



## COMMENTAIRE DE JURISPRUDENCE NUMÉRIQUE APERÇU MENSUEL, DÉCEMBRE 2018, VOL. 91

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

### DROIT DES ÉTRANGERS

#### **Aufenthaltsrecht auf Basis des Rechts auf Privatleben**

**Babak Fargahi**

In einem wegweisenden Urteil des Bundesgerichts 2C\_105/2017 vom 8. Mai 2018 (zur Publikation vorgesehen) wird der Anspruch auf Aufenthalt gestützt allein auf das Recht auf Achtung des Privatlebens nach einer längeren Aufenthaltsdauer in der Schweiz (i.c. 10 Jahre) anerkannt.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [2C\\_105/2017](#) du 8 mai 2018 publié en tant qu'[ATF-144-I-266](#)  
Publié le 7 décembre 2018

### DROIT DU BAIL

#### **Anfangsmietzins: Ab wann liegt eine «Altliegenschaft» vor?**

Liegen zwischen Erstellung oder letztem Erwerb der Liegenschaft und Beginn des Mietverhältnisses mindestens 30 Jahre, so handelt es sich um eine Altliegenschaft.

**Marianne Schaub-Hristic**

Im vorliegenden Entscheid hatte sich das Bundesgericht mit der Frage des Alters einer Liegenschaft auseinanderzusetzen, um ermitteln zu können, ob die Nettoerenditeüberprüfung bei der Beurteilung der Angemessenheit des Anfangsmietzinses zur Anwendung gelangt.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_400/2017](#) du 13 septembre 2018, destiné à publication  
Publié le 31 décembre 2018

### DROIT DU TRAVAIL

## Kein Rechtsmissbrauch bei Berufung auf zwingende Gesetzesbestimmungen

**Christoph Häberli**

Das Bundesgericht bestätigt seine bisherige Rechtsprechung zur Frage, ob eine (nachträgliche) Berufung auf zwingende arbeitsrechtliche Gesetzesbestimmungen einen Rechtsmissbrauch darstellen kann. Dies bleibt weiterhin ganz besonderen Konstellationen vorbehalten.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_389/2018](#) du 22 août 2018

Publié le 18 décembre 2018

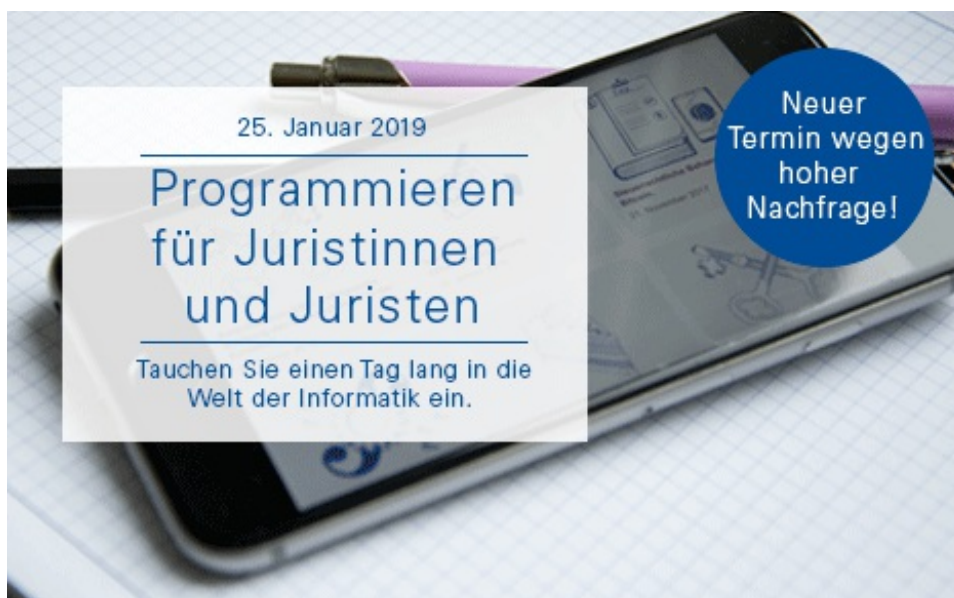
## Arbeitsvertragliche «Selbstbegünstigung» in einem komplexen Konzernverhältnis

**Christoph Häberli / Marc Schmid**

Verwaltungsräte, die gleichzeitig auch alle Aktien einer Gesellschaft direkt oder indirekt halten, können sich arbeitsvertragliche Vorteile gegenüber der Gesellschaft gültig einräumen.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [4A\\_645/2017](#) du 22 août 2018 publié en tant qu'ATF-144-III-388

Publié le 13 décembre 2018



## DROIT PUBLIC ÉCONOMIQUE

### Tätigkeit als Emissionshaus und Venture-Capital-Investments

Das Bundesgericht korrigiert die FINMA und das Bundesverwaltungsgericht in ungewöhnlicher Schärfe bei grundsätzlichen Fragen der finanzmarktrechtlichen Bewilligungspflicht.

