2 mars 2017

Publié le 5 juillet 2017



DROIT DES SUCCESSIONS

Action en réduction par l'héritier d'un héritier grevé d'une substitution fidéicommissaire/nature de l'action et délai

Delphine Pannatier Kessler

Dans cet arrêt, le Tribunal fédéral examine le cas d'un héritier faisant valoir contre les héritiers appelés la lésion de la réserve du de cujus par une substitution fidéicommissaire. Le Tribunal fédéral n'a pas admis que la demanderesse fasse valoir l'exception de réduction treize ans après le décès du testateur. Il a qualifié l'action de l'héritière du grevé d'action en réduction puisque l'action tendait à une modification des quotes-parts successorales. Dès lors, dite action introduite plus de 13 ans après l'ouverture du testament est considérée comme tardive.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral 5A_357/2016 du 12 avril 2017

Publié le 31 juillet 2017

Subjektives Element der gemischten Schenkung

Fabienne Wiget

Das Bundesgericht äusserte sich im vorliegenden Entscheid zunächst zur Art und Weise, wie der zulässige Höchstpreis im Sinne von Art. 66 BGG zu ermitteln ist (E. 3-7). Des Weiteren befasste es sich insbesondere mit dem subjektiven Element der gemischten Schenkung. Die Frage, ob die Erkennbarkeit des Missverhältnisses genügt, um die subjektive Komponente der gemischten Schenkung zu erfüllen, hatte es dabei jedoch nicht näher zu thematisieren (E. 8).

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A_629/2015](#) du 27 mars 2017

Publié le 20 juillet 2017

Annahme des Willensvollstreckermandates nach Fristerstreckung

Alexandra Hirt

Wird die Bedenkfrist erstreckt, ist eine Annahme des Amtes als Willensvollstrecker durch Stillschweigen nicht mehr möglich. Ist als Willensvollstrecker eine juristische Person vorgesehen, so müssen für eine wirksame Annahme die Grundsätze über die Handlungsfähigkeit juristischer Personen eingehalten werden. Das Bundesgericht lässt offen, ob die in Art. 517 Abs. 2 ZGB statuierte Frist überhaupt erstreckt werden kann.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A_701/2016](#) du 6 avril 2017

Publié le 18 juillet 2017

Haftung einer als Willensvollstreckerin amtierenden Notarin

Massgeblicher Zeitpunkt für die Berechnung des Erbanteils eines auf den Pflichtteil gesetzten Erben

Felix Horat

Das Bundesgericht bejaht eine Pflichtverletzung (und damit die Haftung) einer als Willensvollstreckerin amtierenden Notarin, welche den Erbanteil des auf den Pflichtteil gesetzten Ehemannes der Erblasserin ausgehend von den Verhältnissen im Todeszeitpunkt der Erblasserin und nicht von denjenigen im Teilungszeitpunkt berechnet und ihm (bzw. seinen Erben) damit die Beteiligung an einem zwischen diesen Zeitpunkten eingetretenen Mehrwert verweigert hatte.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A_290/2016](#) du 30 mars 2017

Publié le 17 juillet 2017

Nichteinsetzung des Willensvollstreckers als Erbschaftsverwalter wegen Interessenkonflikt

Alexandra Hirt

Wird eine Erbschaftsverwaltung gemäss Art. 554 f. ZGB angeordnet, so überträgt die zuständige Behörde diese Funktion grundsätzlich dem Willensvollstrecker (Art. 554 Abs. 2 ZGB). Ist der Willensvollstrecker gleichzeitig eingesetzter Erbe, so besteht ein objektiver Interessenkonflikt, der seiner Ernennung zum Erbschaftsverwalter entgegensteht. Der entsprechende vorinstanzliche Entscheid hält daher einer Willkürprüfung stand.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A_895/2016](#) du 12 avril 2017

Publié le 14 juillet 2017

Fristenlauf bei der Herabsetzungsklage

Stefan Birrer

Die Herabsetzungsklage verwirkt ein Jahr nach Kenntnis der Pflichtteilsverletzung. Keinen Einfluss auf die Verwirkungsfrist gemäss Art. 533 Abs. 1 ZGB hat der Zeitpunkt der Entstehung eines Gewinnanspruchs.

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral [5A_466/2016](#) du 12 avril 2017

Publié le 14 juillet 2017

Ungültigkeit oder Nichtigkeit von Verfügungen von Todes wegen

Materielle und prozessuale Aspekte inklusive Fragen der aussergerichtlichen Anerkennung und stufenweisen Anfechtung

Andreas Flückiger

Kurzzusammenfassung: 1. Ungültigkeitsklage trotz Einredemöglichkeit zulässig. 2. Auch bei reiner Ungültigkeitsklage kann Gericht v.A.w. die Nichtigkeit der Verfügung feststellen (ohne Kostenfolgen für Kläger). 3. Qualifizierter Formmangel als Nichtigkeitsgrund (bei Maschinenschrift-Testament). 4. Aussergerichtliche Anerkennung der Ungültigkeit: weiterhin zulässig oder nicht? 5. Stufenweise Anfechtung mehrerer Verfügungen: noch zulässig?

Commentaire de l'arrêt du : Tribunal fédéral 5A_702/2016 du 28 mars 2017

Publié le 10 juillet 2017



The image is a promotional graphic for a webinar. At the top left is a green icon of a computer screen with a play button and a microphone. At the top right is a blue circular badge with the text 'Formation en ligne'. The main text reads 'Webinaire Actualités sur le droit de la concurrence'. Below this, it specifies the date '14 septembre 2017', the time '11h', and the duration 'env. 1h15'. The logo for 'IDé' (Institut Droit et Economie / Institut für Recht und Wirtschaft) is on the left, with its full name and affiliation (Rechtswissenschaftliche Fakultät Universität Fribourg / Faculté de Droit Université de Fribourg) below it. At the bottom right is a blue button with the website 'www.weblaw.ch'.

