

Stephanie Hrubesch-Millauer

Prof. Dr. iur., Rechtsanwältin
Professorin an der Universität Bern

Martina Bosshardt

MLaw
Assistentin an der Universität Bern

Personenrecht

in a nutshell



Inhaltsübersicht

Vorwort	III
Inhaltsverzeichnis	VI
Literaturverzeichnis	XVIII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
1. Teil: Überblick	1
§ 1 Einführung	1
§ 2 Gegenstand des Personenrechts	2
§ 3 Gesetzssystematik	3
§ 4 Natürliche und juristische Personen	5
2. Teil: Die natürlichen Personen	7
§ 1 Rechtsfähigkeit	7
§ 2 Handlungsfähigkeit	10
§ 3 Anfang und Ende der Rechtsfähigkeit	22
§ 4 Verwandtschaft und Schwägerschaft	34
§ 5 Wohnsitz und Heimat	38
§ 6 Einleitung zum Persönlichkeitsschutz	50
§ 7 Der Persönlichkeitsschutz nach ZGB 27	54
§ 8 Der Persönlichkeitsschutz nach ZGB 28	61
§ 9 Klagen des Persönlichkeitsschutzes	79
§ 10 Der Name	130
3. Teil: Die juristischen Personen	147
§ 1 Juristische Personen im Allgemeinen	147
§ 2 Der Verein	174
§ 3 Die Stiftung	201

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Inhaltsverzeichnis	VI
Literaturverzeichnis	XVIII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
1. Teil: Überblick	1
§ 1 Einführung	1
§ 2 Gegenstand des Personenrechts	2
1. Konstituierende Eigenschaften von Personen	2
2. Schutz der Persönlichkeit	3
§ 3 Gesetzssystematik	3
1. Das Personenrecht als Teil des ZGB	3
2. Das Personenrecht als «Allgemeiner Teil»	3
3. Die Systematik des Personenrechts	4
§ 4 Natürliche und juristische Personen	5
2. Teil: Die natürlichen Personen	7
§ 1 Rechtsfähigkeit	7
1. Definition	7
2. Rechtssubjekte der Rechtsfähigkeit	7
3. Umfang	8
4. Unverzichtbarkeit und Beweislast	9
5. Parteifähigkeit	10
§ 2 Handlungsfähigkeit	10
1. Allgemeines	10
2. Formen	11
3. Voraussetzungen	12
3.1 Volljährigkeit	12
3.2 Urteilsfähigkeit	12
a) Elemente der Urteilsfähigkeit	13
i) Besonderer Zustand	13
ii) Vernunftgemässes Handeln	13

b)	Relativität der Urteilsfähigkeit	14
i)	In sachlicher Hinsicht	14
ii)	In zeitlicher Hinsicht	14
c)	Beweis der Urteilsfähigkeit	15
3.3	Keine umfassende Beistandschaft	17
4.	Rechtsfolgen	17
4.1	Volle Handlungsfähigkeit	17
4.2	Handlungsunfähigkeit	18
a)	Eigenes Handeln	18
b)	Handeln durch Vertreter	18
4.3	Beschränkte Handlungsunfähigkeit	19
4.4	Beschränkte Handlungsfähigkeit	20
5.	Prozessfähigkeit	21
§ 3	Anfang und Ende der Rechtsfähigkeit	22
1.	Beginn der Rechtsfähigkeit	22
1.1	Voraussetzungen	22
1.2	Fallgruppen	23
a)	Rechtsstellung des empfangenen, noch ungeborenen Kindes	23
b)	Rechtsstellung des noch nicht gezeugten Kindes	24
1.3	Beweis	24
2.	Ende der Rechtsfähigkeit	24
2.1	Der Tod	24
2.2	Der Beweis des Todes	25
a)	Allgemeines	25
b)	Kommorientenvermutung (ZGB 32 II)	25
c)	Indizienbeweis (ZGB 34)	26
d)	Verschollenheit (ZGB 35 ff.)	27
i)	Allgemeines	27
ii)	Voraussetzungen	28
iii)	Verfahren der Verschollenerklärung	28
iv)	Verschollenerklärung von Amtes wegen (ZGB 550)	30
v)	Wirkungen der Verschollenerklärung	30
vi)	Rückkehr des Verschollenen	32
vii)	Umstossung der Erklärung	32
e)	Zusammenfassung	33
2.3	Rechtsfolgen des Todes	33

