

**Einführung in das Privatrecht auf historischer und vergleichender Grundlage**  
Vorlesung, Herbstsemester 2007, Gruppe 1 (10.15 – 12.00 Uhr, KOH-B10)

*Veranstaltungsübersicht:*

Lektion	Datum	Themengebiet	Texte im Skript*
1	18.09.	Einführung in die Veranstaltung Recht und Gerechtigkeit	1 - 4
2	25.09.	Privatrecht und öffentliches Recht Naturrecht und Zivilrecht <b>Besitz:</b> Begriff und Arten	5 – 6 7 – 14 15 – 23
3	02.10.	Erwerb des Besitzes / Verlust des Besitzes	24 – 37
4	09.10.	<b>Eigentum:</b> Eigentumsschutz	38 – 43
5	16.10.	<b>Originärer Eigentumserwerb:</b> <i>occupatio</i> - Aneignung Schatzfund	44 – 49 50 – 55
6	23.10.	<i>superficies solo cedit</i> – Verbindung mit einem Grundstück Vermengung von Stoffen / Vermischung von Geld	56 – 59 60 – 61
7	30.10.	<i>specificatio</i> – Verarbeitung	62 – 71
8	06.11.	<b>Derivativer Eigentumserwerb:</b> <i>traditio</i> causa-Mangel	72 – 79 80 – 85
9	13.11.	Erwerb vom Nichtberechtigten im römischen Recht <i>usucapio</i> - Ersitzung	86 – 88 89 – 96
10	20.11.	Erwerb vom Nichtberechtigten im modernen Recht	97 – 101
11	27.11.	<b>Schuldverträge:</b> Einleitung Voraussetzungen der Wirksamkeit	102 – 104 105 – 111
12	04.12.	Konsens über die <i>essentialia negotii</i> : Irrtum	112 – 120
13	11.12.	Konsens über die <i>essentialia negotii</i> : Irrtum Täuschung und Furchterregung	121 – 123 124 – 127
14	18.12.	<b>Die einzelnen Arten der Schuldverhältnisse:</b> Die Verbalverträge am Beispiel der <i>stipulatio</i>	128 – 133

\*(Die Angaben zu den entsprechenden Kapiteln in den Lehrbüchern finden Sie im Skript.)

# **Privatrecht I**

**Einführung in das Privatrecht  
auf historischer und vergleichender  
Grundlage**

(Gruppe 1)

# Einleitung

## ***Übersicht:***

- Hinweise zur Veranstaltung
- Das römische Privatrecht
- Das schweizerische Privatrecht
- Gegenstand der Veranstaltung

**Dr. Roger Müller**

E-Mail: [mroger@bluewin.ch](mailto:mroger@bluewin.ch)

Telefon: 044 383 20 32

Webpage: Lehrstuhl Fögen/Link „Dr. Müller“

Sprechstunden: nach Vereinbarung

# Die fünf „Säulen“ des Moduls Privatrecht I

- **Vorlesung:** Di, 10.15 – 12.00 Uhr, KOH-B-10
- **Skript:** im Studentenladen / zum Download auf Webpage
- **Lehrbuch:** siehe Literaturhinweise
- **Folien:** zum Download auf Webpage
- **Online-Diskussionsforum:** auf der Webpage

# Literaturhinweise

Heinrich Honsell  
Römisches Recht  
6. Auflage 2006



Hausmaninger / Selb  
Römisches Privatrecht  
9. Auflage 2001



Kaser / Knütel  
Römisches Privatrecht  
18. Auflage 2005



# Das römische Privatrecht

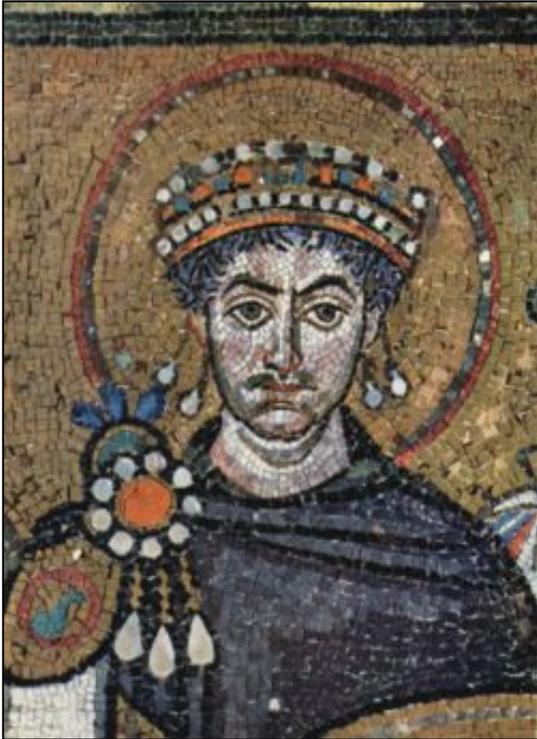
„Dass das römische Recht trotz der ernstesten und bedrohlichen Lage seines Studiums heute reif zur Abdikation sei, ist nicht meine Meinung. Ich hoffe vielmehr gezeigt zu haben, dass es auch heute noch Wege gibt, es zu einem lebendigen Glied in der Bildung aller Juristen zu machen und es so in seiner geschichtlichen Funktion zu erhalten, ein Mittler unter den grossen europäischen Privatrechtssystemen zu sein, die sich schliesslich über den ganzen Erdball verbreitet haben. (...)“

*Paul Koschaker, Europa und das römische Recht, München/Berlin 1947 (4. Aufl. 1966), S. 352 f.*

# Die „klassische“ Zeit des römischen Jurisprudenz

<b>Zeit</b>	<b>Epoche</b>	<b>Juristen</b>	
2. / 1. Jh. v. Chr.	Vorklassik		
1. Jh. n. Chr.	Frühklassik	<u><b>Sabinianer:</b></u> <b>Sabinus</b>	<u><b>Prokulianer:</b></u> <b>Labeo</b> <b>Proculus</b>
2. Jh. n. Chr.	Hochklassik	<b>Iulianus</b> <b>Gaius</b>	<b>Celsus</b>
		<b>Pomponius</b>	
3. Jh. n. Chr.	Spätklassik	<b>Papinianus</b> <b>Ulpianus</b> <b>Paulus</b>	
4. / 5. Jh. n. Chr.	Nachklassik (Spätantike)		

# Der Corpus Iuris Civilis die „Kodifikation“ Justinians



**Justinian (482 – 565)**

Kaiser des oströmischen Reiches



**Corpus Iuris Civilis (533/34)**

(Gothofredus, 1583)

# Der Aufbau des Corpus Iuris Civils

533 n. Chr.	<b>Institutionen</b>	I.	4 Bücher Elementarlehrbuch
533 n. Chr.	<b>Digesten</b> (Pandekten)	D.	50 Bücher Sammlung der klassischen Juristenschriften
534 n. Chr.	<b>Codex</b>	C.	12 Bücher Sammlung der Kaisergesetze
535 – 582 n. Chr.	Novellen	N.	Spätere Einzelgesetze

# Zitierweise des Corpus Iuris Civilis

torio non possit. nam cum ante quaesitum fuisset, an liceret a praefectis praetorio appellare et iure liceret et extarent exempla eorum qui provocaverint: postea publice sententia principali lecta appellandi facultas interdicta est. credit enim princeps eos, qui ob singularem industriam explorata eorum fide et gravitate ad huius officii magnitudinem adhibentur, non aliter iudicatos esse pro sapientia ac luce dignitatis suae, quam ipse foret iudicaturus. Subnixi sunt etiam alio privilegio praefecti praetorio, ne a sententiis eorum minores aetate ab aliis magistratibus nisi ab ipsis praefectis praetorio restitui possint.

XII<sup>1</sup>.

DE OFFICIO PRAEPECTI URBI<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> *ULPIANUS libro singulari de officio praefecti urbi* Omnia omnino crimina praefectura urbis sibi vindicavit<sup>3</sup>, nec tantum ea, quae intra urbem admittuntur, verum ea quoque, quae extra urbem intra Italiam<sup>4</sup>, epistula divi Severi ad Fabium Cilonem<sup>5</sup> praefectum urbi missa declaratur. Servos qui ad status confugerint, vel sua pecunia emptos ut manumittantur, de dominis querentes audiet. Sed et patronos egeutes de suis libertis querentes audiet, maxime si aegros se esse dicant desiderantque a libertis exhiberi. Relegandi deportandique in insulam, quam imerator assignaverit, licentiam habet.  
<sup>4</sup> Initio eiusdem epistulae ita scriptum est: cum urbem nostram fides tua commiserimus<sup>6</sup>; quidquid igitur intra urbem admittitur, ad praefectum urbi videtur pertinere. sed et si quid intra centensium miliarium admissum sit, ad praefectum urbi pertinet: si ultra ipsum lapidem, egressum est praefecti urbi notionem.  
<sup>5</sup> Si quis servum suum adulterium commississe dicat in uxorem suam, apud praefectum urbi erit audiendus. Sed et ex interdictis quod vi aut clam aut interdicto unde vi audire<sup>7</sup> potest. Solent ad praefecturam urbis remitti etiam tutores sive curatores, qui male in tutela sive cura versati graviore animadversione indigent quam ut sufficiat eis suspectorum infamia: quos proferri poterit vel nummis datis tutelam occupasse, vel praemio accepto operam dedisse ut non idoneus tutori alicui daretur, vel consulto circa edendum patrimonium quantitatem minuisse.  
<sup>8</sup> Vel evidenti fraude pupilli bona alienasse. Quod autem dictum est, ut servos de dominis querentes praefectus audiat<sup>8</sup>, sic accipiemus non accusantes dominos (hoc enim nequaquam servo permittendum est nisi ex causis receptis), sed si verecunde exposulerint, si saevitiam, si duritiam, si famem, qua eos premant<sup>9</sup>, si obscenitatem, in qua eos compulerint vel compellant, apud praefectum urbi exponant, hoc quoque officium praefecto urbi a divo Severo datum est, ut mancipia teneat ne prostituantur. Praeterea curare debet praefectus urbi, ut nummularii probe se agant circa omne negotium suum et tem-  
<sup>10</sup> perent his, quae sunt prohibita. Cum patronus contemni se a liberto dixerit vel contumeliosum sibi libertum queratur vel conviciam se ab eo passum liberosque suos vel uxorem vel quid huic simile obicit: praefectus urbi adiri solet et pro modo querellae corrigere eum. aut comminari aut fastibus castigare aut ulterius procedere in poena eius solet: nam et puniendi plerumque sunt liberti. certe si se delatum a liberto vel conviciam esse contra se cum inimicis doceat, etiam metalli poena in eum statui debet. Cura carnis omnis ut iusto pretio praebetur<sup>10</sup> ad curam praefecturae pertinet. et ideo et forum suarium sub ipsis cura est: sed et ceterorum

pecorum sive armentorum quae ad huiusmodi praefecturam spectant ad ipsius curam pertinent. Quies quoque popularium et disciplina spectulorum ad praefecti urbi curam pertinere videtur: et sane debet etiam dispositos milites stationarios habere ad tuendam popularium quietem et ad referendum sibi quid ubi agatur. Et urbe interdicere praefectus urbi et qua alia<sup>11</sup> solitarum regionum potest, et negotiatione et professione et advocacionibus et foro, et ad tempus et in perpetuum: interdicere poterit et spectaculis: et si quem releget ab Italia, summovere eum etiam a provincia sua. Divus Severus rescriptis eos etiam, qui illicitum collegium coisse dicuntur, apud praefectum urbi accusandos.

<sup>2</sup> *PAULUS libro singulari de officio praefecti urbi* Adiri etiam ab argentariis vel adversus eos ex epistula divi Hadriani et in pecuniariis causis potest.

<sup>3</sup> *ULPIANUS libro secundo ad edictum* Praefectus urbi cum terminos urbis exierit, potestatem non habet: extra urbem potest libere indicare.

XIII<sup>1</sup>.

DE OFFICIO QUAESTORIS.

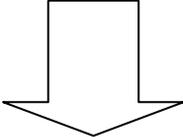
<sup>1</sup> *ULPIANUS libro singulari de officio quaestoris* Origo quaestoribus creandis antiquissima est et paene ante omnes magistratus. Gracchanus denique Iunius libro septimo de potestatis etiam ipsum Romulum et Numam Pompiliam binos quaestores habuisse, quos ipsi non sua voce, sed populi suffragio crearent, refert. sed sicuti dubium est, an Romulo et Numa regnantibus quaestor fuerit, ita Tullo Hostilio rege quaestores fuisse certum est: et sane crebrior apud veteres opinio est Tullum Hostilium primum in rem publicam induxisse quaestores. Et a genere quaerendi quaestores initio dictos et Inuitos et Tertiatinos et Penestella scribunt. Ex quaestoribus quidam solebant provincias sortiri ex senatus consulto, quod factum est Decimo Druso et Porcina<sup>12</sup> consulibus, sane non omnes quaestores provincias sortiebantur, verum excepti erant candidati principis: hi etenim solis libris principalibus in senatu legendis vacant.  
<sup>3</sup> Hodieque obtinuit indifferenter quaestores creari tam patricios quam plebeios: ingressus est enim et quasi primordium gerendorum honorum sententiaeque in senatu dicendae. Ex his, sicut dicimus<sup>14</sup>, quidam sunt qui candidati principis dicebantur quique epistulas eius in senatu legunt.

XIII<sup>1</sup>.

DE OFFICIO PRAETORUM.

<sup>1</sup> *ULPIANUS libro vicensimo sexto ad Sabinum* Apud filium familias praetorem potest pater eius unanimitere.  
<sup>2</sup> *PAULUS libro quarto ad Sabinum* Sed etiam ipsum apud se emancipari vel in adoptionem dari placet.  
<sup>3</sup> *ULPIANUS libro trigentesimo octavo ad Sabinum* Barbatus<sup>15</sup> Philippus cum servus fugitivus esset, Romae<sup>16</sup> praetoram petiit et praetor designatus est, sed nihil ei servitutem obstetisse ait Pomponius, quasi praetor non fuerit: atquin verum est praetura cum functum. et tamen videamus: si servus quandiu latuit, dignitate praetoria functus sit, quid dicemus? quae edicta exiit, nullius fore momenti? an fore propter utilitatem eorum, qui apud eum egerunt vel lege vel quo alio iure? et verum puto nihil eorum reprobari: hoc enim humanius est: cum etiam potuit populus Romanus servo decernere

## D.1.12.1.4 (Ulpian)



D.	Digesten
1.	Buch
12.	Titel
1.	Fragment
4	Paragraph

(1) Pap. 1. 2; Ed. 3. — Bas. 6, 4, 2...4. — Cf. Cod. 1, 28 (2) urbis F<sup>2</sup> ind. FS (3) a praefectura urbis sibi vindicari ser. (4) intra Italiam; *fuit fortasse* intra E. I. le- videm (5) in om. F. (6) aut unde vi adiri ser. (7) au- diet FS (8) sic F<sup>2</sup>S, comprehendit F<sup>2</sup> (9) libero ser. (10) raebeatur F. (11) qualia F. (12) quillitium F. (13) Pap. 7 — Bas. 6, 6. — Cf. Cod. 1, 30, 12, 6 (14) citat

*hase Lydus de mag. 1, 24, 26* (15) D. Bruto et Porcina eos. ser., *scilicet male iure consulibus altero a. u. c. 816, altero a. 817* (16) diximus Hal. (17) Sab. — Bas. 6, 7. — Cf. Cod. 1, 30, 12, 2 (18) ad edictum F<sup>2</sup> (19) Barbatus Glandorpius: cf. *Borghesi opp. 2, 428* (20) prome F. 21 nihil enim ser. (22) in- dignitate FS.

Ausgabe Th. Mommsen/ P. Krüger

# Die Rezeption des römischen Rechts in Europa

11. Jh.	Entdeckung der Digesten in Italien
12. Jh.	Rechtsschule von Bologna
13. / 14. Jh.	Gründung von Universitäten in Europa
1495	Reichskammergerichtsordnung (Deutschland)
15. / 16. Jh.	Juristischer Humanismus (Frankreich)
16. – 18. Jh.	Usus Modernus Pandectarum (Deutschland)
17. / 18. Jh.	Vernunftrecht der Aufklärung
19. Jh.	Historische Rechtsschule und Pandektistik

# Das römische Recht an der Universität Zürich

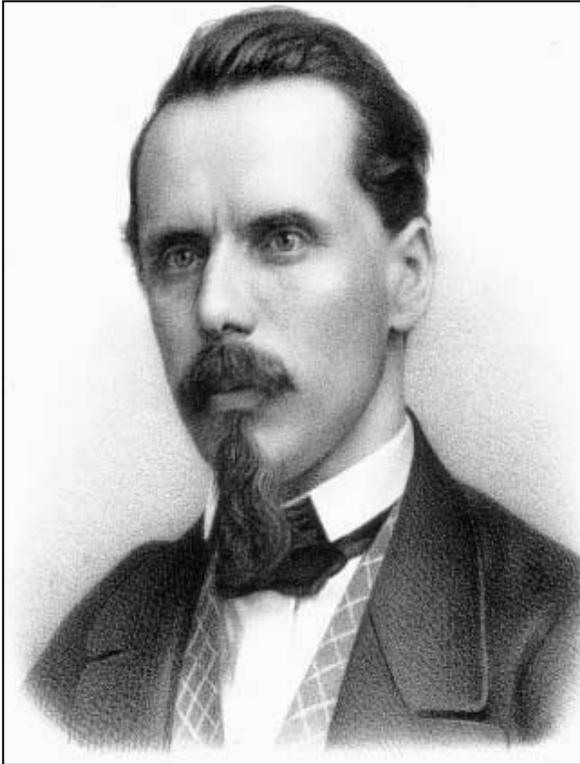
„So ist die Kenntnis und Pflege des römischen Rechts gewiss auch heute noch von eminenter praktischer Bedeutung für den Juristen. Aber noch weiter höher schlage ich seinen wissenschaftlichen, ich möchte sagen gymnastischen Werth für die Bildung des juristischen Denkens an; und ich bin durchdrungen von der Überzeugung, dass heute noch der vor 300 Jahren ausgesprochene Satz wahr ist:  
*bonus pandectista bonus jurista.*“

*Albert Schneider, Das römische Recht in der Gegenwart,  
Rektoratsrede, Universität Zürich 1890*

# Die neuzeitlichen Kodifikationen Europas

1792	Preussen	Allgemeines Landrecht für die Preussischen Staaten	ALR
1804	Frankreich	Code civil	CC fr.
1811	Österreich	Allgemeines Bürgerliches Gesetzbuch	ABGB
1853/55	Kanton Zürich	Privatrechtliches Gesetzbuch für den Kanton Zürich	PGZ
1866/1942	Italien	Codice civile	CC it.
1900	Deutschland	Bürgerliches Gesetzbuch	BGB
1881/1911	Schweiz	Obligationenrecht	OR
1912	Schweiz	Zivilgesetzbuch	ZGB

# Die „Väter“ des schweizerischen Privatrechts



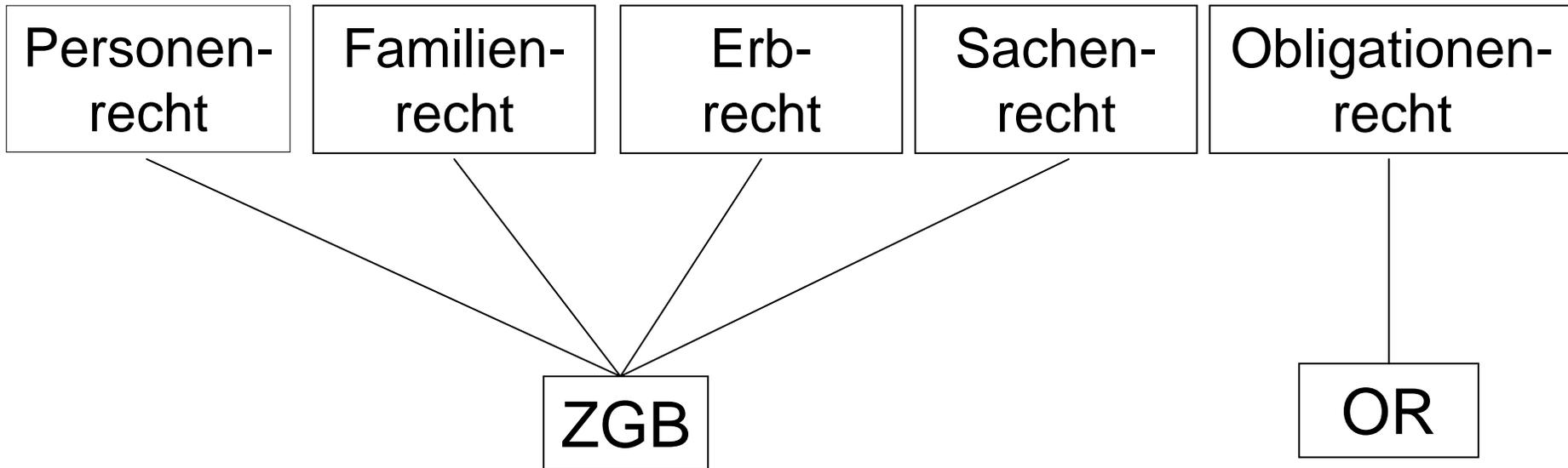
**Walther Munzinger** (1830 – 1873)  
Redaktor des alten OR von 1881



**Eugen Huber** (1849 – 1923)  
Redaktor des ZGB/OR von 1907/11

# Die Kodifikation des schweizerischen Privatrechts

## ZGB / OR



# Gegenstand des Moduls Privatrecht I

## Sachenrecht

Besitz

Eigentum

## Obligationenrecht

Verträge (allgemein)

Verträge (Arten)

Pfandrecht und Bürgschaft  
Dienstbarkeiten und Miet-/Pachtvertrag

Delikte

**Nicht:** Personenrecht, Familienrecht und Erbrecht; Verfahrensrecht

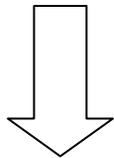
# Begriff des Rechts und des Privatrechts

## *Übersicht:*

- Recht und Gerechtigkeit (T. 1 – 4)
- Privatrecht und öffentliches Recht (T. 5 – 6)
- Naturrecht und Zivilrecht (T. 7 – 14)

**Recht**  
*ius*

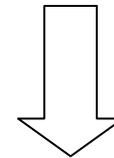
**objektives Recht**



Rechtsordnung  
Rechtsnormen

*„Law“*

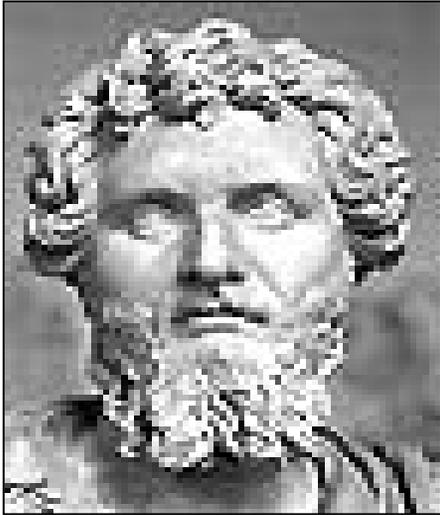
**subjektives Recht**



Berechtigung  
Anspruch

*„Right“*

## Domitius Ulpianus (gest. 223 n. Chr.)



Spätklassischer Jurist

geboren um 170 n. Chr. in Tyros (Syrien)

Berater des Kaisers Alexander Severus

Amt des Prätorianerpräfekten (222 n. Chr.)

