



## DIGITALER RECHTSPRECHUNGS-KOMMENTAR MONATSÜBERSICHT JULI 2019, AUSGABE 98

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

### ARBEITSRECHT

#### **Salaire variable et charges sociales patronales**

**Stéphanie Fuld**

Le fait de convenir contractuellement de faire supporter les charges sociales patronales à l'employé dans le cadre du calcul du salaire variable est une possibilité que les parties peuvent envisager sans violer la loi.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_498/2018](#) vom 11. April 2019

Publiziert am 12. Juli 2019

#### **Grossesses multiples, libération de travail et demeure de l'employeur**

**Vincent Carron**

Le Tribunal fédéral confirme qu'une employée libérée durant un préavis ordinaire doit offrir ses services si la date de fin du contrat est repoussée pour cause de grossesse. L'employée n'a pas droit à son salaire si elle n'a pas véritablement l'intention de reprendre le travail durant la période d'extension.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_464/2018](#) vom 18. April 2019

Publiziert am 12. Juli 2019

#### **Qualification de contrat de travail d'une personne se liant avec un investisseur pour créer une société coadministrateur et actionnariat à 50%**

**Vincent Carron**

Le Tribunal fédéral valide l'analyse de la Cour cantonale qui niait l'existence d'un contrat de travail entre un CEO et la société au vu des circonstances particulières du cas, précise que le critère de dépendance économique n'est qu'un critère secondaire pour retenir un rapport de subordination et que l'établissement de fiches de salaires et de déductions sociales ne sont que des critères formels non déterminants.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_500/2018](#) vom 11. April 2019

Publiziert am 12. Juli 2019

### **Contrat-type de travail, rôle de la commission tripartite**

**Vincent Carron**

Le Tribunal fédéral, dans un arrêt destiné à publication officielle, précise qu'un rôle important est dévolu à la commission tripartite dans le processus d'édiction de contrats-types de travail avec salaires minimaux. En effet, la commission est censée bien connaître le marché du travail et dispose de moyens d'investigation. Ainsi, l'autorité d'édiction doit faire preuve de retenue par rapport aux propositions émanant de la commission tripartite.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4C\\_1/2019](#) vom 6. Mai 2019 publiziert als [BGE 145 III 286](#)

Publiziert am 12. Juli 2019

### **Temps d'essai, annonce de la grossesse à l'employeur**

**Vincent Carron**

Le Tribunal fédéral confirme en l'espèce qu'il n'était pas possible de prévoir un nouveau temps d'essai à l'issue d'une période de stage. De plus, une employée n'a, sauf circonstances particulières liées notamment à la bonne exécution de l'activité, pas à informer l'employeur, avant son engagement ou durant le temps d'essai, qu'elle est enceinte.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_594/2018](#) vom 6. Mai 2019

Publiziert am 12. Juli 2019

### **Imputation des vacances en cas de libération d'un travailleur âgé de 60 ans**

**Vincent Carron**

Le Tribunal fédéral valide l'analyse de la Cour cantonale selon laquelle le travailleur âgé de 60 ans pouvait bien absorber 38 jours de vacances dans une période de libération de 137 jours, et que même 68 jours ouvrables pour recherches d'emploi étaient suffisants à cet égard, même si, en l'espèce, l'employé n'avait trouvé une nouvelle occupation que trois mois après la fin des relations de travail.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_83/2019](#) vom 6. Mai 2019

Publiziert am 11. Juli 2019

---

## **IPR/IZPR UND ARBITRATION**

### **Non-Signatories and Article II of the New York Convention**

**Mladen Stojiljkovic**

Article II(2) of the New York Convention only requires that the original parties to the arbitration agreement satisfy the form requirement but not third parties to whom the arbitration clause is extended.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_646/2018](#) vom 17. April 2019 publiziert als [BGE 145 III 199](#)

Publiziert am 22. Juli 2019

---

## **SACHENRECHT**

### **Zulässiges Verbot der Vermietung einer Stockwerkeinheit über Airbnb**

## Martina Frischkopf

Ein reglementarisches Verbot der tage-, wochen- oder monatsweisen Vermietung der Stockwerkeinheit wurde vom Bundesgericht im konkreten Fall als bundesrechtskonform erklärt. Die Frage der Vereinbarkeit einer solchen Vermietungsform (über Plattformen wie Airbnb) mit dem Wohnungszweck einer Liegenschaft hänge von den Umständen des Einzelfalls ab. Im Falle einer gehobenen (Erst-)Wohnresidenz mit gemeinsamen Infrastrukturanlagen sei sie zu verneinen.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [5A\\_436/2018](#) vom 4. April 2019 publiziert als [BGE 145 III 400](#)  
Publiziert am 4. Juli 2019



## VERTRAGSRECHT

### Qualifikation der Hinterlegung des Kaufpreises beim Notar

**Timon Nydegger / Markus Vischer**

In seinem Urteil [4A\\_469/2017](#) vom 8. April 2019 qualifizierte das Bundesgericht eine Vereinbarung über die Hinterlegung eines Teils des Kaufpreises bis zur endgültigen Abrechnung unter den Parteien bei einem Notar als eine Hinterlegung im Sinne eines unechten Vertrags zugunsten Dritten. Entsprechend war der Notar befugt und verpflichtet, den betreffenden Teil des Kaufpreises dem Käufer auf dessen erstes Verlangen wieder herauszugeben.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_469/2017](#) vom 8. April 2019  
Publiziert am 30. Juli 2019

