

# Beweisrecht

(Meier, ZPR, §§ 38 – 48)

Prof. Isaak Meier  
ZVR I 2012

## Problemübersicht

	<b>Umschreibung</b>
<b>Beweislastverteilung</b>	Welche Partei trägt die nachteiligen Folgen der Beweislosigkeit?
<b>Beweismass</b>	Wann gilt Tatsache als «bewiesen»?
<b>Beweisobjekt</b>	Gegenstand des Beweises
<b>Beweismittel</b>	Instrument zur Erbringung des Beweises
<b>Freie Beweiswürdigung</b>	Recht bzw. Pflicht des Richters, die Beweise ohne Bindung an festen Regeln zu würdigen.
<b>Recht auf Beweis</b>	Zulassung aller angebotenen Beweismittel, welche nicht von vornherein als unbrauchbar oder als unnötig erscheinen
<b>Behauptungslast</b>	Welche Partei trägt die Folgen, falls Tatsache nicht einmal behauptet worden ist.
<b>Substantiierungslast</b>	Wie genau muss eine Tatsache behaupten bzw. bestritten sein ...

# Beweislastverteilung: Allgemeines

- **Beweislastverteilung** = *Beantwortung der Frage: Wer trägt die Folgen der Beweislosigkeit ... ungenau: Wer muss was beweisen?*
- Beide Parteien tragen im Zivilrecht einen Teil der Beweislast.
- Unmassgeblich ist, wer klagt ....
- Unmassgeblich ist, welche Maxime gilt ...

# Beweislastverteilung: Begriffe

- **Hauptbeweis** = trägt die beweisbelastete Partei
- **Gegenbeweis** = steht der nicht beweisbelasteten Partei stets zur Verfügung.

# Beweislast: Rechtsgrundlagen

- *Art. 8 ZGB: „Wo das Gesetz es nicht anders bestimmt, hat derjenige das Vorhandensein einer behaupteten Tatsache zu beweisen, der aus ihr Rechte ableitet“.*
- *Beispiele für besondere Beweislastnormen sind: Art. 3 Abs. 1; Art. 32 Abs. 1; Art. 101 Abs. 2; Art. 200; Art. 226 und Art. 248 ZGB; Art. 54 Abs. 2; Art. 55 Abs. 1; Art. 56 Abs. 1; Art. 97 Abs. 1; Art. 103 Abs. 2 und Art. 106 Abs. 1 OR.*

Rechtsnatur? .....

# Beweislastregel nach ZGB 8

*„Wo das Gesetz es nicht anders bestimmt, hat derjenige das Vorhandensein einer behaupteten Tatsache zu beweisen, der aus ihr Rechte ableitet“.*

# Beweislastregel nach ZGB 8

## **Wortlautmethode:**

- *Art. 8 ZGB: „Wo das Gesetz es nicht anders bestimmt, hat derjenige das Vorhandensein einer behaupteten Tatsache zu beweisen, der aus ihr Rechte ableitet“.*
- **Entscheidende Frage:**  
Welche Partei leitet Rechte aus fraglicher Tatsache ab?

## **Arbeit mit Rechtsregeln, welche sich aus Art. 8 ZGB ergeben:**

### Wer

- Begründung
  - Aufhebung oder
  - Hemmung eines Rechts behauptet
- trägt die Beweislast dafür.

# Beispiele für Wortlautmethode:

- **Fall1:** In einem Prozess betr. Lieferung einer Sache verlangt A die Rückzahlung der Anzahlung. Er behauptet, die Sache sei mangelhaft und er habe rechtzeitig eine Mängelrüge erhoben. Die Gegenpartei behauptet, die Sache weise keinen Mangel auf. Falls sie einen Mangel aufweisen sollte, sei auf jeden Fall die Mängelrüge verspätet erfolgt.

Frage: *Wer trägt die Beweislast?*



Regel betr. rechtsbegründende, rechtsaufhebende und rechtshemmende Tatsachen

- **Rechtsbegründend:** Vertrag für Leistung aus dem Vertrag ...
- **Rechtsaufhebend:** Kündigung, Verjährung, Verrechnung etc.
- **Rechtshemmend:** Unterscheidung in Regelvoraussetzung und Ausnahmetatbeständen, bei deren Vorliegen ein Anspruch nicht gegeben ist.

# Beispiel für rechtsbegründende und rechtshemmende Tatsachen

Ausservertragliche Haftung (OR 41)

Rechtsbegründende T.

Rechtshemmende T.

1. ....

.....

2. ....

.....

3. ....

.....

4. ....

.....

# Gesetzliche Vermutungen

**Möglichkeiten der  
Gegenpartei bei Vorliegen  
einer gesetzlichen  
Vermutung**

Hilfstatsache:  
Besitz des X (Art. 930 ZGB)



Nicht  
bestreitbar!