Ermordung bei einem Aufstand

2464 Fragmente Ulpianus in den Digesten  
(27% der Gesamtzahl)

## Der Begriff der *Billigkeit* bei Aristoteles

„Hiernächst ist von der *Billigkeit* (Epikie) und dem *Billigen* zu handeln und zu erklären, wie sich die Billigkeit zur Gerechtigkeit und das Billige zum Recht verhält. (...) Recht und Billigkeit sind also einerlei, und obschon beide trefflich und gut sind, so ist doch die Billigkeit das Bessere. Die Schwierigkeit rührt nur daher, dass das Billige zwar ein Recht ist, aber nicht im Sinne des gesetzlichen Rechts, sondern als eine Korrektur desselben. Das hat darin seinen Grund, dass jedes Gesetz allgemein ist und bei manchen Dingen richtige Bestimmungen durch ein allgemeines Gesetz sich nicht geben lassen.“

(aus: Aristoteles, *Nikomachische Ethik*, 322 v. Chr.)

## Immanuel Kant (1724 – 1804)



### ***Der kategorische Imperativ:***

„Handle nur nach derjenigen Maxime, durch die du zugleich wollen kannst, dass sie ein allgemeines Gesetz werde.“

## Rudolf von Jhering (1818 – 1892)



„Dass nicht endlich einmal das Studium des römischen Rechts entbehrlich werden sollte, wird nur der bezweifeln können, welcher die modernen Völker auf dem Gebiet des Rechts zur ewigen wissenschaftlichen Unmündigkeit verurteilt hält. *Durch das römische Recht, aber über dasselbe hinaus* – das ist der Wahlspruch, in dem für mich die Bedeutung des römischen Rechts für die moderne Welt beschlossen liegt.“

*(aus: Geist des römischen Rechts, Erster Teil, Einleitung, 1852)*

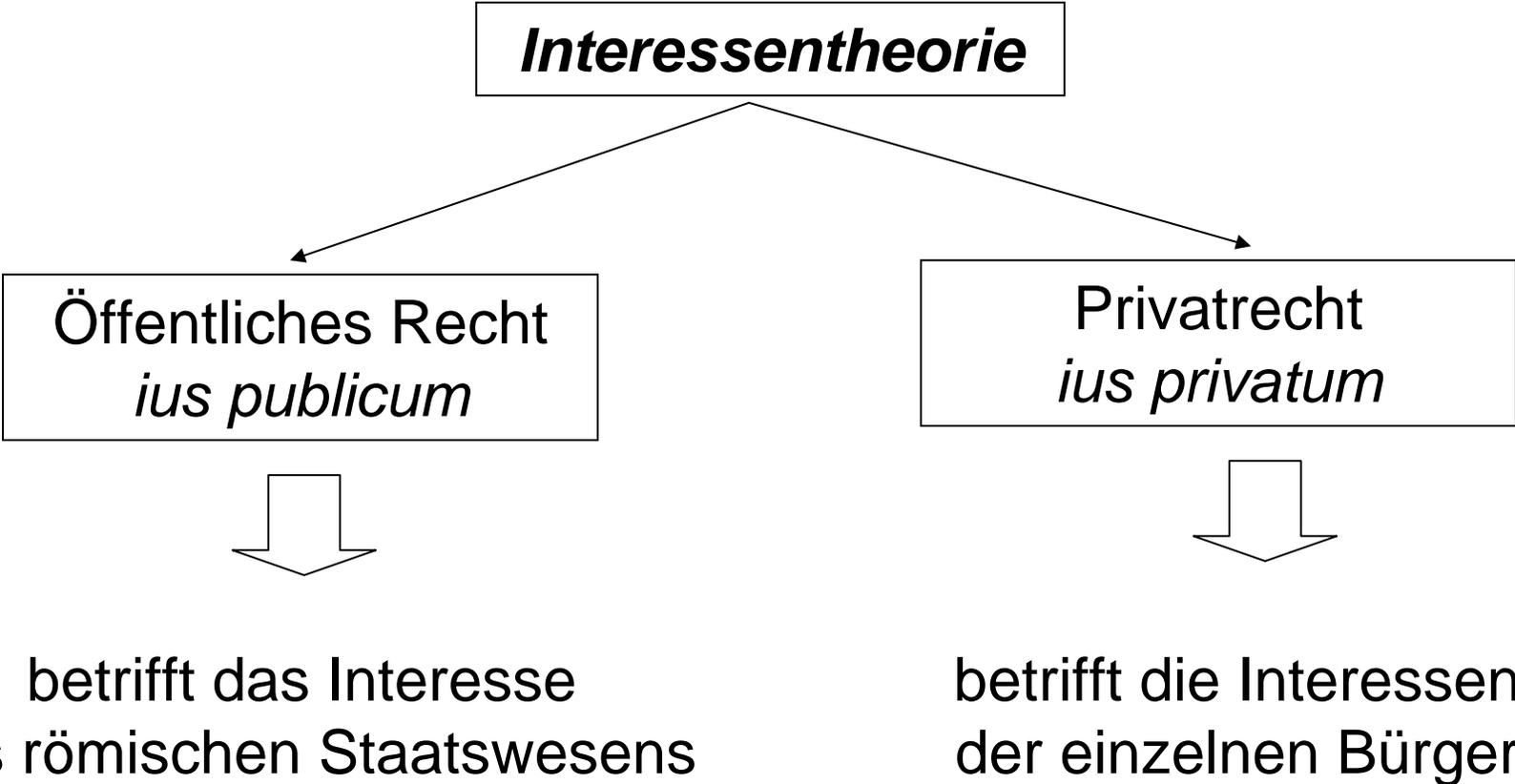
## Die *Justitia* als Allegorie der Gerechtigkeit



**„ius suum unicuique tribuit“**  
(jedem das Sein zuzuteilen)

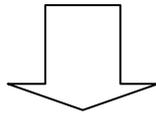
# Die Abgrenzung von Privatrecht und öffentlichem Recht

***Interessentheorie***



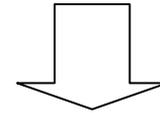
```
graph TD; A[Interessentheorie] --> B["Öffentliches Recht  
ius publicum"]; A --> C["Privatrecht  
ius privatum"]; B --> D["betrifft das Interesse  
des römischen Staatswesens"]; C --> E["betrifft die Interessen  
der einzelnen Bürger"]
```

Öffentliches Recht  
*ius publicum*



betrifft das Interesse  
des römischen Staatswesens

Privatrecht  
*ius privatum*

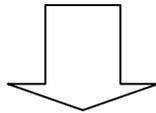


betrifft die Interessen  
der einzelnen Bürger

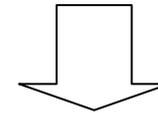
# Die Abgrenzung von Privatrecht und öffentlichem Recht

Öffentliches Recht  
*ius publicum*

Privatrecht  
*ius privatum*



zwingendes Recht  
*(ius cogens)*  
von den Parteien nicht  
abänderbar



nachgiebiges Recht  
*(ius dispositivum)*  
von den Parteien  
abänderbar

# Die Abgrenzung von Privatrecht und öffentlichem Recht

## *Subjektstheorie*

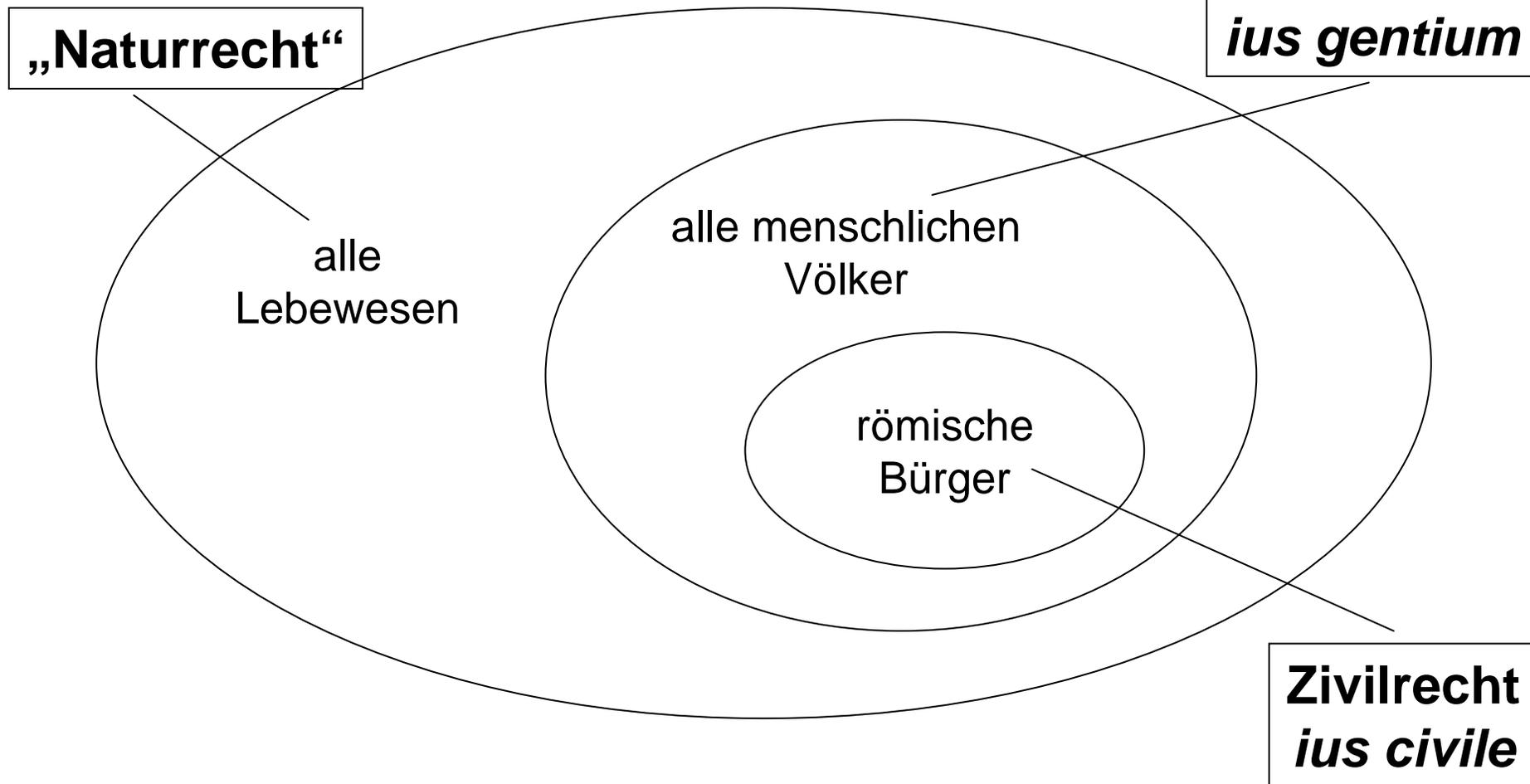
Öffentliches Recht

Privatrecht

regelt die Rechtsbeziehungen zwischen dem Staat und den Bürgern

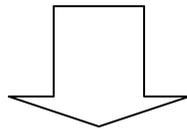
regelt die Rechtsbeziehungen zwischen den einzelnen Bürgern

# Zivilrecht und *ius gentium* / „Naturrecht“ (der Geltungsbereich des Rechts)



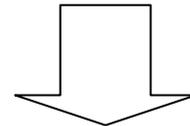
# Zivilrecht und Naturrecht (der Geltungsgrund des Rechts)

**Positives Recht**  
*lex humana*



„gesetztes“ Recht,  
d.h. durch menschliche  
Satzung änderbares Recht

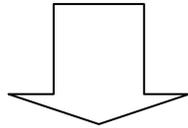
**Naturrecht**  
*lex naturalis*



unveränderliches,  
allgemeingültiges  
„göttliches“ Recht

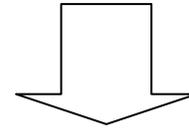
# geschriebenes und ungeschriebenes Recht (die Rechtsquellen des römischen Rechts)

geschriebenes Recht



Gesetze

ungeschriebenes Recht

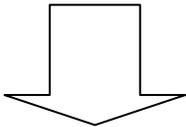


Gewohnheitsrecht  
Rechtsprechung

# Zivilrecht und Prätorisches Recht

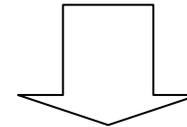
(die Rechtsquellen des römischen Rechts)

**Zivilrecht**  
*ius civile*



- Gesetze
- Plebiszite
- Senatsbeschlüsse
- Kaisererlasse
- Rechtsgutachten von Juristen

**Prätorisches Recht**  
*ius honorarium*



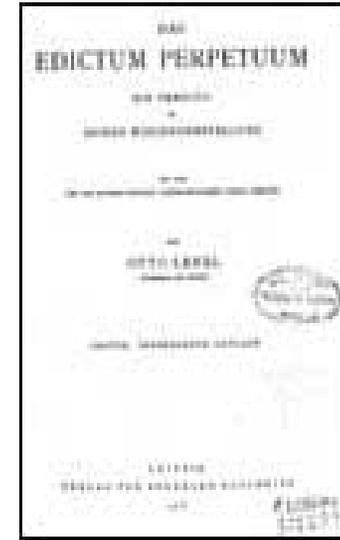
Rechtsprechung der Prätors  
(*Edikte*)

## Die Gerichtsbarkeit des Prätors



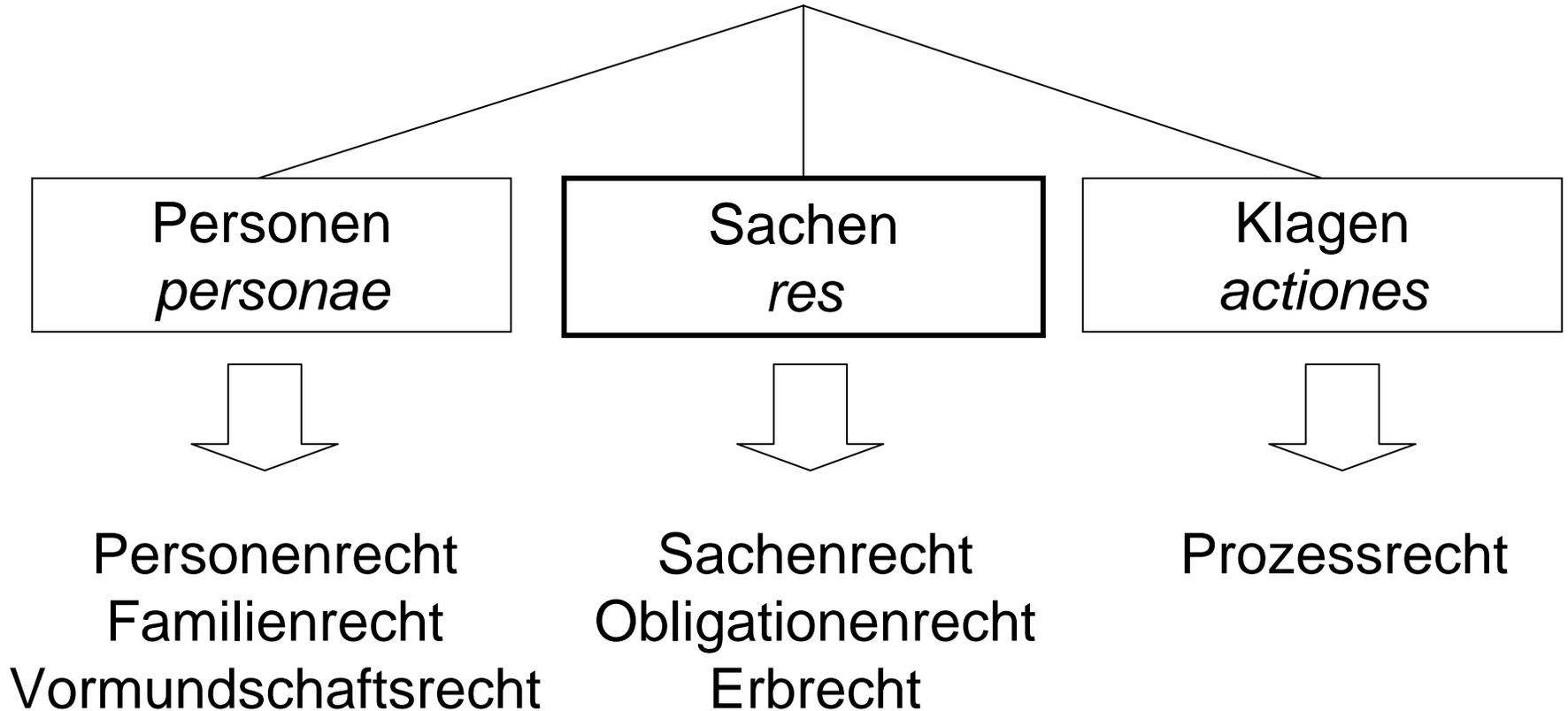
Römische Gerichtsszene

(auf einem Sarkophag, Mailand,  
Archäologisches Museum)



*Edictum perpetuum*

## Die Dreiteilung der römischen *Institutionen*



# Besitz

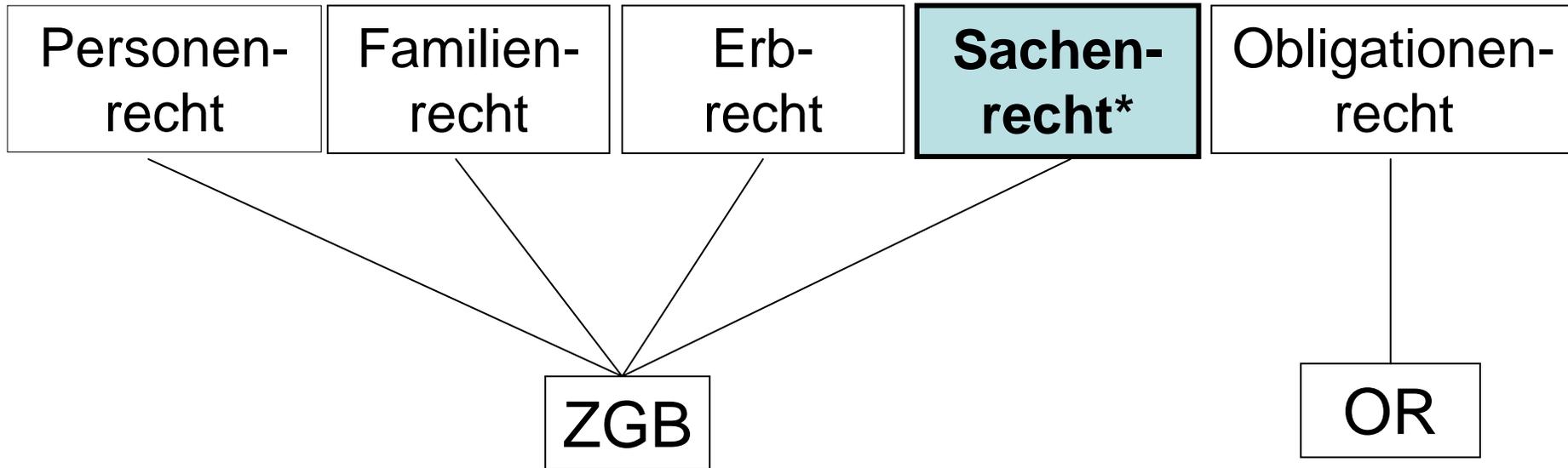
## Begriff und Arten

### *Übersicht:*

- Einleitung zum Sachenrecht
- Der Begriff des Besitzes (T. 15)
- Einteilung der Sachen (T. 16 – 20)
- Arten des Besitzes
- Der Besitz im schweizerischen Recht (T. 21 – 23)

