

**CJN**

## COMMENTAIRE DE JURISPRUDENCE NUMÉRIQUE APERÇU MENSUEL, DÉCEMBRE 2017, VOL. 79

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

### DROIT DE LA CONSTRUCTION ET DE L'IMMOBILIER

#### **Begriff des dicht überbauten Gebiets**

(Zürichsee, Weiler Seestatt der Gemeinde Altendorf SZ)

**Tina Marina Heim / Nathalie Herzog**

Das Bundesgericht setzte sich im Entscheid 143 II 77 mit der Rechtmässigkeit einer Ausnahmegewilligung für die Errichtung einer Baute im Gewässerraum auseinander. Strittig war insbesondere, ob es sich beim Weiler Seestatt in der Gemeinde Altendorf um ein dicht überbautes Gebiet im Sinn von Art. 41c Abs. 1 Bst. a GSchV handelt.

**Commentaire de l'arrêt du ATF 143 II 77**

Publié le 14 décembre 2017



**Nouveau dans le Push-service  
des arrêts : les décisions du  
Tribunal cantonal de Vaud en  
ligne.**

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

## DROIT DE PROTECTION DE L'ENFANT ET DE L'ADULTE

---

### Lösung von interkantonalen Zuständigkeitskonflikten der KESB

Erhellender Nichteintretensentscheid des Bundesgerichts

**Christoph Häfeli**

In einem Nichteintretensentscheid vom 31. August 2017 auf eine Klage einer KESB des Kantons Schwyz gegen eine KESB des Kantons St. Gallen liefert das Bundesgericht nach dem BGE 141 III 84 weitere wichtige Hinweise zur Auslegung von Art. 444 ZGB und namentlich zum Vorgehen beim Meinungsaustausch zwischen den befassen Behörden (Art. 444 Abs. 3 ZGB) und zur Erhebung der Klage nach Art. 120 BGG.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [5E\\_1/2017](#) du 31 août 2017

Publié le 18 décembre 2017

---

## DROIT DES TRANSPORTS

---

### Substantiierungspflicht und Beweiswert von Schadensgutachten im Transportrecht

Bedeutung von Survey Reports (Schadensgutachten) nach wie vor nicht endgültig geklärt

**Stephan Erbe**

Ein blosser Verweis auf einen Survey Report stellt keine rechtsgenügende Substantiierung dar. Im Übrigen wird offen gelassen, inwieweit und unter welchen Bedingungen ein Survey Report den Beweis für konkrete Beschädigungen erbringt.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_261/2017](#) du 30 octobre 2017

Publié le 12 décembre 2017

---

## DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ ET ARBITRAGE

---

### Waiving any recourse against the arbitral award - do parties waive also the right to request revision?

**Mladen Stojiljkovic**

In Case [4A\\_53/2017](#), the Swiss Federal Court decided that a clause providing that «[t]here shall be no appeal to any court from awards rendered thereunder» constituted a valid waiver of the right to challenge (set aside) future arbitral awards. Where the parties validly waived the right to challenge future awards and they discover new facts after the notification of the award but while the time limit to challenge the award is running, they cannot request a revision of the award for the same reason as they would be circumventing the waiver clause and violating the principle of good faith.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_53/2017](#) du 17 octobre 2017 publié en tant qu'[ATF 143 III 589](#)

Publié le 19 décembre 2017

---

## DROITS RÉELS

---

### Löschung eines Wegrechts gemäss Art. 736 Abs. 1 ZGB

**Philine Getzmann**

Im Entscheid [5A\\_924/2016](#) vom 28. Juli 2017 bestätigt das Bundesgericht seine bisherige Rechtsprechung zur Auslegung von Dienstbarkeiten und zur Löschung eines Wegrechts. Massgebend ist in erster Linie der

übereinstimmende wirkliche Willen der Parteien und, wenn eine tatsächliche Willensübereinstimmung nicht ermittelt werden kann, der Vertrauensgrundsatz. Im Verhältnis zu Dritten gelten diese Auslegungsgrundsätze nur mit Einschränkung, die sich aus dem öffentlichen Glauben des Grundbuches ergeben. Der Wille für die Begründung eines Notwegrechts muss dabei explizit aus dem Eintrag im Grundbuch und dem Dienstbarkeitsvertrag ersichtlich sein.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [5A\\_924/2016](#) du 28 juillet 2017