### Willensmängel und Gewährleistung betreffend den Leasinggegenstand

**Samir Isis / Dario Galli / Markus Vischer**

In seinem Urteil [4A\\_398/2018](#) und [4A\\_400/2018](#) vom 25. Februar 2019 befasste sich das Bundesgericht mit von einem Leasingnehmer geltend gemachten kaufrechtlichen Gewährleistungsansprüchen einerseits und Willensmängeln in Bezug auf den Leasingvertrag andererseits.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_398/2018](#) vom 25. Februar 2019  
Publiziert am 5. Juli 2019

## ZIVILPROZESSRECHT

---

### **Wirkungsweisen der materiellen Rechtskraft**

Zur Bindungswirkung eines Urteils im Kündigungsanfechtungsprozess i.S.v. Art. 271 f. OR für eine spätere Schadenersatzklage der Mieterin

**Matthias Brunner**

Das Bundesgericht wies eine Schadenersatzklage der Mieterin, die mit der Missbräuchlichkeit einer vom Vermieter ausgesprochenen Kündigung begründet wurde, allein aus Gründen der Rechtskraft ab, weil zuvor bereits eine von der Mieterin angehobene Kündigungsanfechtungsklage i.S.v. 271 f. OR abgewiesen worden war. Die Mieterin klagte, weil der Vermieter den als Grund für die Kündigung angegebenen Eigenbedarf nach dem Auszug der Mieterin nicht realisiert hatte. Die Überlegungen des Bundesgerichts zur Rechtskraft erscheinen diskutabel. Die im Urteil vertretene Ansicht führt zudem zu mehreren heiklen prozessrechtlichen Folgefragen.

**Kommentar zu:** Urteil des Bundesgerichts [4A\\_563/2017](#) vom 19. Februar 2019 publiziert als [BGE 145 III 143](#)  
Publiziert am 1. Juli 2019

**Die aktuellsten juristischen Neuigkeiten werden Ihnen in den Blogs kompakt zusammengefasst.**

## ALLGEMEINES VERWALTUNGSRECHT

---

Le principe de la transparence et la publication de tous les arrêts cantonaux

Célian Hirsch

## ARBEITSRECHT

---

Berufsunfall; Fürsorgepflicht des Arbeitgebers

Roland Bachmann

Abschaffung automatischer Lohnerhöhungen im öffentlichen Dienst; keine Legitimation des Kantons zur subsidiären Verfassungsbeschwerde

Roland Bachmann

Zulässigkeit der Pflicht zur Wohnsitznahme im Kanton für hochrangige kantonale Bedienstete

Roland Bachmann

## FAMILIEN- UND PERSONENRECHT (AUSG. KINDSFRAGEN)

---

Verzugszins für Unterhaltsbeiträge

Lukas Wiget

## IMMATERIALGÜTERRECHT

INSMED

Nicolas Guyot



## IPR/IZPR UND ARBITRATION

CAS decision to appoint a sole arbitrator not subject to challenge (Swiss Supreme Court)

Philippe Bärtsch / Elena Trbaldo

## ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

Le recours au Tribunal fédéral contre la reconnaissance d'une faillite bancaire étrangère

Emilie Jacot-Guillarmod

## SCHKG

La poursuite en Suisse de la succession soumise au droit anglais

Emilie Jacot-Guillarmod

Zwangsliquidation von Eisenbahnunternehmen

Lukas Wiget

Kein Vorfahrprivileg für das Gemeinwesen

Lukas Wiget

## SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

La qualification d'un dividende en tant que salaire déterminant soumis aux cotisations sociales

Tobias Sievert

## STRAFPROZESSRECHT

Isabelle d'Este et l'entraide judiciaire relative à un bien culturel

Quentin Cuendet

La répartition de l'indemnité de partie plaignante entre plusieurs prévenus

Julien Francey



The advertisement features a woman speaking into a microphone. Overlaid on the image are several white icons: a gear, a document with a checklist, and a gear with a document. A purple circle in the top right corner contains the text 'Neuer Kurs! 23. Aug. 2019'. The main title is 'Automatisierungsstrategie für Entscheidungsträger'. Below the title, it says 'Mehr Informationen zum Angebot finden Sie hier.' and a blue button at the bottom right contains the website 'www.weblaw.ch'.

Neuer Kurs!  
23. Aug. 2019

# Automatisierungsstrategie für Entscheidungsträger

Mehr Informationen zum Angebot finden Sie **hier**.

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

## STRAFRECHT

Le contrôle systématique de la correspondance d'une détenue

Quentin Cuendet

## VERTRAGSRECHT

Anwendbarkeit des CISG

Martin Rauber

Un bail de durée déterminée peut-il constituer une fraude ?

Marie-Hélène Spiess

## ZIVILPROZESSRECHT

L'action partielle improprement dite et l'action reconventionnelle

Julien Francey

Negative Feststellungsklage

Martin Rauber

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: 8074

**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>