§ 4	Verwandtschaft und Schwägerschaft	34
1.	Allgemeines	34
2.	Verwandtschaft	35
2.1	Begriff	35
2.2	Gradnähe der Verwandtschaftsbeziehungen	35
2.3	Gerade Linie und Seitenlinie	36
3.	Schwägerschaft	37
§ 5	Wohnsitz und Heimat	38
1.	Allgemeines	38
2.	Heimat (ZGB 22)	39
2.1	Allgemeines	39
2.2	Erwerb und Verlust des Bürgerrechts	41
3.	Wohnsitz (ZGB 23 ff.)	42
3.1	Allgemeines	42
a)	Grundsätze	42
b)	Wohnsitzarten	43
3.2	Selbständiger Wohnsitz gemäss ZGB 23 I	44
3.3	Aufenthalt zu Sonderzwecken	45
3.4	Geschäftsniederlassung (ZGB 23 III)	46
3.5	Wechsel im Wohnsitz (ZGB 24 I)	46
3.6	Aufenthaltort als Wohnsitz (ZGB 24 II)	47
3.7	Abgeleiteter Wohnsitz (ZGB 25 f.)	48
a)	Wohnsitz Minderjähriger (ZGB 25)	48
b)	Wohnsitz Volljähriger unter umfassender Beistandschaft (ZGB 26)	50
§ 6	Einleitung zum Persönlichkeitsschutz	50
1.	Begriff des Persönlichkeitsschutzes	50
2.	Rechtsquellen	51
3.	Rechtsnatur der Persönlichkeitsrechte des Privatrechts	52
3.1	Absolute Rechte	52
3.2	Relativ höchstpersönliche Rechte	52
3.3	Unverjährbarkeit	53
3.4	Unverzichtbarkeit	53
4.	Abgrenzung von ZGB 27 und 28	54
§ 7	Der Persönlichkeitsschutz nach ZGB 27	54
1.	Unverzichtbarkeit auf die Rechts- und Handlungsfähigkeit (ZGB 27 I)	54

2. Unverbindliche Bindungen (ZGB 27 II)	56
2.1 Tatbestand	56
a) Grundsätzliches	56
b) Kernbereich der Persönlichkeit	57
c) Übermässige Bindung ausserhalb des Kernbereichs	57
2.2 Rechtsfolgen	58
a) Kernbereich der Persönlichkeit	58
b) Übermässige Bindung ausserhalb des Kernbereichs	59
3. Zusammenfassung zu ZGB 27	60
§ 8 Der Persönlichkeitsschutz nach ZGB 28	61
1. Grundlagen	61
2. Voraussetzungen des ZGB 28	61
2.1 «Persönlichkeit»	61
a) Physische Integrität	62
b) Psychische Integrität	62
c) Ehre	63
d) Privatsphäre	64
i) Drei-Sphären-Theorie	64
ii) Informationelle Selbstbestimmung und Privatheit	65
e) Recht auf Namen	66
f) Recht am eigenen Bild	67
2.2 Verletzung der Persönlichkeit	68
2.3 Widerrechtlichkeit der Persönlichkeitsverletzung	68
a) Einwilligung des Verletzten	68
b) Überwiegende private oder öffentliche Interessen	70
i) Inhalt	70
ii) Berücksichtigung der indirekten Drittwirkung von Grundrechten	71
iii) Informationsauftrag der Medien	72
c) Gesetz	74
2.4 Zusammenfassung	74
3. Exkurs: Datenschutz	74
3.1 Allgemeines	74
3.2 Bundesgesetz über den Datenschutz (DSG)	75

