

Testament weiterhin nur mit Unterschrift gültig

Ein Tessiner gelangte mit einer Beschwerde an das Bundesgericht: sein Onkel hatte ihn in seinem letzten Willen bedacht, aber die Unterschrift vergessen. Obwohl das Testament von Hand geschrieben, mit Datum, Name und Vorname versehen war, gilt es gemäss Bundesgericht als ungültig. Laut den Richtern ist die **Unterschrift für die Gültigkeit des Testaments zwingend** und die strengen Formvorschriften bleiben bestehen. Die Unterschrift sei dabei grundsätzlich **nach** der Willenserklärung zu setzen. Dies diene nicht nur zur Identifikation des Verfassers. Damit bestätige der Erblasser nämlich auch das vorangehend von ihm Ausgeführte. (Quelle: BGE 5A_371/2008 vom 18. Dezember 2008) ■



«Mitarbeitercheck» durch externe Auskunftsdienste nicht erlaubt

Das Bundesverwaltungsgericht hat kürzlich auf Antrag des Eidg. Datenschutz- und Öffentlichkeitsbeauftragten der Wirtschaftsauskunftei Dun & Bradstreet vorläufig verboten, den Auskunftsdienst «Mitarbeiter-Check» anzubieten. Im Rahmen dieses Angebotes konnten Arbeitgeber Informationen über Mitarbeitende und Stellenbewerber beziehen. So konnten Informationen wie Betreuungsauskünfte, Inkassofälle, Informationen über den Wert des Wohnhauses, frühere Wohnadressen sowie Alter und Geschlecht von Haushaltsmitgliedern und Nachbarn bezogen werden. Der Anbieter des Dienstes sammelte diese Angaben aus frei zugänglichen Quellen, wie dem Betreibungsregister, dem elektronischen Telefonbuch und dem Internet z.B. mittels Suche via Google und in Social Networks (Facebook, mySpace etc.). Das Bundesverwaltungsgericht verbot die Weitergabe der Daten durch die Wirtschaftsauskunftei da sie nicht mit dem Datenschutzgesetz vereinbar sind. Das Gericht erkannte erstens einen Widerspruch

zum Grundsatz von Treu und Glauben, da die betroffenen Personen nicht damit rechnen müssen, dass eine Datensammlung über sie an den Arbeitgeber weitergegeben wird. Zweitens erachtete das Gericht die Daten für eine arbeitsplatzbezogene Eignungsprüfung von Stellenbewerbern als weder geeignet noch nötig.

Dazu ist zu bemerken, dass der zulässige Umfang der Bearbeitung von Daten von Mitarbeitenden und Stellenbewerbern durch den Arbeitgeber im Obligationenrecht zwingend auf solche Daten beschränkt wird, welche für die **Prüfung der Eignung** für die Arbeitsstelle und für die Durchführung des Arbeitsverhältnisses notwendig sind. Arbeitgeber dürfen daher **nicht uneingeschränkt im Internet beliebige Daten über Arbeitnehmer und Stellenbewerber sammeln und bearbeiten**.

Die Anordnung des Gerichts gilt vorerst zwei Monate. Bis dahin muss der Datenschützer eine Empfehlung erlassen und innerhalb weiterer zwei Monate dem Bundesverwaltungsgericht zum Entscheid vorlegen. (Quelle: Bundesverwaltungsgericht Urteil A-8028/2008, sda) ■

Restwerttabellen bei Auto-Leasing müssen verhältnismässig sein

Das Bundesgericht hatte zu entscheiden, ob die Nachzahlung von Fr. 35'388.- für die vorzeitige Kündigung eines Auto-leasing-Vertrages rechtens war. Dabei handelte es sich um einen Leasingvertrag von 2002 für einen Luxuswagen mit einem Neupreis von Fr. 102'888.- der nach 11 Monaten gekündigt wurde. Die Leasinggesellschaft berechnete die rückwirkende Verteuerung der Leasingraten gestützt auf ihre Restwerttabelle in den AGB und stellte dem Leasingnehmer eine **Nachzahlung von Fr. 35'388.55** in Rechnung. Da der Leasingnehmer die Rechnung (abgesehen von einem Teilbetrag) nicht anerkannte, versuchte die Leasinggesellschaft die Forderung auf dem Gerichtsweg durchzusetzen.