Einleitung zum Sachenrecht

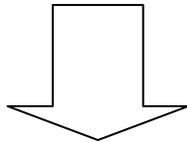
***Objektives Recht:***  
**Das Sachenrecht im ZGB**



\* (Art. 641 – 977 ZGB)

***Subjektive Rechte:***  
**Sachenrechte als absolute Rechte**

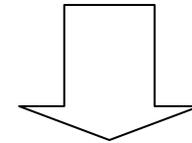
**absolute Rechte**



wirken gegenüber  
jedermann

**Sachenrechte**  
(dingliche Rechte)

**relative Rechte**



wirken nur gegenüber  
einer bestimmten Person

**Forderungen**  
(Obligationen)

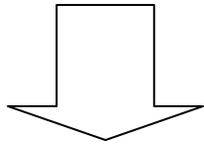
## **Funktion des Sachenrechts**

- **Zuordnung von Sachen auf Personen (*was gehört wem*)**
- **Bestimmung der an Sachen begründbaren Rechten**
- **Entstehung und Untergang von Rechten an Sachen**

# Besitz und Eigentum

**Besitz**

*possessio*

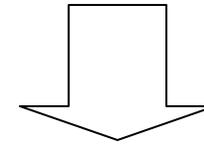


rechtlich anerkannte  
tatsächliche Sachherrschaft

*Faktum*

**Eigentum**

*proprietas*



absolutes Recht  
an einer Sache

*Recht*

## Friedrich Carl von Savigny (1779 – 1861)



**„(...) so ist es klar, dass der Besitz an sich, seinem ursprünglichen Begriffe nach, ein blosses Factum ist; ebenso gewiss ist es, dass die Gesetze rechtliche Folgen damit verbunden haben. Demnach ist er *Factum* und *Recht* zugleich (...).“**

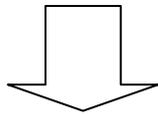
***(aus: Das Recht des Besitzes, 1803, S. 22)***

## Rechtswirkungen des Besitzes

- **Voraussetzung für den Eigentumserwerb**
- **Beklagtenrolle im Eigentumsprozess**
- **Besitzschutz (*Interdikte*)**

## Einteilung der Sachen

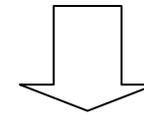
**körperliche Sachen**  
*res corporales*



Sachen, die man  
anfassen kann

*Beispiele:*  
Grundstücke, Sklaven,  
Kleider, Gold

**unkörperliche Sachen**  
*res incorporales*

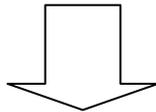


Sachen, die man  
*nicht* anfassen kann

*Beispiele:*  
Obligationen, Erbschaft,  
Nutzniessung

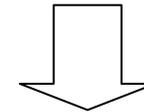
## Einteilung der Sachen

**privatrechtsfähige  
Sachen**  
(*res in commercio*)



alle anderen Sachen  
(Sachen des Zivilrechts)

dem Privatrechtsverkehr  
entzogene Sachen  
(*res extra commercium*)

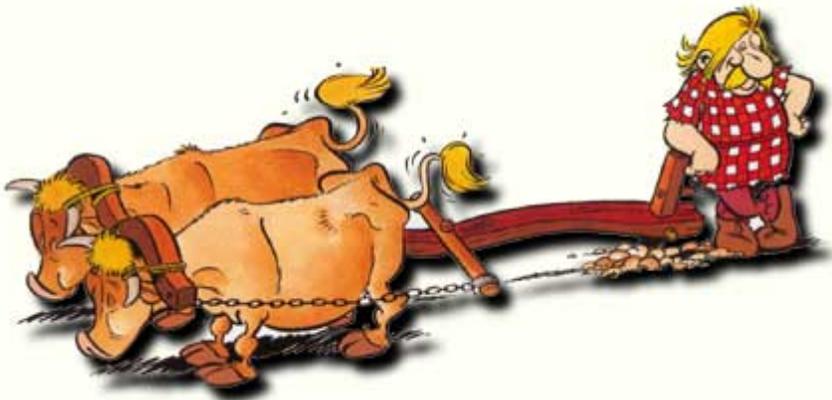


- Sachen des göttlichen Rechts  
(*res divini iuris*)
- Sachen des öffentlichen Rechts  
(*res publicae, res communes omnium*)

## Einteilung der Sachen

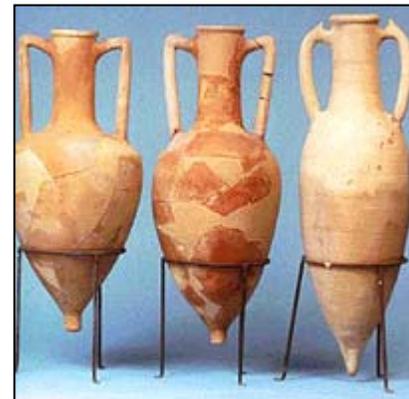
### *res Mancipi*

- (italische) Grundstücke
- Sklaven
- Zug- und Lasttiere
- Felddienstbarkeiten



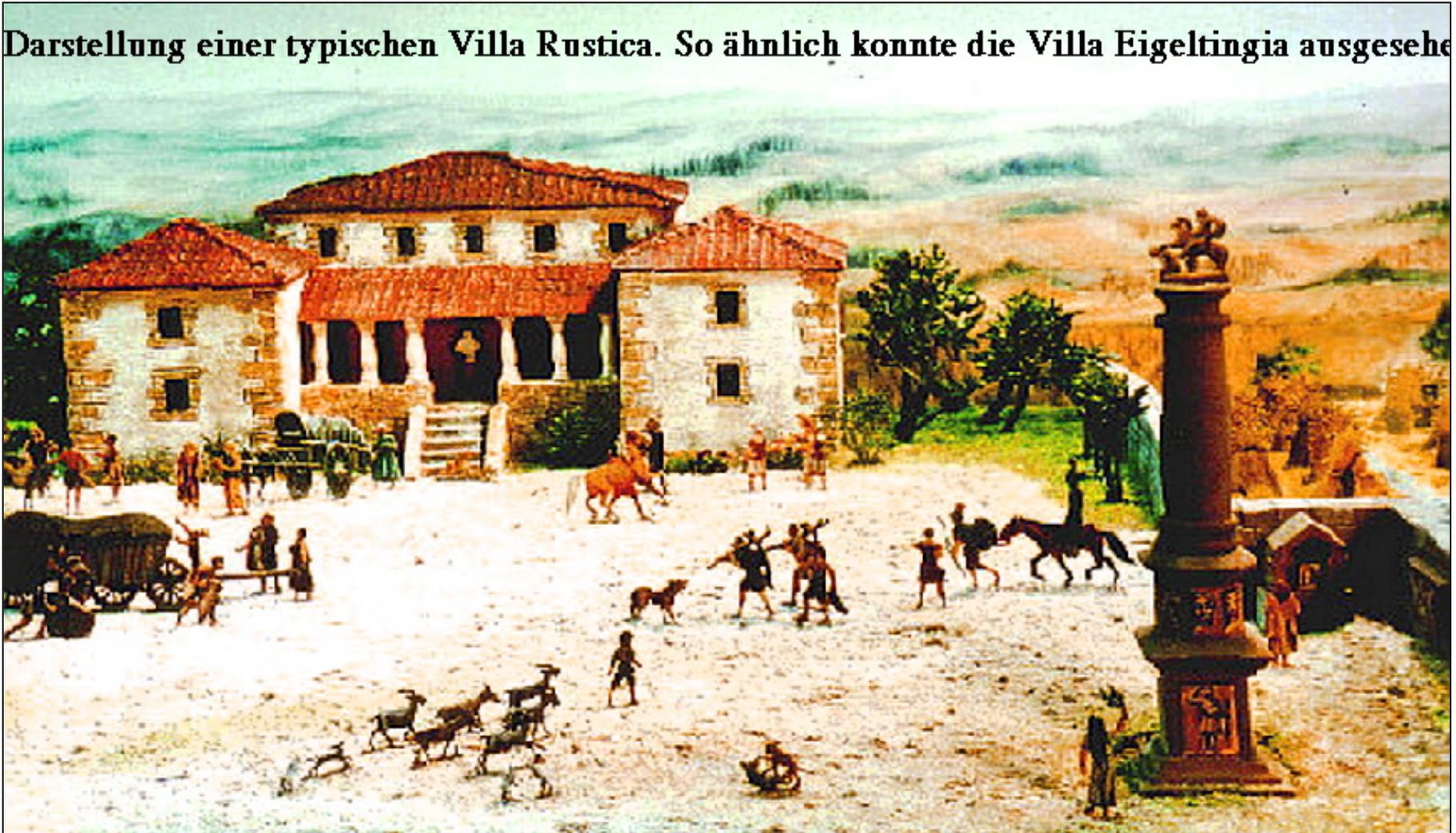
### *res nec Mancipi*

alle anderen Sachen



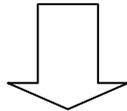
## Der römische Gutshof

Darstellung einer typischen Villa Rustica. So ähnlich konnte die Villa Eigeltingia ausgesehen haben.



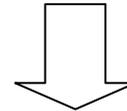
## Eigentumsübertragung bei *res Mancipi* und *res nec Mancipi*

*res Mancipi*



durch einen  
förmlichen Rechtsakt  
(*Mancipatio*)

*res nec Mancipi*



durch formlose  
Besitzübertragung  
(*traditio*)

## Manzipation - *mancipatio*



### *Gültigkeitsvoraussetzungen:*

- veräußerte Sache:  
nur *res Mancipi*
- Veräußerer/Erwerber:  
nur **römische Bürger**
- mindestens **fünf Zeugen** anwesend  
(volljährige römische Bürger)
- **Waagehalter**  
(hält eine bronzene Waage)

# Die Unterscheidung Eigenbesitz / Fremdbesitz

**Eigenbesitzer**

**Fremdbesitzer**

Er übt die faktische  
Sachherrschaft mit  
Eigenbesitzwillen aus.

Er übt die faktische  
Sachherrschaft ohne  
Eigenbesitzwillen aus.

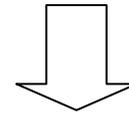
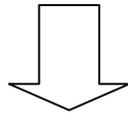
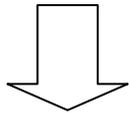
**Merke:** Der Eigenbesitzer muss nicht unbedingt auch wirklich Eigentümer der Sache sein. Es genügt, wenn er „als Eigentümer“ besitzt. Der Dieb ist deshalb (bösgläubiger) Eigenbesitzer der gestohlenen Sache, obwohl er nicht deren Eigentümer ist.

# Arten des Besitzes im römischen Recht

*possessio  
civilis*

*possessio  
naturalis*

**Interdikten-  
besitz**

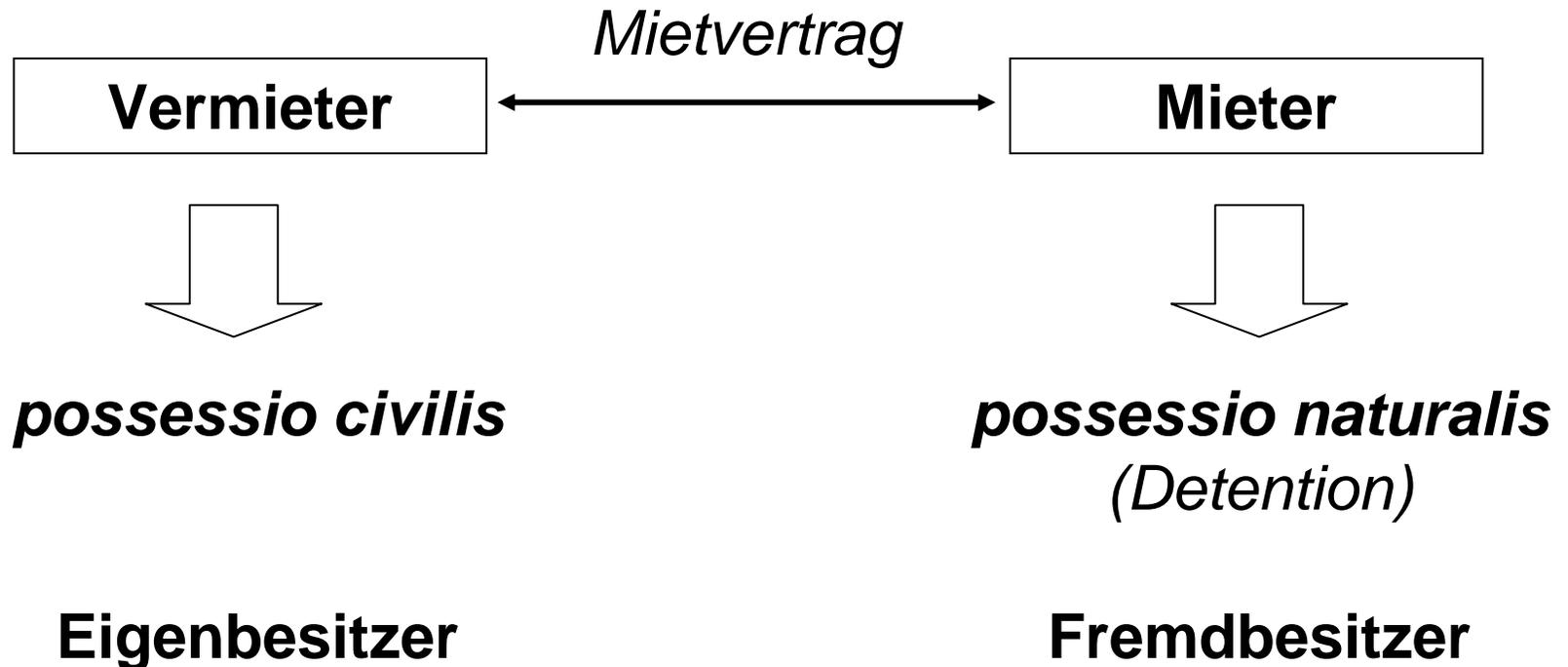


**Eigenbesitzer**  
aufgrund eines  
gültigen Erwerbstitels

**Fremdbesitzer**  
blosse  
tatsächliche  
Innehabung  
(*Detention*)

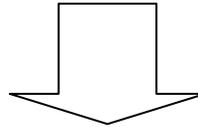
alle Eigenbesitzer  
und bestimmte  
Fremdbesitzer

***Beispiel:***  
**Der Besitz beim Mietverhältnis**



## Der Besitz im ZGB

Art. 919 Abs. 1 ZGB



***tatsächliche Gewalt über eine Sache***  
**(Sachherrschaft)**

„Der Besitz ist weder eine blossе Tatsache noch ein Recht, sondern eine durch die rechtlichen Verhältnisse bestimmte *Tatsache*, aus der sich je nach diesen rechtlichen Verhältnissen verschiedene rechtliche Folgen ergeben.“

*(aus: E. Stark, Berner Kommentar zu ZGB 919, N 22)*

## **Der Begriff der *Sache* im schweizerischen Privatrecht**

***Sache* ist ein unpersönlicher, körperlicher, für sich bestehender Gegenstand, welcher der menschlichen Herrschaft unterworfen werden kann.**

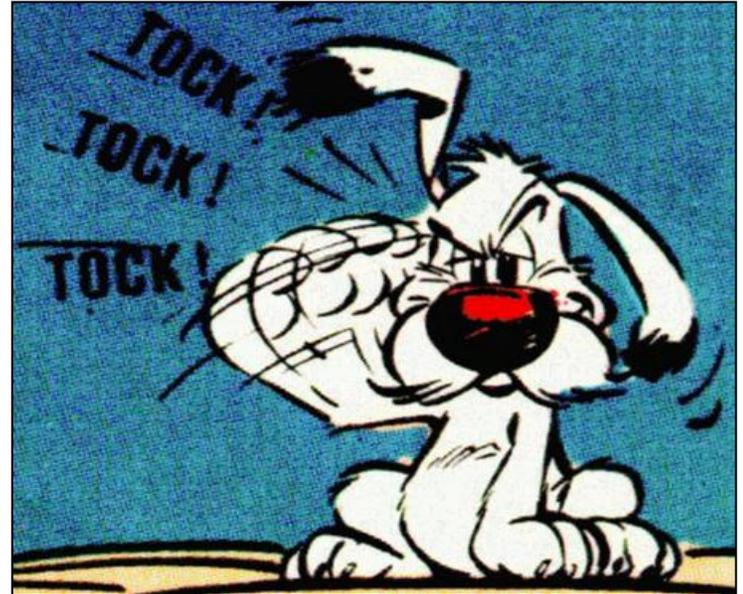
- **Unpersönlichkeit**
- **Körperlichkeit**
- **Abgegrenztheit**
- **Beherrschbarkeit**

## Art. 641a ZGB\*

**<sup>1</sup> Tiere sind keine Sachen.**

**<sup>2</sup> Soweit für Tiere keine besonderen Regelungen bestehen, gelten für sie die auf Sachen anwendbaren Vorschriften.**

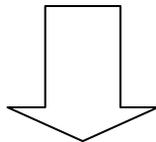
\*(in Kraft seit 1. April 2003)



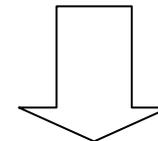
## Einteilung der Sachen

**bewegliche Sachen**  
(Fahrnis, Mobilien)

**unbewegliche Sachen**  
(Grundstücke, Immobilien)

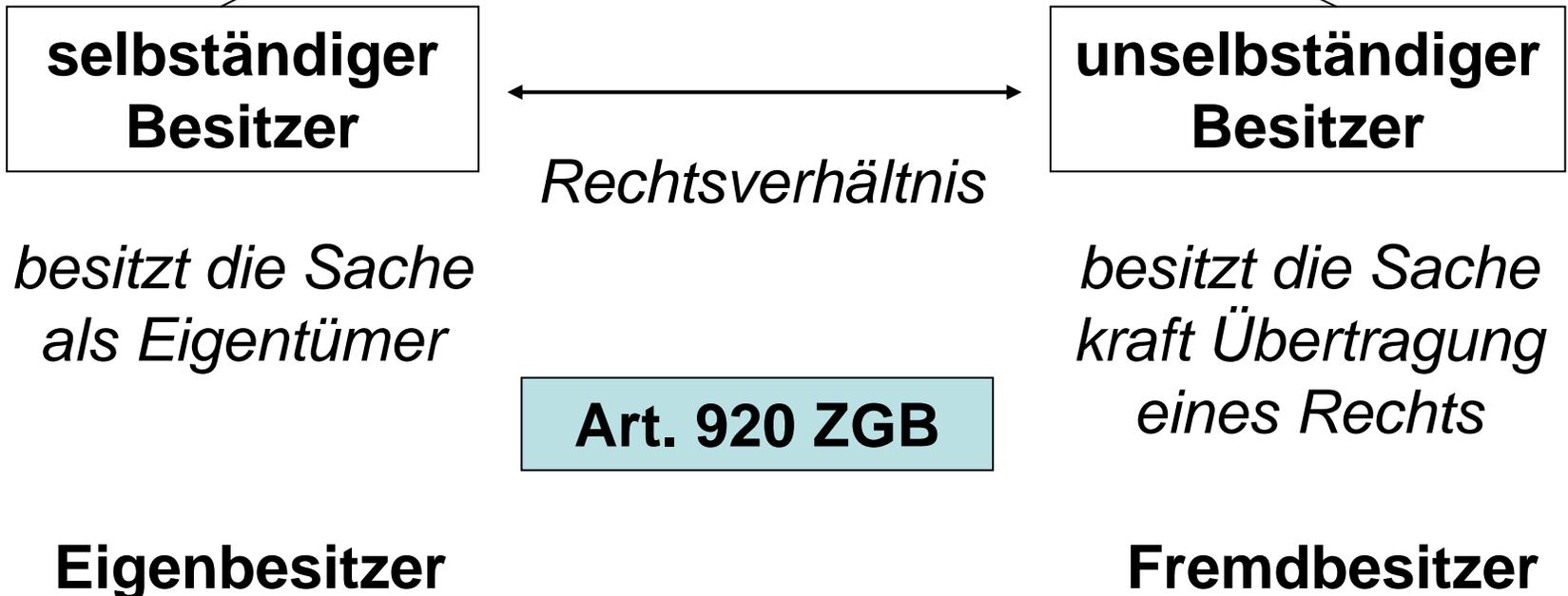


Mobiliarsachenrecht  
(Art. 713-729 ZGB)



Immobiliarsachenrecht  
(Art. 655-712q ZGB)