a) Zweck	75
b) Bearbeitung von Personendaten durch Privatpersonen	75
c) Persönlichkeitsverletzende Datenbearbeitung	76
d) Rechtfertigungsgründe	76
e) Verfahren	78
§ 9 Klagen des Persönlichkeitsschutzes	79
1. Allgemeines	79
1.1 Aktivlegitimation	79
1.2 Passivlegitimation	80
2. Spezifische und allgemeine Persönlichkeitsschutzklagen	80
2.1 Klage auf Unterlassung (ZGB 28a I Ziff. 1)	80
2.2 Klage auf Beseitigung (ZGB 28a I Ziff. 2)	82
2.3 Klage auf Feststellung (ZGB 28a I Ziff. 3)	83
2.4 Publikations- / Berichtigungsbegehren (ZGB 28a II)	84
2.5 Klagen gemäss ZGB 28a III	86
a) Übersicht	86
b) Klage auf Schadenersatz	86
i) Allgemeines	86
ii) Voraussetzungen	87
c) Klage auf Genugtuung	90
i) Allgemeines	90
ii) Voraussetzungen	90
d) Klage auf Herausgabe des Gewinns	92
i) Allgemeines	92
ii) Voraussetzungen	93
3. Schutz vor Gewalt, Drohungen und Nachstellungen (ZGB 28 b)	94
3.1 Allgemeines	94
3.2 Tatbestand	95
3.3 Legitimation	97
3.4 Rechtsbehelfe	98
a) Allgemeines	98
b) Annäherungsverbot (ZGB 28b I Ziff. 1)	99
c) Ortsverbot (ZGB 28b I Ziff. 2)	100
d) Kontaktaufnahmeverbot (ZGB 28b I Ziff. 3)	100
e) Wohnungswegweisung (ZGB 28b II und III)	101

3.5	Kriseninterventionsstelle (ZGB 28b IV)	102
4.	Zusammenfassung der Rechtsbehelfe	103
5.	Gerichtsstand	104
6.	Vorsorgliche Massnahmen	105
6.1	Allgemeines	105
6.2	Voraussetzungen	105
6.3	Mögliche vorsorgliche Massnahmen	107
6.4	Vorsorgliche Massnahmen gegen periodisch erscheinende Medien	107
6.5	Verfahren	108
a)	Allgemeines	108
b)	Provisorium	109
c)	Superprovisorium	109
d)	Definitivum	111
7.	Das Gegendarstellungsrecht (ZGB 28g)	111
7.1	Allgemeines	111
7.2	Voraussetzungen	112
a)	Überblick	112
b)	Periodisch erscheinendes Medium	112
c)	Tatsachendarstellung	113
d)	Unmittelbare Betroffenheit einer Person	114
e)	Rechtsfähigkeit	116
f)	Kein Ausschluss aufgrund öffentlicher Verhandlung einer Behörde	116
7.3	Form und Inhalt des Gegendarstellungsrechts	117
a)	Überblick	117
b)	Form	118
c)	Inhalt	119
i)	Grundsätzliches	119
ii)	Verweigerung der Veröffentlichung	120
iii)	Rechtsmissbrauchsverbot	120
d)	Inhalt der Gegendarstellung	121
7.4	Verfahren des Gegendarstellungsrechts	121
a)	Gesuch um Publikation	121
b)	Entscheid des Medienunternehmens	122
c)	Publikation der Gegendarstellung	123
i)	Zeitpunkt der Veröffentlichung	123
ii)	Gestaltung und Platzierung	124