**Silvan Gehrig**

Als Emissionshaus tätig ist, wer gewerbsmässig Effekten, die von Drittpersonen ausgegeben worden sind, fest oder in Kommission übernimmt und öffentlich auf dem Primärmarkt anbietet. Davon zu unterscheiden ist ein herkömmlicher Verkauf eines Aktienpakets durch eine Aktionärin. Betreibt eine Gesellschaft das Private Equity Geschäft und tätigt Venture Capital Investments, kann diese Tätigkeit unter das Kollektivanlagengesetz fallen. Entscheidend für die Frage der sachlichen Anwendbarkeit des KAG ist, ob die Gesellschaft aktiv in den investierten Unternehmen mitwirkt oder lediglich passiv investiert.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [2C\\_1068/2017](#) du 9 octobre 2018

Publié le 19 décembre 2018

### **Provisorische Rechtsöffnung: Einrede der Nichterfüllung**

**Milena Grob / Pascal Burgunder**

Beweislastverteilung im Rahmen der provisorischen Rechtsöffnung bei einer Schuldanerkennung in der Form eines synallagmatischen Vertrages: Die Nichterfüllung der vertraglichen Pflicht muss vom Schuldner bloss behauptet und nicht glaubhaft gemacht werden.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [5A\\_1017/2017](#) du 12 septembre 2018, destiné à publication  
Publié le 17 décembre 2018

### **Zur Verjährung einer Forderung mit Verlustschein nach Art. 149a Abs. 1 SchKG**

20jährige Verjährungsfrist auch für ausländischem Recht unterstehende Forderungen

**Benno Strub**

In BGE 144 III 360 (Urteil [5A\\_375/2017](#) vom 13. Juni 2018) entschied das Bundesgericht, dass die Frage nach der Verjährung einer Forderung mit Verlustschein nach SchKG beurteilt werden muss, unabhängig davon, ob auf die Forderung ausländisches oder schweizerisches Recht anwendbar ist. Eine Nichtanwendung der Verjährungsfrist von Art. 149a Abs. 1 SchKG lasse sich nicht mit dem Vorrang des IPRG in Art. 30a SchKG begründen.

**Commentaire de l'arrêt du :** Tribunal fédéral [5A\\_375/2017](#) du 13 juin 2018 publié en tant qu'[ATF-144-III-360](#)  
Publié le 7 décembre 2018

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

## **DROIT ADMINISTRATIF**

**Le droit d'être entendu des initiants lors du contrôle par l'exécutif cantonal**

**Camilla Jacquemoud**

**Interventionen der Schweizerischen Nationalbank und der Konferenz der kantonalen Finanzdirektorinnen und Finanzdirektoren im Vorfeld der Abstimmung über die Vollgeld-Initiative**

**Fabian Klaber**

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

**Grenzabstandspflicht zwischen Bau- und Landwirtschaftszone**

**Fabian Klaber**

**Uferschutzplanung Wohlensee-Inselrainbucht / Rechtsfehlerhafte Interessenabwägung des Berner Verwaltungsgerichts**

**Fabian Klaber**

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

---

Le changement de nom et la notion de "motifs légitimes" (art. 30 al. 1 CC)

Marie-Hélène Spiess

Le partage de la prévoyance professionnelle et les « justes motifs » au sens de l'art. 124 b CC

Francesca Valentina Borio

---



**Dissenting Opinion, réforme de la LTF, collège de juges, système judiciaire turc, mythe et réalité(s) du robojuge.**

Revue des juges « Justice - Justiz - Giustizia » 2018/4 est parue le 13 décembre 2018 avec les auteurs suivants :  
Ulrich Meyer, Rainer J. Schweizer, François Paychère, Katalin Kelemen et bien plus encore.

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

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

---

Le calcul du minimum vital du parent débiteur et le nouvel art. 276a CC

Francesca Valentina Borio

---

## DROIT DES CONTRATS

---

Le droit au bonus de l'employé licencié

Célian Hirsch

Le licenciement immédiat de l'employé harceleur

Célian Hirsch

---

## DROIT INTERNATIONAL PRIVÉ ET ARBITRAGE

---

Arbitration award partially set aside (Swiss Supreme Court)

Nathalie Voser / Nadja Al Kanawati

---

## DROIT PÉNAL

---

L'acte exécuté sans droit pour un Etat étranger (271 CP) et l'erreur sur l'illicéité (21 CP)

Célian Hirsch

Les données Falciani dans le viseur du TPF

Célian Hirsch

La double incrimination en matière d'escroquerie fiscale

Tobias Sievert



**Jetzt buchen für CHF 65.–**  
24. Januar 2019  
11.00 – 12.30 Uhr

## Webinar@Weblaw

«Das haftpflichtrechtliche Invalideneinkommen:  
Kein Erwerbsschaden nach (keiner)  
Eingliederung vor (keiner) Rente?»

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

## PROCÉDURE CIVILE

La charge de la motivation de l'allégation et de la motivation de la contestation

Simone Schürch

## PROCÉDURE PÉNALE

Le classement partiel et le principe ne bis in idem

Tobias Sievert

L'exploitabilité de découvertes fortuites obtenues grâce à une balise GPS

Célian Hirsch

## 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 CJNI 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 : 9646

**Informations et impressum :**

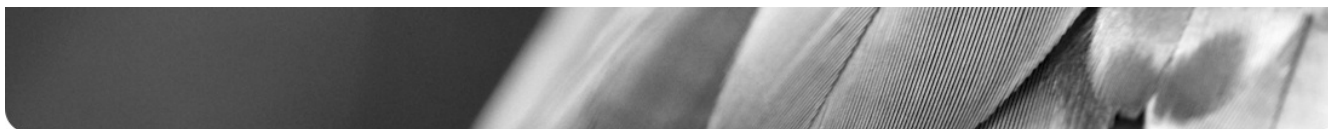
[info@weblaw.ch](mailto:info@weblaw.ch) | T +41 31 380 57 77

**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://cjni.weblaw.ch>



**Weblaw SA** | Cybersquare | Laupenstrasse 1 | 3008 Berne  
T +41 31 380 57 77 | F +41 31 380 57 78 | [info@weblaw.ch](mailto:info@weblaw.ch)

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