Publié le 18 décembre 2017

### **Personelle Identität beim Umgehungstatbestand des BewG**

**Enea Laube**

Nach Art. 12 lit. c BewG wird die Bewilligung eines Grundstückserwerbs einem Erwerber auf jeden Fall verweigert, wenn er versucht hat, das Gesetz zu umgehen. Erforderlich ist dabei sowohl die Identität hinsichtlich des zu erwerbenden Grundstücks als auch hinsichtlich der Person des Erwerbers. Bei der Beurteilung, ob eine personelle Identität vorliegt, ist auf eine wirtschaftliche - und nicht auf eine juristische - Betrachtungsweise abzustellen.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [2C\\_1070/2016](#) du 3 octobre 2017

Publié le 14 décembre 2017

---

## **PROCÉDURE CIVILE**

---

### **Hat die echte Teilklage im vereinfachten Verfahren ausgedient?**

**Dieter M. Troxler**

Die Tragweite eines Urteils als Präjudiz lässt sich gelegentlich nicht klar erkennen. Dies liegt manchmal daran, dass entscheidungswesentliche Aspekte der bundgerichtlichen Beratungen nicht in den publizierten Text einfließen; das ist auch im Entscheid [4A\\_576/2016](#) der Fall. Abgrenzungen des Einzelfalles vom Grundsätzlichen oder zu alternativen prozessualen Rechtsinstituten bleiben unerwähnt, notwendige Differenzierungen fehlen und Prozessvorschriften zu Gunsten sozial schwächeren Parteien sollen offenbar fallen gelassen werden. Die nachfolgenden Ausführungen sollen diese Aspekte aus der Sicht eines Praktikers beleuchten.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_576/2016](#) du 13 juin 2017 publié en tant qu'[ATF 143 III 506](#)

Publié le 4 décembre 2017

---



Erweitertes dRSK-Team:

# Sachenrecht (dt.)

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

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

## **DROIT DE LA CIRCULATION ROUTIÈRE**

**La notion de chauffard (art. 90 al. 3 LCR)**

Marie-Hélène Spiess

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

**Prévoir une autorité parentale exclusive par convention de divorce reste possible**

Arnaud Nussbaumer

## **DROIT FISCAL**

**L'imposition dans un rapport intercantonal d'un gain immobilier suite à l'octroi d'un report d'imposition dans le canton « de départ »**

Tobias Sievert

**Le traitement fiscal de l'indemnité obtenue en compensation de l'abandon d'un droit d'usufruit**

Tobias Sievert

## **DROIT PÉNAL**

**La conversion directe d'une mesure ambulatoire en un internement**

Julien Francey

**L'imputation des frais de la procédure pénale à un tiers**

**Arnaud Nussbaumer**

**(Un-)Verwertbarkeit von Beweisen bei wiederholten Einvernahmen oder späteren Konfrontationseinvernahmen nach vorherigen Einvernahmen ohne Teilnahme des Beschuldigten (amtl. Publ.)**

**Juana Vasella**

**Keine Umwandlung einer vollzugsbegleitenden ambulanten Behandlung in eine Verwahrung (amtl. publ.; frz.)**

**Sophie Staehelin**

**La reformatio in pejus et les circonstances atténuantes**

**Simone Schürch**

**Verbot der reformatio in peius im Revisionsverfahren (amtl. Publ.; frz.)**

**Sophie Staehelin**



**Nouveau dans le Push-service des arrêts : les décisions du Tribunal cantonal et des Tribunaux de district du canton de Valais ainsi que la Revue valaisanne de jurisprudence en ligne.**

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

## **DROIT PUBLIC ÉCONOMIQUE**

**L'autorisation d'exploiter un taxi et la LMI**

**Tobias Sievert**

**Vereinbarkeit des interkommunalen Reglements über den Taxiservice des Bezirks Lausanne mit dem Binnenmarktgesetz (amtl. Publ.; frz.)**

**Fabian Klaber**

## **DROITS RÉELS**

**Le délai de l'action en inscription définitive de l'hypothèque légale des artisans et entrepreneurs**

**Simone Schürch**

---

LP

**La validité formelle du séquestre fiscal**

**Emilie Jacot-Guillarmod**

**Auswirkungen ungenügender Angaben im Arrestbefehl auf den Arrestvollzug (amtl. Publ.; frz.)**

**Lukas Wiget**

---

## 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 : 8285

### 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.**

<http://cjn.weblaw.ch>