iii)	Redaktionsschwanz	125
iv)	Kosten	126
d)	Anrufung des Gerichts	126
i)	Allgemeines	126
ii)	Klagegründe	126
iii)	Prozessgegenstand	127
iv)	Formelles	128
v)	Entscheid	128
7.5	Zusammenfassung	129
§ 10	Der Name	130
1.	Definition	130
2.	Namensarten	130
2.1	Bürgerlicher bzw. ziviler Name	130
2.2	Pseudonym	131
2.3	Firmen	131
2.4	Domainname	131
3.	Familiename	132
3.1	Erwerb des Familiennamens	132
a)	Grundsätzliches	132
b)	Kind verheirateter Eltern	132
c)	Kind unverheirateter Eltern	133
d)	Findelkind	133
e)	Adoptivkind	133
3.2	Namensregelung bei Eheschliessung	134
a)	Gesetzliche Grundregel	134
b)	Wahlrecht der Brautleute	134
c)	Weiteres	134
3.3	Namensregelung bei Auflösung der Ehe	135
a)	Scheidung und Ungültigerklärung der Ehe	135
b)	Tod	136
3.4	Zusammenfassung Familiennamen	136
a)	Verheiratete Eltern mit gemeinsamen Kindern	136
b)	Unverheiratete Eltern mit gemeinsamen Kindern	137
4.	Vorname	138
5.	Namensänderung	138
5.1	Namensänderung i.S. von ZGB 30 I	138
5.2	Anfechtung der Namensänderung (ZGB 30 III)	140

6. Schutz des Namens gemäss ZGB 29	141
6.1 Allgemeines	141
6.2 Namensfeststellung	143
6.3 Namensanmassung	143
3. Teil: Die juristischen Personen	147
§ 1 Juristische Personen im Allgemeinen	147
1. Grundsätzliches	147
1.1 Vorbemerkungen	147
1.2 Begriff der juristischen Person	147
1.3 Abgrenzung zur Rechtsgemeinschaft	148
1.4 Gesetzliche Regelung	150
1.5 Numerus clausus der juristischen Personen	151
1.6 Einteilung der juristischen Personen	152
a) Juristische Personen des Bundesprivatrechts	152
b) Juristische Personen des öffentlichen Rechts	153
c) Juristische Personen des kantonalen Privatrechts	153
d) Juristische Personen mit kirchlichem Zweck	154
1.7 Zusammenfassung	154
2. Rechtsfähigkeit	155
2.1 Erwerb der Rechtsfähigkeit	155
a) Eintrag ins Handelsregister	155
b) Widerrechtliche und sittenwidrige Zweckverfolgung	157
2.2 Verlust der Rechtsfähigkeit	158
a) Grundsätzliches/Auflösungsgründe	158
b) Liquidation	159
c) Vermögensverwendung	160
2.3 Umfang der Rechtsfähigkeit	160
3. Handlungsfähigkeit	162
3.1 Allgemeines	162
3.2 Voraussetzungen	162
3.3 Organe der juristischen Person	163
a) Allgemeines	163
b) Begriff «Organ»	163
c) Formelle und faktische Organe	164
d) Die wichtigsten Organe	164

e)	Hilfspersonen	165
3.4	Geschäfts- und Deliktsfähigkeit	166
a)	Geschäftsfähigkeit	166
i)	Übersicht	166
ii)	Vertretungsmacht	166
iii)	Vertretungsbefugnis	168
b)	Deliktsfähigkeit	169
i)	Allgemeines	169
ii)	Mithaftung der handelnden Organe	170
iii)	Internes Verhältnis zwischen juristischer Person und Organ	171
4.	Sitz der juristischen Person	172
4.1	Begriff und Bedeutung	172
4.2	Bestimmung des Sitzes	172
§ 2	Der Verein	174
1.	Begriff	174
2.	Grundsätzliches	174
2.1	Gesetzliche Regelung	174
2.2	Rechtspersönlichkeit	174
2.3	Name	175
2.4	Haftung	175
2.5	Vereinszweck	175
3.	Entstehung	177
3.1	Überblick	177
3.2	Wille, als Körperschaft zu bestehen	177
3.3	Statuten	177
3.4	Eintragung ins Handelsregister	179
3.5	Übersicht Entstehungsvoraussetzungen	180
4.	Vereine ohne Rechtspersönlichkeit	180
5.	Aufhebung	181
6.	Organisation des Vereins	183
6.1	Allgemeines	183
6.2	Vereinsversammlung	184
a)	Befugnisse	184
b)	Einberufung	185
c)	Durchführung der Vereinsversammlung	187
6.3	Vorstand	188