# Die Arten des Besitzes im ZGB



## Die Arten des Besitzes im ZGB

**mittelbarer  
Besitzer**

*hat die  
mittelbare  
Sachherrschaft  
über die Sache*

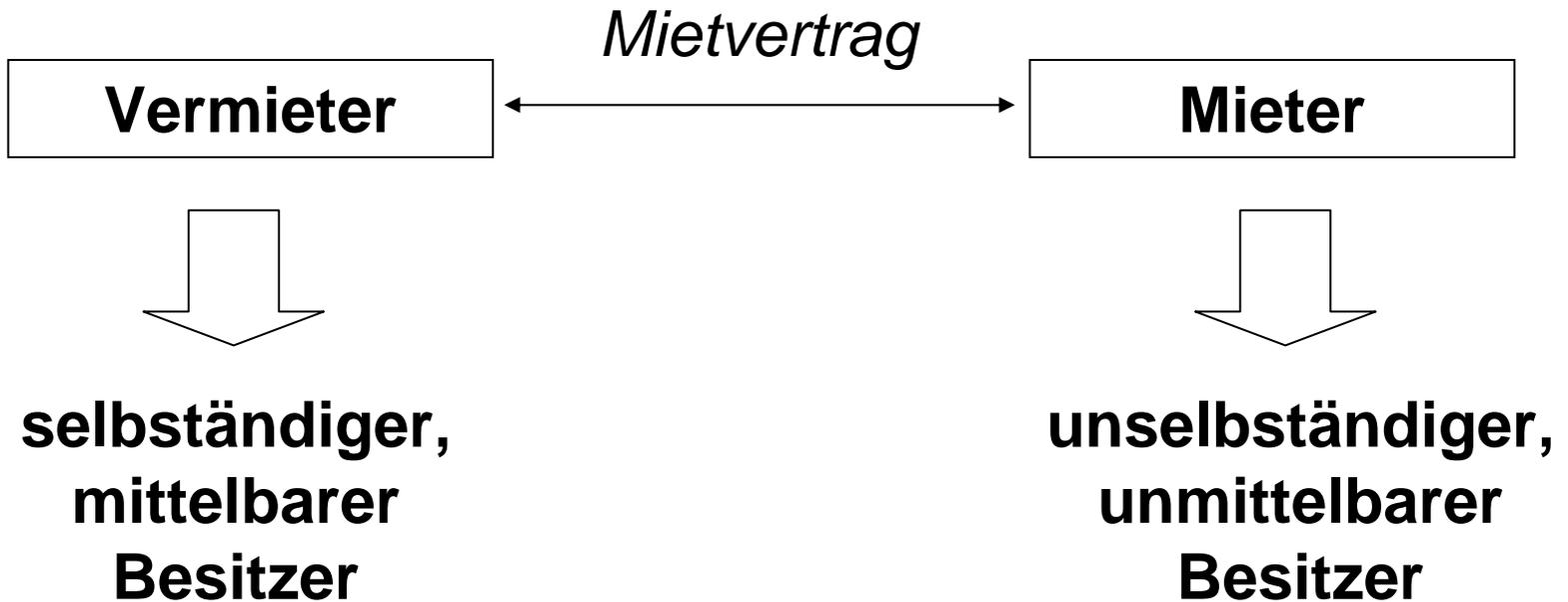


(vgl. § 868 BGB)

**unmittelbarer  
Besitzer**

*hat die  
unmittelbare  
Sachherrschaft  
über die Sache*

***Beispiel:***  
**Der Besitz beim Mietverhältnis**



## Vorübergehende Unterbrechung des Besitzes

*Beispiele für den Tatbestand von Art. 921 ZGB:*

- Verlegen eines Buches im eigenen Haus
- Liegenlassen eines Schirmes im Zug
- Vorübergehende Abwesenheit des Besitzers (z.B. Krankheit)
- Vorübergehende Unzugänglichkeit eines Grundstückes

*Rechtsfolge:*

Der Besitz an der Sache bleibt erhalten.

**Merke:** Keine „vorübergehende Unterbrechung“ liegt vor, wenn die Sache dem Besitzer gegen dessen Willen entzogen worden ist (z.B. Diebstahl).

# Besitz

## Erwerb und Verlust des Besitzes (Texte 24 – 37)

### ***Übersicht:***

- Besitzerwerb durch Sachübergabe (T. 24 – 25)
- Besitzerhalt (T. 26)
- Besitzerwerb/-erhalt durch Dritte (T. 27 – 30)
- Besitzerwerb ohne körperliche Sachübergabe / Traditionssurrogate (T. 30 – 34)
- Verlust des Besitzes (T. 35 – 37)

vor Text 24 und 25

## Erwerb des Besitzes

**abgeleiteter (derivativer)  
Besitzerwerb**

**ursprünglicher (originärer)  
Besitzerwerb**

Besitzeserwerb durch  
Übertragung der Sache  
vom früheren Besitzer  
(*traditio*)

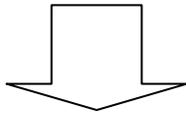
Besitzeserwerb durch  
tatsächliche Inbesitz-  
nahme der Sache

## Erwerb des Besitzes

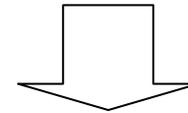
**tatsächliche Herrschaft**  
*corpore*

und  
*et*

**Besitzwille**  
*animo*



- Ergreifen einer beweglichen Sache
- Betreten eines Grundstückes



- Vorliegen der Handlungsfähigkeit
- Genehmigung des Vormundes  
(Geisteskranke und Unmündige)

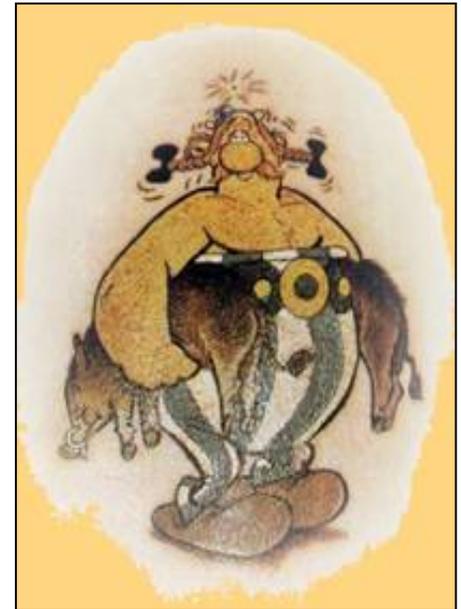
zu Text 24 und 25

*Beispiel:*  
**Originärer Besitzerwerb**

***Fall:***

Ein Jäger legt eine Schlinge, in der sich ein Eber verfängt. Wann hat der Jäger Besitz am Eber erlangt?

*(vgl. D. 41.1.55)*



## Erhalt des Besitzes



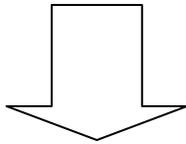
**Besitzwille**  
*solo animo*

- Besitzerhalt bei zeitweiliger Abwesenheit
- Besitzerhalt bei verlegten Sachen
- Besitzerhalt bei einem flüchtigen Sklaven

(vgl. **Text 23** für das schweizerische Recht)

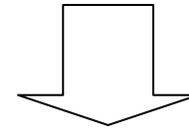
## Besitzerwerb durch Dritte

**Gewaltunterworfenene  
(Sklaven, Hauskinder)**



Besitzerwerb für  
den Gewalthaber  
(*pater familias*)

**Gewaltfreie**

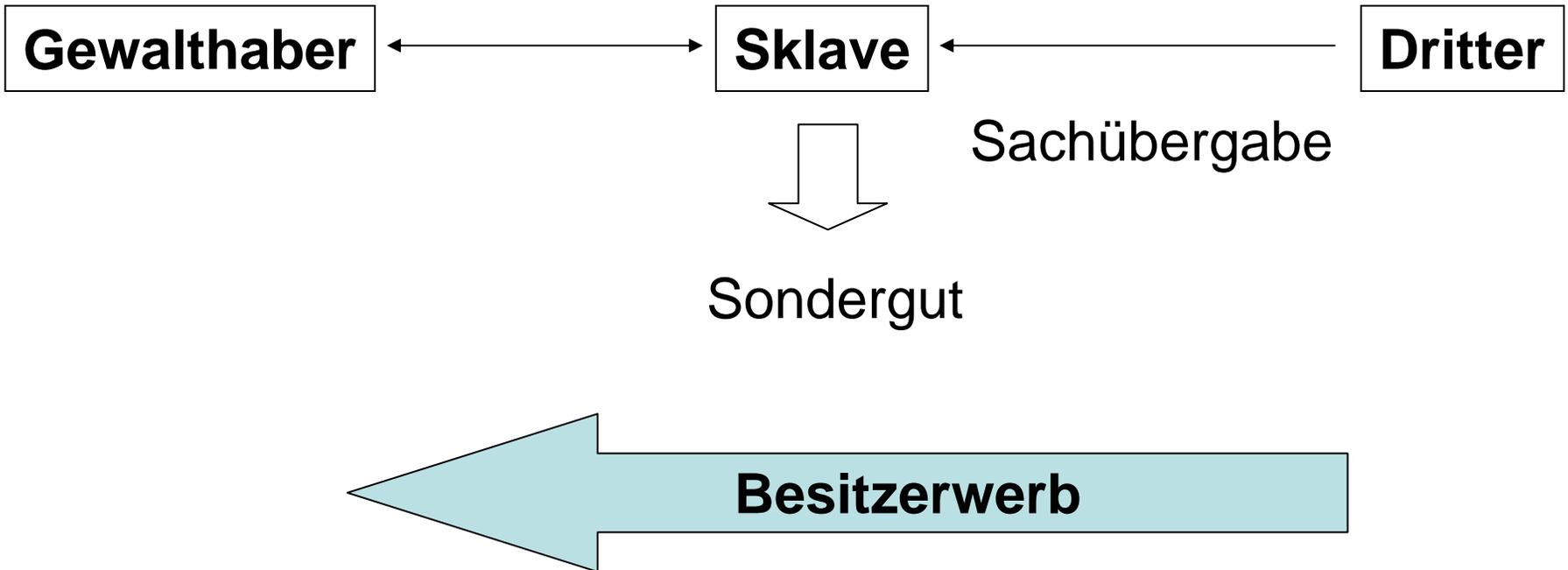


kein Besitzerwerb  
für einen anderen möglich

Ausnahmen:

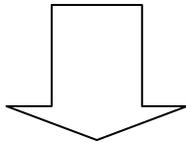
- Vermögensverwalter (*procurator*)
- Vormund (*tutor*)

# Besitzerwerb durch Gewaltunterworfenene (Sklaven / Hauskinder)



## Besitzerhalt durch Dritte

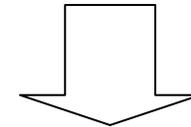
**Gewaltunterworfenene  
(Sklaven, Hauskinder)**



Besitzerhalt für  
den Gewalthaber  
(*pater familias*)

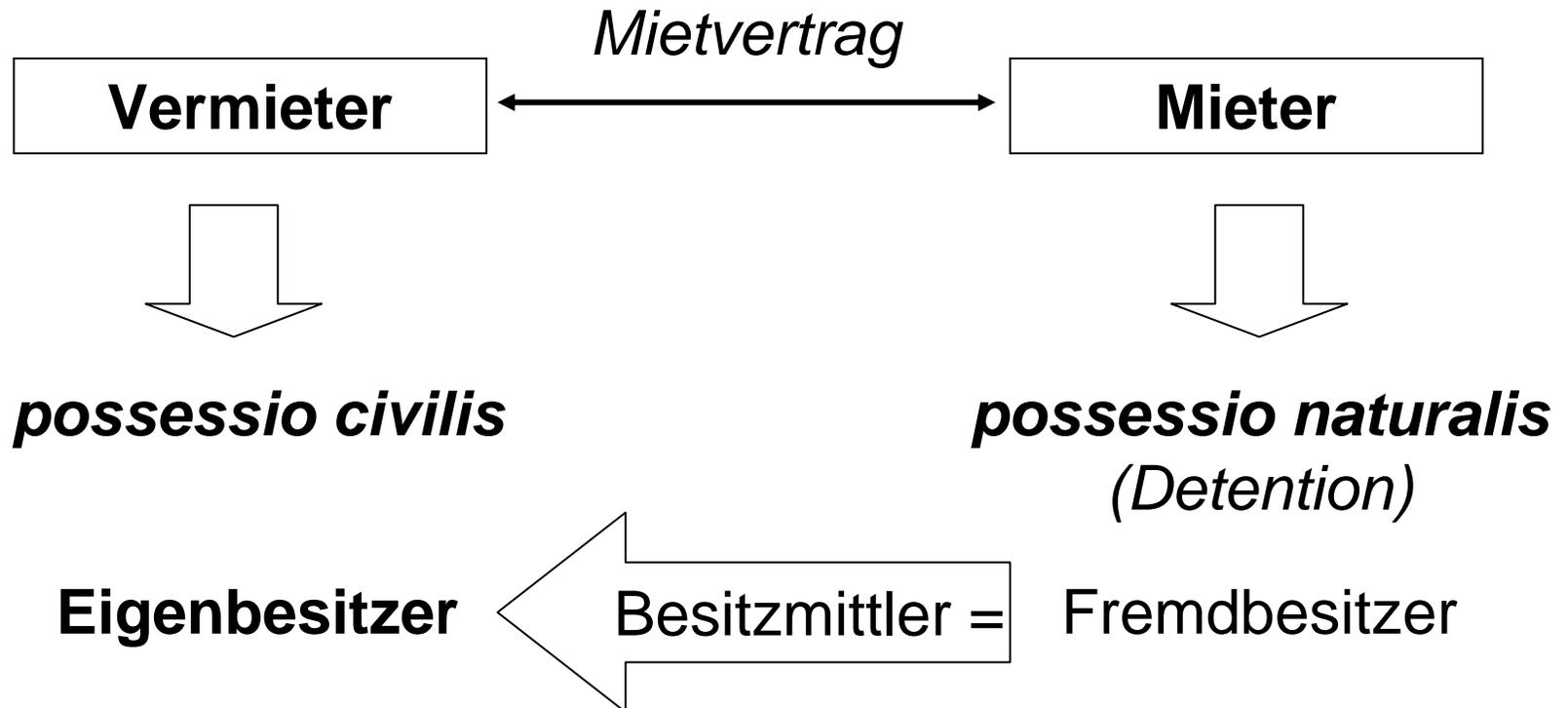
(Gewaltunterworfenene  
sind selber nicht  
Besitzer)

**Gewaltfreie**

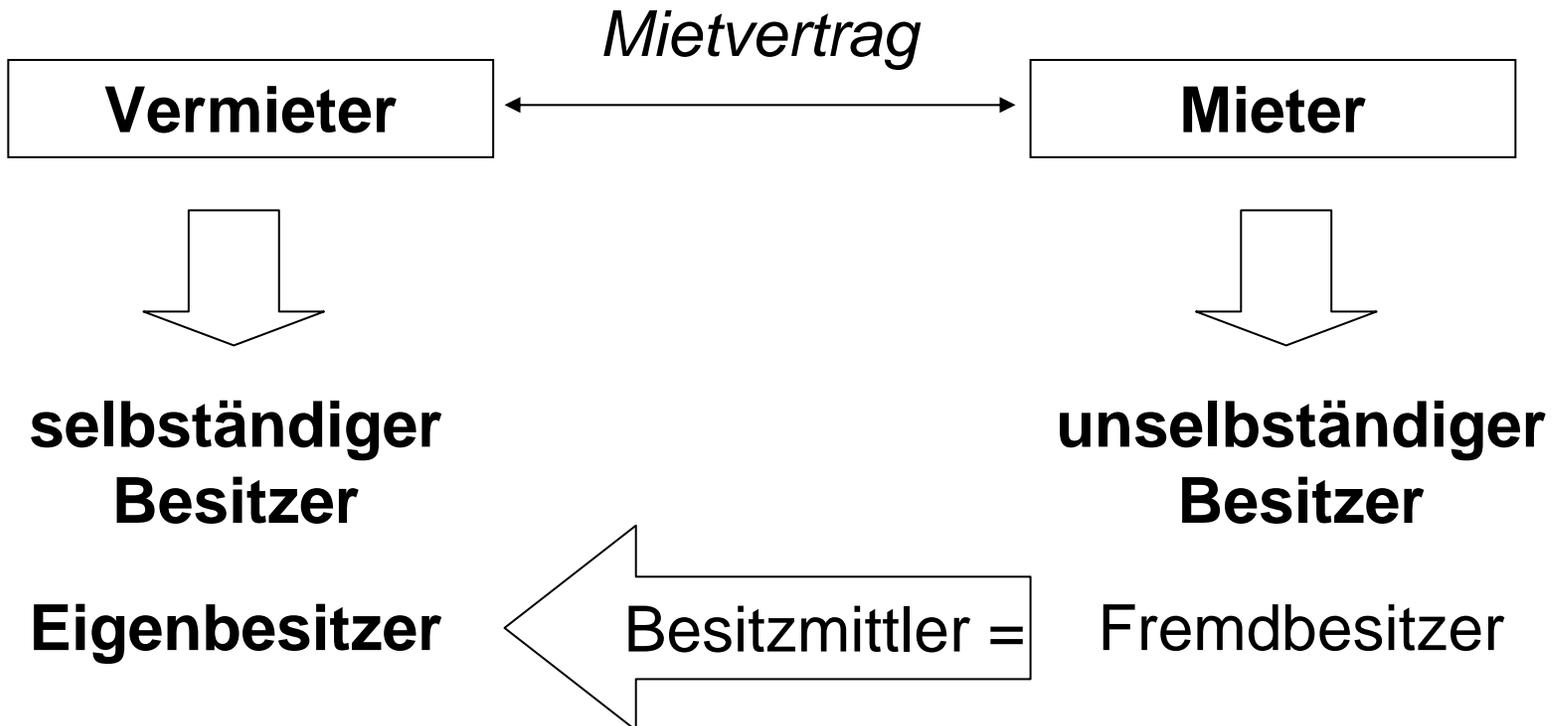


Besitzerhalt  
für den Eigenbesitzer  
(*possessor civilis*)

***Beispiel:***  
**Der Besitzerhalt beim Mietverhältnis**



***Beispiel:***  
**Der Besitzerhalt beim Mietverhältnis**



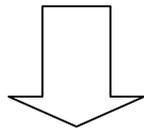
## Besitzerwerb durch Sachübergabe im schweizerischen Recht

Art. 922 Abs. 1 ZGB

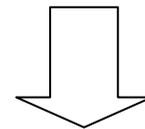
**Veräusserer**

**Erwerber**

→  
*Übergabe der Sache selbst  
oder der Mittel*



*früherer  
Besitzer*

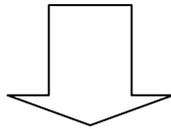


*neuer  
Besitzer*

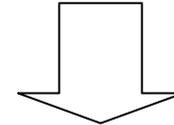
## Besitzeserwerb ohne körperliche Sachübergabe

Übergabe von langer Hand  
*longa manu traditio*

Übergabesurrogate  
*Traditionssurrogate*



Besitzerwerb ohne  
körperliche Ergreifung  
der Sache



Besitzerwerb aufgrund  
einer Willenseinigung  
der Parteien

Text 31 und 32

## Übergabe von langer Hand

**Text 31**

**Übergabe der Schlüssel  
beim Lagerhaus**



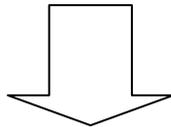
**Text 32**

**Zeigen der Grundstücksgrenzen  
von einem Turm aus**



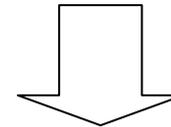
**Übergabesurrogate / Traditionssurrogate**  
Übergabe durch Einigung (*solo animo*)

**Übergabe von kurzer Hand**  
*brevi manu traditio*  
(Text 33)



Fremdbesitzer wird  
zum Eigenbesitzer

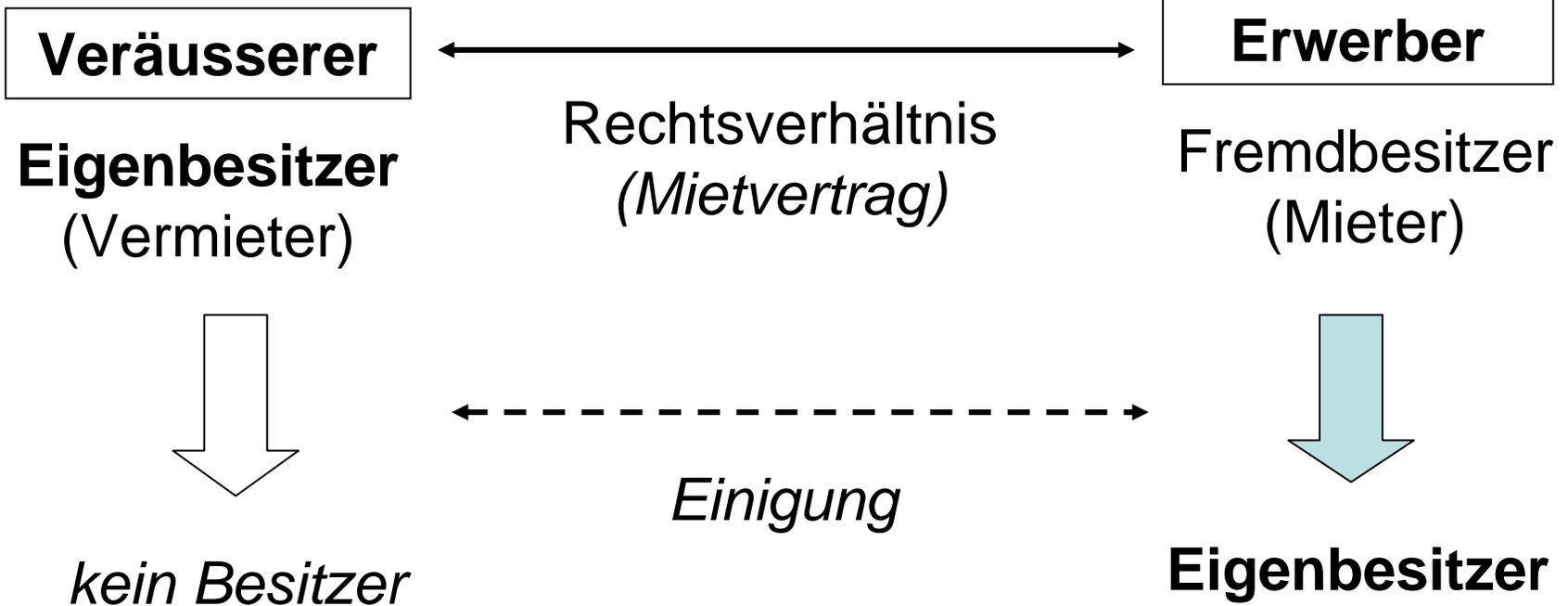
**Besitzkonstitut**  
*constitutum possessorium*  
(Text 34)