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

DROIT ADMINISTRATIF

Strafbarer Verstoß gegen Höchstarbeitszeit bei Entsendung in die Schweiz

Roland Bachmann

DROIT DE LA CIRCULATION ROUTIÈRE

L'action partielle lors d'une lésion corporelle

Julien Francey

Bestimmtheitsgebot bei Teilklagen; Haftpflicht des Motorfahrzeughalters (amtl. Publ.)

Roland Bachmann

La prolongation du permis de conduire à l'essai suite à la remise provisoire d'un permis définitif

Marie-Hélène Spiess

DROIT DE LA CONSTRUCTION ET DE L'IMMOBILIER

Bewilligung von Solarpanels in der Landwirtschaftszone

Fabian Klaber

Umnutzung eines Wochenendhauses in einen Dauerwohnsitz / Rückweisung der Streitsache zur Sicherstellung der Koordination

Fabian Klaber

DROIT DE LA FAMILLE ET DROIT DES PERSONNES (EXCEPTÉ LES QUESTIONS RELATIVES AUX ENFANTS)

Hirschmann II: Persönlichkeitsverletzung durch Medienkampagne; Substantiierung bei Stufenklage; erneute Rückweisung ans HGer ZH (amtl. Publ.)

David Vasella

DROIT DE LA PROPRIÉTÉ INTELLECTUELLE

Beurteilung von Designverletzungen

David Vasella

DROIT DES ASSURANCES SOCIALES

Zulässigkeit reiner Rentnerkassen (amtl. Publ.)

Roland Bachmann

Teilliquidation nach Art. 53b BVG; unzulässiges Abstellen auf die Anzahl aufgelöster Anschlussverträge (amtl. Publ.)

Roland Bachmann

Zulässige Restriktionen bezüglich Anlagestiftungen in der beruflichen Vorsorge (amtl. Publ.)

Roland Bachmann

DROIT DES CONTRATS

Les devoirs de vérification de la banque face à un document falsifié

Arnaud Nussbaumer

Aktionärbindungsvertrag, übermässige Bindung (amtl. Publ.)

Martin Rauber

Verjährung der Herausgabeansprüche von Retrozessionen auf Versicherungsprämien (amtl. Publ.)

Martin Rauber



Christian Bovet / Patrik Ducrey / Benoît Merkt (édit.)

Droit de la concurrence – Competition Law

Avec la version anglaise du droit
européen de la concurrence

Editions Weblaw 2017 | CHF 89.–
1'712 pages | ISBN 978-3-906836-78-2

À paraître en
septembre 2017.

www.weblaw.ch

DROIT DU TRAVAIL

Fristlose Entlassung des Lastwagenchauffeurs nach Verkehrsunfall

Roland Bachmann

DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ ET ARBITRAGE

Swiss Supreme Court rejects jurisdictional challenge based on a complex contractual setting

Nathalie Voser / Benjamin Gottlieb

Swiss Supreme Court refuses to set aside CAS award confirming sanctions against Mr Platini

Nathalie Voser / Benjamin Gottlieb

Swiss Supreme Court sets award aside for violation of right to be heard

Nathalie Voser / Benjamin Gottlieb

La reconnaissance d'une décision consulaire en changement de sexe

Arnaud Nussbaumer

La garantie de citation régulière (art. 27 al. 2 let. a LDIP)

Tobias Sievert

DROIT PÉNAL

La participation à une organisation criminelle d'un membre de l'Etat islamique

Simone Schürch

Un message publicitaire UDC constitutif d'une discrimination raciale

Arnaud Nussbaumer

DROITS RÉELS

L'acquisition d'une servitude par usucapion

Emilie Jacot-Guillarmod

PROCÉDURE CIVILE

La répartition des frais suite à la décision de renvoi du Tribunal fédéral

Simone Schürch

Teilklage und objektive Klagenhäufung

Roland Bachmann

Herausgabe / Rechenschaftspflicht, Erläuterung (amtl. Publ.)

Martin Rauber

PROCÉDURE PÉNALE

Le remboursement par la victime des frais de son conseil juridique gratuit

Tobias Sievert

L'indemnité pour la privation de liberté subie lors de l'appréhension et de l'arrestation provisoire

Tobias Sievert

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 :

Nombre d'accès au Push-Service des arrêts : 5806

Informations et impressum :

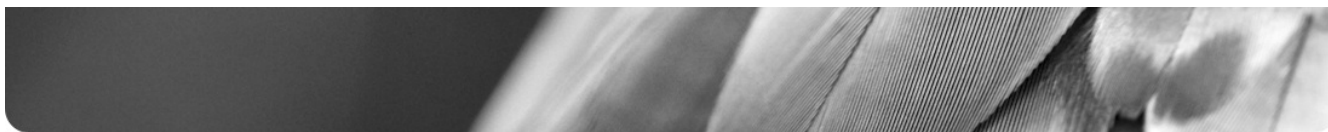
info@weblaw.ch | T +41 31 380 57 77

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.

<http://cjn.weblaw.ch>



Weblaw SA | Cybersquare | Laupenstrasse 1 | 3008 Berne
T +41 31 380 57 77 | F +41 31 380 57 78 | info@weblaw.ch

www.weblaw.ch