a)	Regelung	188
b)	Wahl des Vorstandes	188
c)	Interne Organisation des Vorstandes	188
d)	Geschäftsführung und Vertretung	189
e)	Verantwortlichkeit	189
6.4	Revisionsstelle	189
6.5	Mängel in der Organisation	190
7.	Vereinsmitgliedschaft	191
7.1	Erwerb der Mitgliedschaft	191
7.2	Verlust der Mitgliedschaft	192
a)	Austritt	192
b)	Ausschluss	193
c)	Weitere Gründe	195
d)	Stellung ausgeschiedener Vereinsmitglieder	195
7.3	Die Mitgliedschaftsrechte	195
a)	Grundsätzliches	195
b)	Mitverwaltungsrechte (Mitwirkungsrechte)	196
c)	Benutzungsrechte	197
d)	Schutzrechte	197
i)	Schutz des Vereinszwecks (ZGB 74)	197
ii)	Schutz der Mitgliedschaft (ZGB 75)	198
7.4	Die Mitgliedschaftspflichten	199
§ 3	Die Stiftung	201
1.	Einführung und Grundlagen	201
1.1	Übersicht	201
1.2	Stiftung als selbständige Anstalt	202
1.3	Bedeutung und Motive	202
1.4	Gesetzliche Grundlagen	203
2.	Errichtung einer Stiftung	203
2.1	Stiftungsurkunde und Widmungsakt	203
a)	Inhalt und Form	203
b)	Auslegung	204
c)	Festlegung und Widmung des Stiftungsvermögens	205
d)	Festlegung des Stiftungszwecks	205
e)	Stiftungsreglement	206
2.2	Eintrag ins Handelsregister	207
2.3	Anfechtung der Stiftungserrichtung	207

3. Organisation und Beaufsichtigung	208
3.1 Beteiligte und Organe	208
a) Überblick	208
b) Stifter	209
c) Destinatäre	209
d) Stiftungsrat	210
i) Terminologie	210
ii) Ein- und Zusammensetzung	210
iii) Aufgaben	210
iv) Haftung	211
e) Revisionsstelle	211
i) Grundsätzliche Revisionsstellenpflicht	211
ii) Sonderformen	212
iii) Befreiung durch die Aufsichtsbehörde	212
3.2 Aufsichtsbehörde	212
a) Überblick	212
b) Eingriffsvoraussetzungen	213
c) Örtliche Zuständigkeit und Rechtsmittel	214
4. Änderung der Stiftungsurkunde	215
4.1 Grundsätzliches	215
4.2 Änderung der Organisation	215
4.3 Änderung des Zwecks	216
a) Anpassung an veränderte Verhältnisse	216
b) Zweckänderungsvorbehalt in der Stiftungsurkunde	216
4.4 Unwesentliche Änderungen	217
4.5 Übersicht	218
5. Beendigung	219
5.1 Beendigung durch Liquidation	219
a) Überblick	219
b) Anordnungen in der Stiftungsurkunde	219
c) Gesetzliche Aufhebungsgründe	219
i) Aufhebung gemäss ZGB 88	219
ii) Mangelhafte Stiftungserrichtung	220
5.2 Beendigung durch Fusion oder Vermögens- übertragung	221
6. Sonderformen	222
6.1 Gesetzliche Sonderformen	222

a)	Familienstiftung	222
i)	Begriff	222
ii)	Besonderheiten	223
iii)	Kritik an der geltenden Regelung	224
b)	Kirchliche Stiftung	224
i)	Begriff	224
ii)	Besonderheiten	225
c)	Personalfürsorgestiftung	225
i)	Begriff	225
ii)	Besonderheiten	225
d)	Zusammenfassung	227
6.2	Unternehmensstiftung als faktische Sonderform	227
a)	Begriff	227
b)	Besonderheiten	228
6.3	Zusammenfassung	228
7.	Abgrenzungen	228
7.1	Unselbständige Stiftungen	228
a)	Allgemeines	228
b)	Das Sammelvermögen im Besonderen	229
7.2	Trust	229
7.3	Öffentlich-rechtliche Stiftungen	230