Eigenbesitzer wird  
zum Fremdbesitzer

## Übergabe von kurzer Hand

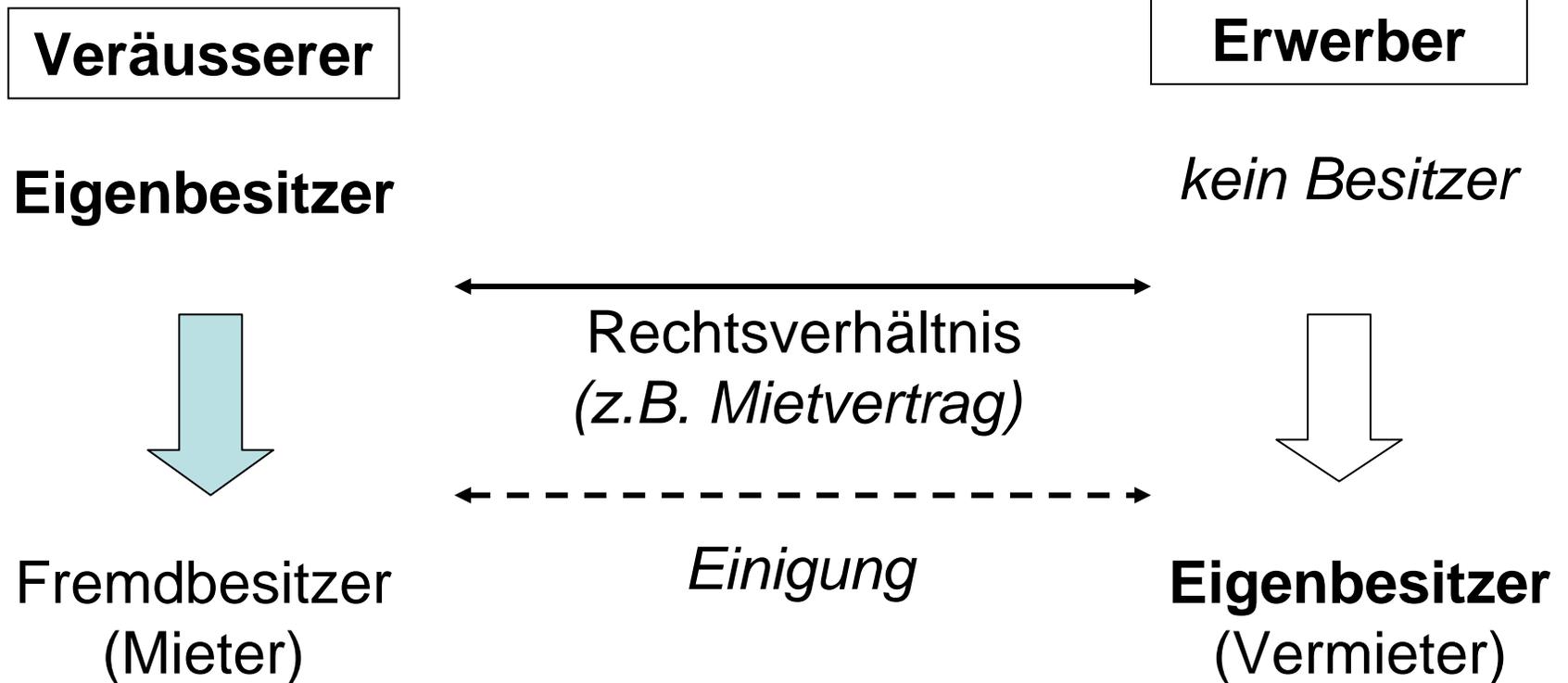
*(Beispiel: Der Mieter erwirbt die Sache käuflich)*



(Die Einigung ersetzt die Rückgabe und Übergabe.)

## Besitzkonstitut

*(Beispiel: Der Veräußerer will die Sache als Mieter behalten)*



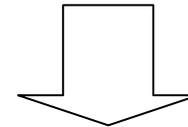
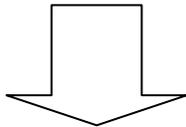
(Die Einigung ersetzt die Übergabe und Rückgabe.)

# Verlust des Besitzes

**tatsächliche Herrschaft**  
*corpore*

oder  
*aut*

**Besitzwille**  
*animo*



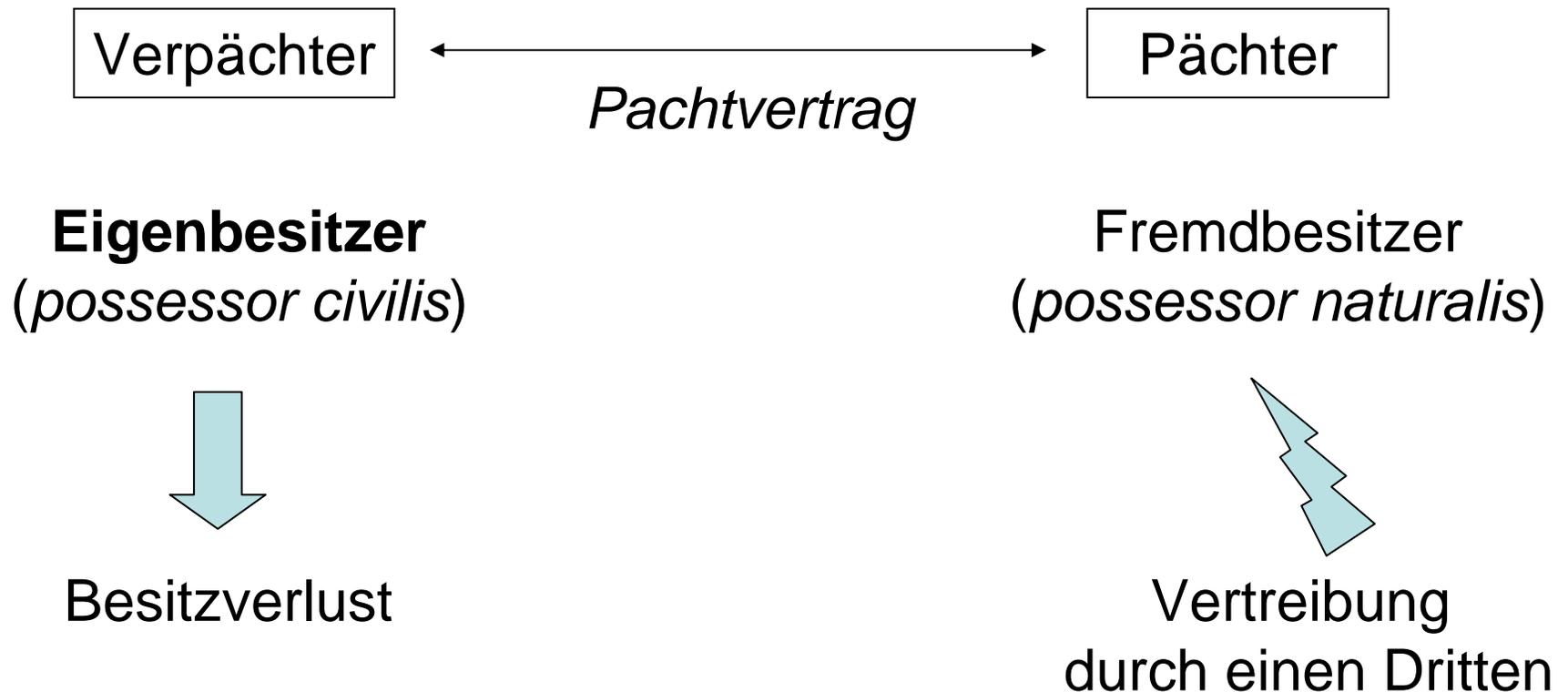
**unfreiwilliger Besitzverlust**

(Diebstahl, Verlieren)

**freiwillige Besitzaufgabe**

(Übertragung, Wegwerfen)

## Verlust des Besitzes bei Vertreibung des Fremdbesitzers



# Verlust des Besitzes bei Diebstahl durch den Fremdbesitzer



zu Text 35 bis 37

*Beispiel:*  
**Besitzverlust / -erhalt bei Grundstücken**

***Fall:***

B besetzt das Grundstück des A,  
der auf den Markt gegangen ist  
und niemanden zurückgelassen  
hat. Wer ist Besitzer des  
Grundstückes?

*(vgl. D. 41.2.6.1)*



zu Text 35 bis 37

*Beispiel:*

## **Besitzverlust / -erhalt bei beweglichen Sachen**

***Fall:***

A vergräbt Geld in der Erde zwecks sicherer Verwahrung und verweist. Als er zurückkehrt, ist ihm entfallen, wo er das Geld vergraben hat. Hat A den Besitz am Geld verloren?

*(vgl. D. 41.2.44 pr.)*



# Eigentum

## Eigentumsschutz

### (Texte 38 – 43)

#### ***Übersicht:***

- Die Eigentumsklage – *rei vindicatio* (T. 38 – 41)
- Die Einrede des Beklagten –  
*exceptio rei venditae et traditae* (T. 42)
- Die Eigentumsklage im Schweizer Recht (T. 43)

# Eigentum und (Eigen)besitz

**Eigenbesitz**

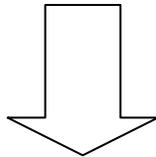
**Eigentum**

tatsächliche Sachherrschaft  
mit dem Willen, die Sache  
*wie ein Eigentümer* zu haben

dingliches **Recht**,  
die Sache für sich  
zu haben

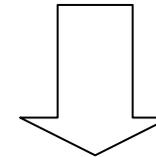
## Eigentum als dingliches Recht

### Verfügungsrecht



- Das Recht, die Sache zu benutzen
- Das Recht, die Sache auf einen Dritten zu übertragen

### Klagerecht



- Des Recht, die Sache von einem Dritten herauszuverlangen
- Das Recht, Einwirkungen Dritter auf die Sache abzuwehren

## Die Eigentumsherausgabeklage (*rei vindicatio*)

*Aktivlegitimation*

*Passivlegitimation*

**AA**

Anspruch auf Herausgabe

**NN**

nicht besitzender  
(ziviler) **Eigentümer**

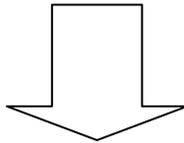
**besitzender**  
Nichteigentümer

*Aulus Agerius*  
(AA)

*Numerius Negidius*  
(NN)

## Abgrenzung zwischen Klagen aus Sachenrecht und Obligationenrecht

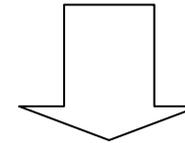
*actiones in rem*



Klagen aus  
Sachherrschaft zur  
Sachverfolgung

*Klage aus Eigentum*

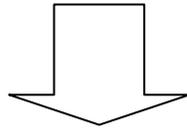
*actiones in personam*



Klagen aus  
persönlicher  
Verpflichtung

*Klage aus Vertrag*

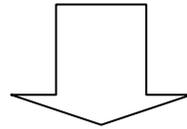
## Umfang der Restitutionspflicht bei der *rei vindicatio*



**Der Kläger soll im Falle des Obsiegens so gestellt werden, wie wenn ihm die vindizierte Sache schon im Augenblick der Streitbefestigung\* (*litis contestatio*) vom Beklagten herausgegeben worden wäre.**

\* (Prozessbegründung, d.h. Zeitpunkt, wo sich der Beklagte vor dem Prätor auf den Prozess einlässt.)

## Umfang der Restitutionspflicht bei der *rei vindicatio*



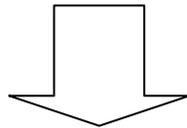
### Herausgabe der Früchte

Alle Früchte, die *nach* der  
Streitbefestigung gezogen  
wurden.

Früchte, die *vor* der  
Streitbefestigung gezogen  
wurden, soweit sie noch  
vorhanden sind.\*

\*(Diese Einschränkung gilt nur für den *gutgläubigen* Besitzer; der bösgläubige Besitzer haftet auch für die vor der Streitbefestigung gezogenen und verbrauchten Früchte.)

## Umfang der Restitutionspflicht bei der *rei vindicatio*



### Ersatz der Aufwendungen des gutgläubigen Besitzers

**notwendige und nützliche  
Aufwendungen\***

***nicht:*  
Luxusaufwendungen**

\*(Der gutgläubige Besitzer hat diesbezüglich auch ein Zurückbehaltungsrecht bzw. ein Wegnahmerecht.)

zu Text 40

## Umfang der Restitutionspflicht bei der *rei vindicatio*

*Kläger*

Herausgabe der Sache

*Beklagter*

**AA**

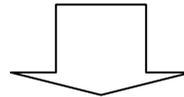
Herausgabe der Früchte

**NN**

Aufwendungsersatz

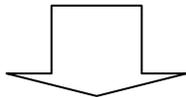
## Verurteilung bei der *rei vindicatio*

bei Weigerung des Beklagten, die Sache *in natura* herauszugeben



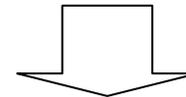
Verurteilung auf den Geldwert  
(*omnis condemnatio pecuniaria est*)

Weigerung des bösgläubigen Besitzers



Schätzungseid des Klägers

Weigerung des gutgläubigen Besitzers



richterliche Schätzung

zu Text 42

## Die Einrede des Beklagten *exceptio rei venditae et traditae*

Verkäufer



Käufer

**ziviler  
Eigentümer**

**AA**

**Eigentumsklage**

**NN**

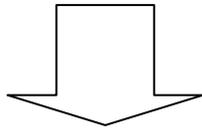
**Einrede (*exceptio*)**

## Die Einrede des Beklagten *exceptio rei venditae et traditae*

AA hat dem NN eine *res Mancipi* verkauft und formlos übergeben (tradiert), weshalb NN wegen dieses Formmangels *nicht* ziviler Eigentümer wurde. Da er aber gegenüber der Eigentumsklage des AA mit der *Einrede der verkauften und übergebenen Sache* geschützt wird, hat er gegenüber dem zivilen Eigentümer eine stärkere Stellung. Man bezeichnet ihn daher als „bonitarischen Eigentümer“.

## Die „Zweiteilung“ des Eigentums bei *res Mancipi*

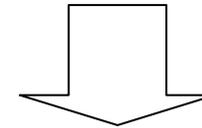
**ziviles\* Eigentum**



Veräußerung durch  
förmliche Übergabe  
(*mancipatio*)

Institut des Zivilrechts  
*ius civile*

**bonitarisches Eigentum**



Veräußerung durch  
formlose Übergabe  
(*traditio*)

Institut des Prätorischen Rechts  
*ius honorarium*

\*(*quiritisches*)

## Die Ausdehnung der Einrede auf den zweiten Käufer

*formlose Übergabe  
einer res Mancipi*

*formlose Übergabe  
einer res Mancipi*

Verkäufer

Käufer 1

Käufer 2

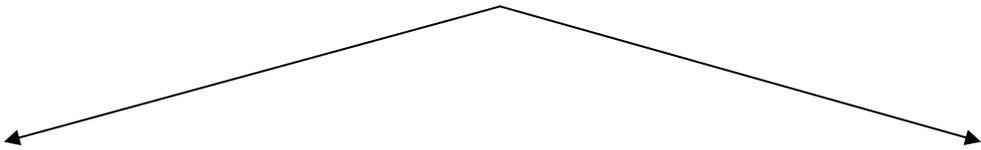
ziviler  
Eigentümer

bonitarischer  
Eigentümer

Eigentumsklage

Einrede (*exceptio*)

## Inhalt des Eigentums (Art. 641 ZGB)



```
graph TD; A["Inhalt des Eigentums (Art. 641 ZGB)"] --> B["Verfügungsrecht (Abs. 1)"]; A --> C["Ausschliessungsrecht (Abs. 2)"];
```

**Verfügungsrecht  
(Abs. 1)**

**Ausschliessungsrecht  
(Abs. 2)**

- Eigentumsherausgabeklage  
(*Vindikation*)
- Eigentumsfreiheitsklage  
(*actio negatoria*)

## **Die Herausgabeklage nach Art. 641 Abs. 2 ZGB (*Vindikation*)**

**Die *Vindikation* (Eigentumsherausgabeklage) ist die Klage des *nicht* unmittelbar besitzenden Eigentümers, mit der er die Herausgabe der Sache vom besitzenden Nichteigentümer verlangt.**

Die Sache wird dem Eigentümer von einem nicht berechtigten Besitzer vorenthalten.

***Tatbestand***

Der Eigentümer kann die Sache herausverlangen (*vindizieren*).

***Rechtsfolge***

## Die Herausgabeklage nach Art. 641 Abs. 2 ZGB (*Vindikation*)

*Aktivlegitimation*

*Passivlegitimation*

**A**

**Vindikation**

**B**

nicht besitzender  
**Eigentümer**

**besitzender**  
Nichteigentümer

# Originärer Eigentumserwerb

## Aneignung - *occupatio*

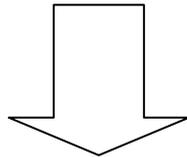
### (Texte 44 - 49)

#### ***Übersicht:***

- Die Voraussetzungen der Aneignung (T. 44)
- Die Herrenlosigkeit bei Tieren (T. 45 – 48)
- Die Aneignung im schweizerischen Recht (T. 49)

# Erwerb des Eigentums

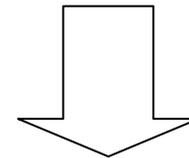
**abgeleiteter / derivativer  
Eigentumserwerb**



abhängig vom Recht  
eines Vormannes

(Erwerb durch Rechtsgeschäft)

**ursprünglicher / originärer  
Eigentumserwerb**



unabhängig vom Recht  
eines Vormannes

(Erwerb ohne Rechtsgeschäft)

## Arten des originären Eigentumserwerbs

*Die Erwerbsarten nach ius gentium:*

- **Aneignung – *occupatio* (T. 44 – 49)**
- **Schatzfund (T. 50 – 55)**
- **Fruchterwerb**
- **Verbindung mit einem Grundstück (T. 56 – 59)**
- **Vermengung / Vermischung (T. 60 - 61)**
- **Verarbeitung – *specificatio* (T. 62 – 71)**

*Die Erwerbsart nach ius civile:*

**Ersitzung – *usucapio* (T. 89 – 96)**

## Aneignung - *occupatio*

Wer eine Sache, die niemandem gehört, mit Aneignungswillen in Besitz nimmt, erwirbt sofort Eigentum.

*Voraussetzungen:*

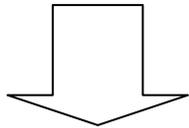
- Originärer Besitzerwerb (*corpore et animo*)\*
  - **tatsächliche Sachherrschaft** und
  - **Eigenbesitzwille**
- an einer **herrenlosen Sache**

\* (siehe vorne zu Text 24 und 25)

## **Herrenlose Sachen**

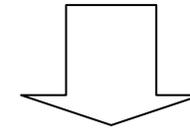
(Sachen, die in niemandes Eigentum stehen)

### **ursprünglich herrenlose Sachen**



Sachen, die noch nie in  
jemandes Eigentum  
gestanden haben  
(z.B. *wilde Tiere, Perlen,  
neue Inseln*)

### **derelinquierte Sachen**



Sachen, die vom früheren  
Eigentümer (freiwillig)  
preisgegeben wurden\*  
(z.B. *weggeworfene Sachen,  
verlassene Grundstücke*)

## Herrenlosigkeit infolge Dereliktion

Eine *Dereliktion* liegt vor, wenn der bisherige Eigentümer freiwillig den Besitz an einer Sache aufgibt mit dem Willen, das Eigentum an ihr aufzugeben.

*Keine Herrenlosigkeit liegt demnach vor bei:*

- Diebstahl von beweglichen Sachen
- Vertreibung von einem Grundstück
- vergessenen, verlegten und verlorenen Sachen\*  
(*bei Tieren siehe jedoch T. 45 – 47*)

\*(**Merke:** an verlorenen Sachen ist *keine* Aneignung möglich; Fundunterschlagung gilt auch als Diebstahl - *furtum*.)