Dabei entschied das Bundesgericht, dass der Leasing-Vertrag nicht dem Bundesgesetz über den Konsumkredit (KKG) untersteht, weil es erstens erst am 1.1.2003 in Kraft getreten ist und zweitens nicht für **Konsumkredite über mehr als 8'000 Franken** gilt. Das Bundesgericht kommt zum Schluss, dass Art. 266k OR analog auf den Leasingvertrag anzuwenden sei. Art. 266k OR sagt, dass „der Mieter einer beweglichen Sache, die seinem privaten Gebrauch dient und vom Vermieter im Rahmen

seiner gewerblichen Tätigkeit vermietet wird, kann mit einer Frist von mindestens 30 Tagen auf Ende einer dreimonatigen Mietdauer kündigen. Der Vermieter hat dafür keinen Anspruch auf Entschädigung.“ Entgegen dem Konsumkreditgesetz schliesst das OR somit **jede Entschädigung für eine vorzeitige Kündigung** aus. Beim KKG richtet sich die Entschädigung nach einer Restwerttabelle, welche „nach anerkannten Grundsätzen“ erstellt werden muss.

Die Leasingzinsen sind in der Regel linear ausgestaltet, die Entwertung des Fahrzeugs ist degressiv; es erleidet zu Beginn des Vertrags einen massiven Wertverlust. Wird der Vertrag vorzeitig gekündigt, so ist mit den ordentlichen Leasingraten der Wertverlust nicht abgegolten. Deshalb sollen die Nachzahlungen, welche gestützt auf die Restwerttabelle zu leisten ist, den Leasinggeber vor einem Verlust schützen und die Differenz zwischen der tatsächlichen Fahrzeugentwertung und den bereits geleisteten Zahlungen decken. Daraus ergibt sich ein wichtiges Merkmal der Restwerttabelle: Die Nachzahlung muss mit fortschreitender Vertragsdauer laufend geringer werden. Das Bundesgericht wies die Klage der Leasing-Gesellschaft ab und wies sie darauf hin, dass eine Nachzahlung nie eine versteckte Vertragsstrafe sein darf und immer tiefer ausfallen muss, je länger der Vertrag gedauert hat. (Quelle: BGE

4A_404/2008
18.12.2008 ■

vom



Einsprache gegen Arrest: Frist beginnt erst bei Zustellung

Die grundsätzlich 10-tägige Frist zur Einreichung einer Arresteinsprache nach SchKG beginnt erst mit der formell korrekten Zustellung der Arresturkunde (welche auch den Arrestbefehl enthält). Insbesondere ist blosser Kenntnisnahme von Arresturkunde und -befehl nicht fristauslösend, auch nicht wenn der Einsprecher beim Vollzug des Arrestes anwesend ist oder wenn Einsicht in die Arrestakten gewährt wird. (Quelle: BGE 5A_545/2007 vom 9.1.2009) ■





Geschäftsführung nur schriftlich delegieren

In zahlreichen Aktiengesellschaften wird die operative Geschäftsführung von einer Geschäftsleitung ausgeübt. Der Verwaltungsrat kann die Geschäftsführung ganz oder teilweise an einzelne Mitglieder oder Dritte übertragen. Diese Übertragung muss mit einem Organisationsreglement angeordnet sein, was detailliert die hierarchisch erforderlichen Stellen beschreibt, die Aufgaben und besonders die Berichterstattung an den Verwaltungsrat.

Verursacht die Geschäftsführung bei der Ausübung ihrer Tätigkeit einen **Schaden**, so haftet der Verwaltungsrat nicht für diesen Schaden, wenn er beweisen kann, dass er die Geschäftsführung mit aller gebotenen Sorgfalt delegiert hat.