Haupttatsache:  
Eigentum des X

Beweis des Gegenteils

# Natürliche Vermutung

**Möglichkeiten der  
Gegenpartei bei  
Vorliegen einer  
natürlichen Vermutung**

Hilfstatsache:  
Kauf einer kleineren Sache auf dem  
Markt

bestreitbar!

Haupttatsache:  
Zahlung des Kaufpreises

Beweis des Gegenteils

# Umkehrung der Beweislast

- Begriff: Zuteilung der Beweislast an eine Partei die normalerweise nicht die Beweislast hat
- Beweisvereitelung: Wer nachweislich den Beweis zerstört hat, trägt selber die Beweislast für die fragliche Tatsache (Beispiel: Zerstörung der Vertragsurkunde ...; Arzthaftpflichtfall ...).

# Beweismass

- **Definition:** Wahrscheinlichkeitsgrad der Feststellung einer Tatsache für (Voll-) Beweis.
- **Grundregel:** Gericht muss *überzeugt* sein! (sog. Überzeugungstheorie).
- Kein naturwissenschaftlicher Beweis, sondern Anwendung von Lebenserfahrung, Gefühl ...
- Nur Wahrscheinlichkeitsbeweis keine Gewissheit,
- Zweifel dürfen vorhanden aber nicht erheblich sein,
- Entscheidungsfindung innerhalb der vorliegenden Beweismittel ...

# Beweismass: Ausnahmen vom Regelbeweismass

- Art. 42 Abs. 2 OR
- Nachweis des Kausalzusammenhangs  
(BGE 107 II 269)
- Vorsorgliche Massnahmen ...

# Grundsatz der freien Beweiswürdigung (ZPO 157)

- Art. 157 ZPO: *«Das Gericht bildet sich seine Überzeugung nach freier Würdigung der Beweise.»*
- Keine Bindung nach Beweislastregeln ...



# Recht auf Beweis (ZPO 152)

- *«Jede Partei hat das Recht, dass das Gericht die von ihr form- und fristgerecht angebotenen tauglichen Beweismittel abnimmt.»*
- *Verzicht auf Abnahme eines Beweismittels ist erlaubt, wenn es offensichtlich untauglich ist oder im konkreten Fall offensichtlich nichts bringt (sog. zulässige antizipierte Beweiswürdigung).*

# Beispiel: Recht auf Beweis

- **Fall:** A klagt auf Bezahlung von Fr. 30'000.- wegen ungerechtfertigter fristloser Entlassung. A soll den Chef an einem Anlass schwer beleidigt haben. Die B AG nennt 10 anwesende Personen als Zeugen (Z1 bis Z10). Alle Zeugen können über die angeblichen Äusserungen nichts aussagen, weil A und der Chef nicht genügend laut miteinander gesprochen haben. Später ruft die B AG noch eine andere Person als Z11 an. Wie ist die Rechtslage?

# Beweisobjekt

- Rechtserhebliche **Tatsachen**, welche einzelnen und substantiiert bestritten sind.
- Nichtbeweisbedürftige Tatsachen (Art. 151 ZPO):
  - Allgemeinnotorische (offenkundige) T.
  - Gerichtsnotorische T.
  - Allgemein anerkannte Erfahrungssätze

# Rechtssätze als Beweisobjekt

- Prinzip: IURA NOVIT CURIA (Art. 57 ZPO):
- Ausnahmen (Art. 150 ZPO):
  - Gewohnheitsrecht;
  - Ausländisches Recht (Art. 16 IPRG bei vermögensrechtlichen Streitsachen);

# Behauptungs- und Substantiierungslast

Tatsachen mit Beweislast	Tatsachen ohne Beweislast
Behauptungslast	Bestreitungslast
Substantiierungslast	Substantiierungslast betr. Bestreitung
Beweislast	(Faktische Mitwirkungslast)

# Umfang der Substantiierungslast

- Die Tatsachen sind so genau zu behaupten bzw. zu bestreiten, dass ein Beweisverfahren durchgeführt werden kann.