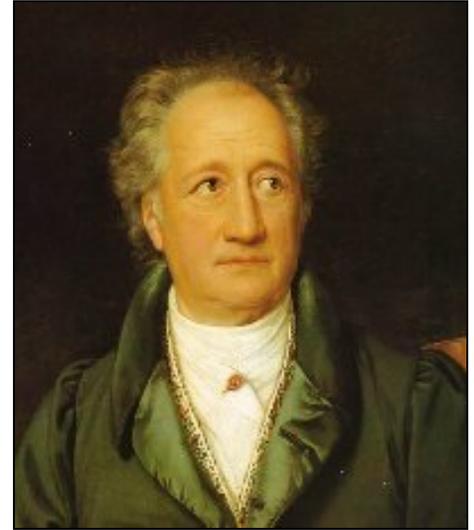
*Beispiel einer Dereliktion aus der Lyrik:*

## **Der König in Thule**

Johann Wolfgang von Goethe  
(fünfte und letzte Strophe)

**„Dort stand der alte Zecher,  
trank letzte Lebensglut  
und warf den heil'gen Becher  
hinunter in die Flut.**

**Er sah ihn stürzen, trinken  
und sinken tief in's Meer.  
Die Augen täten ihm sinken;  
trank nie einen Tropfen mehr.“**



## Herrenlosigkeit bei Tieren

Eigentumsverlust infolge  
Verlust des Besitzes

Eigentumsverlust infolge  
Dereliktion

**Wilde Tiere**

**Haustiere**

*(z.B. Hunde, Rinder)*

gefangene Tiere

gezähmte Tiere

wenn sie wieder  
in der natürlichen  
Freiheit sind

*(T. 46 und 47)*

wenn sie nach  
Gewohnheit nicht  
mehr zurückkehren

*(T. 45)*

## Text 45 bis 48

gezähmtes wildes Tier  
(Text 45)



gefangenes wildes Tier  
(Text. 46 und 47)



Haustier (zahmes Tier)



## Die Aneignung im schweizerischen Recht (Art. 718 ZGB)

*Voraussetzungen für den Eigentumserwerb:*

- **Herrenlose bewegliche Sache\***
- **Besitzergreifung**
- **Aneignungswille**

\*(Für Grundstücke ist die Aneignung in Art. 658 ZGB geregelt.)

## Bundesgerichtsfall

A behändigte Ende Juli 1985 an verschiedenen Orten in Zürich gezielt ca. drei Tonnen am Strassenrand deponiertes Altpapier (Deliktsbetrag ca. CHR 350), welches für die "Gemeinnützige Zürcher Papierabfuhr" (Organisation X) bestimmt gewesen war. Die Daten hatte er der im Tagblatt publizierte Sammeliste entnommen. Dabei nahm er nur solche Zeitungsbündel mit, welche nicht mit einem "P" bezeichnet gewesen waren, weil die Organisation X in den publizierte Sammelisten darum gebeten hatte, das zu einem Paket gebündelte und verschnürte Altpapier mit einem "P" zu versehen.

Erwarb A Eigentum an diesem Altpapier?

**(BGE 115 IV 104 ff.)**

# Originärer Eigentumserwerb Schatzfund (Texte 50 - 55)

## ***Übersicht:***

- Der Schatzfund im römischen Recht (T. 50 - 53)
- Der Schatzfund in der Bibel (T. 54)
- Der Schatzfund im modernen Recht (T. 55)

**Fall**  
(Papyrus, Ryland, No.152)

Mutter des  
Orsenouphis

12 v. Chr.



Orsenouphis

28 n. Chr.



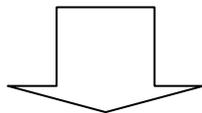
*Rechtsfrage:*  
Wer ist Eigentümer des Schmuckes?

Petesouchos

## Der Begriff des Schatzes

### **Schatz (*thesaurus*)**

Wertgegenstand, der solange verborgen war, dass sich der Eigentümer nicht mehr ermitteln lässt.

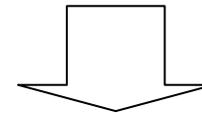


**Eigentumserwerb durch Aneignung möglich**

(Schatz wird wie eine *herrenlose Sache* behandelt)

### **gewöhnliche Fundsache**

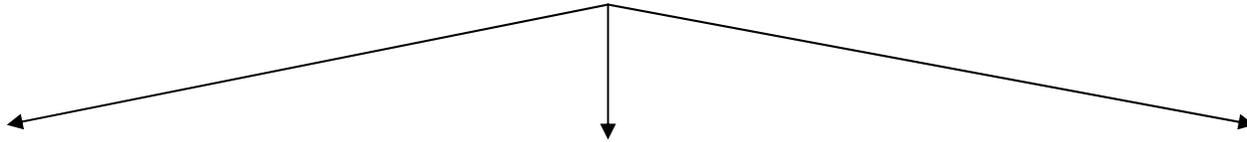
Wertgegenstand, der z.B. aus Geiz, Furcht oder zur Sicherung verborgen wurde.



**Eigentumserwerb durch Aneignung *nicht* möglich**

(Fundunterschlagung wird wie *Diebstahl* behandelt)

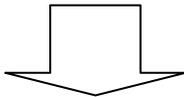
**Eigentumserwerb an einem Schatz,  
der auf dem eigenen Grundstück vergraben ist**



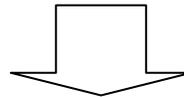
**Eigentumserwerb  
ohne Wissen und  
Willen**

**Eigentumserwerb  
mit Wissen und  
Willen  
(*solo animo*)**

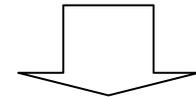
**Eigentumserwerb  
mit Ergreifen und  
Wegführen  
(*corpore et animo*)**



Brutus / Manilius  
(2. Jh. v. Chr.)



Prokulianer  
(1. Jh. n. Chr.)



Sabinianer  
(1. Jh. n. Chr.)

*Prinzip der Akzession*

*Prinzip der Okkupation*

**Eigentumserwerb an einem Schatz,  
der auf einem fremden Grundstück gefunden wird**

**Eigentumserwerb durch  
den Grundstückseigentümer**  
*(Prinzip der Akzession)*

**Eigentumserwerb durch  
den Finder des Schatzes**  
*(Prinzip der Okkupation)*

*Vermittelnde Lösung durch Kaiser Hadrian:*  
**Eigentumserwerb je zur Hälfte  
durch Grundstückseigentümer  
und Finder**

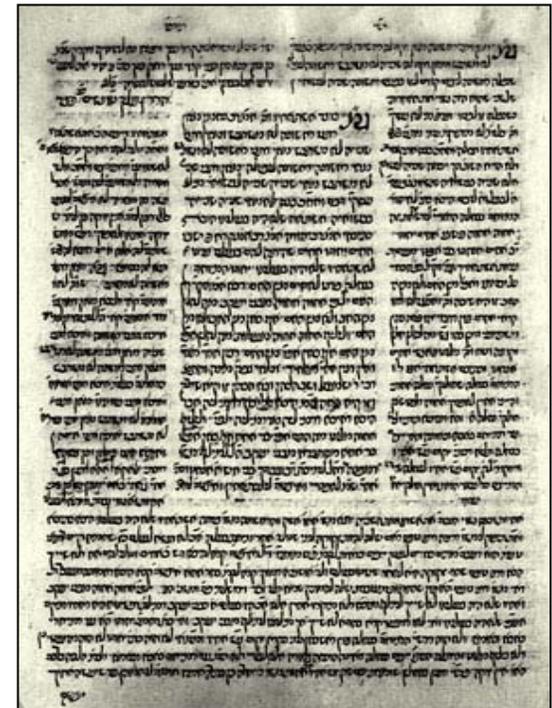
# Der Schatz im Acker

## Eigentumserwerb durch den Grundstückseigentümer

Bibel, Neues Testament, Matthäus 13, 44

**„Mit dem Himmelreich ist es wie mit einem Schatz, der in einem Acker vergraben war. Ein Mann entdeckte ich, grub ihn aber wieder ein. Und in seiner Freude verkaufte er alles, was er besass, und kaufte den Acker.“**

*(Bild: Manuskript des babylonischen Talmuds)*



## Der Schatz im Acker

### Eigentumserwerb durch den Finder

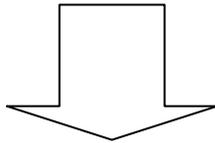
**Horaz, Satiren II, 6, 10 - 13**

**„(...) wenn mich doch mein gutes Glück auf einen Topf voll Gold stossen liesse, wie jenen Tagelöhner, der mit dem gefundenen Schatze das zuvor um Lohn gepflügte Land erkaufte und als Eigentum, von Herkules Gnaden, baute.“**



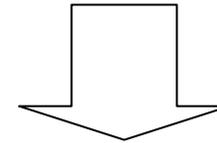
## Der Schatzfund nach modernem Recht

**Schweizer Recht  
(Art. 723 Abs. 2 und 3 ZGB)**



Der Schatz gehört dem Grundstückseigentümer; der Finder hat einen (obligatorischen) Anspruch auf angemessene Vergütung, max. bis zur Hälfte des Wertes.

**Deutsches Recht\*  
(§ 984 BGB)**



Der Schatz gehört je zur Hälfte dem Grundstückseigentümer und dem Finder (Miteigentum).

\* Ebenso in Österreich (ABGB 399) und Frankreich (CC fr. 714)

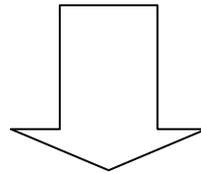
# Originärer Eigentumserwerb (Texte 56 - 71)

## ***Übersicht:***

- Verbindung mit einem Grundstück (Texte 56 – 59)
- Vermengung und Vermischung (Texte 60 – 61)
- Verarbeitung (Texte 62 – 71)
- Fruchterwerb (*keine* Texte)

## Verbindung – *accessio*

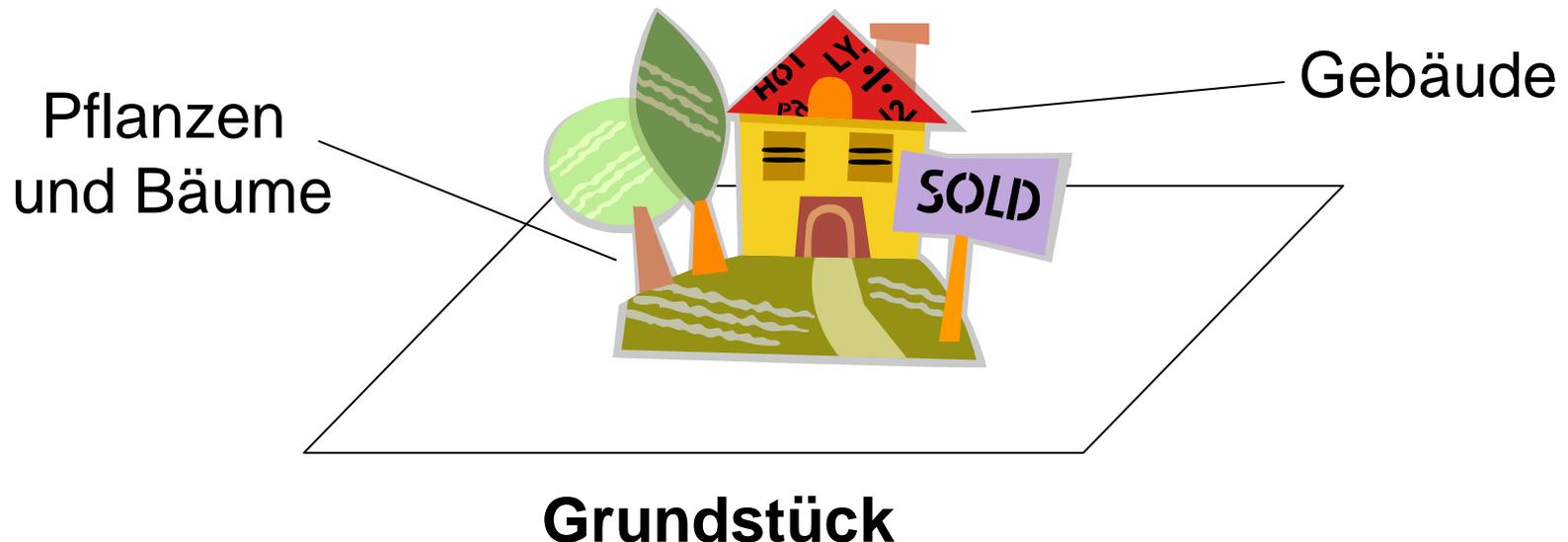
- Eine Verbindung liegt vor, wenn Gegenstände verschiedener Eigentümer fest miteinander verbunden werden.
- Fest ist eine Verbindung, wenn sich die zusammengefügte Gegenstände nur mit dem Nachteil schwerer Beschädigung oder unverhältnismässigen Aufwandes wieder trennen lassen.



**Die *Nebensache* folgt dem rechtlichen Schicksal der *Hauptsache*.**

## Verbindung mit einem Grundstück *superficies solo cedit* (Akzessionsprinzip)

Der Grundsatz *superficies solo cedit* besagt, dass Sachen, die mit einem Grundstück fest verbunden werden, diesem in seinem rechtlichen Schicksal folgen.



## Bauen mit fremden Material auf dem eigenen Grundstück



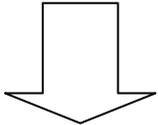
Bei Abbruch des Gebäudes kann B das Eigentum am Material  
wiederum mit der Eigentumsklage (*rei vindicatio*) geltend machen.

zu Text 56

## Bauen mit eigenem Material auf einem fremden Grundstück

Eigentümer  
des Grundstückes

**A**



Eigentümer  
des Gebäudes

Eigentümer  
des Baumaterials

**B**

Anspruch auf  
Wegnahme  
des Materials  
oder (einfachen)  
Wertersatz\*



**\*Diesen Anspruch hat nur, wer als *gutgläubiger* Besitzer des fremden Grundstückes darauf baut. Wer wissentlich mit eigenem Material auf fremden Boden baut, hat mangels Schutzwürdigkeit keinen Anspruch.**

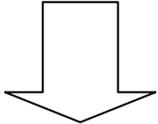
## **Das *Akzessionsprinzip* im Schweizer Recht (Art. 667 Abs. 2 ZGB)**

**Das *Akzessionsprinzip* ist der Grundsatz, wonach das Eigentum am Grundstück auch dessen Bestandteile (d.h. fest verbundene Sachen) umfasst; dazu gehören Bauten, Pflanzen und Quellen.**

## Bauten auf dem Grundstück nach Schweizer Recht

Eigentümer  
des Grundstückes

**A**



Eigentümer  
des Gebäudes  
(ZGB 671 I)

Eigentümer  
des Baumaterials

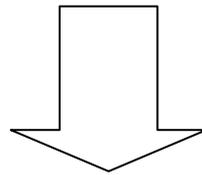
**B**



- Anspruch auf Wegnahme des Materials (ZGB 671 II)
- Anspruch auf Entschädigung (ZGB 672)

**Vermengung von festen Stoffen (*commixtio*)  
Vermischung von Flüssigkeiten (*confusio*)**

- **Verbindung / Vermischung von beweglichen Sachen verschiedener Eigentümer**
- **Trennung bzw. Unterscheidung der Sachen ist kaum mehr möglich**
- **Mit oder ohne Willen der Parteien**



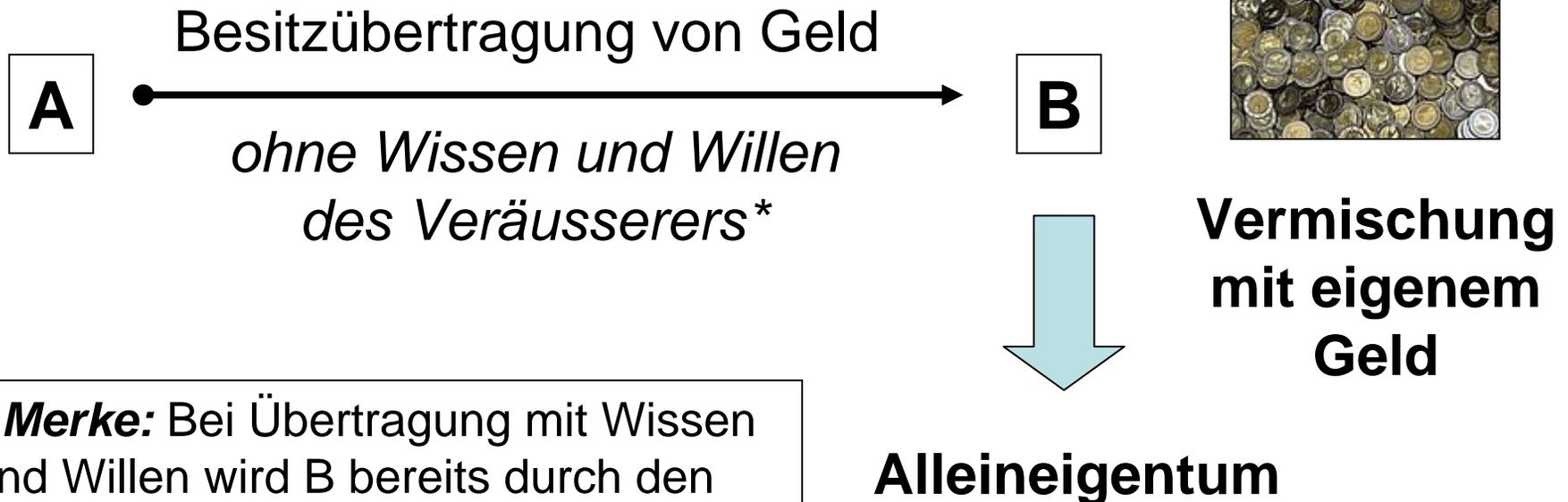
**Entstehung von Miteigentum  
(nach Bruchteilen)**

**Vermengung von festen Stoffen (*commixtio*)  
Vermischung von Flüssigkeiten (*confusio*)**



## Sonderfall: Vermischung von Geld (Münzen, Geldnoten)

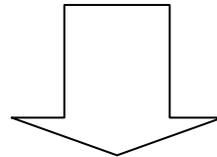
Derjenige, der fremdes Geld unausscheidbar mit eigenem vermischt, wird *Alleineigentümer* des ganzen Geldes.



\* **Merke:** Bei Übertragung mit Wissen und Willen wird B bereits durch den Erwerb Alleineigentümer des Geldes.

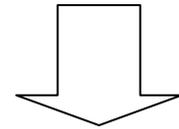
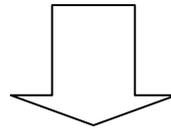
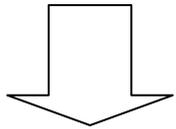
## Verarbeitung - *specificatio*

- **Verarbeitung von fremdem Stoff (Material), so dass daraus eine *neue* Sache entsteht.**
- **Keine Einwilligung des Stoffeigentümers.**



- **Der Stoffeigentümer *oder* der Verarbeiter wird Eigentümer der neuen Sache.**
- **Die andere Partei hat Anspruch auf Ersatz des Materialwertes.**

# Verarbeitung - *specificatio*

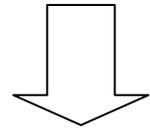
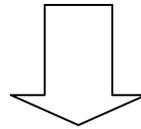
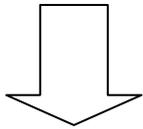


# Der „Schulenstreit“ unter den römischen Juristen

**Prokulianer**

**Justinian**  
(Mittelmeinung)

**Sabinianer**



**Verarbeiter**

wird Eigentümer

(*Produktionsprinzip*)

**Stoffeigentümer**

bleibt Eigentümer  
bei *Rückführbarkeit*  
in den ursprünglichen  
Zustand, sonst wird  
der **Verarbeiter**  
Eigentümer

**Stoffeigentümer**

bleibt Eigentümer

(*Stoffprinzip*)

Texte 62 bis 70

## Der „Schulenstreit“ unter den römischen Juristen

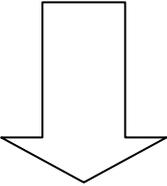
**Sabinianer: Stoffprinzip**

**Stoff**

**Verarbeitung**



gleicher Stoff



kein Eigentums-  
wechsel

Texte 62 bis 70

# Der „Schulenstreit“ unter den römischen Juristen

**Prokulianer: Produktionsprinzip**

**Stoff**

**Verarbeitung**

**andere Form**

Eigentumserwerb  
durch den Verarbeiter

Texte 62 bis 70

# Der „Schulenstreit“ unter den römischen Juristen

Justinian: Mittelmeinung

Stoff

Verarbeitung

neue Sache

Rückführbarkeit?

Ja:  
Stoffeigentümer

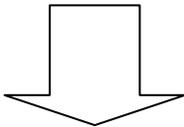
Nein:  
Verarbeiter

## Verarbeitung im Schweizer Recht (Art. 726 ZGB)

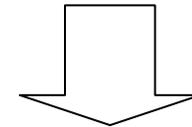
Verarbeitung einer fremden Sache zu einer *neuen* Sache

Arbeit kostbarer als Material

Material kostbarer als Arbeit



**Verarbeiter  
wird Eigentümer**



**Stoffeigentümer  
bleibt Eigentümer**

zu Text 71

## Verarbeitung in den modernen Rechtsordnungen

**CH / D / I**

**F**

**A**

Verarbeiter oder Stoffeigentümer je nach dem, ob Arbeit oder Stoff (erheblich) *wertvoller* ist.