Wie wichtig in einem solchen Fall das Organisationsreglement ist, zeigt ein Bundesgerichtsentscheid von 2008: Der Vize-Präsident eines Verwaltungsrates wurde für die Handlungen des Geschäftsführers belangt und zu Schadensersatz verurteilt, weil er eine Dele-

gation der Geschäftsführung nicht belegen konnte. Deshalb sind folgende Punkte bei der Übertragung von Geschäftsführungsaufgaben zu beachten:

- Die Delegation muss schriftlich mit einem Organisationsreglement erfolgen
- Die Statuten müssen eine Ermächtigung der Delegation vorsehen
- Die zu übertragenden Aufgaben müssen delegierbar sein
- Das Reglement muss regelmässig überprüft und angepasst werden.

(Quelle: BGE 4A_501/2007 vom 22.2.2008) ■

Produkterückrufe über das Internet zentral geregelt

Um rasch und effizient Rückrufe von fehlerhaften Produkten einem breiten Publikum bekannt zu machen, hat das eidg. Büro für Konsumentenfragen eine Internetadresse eingerichtet.

Mit der Internetadresse www.produkterueckrufe.admin.ch erhalten die Unternehmen die Möglichkeit, ihre Sicherheitsinformationen, wie Produktwarnungen oder Rückrufe usw. auf dieser Internetseite in Zusammenarbeit mit dem BFK zentral und kostenlos zu publizieren. Das BFK schaltet die Sicherheitsinformationen nach Rücksprache mit den Unternehmen im Internet auf und nimmt sie in den elektronischen Newsletter sowie sein Informa-

tionsbulletin «Konsumertenpolitik» auf. (Quelle: Eidg. Büro für Konsumentenfragen) ■



Wer haftet wenn eine E-Mail nicht ankommt?

Kommt eine E-Mail zu spät oder überhaupt nicht an, so können unter Umständen geschäftliche Verluste entstehen. In einem solchen Fall haftet der Provider, wenn er seine Verpflichtungen nicht erfüllt oder genügend Sicherheitsvorkehrungen getroffen hat.

Es gehört zur Sorgfaltpflicht der Provider, dass sie die technischen Bedingungen für den Mailverkehr erfüllen. Darüber hinaus ist der Provider verpflichtet, seine Geschäftspartner, die für weitere Verbindungen zuständig sind, mit Sorgfalt auszuwählen. Gibt es Schwierigkeiten mit der Verbindung, so muss der Provider seine Kunden **sofort** informieren. Unterbricht er ohne Information an seine Kunden die Verbindung z.B. für Unterhaltsarbeiten, dann kann man von Grobfahrlässigkeit oder von negativer Absicht ausgehen.

Der Provider wird haftbar, weil er seine Leistungen nicht mehr erfüllt hat. In der Praxis ist der Umfang der Haftung schwierig zu berechnen. Wenn der Provider an den Übermittlungsstörungen unschuldig ist muss er das beweisen. Hingegen ist es Sache der Kunden, die Vertragsverletzung und den Schaden zu beweisen. Der Kunde ist seinerseits verpflichtet, den Schaden soweit möglich zu begrenzen, z.B indem er Geschäfte bei einem Unterbruch per Telefon oder mit einem anderen Provider abwickelt.

Über die Haftung des Providers für Nicht- oder Schlechterfüllung gibt es **keine spezifischen juristischen Regelungen** und kaum Gerichtsent-scheide. Der Provider haftet auch nur für Systeme, auf die er Einfluss hat. Wo dieser Einfluss endet, ist eine technische Frage und keine juristische.

Falls der Providervertrag einen Haftungsausschluss enthalten sollte ist dieser nichtig wenn er für rechts-widrige Absicht oder grobe Fahrlässigkeit gilt. Sogar der Ausschluss von leichter Fahrlässigkeit befreit nicht in jedem Fall von der Haftung, jedenfalls dann nicht wenn eine bestimmte Sorgfalt zur Qualität einer Leistung gehört. ■

Impressum

backup

erscheint monatlich

Herausgeber

Credor Treuhand AG

Poststrasse 4

CH-9500 Wil

Telefon: 071 914 71 71

Telefax: 071 914 71 79

E-Mail: info@credor.ch

Internet: www.credor.ch

Trotz gewissenhafter Bearbeitung und sorgfältiger Recherche kann keine Haftung für den Inhalt der Beiträge übernommen werden. Konsultieren Sie im Zweifelsfalle eine unserer Fachpersonen.