## Mitwirkungslast Parteien und Mitwirkungspflicht Dritte

	<b>Parteien</b>	<b>Dritte</b>
<b>Grundsatz</b>	umfassende <i>Mitwirkungslast</i> (Art.160 ZPO: Parteibefragung und Beweisaussage, Edition von Urkunden, Duldung von Augenschein)	umfassende <i>Mitwirkungspflicht</i> (Art.160 ZPO: Zeugnispflicht, Edition von Urkunden, Duldung von Augenschein)
<b>Mitwirkungs verweigerung srechte</b>	<b>Mitwirkungsverweigerungsrec hte ...</b>	<b>Mitwirkungsverweigerungsrec hte ...</b>
<b>Schutzmassn ahmen</b>	Schutzmassnahmen nach Art.156 ZPO.	Schutzmassnahmen nach Art.156 ZPO.
<b>Verweiger- ung der Mitwirkung</b>	Würdigung zum Nachteil der betreffenden Partei (Art. 164 ZPO)	<b>Erzwingung der Mitwirkung</b> durch Ordnungsbusse, Strafandrohung Art. 292 StGB, zwangsweise Anordnung und/oder Kostenaufgabe gemäss Art. 167 ZPO

	Parteien	Dritte
<b>Mitwirkungs- verwei- gerungs- rechte</b>	<p><b>Allgemein</b> (Art. 163 ZPO):</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Gefahr der strafrechtlichen Verfolgung/zivilrechtlichen Haftung <u>von nahe stehenden Pers.</u></li> <li>• Berufsgeheimnis</li> <li>• Amtsgeheimnis</li> <li>• Andere geschützte Geheimnisse, falls höhere Interessen,</li> </ul> <p><b>von Minderjährigen</b> nach Ermessen (Art. 160 Abs.2 ZPO)</p> <p><b>Anwaltskorrespondenz</b> nach Art. 160 Abs. 1 lit. b ZPO</p>	<p><b>Allgemein</b> (Art. 166 ZPO)</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• Gefahr der strafrech. Verfolgung/zivilr. Haftung von <u>Dritten selber und von nahe stehenden Personen</u></li> <li>• Berufsgeheimnis</li> <li>• Amtsgeheimnis</li> <li>• Als Ombudspersonen und Mediator</li> <li>• Anderen gesch. Geheimn.,</li> </ul> <p><b>von Minderjährigen</b> Art. 160 Abs. 2 ZPO</p> <p><b>Anwaltskorrespondenz</b> nach Art.160 Abs. 1 lit. b ZPO</p> <p><b>Umfassendes Mitwirkungsverweigerungs- r. von Parteien nahe stehenden Personen (ZPO 165)</b></p>



# Berufgeheimnis

(ZPO 166 I lit. b mit Verweis auf StGB 321)

- Verweigerungsrecht, weil sie sich bei Mitwirkung strafbar machen bzw. Anwaltpflicht verletzen (BGFA ...);
- Entbindung vom Geheimnis: durch Geheimnisträger oder zust. Behörde ...
- Recht zur Verweigerung trotz Entbindung

# Beweisverfahren

- **Beweiserhebung von Amtes wegen**
  - Untersuchungsmaxime ...
  - Ausnahmsweise v.A.w. Art. 153 ZPO
  - Einzelne Beweismittel können/müssen allgemein v.A.w. angeordnet werden (Gutachten Art. 183 ZPO ...).

# Ablauf Beweisverfahren

- **Zeitpunkt der Beweisabnahme:**
  - Grundsätzlich in der Hauptverh. (Art.231 ZPO)
  - Ev. schon in Instruktionsverh. (Art. 226 ZPO)
- **Problem der Beweisverfügung (Art.154 ZPO):**

# Vorsorgliche Beweisführung (Art. 158 ZPO)

- Art. 158 Abs. 1 ZPO «*Das Gericht nimmt jederzeit Beweis ab, wenn*
  - a. das Gesetz einen entsprechenden Anspruch gewährt;*
  - oder*
  - b. die gesuchstellende Partei eine Gefährdung der Beweismittel oder ein schutzwürdiges Interesse glaubhaft macht.»*

# Beweismittel

geschlossene Zahl von Beweismitteln  
(Art. 168 ZPO):

- Parteibefragung und Beweisaussage;
- Zeugnis;
- Augenschein;
- Gutachten;
- Urkunden sowie
- schriftliche Auskunft.

# Zeugenbefragung (ZPO 169 ff.)

- Problem: Aussagen über unmittelbare Wahrnehmung ...
- Förmliche Einvernahme unter Strafandrohung ...
- Einvernahme durch Gericht oder Parteien (Art. 172/173 ZPO)
- Sachverständige Zeuge? (Art. 175 ZPO)

# Befragung der Parteien (Art. 191f. ZPO)

- **Parteibefragung (Art. 191 ZPO)** = nur Ordnungsbussen bei mutwilliger Falschaussage
- **Beweisaussage (Art. 192 ZPO)** = Bestrafung bei mutwilliger Falschaussage

# Urkunden (Art. 177 ff. ZPO)

- Sehr weiter Begriff (Art. 177 ZPO)
- Urkundenedition bei Dritten ...



# Gutachten (Art. 183 ff. ZPO)

- Kann/muss auch von Amtes wegen eingeholt werden,
- Ev. Obergutachten
- Problem: Parteigutachten ...

Augenschein (Art. 181 ff. ZPO)