Stoffeigentümer bleibt immer Eigentümer.

Stoffeigentümer bei *Rückführbarkeit*, sonst gemeinsames Eigentum von Verarbeiter und Stoffeigentümer.

(ZGB 726; BGB 950; CC it. 940)

(CC fr. 570)

(ABGB 415)

kein Text

# Der Fruchtenerwerb

Früchte

*vor* der Trennung

*nach* der Trennung

Früchte sind  
Bestandteile der Muttersache



Früchte werden zu einer  
selbständigen Sache



kein Text

# Der Fruchtwerb

## Eigentumserwerb an den abgetrennten Früchten

Grundsatz

Ausnahmen

**Eigentümer  
der Muttersache**

- **gutgläubiger Besitzer der Muttersache**
- Erbpächter
- Pächter
- Nutzniesser

## **Der Fruchterwerb**

### **Eigentumserwerb durch den gutgläubigen Besitzer**

#### **D. 41.1.48 pr. (Paulus)**

Ein gutgläubiger Käufer, der Früchte aus einer fremden Sache in Besitz nimmt, macht diese zweifellos zu seinem Eigentum und zwar nicht nur diejenigen, die durch seinen Fleiss und seine Arbeit entstanden sind, sondern alle. Hinsichtlich der Früchte hat er ja beinahe die Stellung eines Eigentümers. Sogar noch vor der Besitznahme, nämlich bereits mit der Trennung vom Boden, werden die Früchte Eigentum des gutgläubigen Käufers.

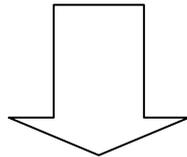
# Derivativer Eigentumserwerb (Texte 72 – 85)

## ***Übersicht:***

- Arten des derivativen Eigentumserwerbs
- Die formlose Eigentumsübertragung – die *traditio* (Texte 72 – 74, **80**)
- Der derivative Eigentumserwerb in den modernen Rechtsordnungen (Texte 75 – 77, **84 – 85**)
- Eigentumserwerb mittels Traditionssurrogaten (Texte 78 – 79)

# Erwerb des Eigentums

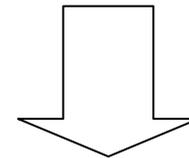
**abgeleiteter / derivativer  
Eigentumserwerb**



abhängig vom Recht  
eines Vormannes

(Erwerb durch Rechtsgeschäft)

**ursprünglicher / originärer  
Eigentumserwerb**



unabhängig vom Recht  
eines Vormannes

(Erwerb ohne Rechtsgeschäft)

## Derivativer Erwerb des Eigentums

**förmliche  
Eigentumsübertragung**

***mancipatio***  
(Manzipation)

***in iure  
cessio***

***res Mancipi***

***res Mancipi* und  
*res nec Mancipi***

**formlose  
Eigentumsübertragung**

***traditio***  
(*ex iusta causa*)

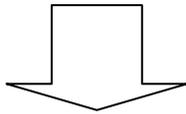
***res nec Mancipi***

(bei *res Mancipi* aber mit der Einrede geschützt; siehe zu Text 42)

## Einteilung der Sachen

*res Mancipi*

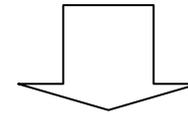
- (italische) Grundstücke
- Sklaven
- Zug- und Lasttiere
- Felddienstbarkeiten



Eigentumsübertragung  
durch *mancipatio*

*res nec Mancipi*

alle anderen Sachen



Eigentumsübertragung  
durch *traditio ex iusta causa*

\*(siehe dazu Texte 18 – 20)

zu Text 72

## Derivativer Eigentumserwerb durch *mancipatio*

Rechtsakt mit fünf  
Zeugen und Waagehalter

Veräußerer

Erwerber

Übergabe des Besitzes an der Sache

ziviler Eigentümer

**Merke:** Der Eigentumserwerb erfolgt hier unabhängig davon, ob der Mancipation ein gültiges Grundgeschäft, z.B. ein Kaufvertrag, zugrunde liegt (sog. **Abstraktionsprinzip**).

## Abgeleiteter Eigentumserwerb durch *traditio ex iusta causa*

Übergang des Besitzes an der Sache\*  
(*traditio*)

Veräußerer

Erwerber

Eigentümer  
(Veräußerungsbefugter)

gültiger Rechtsgrund\*\*  
(*iusta causa*)

\* *res nec Mancipi* (bei *res Mancipi* siehe Folie hinten)

\*\* z.B. Kauf; Schenkung; Darlehen; Mitgiftbestellung

## Die Voraussetzungen des Eigentumserwerbs durch *traditio ex iusta causa*

- *res nec Mancipi*\*
- Besitzübertragung (*traditio*)
- Gültiger Rechtsgrund (*iusta causa*)
- Eigentum des Veräußerers  
(oder vom Eigentümer zur Veräußerung bevollmächtigt)

\*(Bei *res Mancipi* siehe Folie hinten)

## Die Prinzipien beim derivativen Eigentumserwerb durch *traditio ex iusta causa*

### **Traditionsprinzip** (*Trennungsprinzip*)

Das *Traditionsprinzip* ist der Grundsatz, wonach für den derivativen Eigentumserwerb die Übergabe der Sache vom Veräußerer auf den Erwerber, also eine **Besitzübertragung** (*traditio*), erforderlich ist.

### **Kausalitätsprinzip**

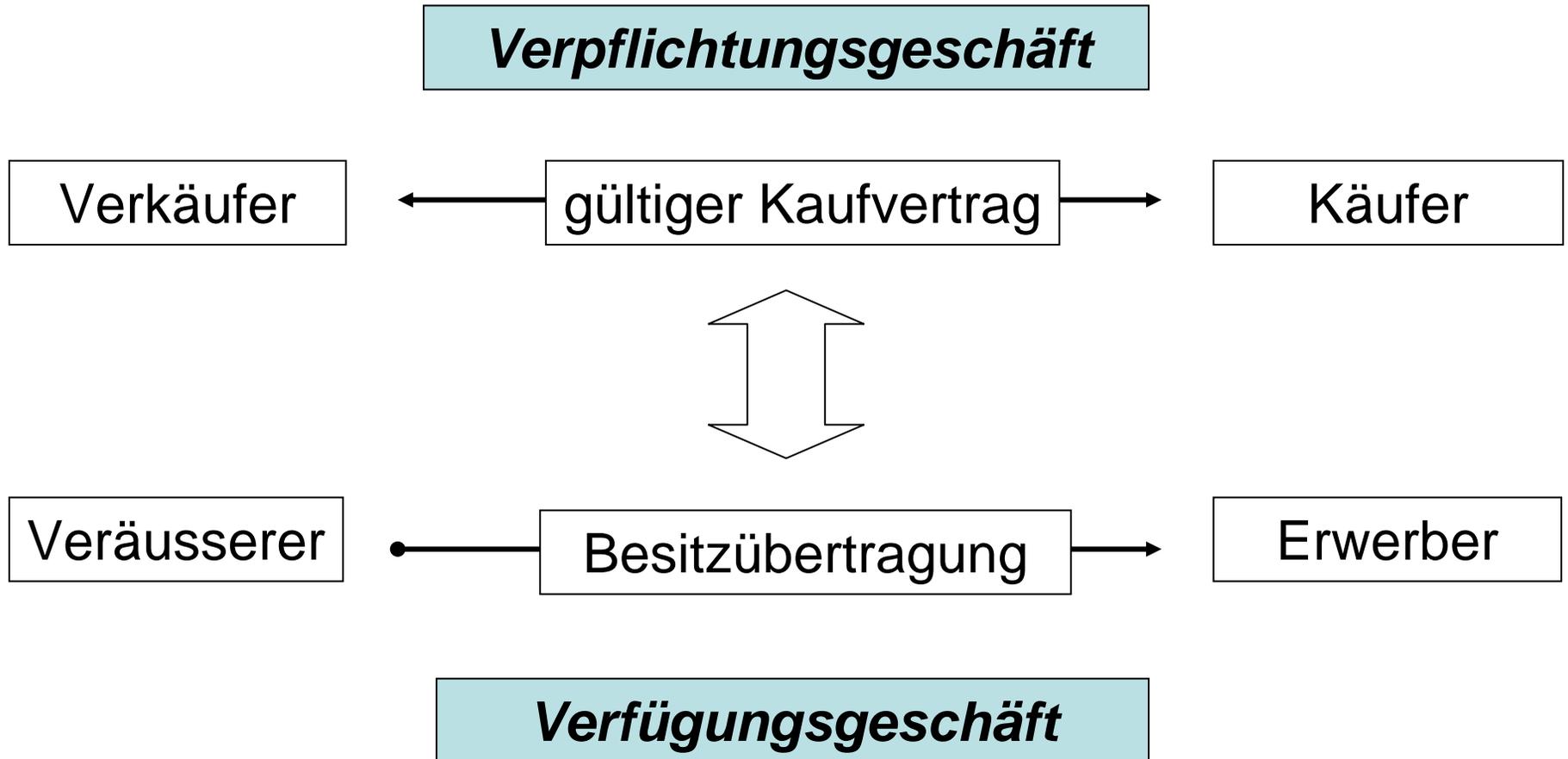
Das *Kausalitätsprinzip* ist der Grundsatz, wonach jemand nur dann Eigentum derivativ erwerben kann, wenn der Besitzübertragung ein **gültiges Grundgeschäft** (*iusta causa*) vorangeht.

### ***Nemo plus iuris transferre potest quam ipse habet***

Dies ist der Grundsatz, wonach niemand mehr Rechte übertragen kann, als er selber hat. Der Veräußerer muss daher **Eigentümer** der Sache sein oder vom Eigentümer zur Veräußerung bevollmächtigt worden sein.

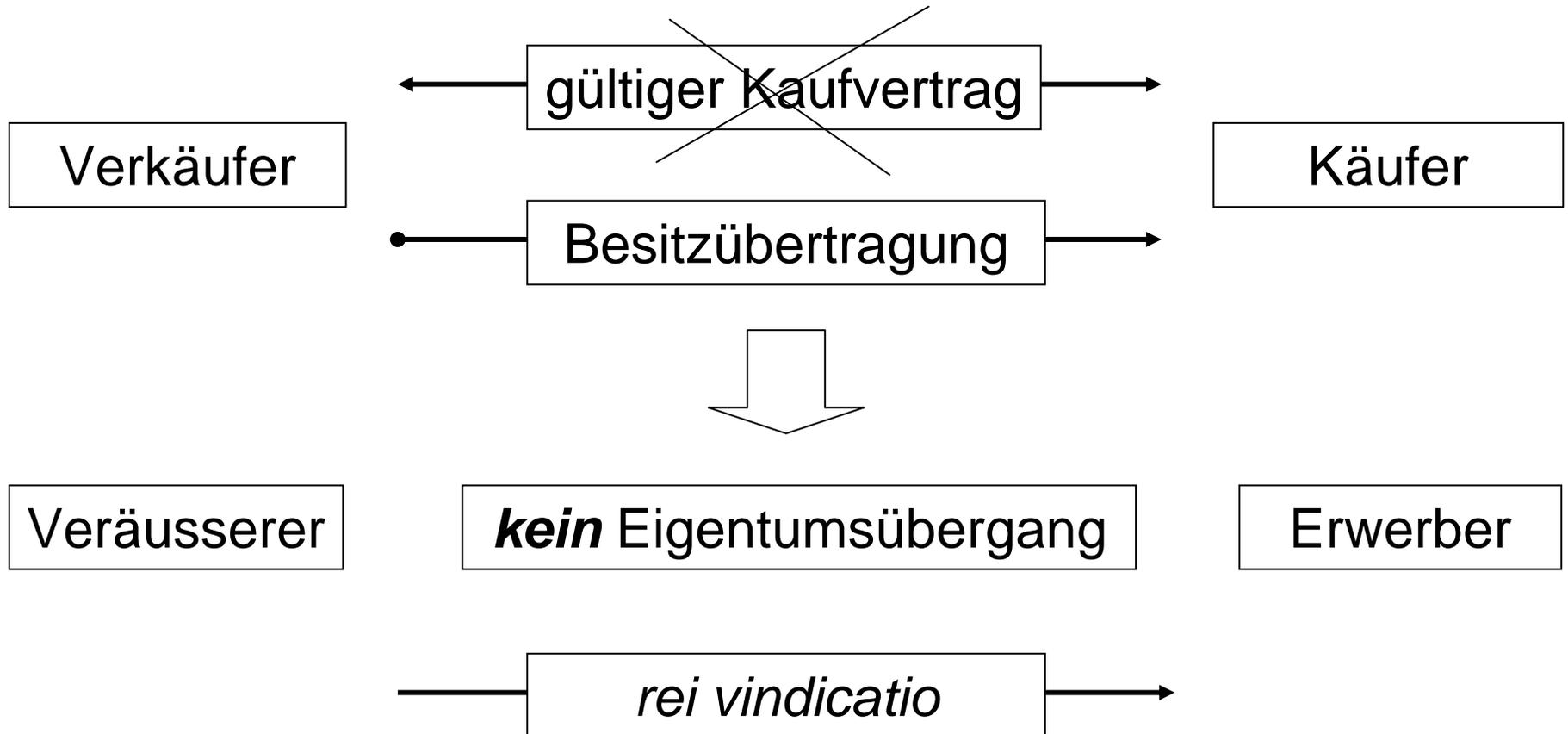
Texte 72 und 74, 80

## Abhängigkeit zwischen Grundgeschäft und Besitzübertragung (Kausalitätsprinzip)



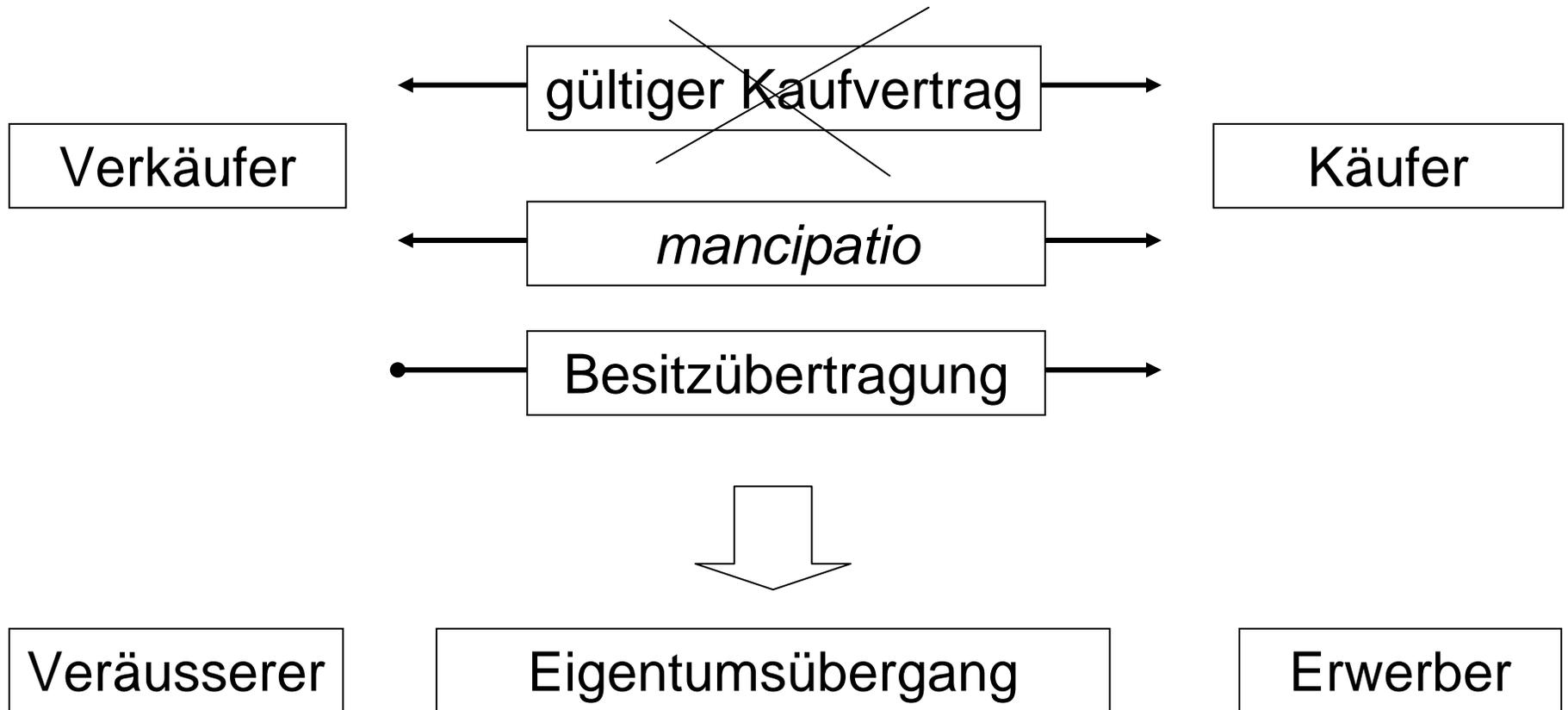
Texte 72 und 74, 80

## Abhängigkeit zwischen Grundgeschäft und Besitzübertragung (Kausalitätsprinzip)



zu Texte 72 und 74

## Vergleich: Abstraktionsprinzip bei der *mancipatio*



zu Texte 72 und 74

## Abgeleiteter Eigentumserwerb von *res Mancipi* durch blosse *traditio*

Übergang des Besitzes an der Sache  
(*traditio*)\*

Veräußerer

Erwerber

Eigentümer  
(Veräußerungsbefugter)

gültiger Rechtsgrund  
(*iusta causa*)

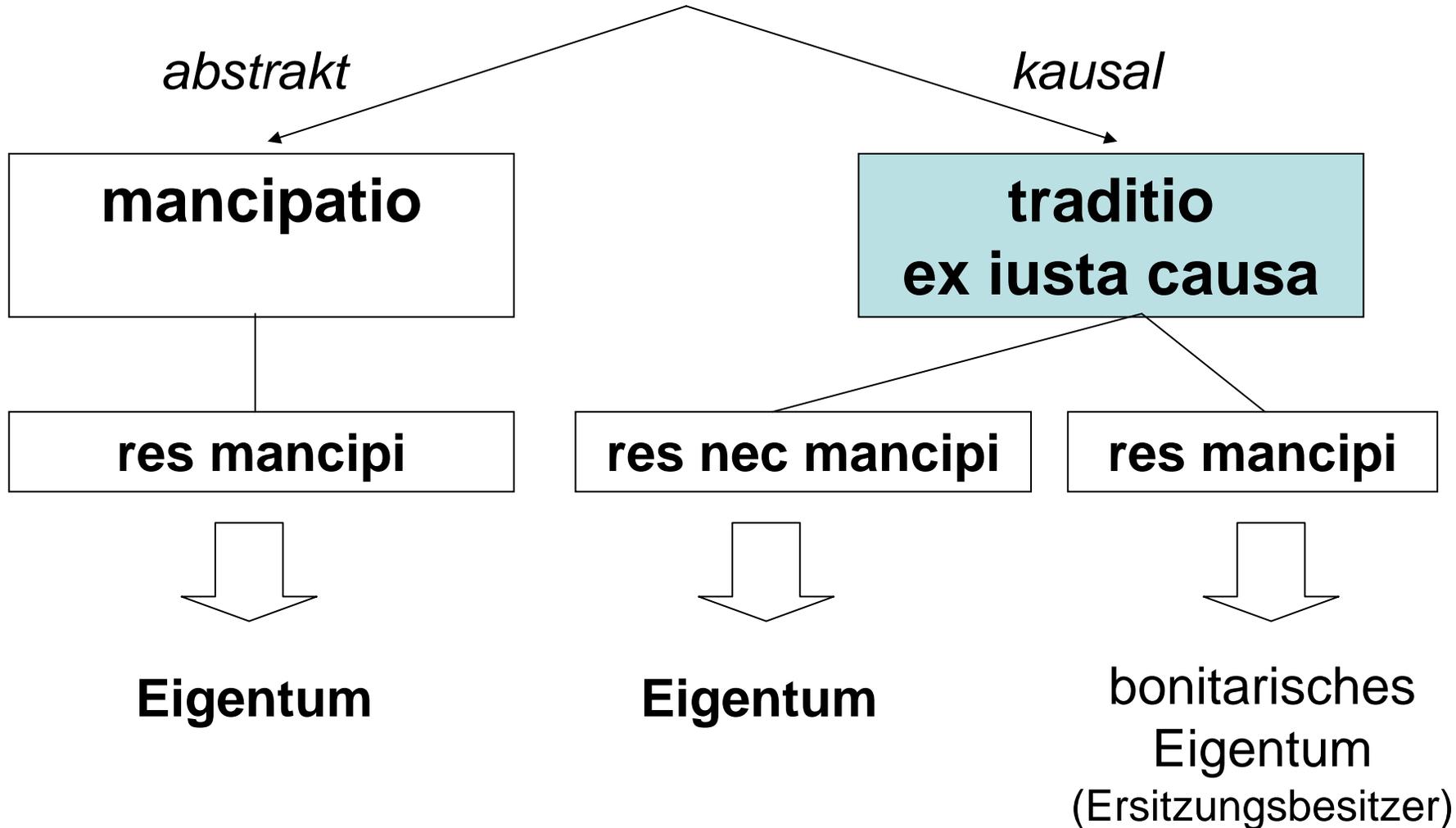
wird  
(zunächst)  
*bonitarischer*  
Eigentümer  
und  
Ersitzungs-  
besitzer

*Einrede der verkauften und tradierten Sache*

\***Merke:** eine fehlende oder mangelhafte Manzipation wird ohne weiteres in eine *traditio* umgedeutet.

zu Texte 72 und 74

# Übersicht über den derivativen Eigentumserwerb



zu Texte 72 und 74

## Die „Zauberformeln“ des derivativen Eigentumserwerbs

*res nec mancipi*

Veräußerer

Erwerber

$$\boxed{E} + \boxed{C} + \boxed{T} = \boxed{E}$$

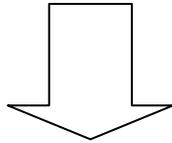
*res mancipi*

$$\boxed{E} + \boxed{M} = \boxed{E}$$

$$\boxed{E} + \boxed{C} + \boxed{T} = \boxed{B}$$

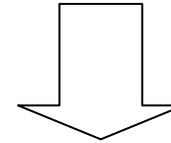
## Der derivative Eigentumserwerb im Schweizer Recht

### Eigentumserwerb an Fahrnis



- Besitzübertragung:  
Art. 714 Abs. 1 ZGB  
*und*
- Gültiges Grundgeschäft:  
BGE 55 II 302 ff. (1929)

### Eigentumserwerb an Grundstücken



- Eintragung im Grundbuch:  
Art. 656 Abs. 1 ZGB  
*und*
- Gültiges Grundgeschäft:  
Art. 974 Abs. 2 ZGB

Texte 75 und 76, 84 und 85

## Derivativer Eigentumserwerb im Schweizer Recht

*Voraussetzungen (kumulativ):*

- **Besitzübertragung / Grundbucheintragung**
- **Gültiges Grundgeschäft**
- **Veräußerungsbefugnis des Veräußerers**  
(*Ausnahme*: gutgläubiger Erwerb vom Nichtberechtigten\*)

\* (siehe dazu Texte 97 und 98)

zu Texte 75 und 76, **84 und 85**

## **Das Kausalitätsprinzip im Schweizer Recht**

### **Fahrniseigentum: BGE 55 II 302, 306**

„Allein selbst wenn die Kontrahenten im massgebenden Zeitpunkt über den Eigentumsübergang einig gewesen wären, so könnte doch wegen des Fehlens eines gültigen Rechtsgrundgeschäftes dem Kläger nicht zugestanden werden, dass er Eigentümer der streitigen Sache geworden ist.“

### **Grundeigentum: Art. 974 Abs. 2 ZGB**

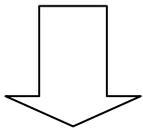
Ungerechtfertigt ist der Eintrag, der ohne Rechtsgrund oder aus einem unverbindlichen Rechtsgeschäft erfolgt ist.

zu Texte 75 bis 77

## Derivativer Eigentumserwerb in den modernen Rechtsordnungen

**CH / A**

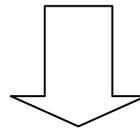
Traditionsprinzip  
Kausalitätsprinzip



Besitzübertragung  
und  
gültiger Rechtsgrund

**D**

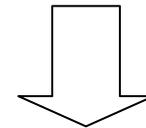
Traditionsprinzip  
Abstraktionsprinzip



Besitzübertragung  
mit  
Übereignungswille

**F / I**

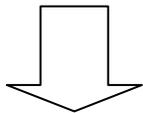
Konsensprinzip



Vertragsschluss  
durch  
Willenseinigung

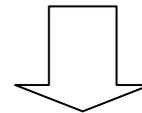
## Die Besitzübertragung (*traditio*) beim derivativen Eigentumserwerb

**Besitzübertragung durch  
Übergabe der Sache**  
(*corpore et animo*)



- körperliche Ergreifung
- Übergabe von langer Hand

**Besitzübertragung durch  
blosse Einigung**  
(*solo animo*)



### ***Traditionssurrogate***

- Übergabe von kurzer Hand
- Besitzkonstitut

\* (= Texte 33 und 34)

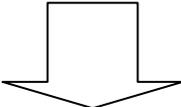
# Derivativer Eigentumserwerb causa-Mangel (Texte 81 – 83)

## ***Übersicht:***

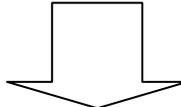
- Die Bedeutung des causa-Mangels für den derivativen Eigentumserwerb
- Die „Kontroverse“ beim Irrtum über das Rechtsgeschäft (Texte 81 – 82)
- Die Entwicklung zum Abstraktionsprinzip (Text 83)

## Gründe für einen causa - Mangel (Mangel im Grundgeschäft)

### Mangel im Zustande- kommen des Vertrages

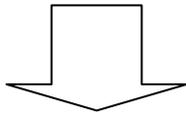
- 
- Irrtum
  - Täuschung
  - Drohung

### Mangel in der Gültigkeit des Vertrages

- 
- Gesetzeswidrigkeit
  - Sittenwidrigkeit
  - Unmöglichkeit
  - Handlungsunfähigkeit
  - Formfehler

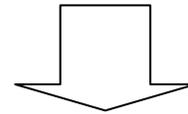
## causa-Mangel beim derivativen Eigentumserwerbs

**Abstrakte  
Eigentumsübertragung  
(*mancipatio*)**



Eigentum geht trotz  
einem causa-Mangel  
auf den Erwerber über

**Kausale  
Eigentumsübertragung  
(*traditio ex iusta causa*)**



Eigentum geht bei einem  
causa-Mangel *nicht*  
auf den Erwerber über

## causa-Mangel beim derivativen Eigentumserwerbs

*res nec Mancipi*

Veräußerer

Erwerber

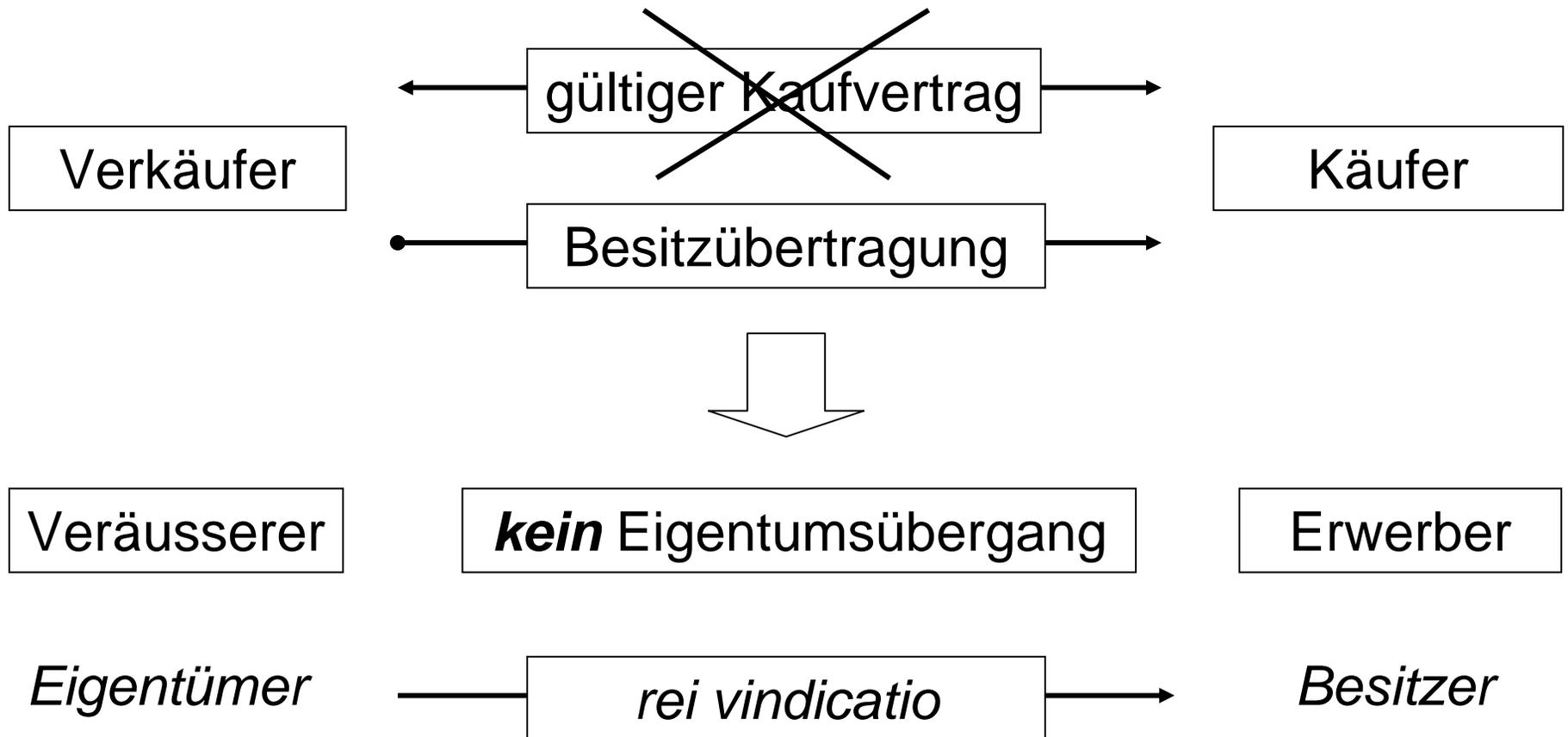


*res Mancipi*

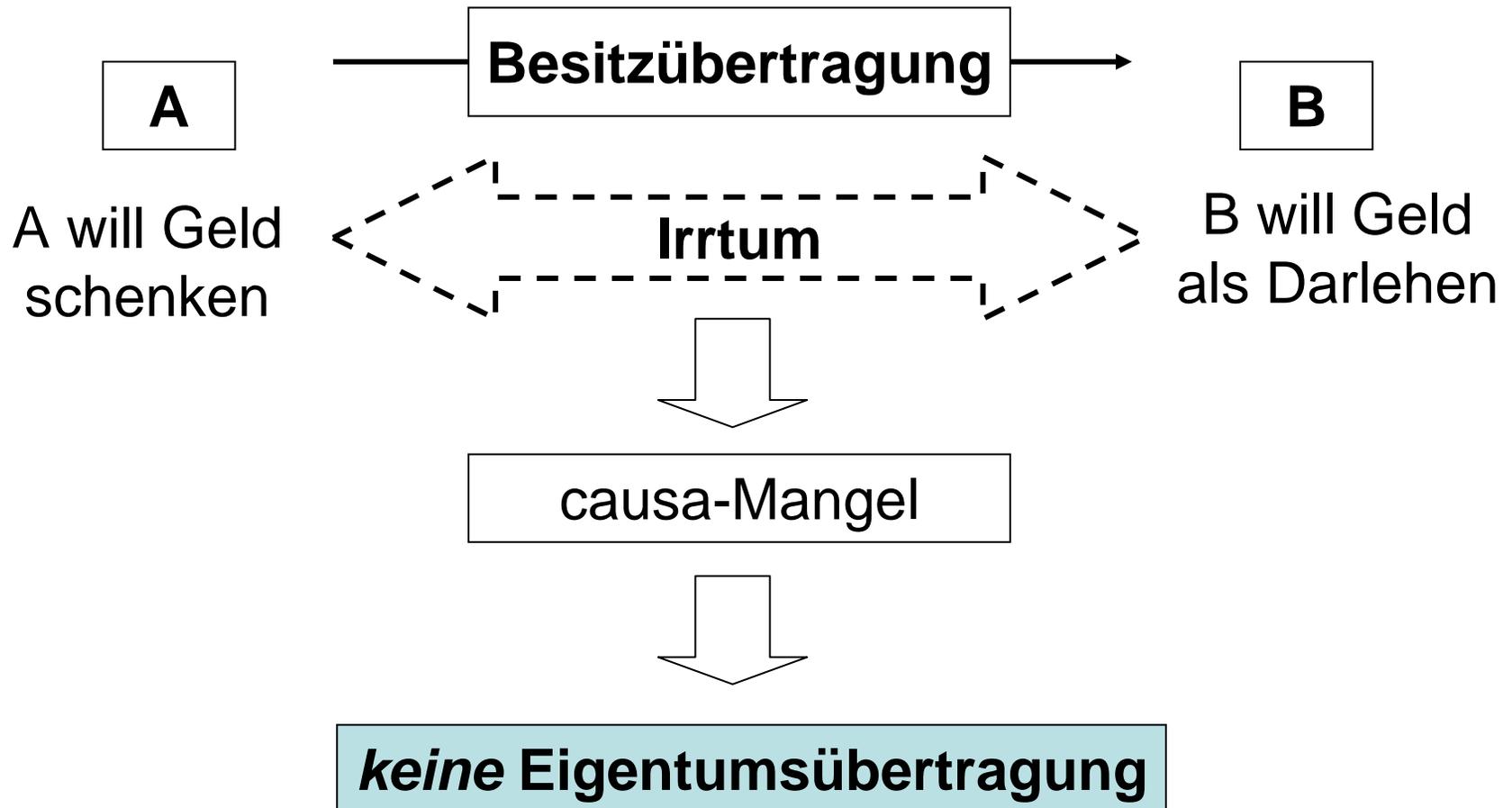


vor Text 81 bis 83

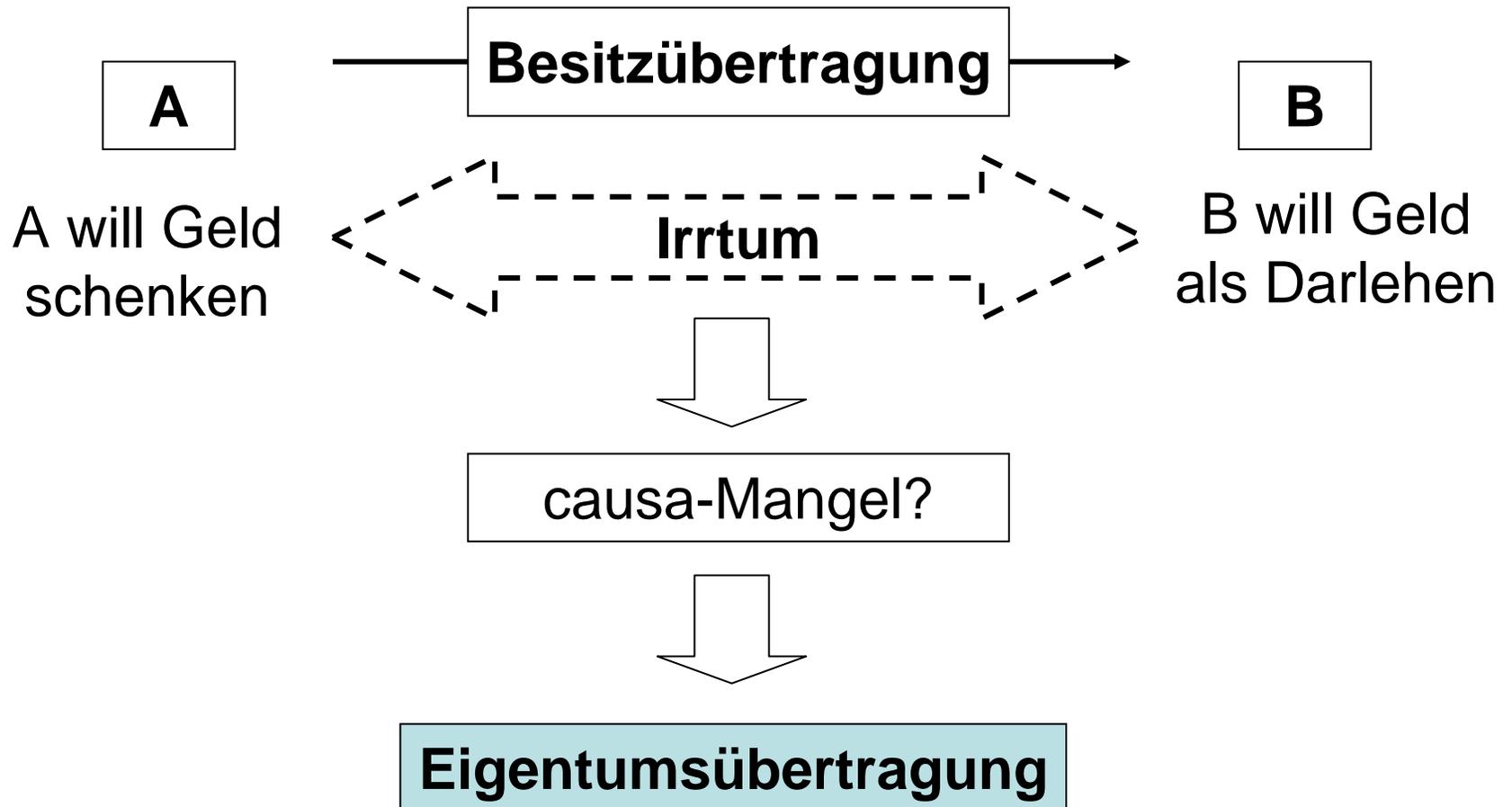
## Abhängigkeit zwischen Grundgeschäft (*iusta causa*) und Besitzübertragung (*traditio*)



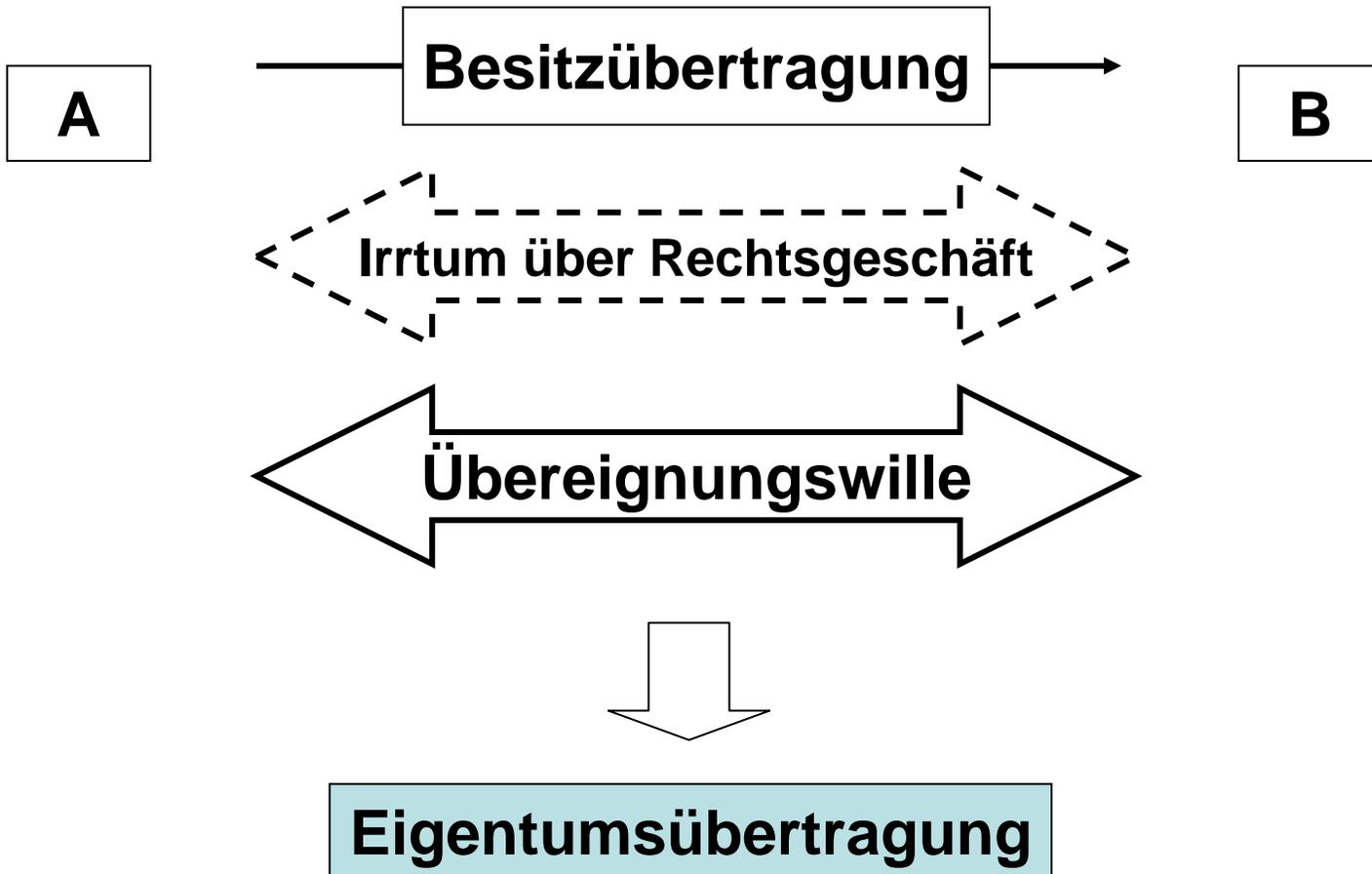
## Ulpian: Irrtum über das Geschäft (Anwendungsfall des Kausalitätsprinzips)



## Julian: Irrtum über das Geschäft (Lockerung des Kausalitätsprinzips)

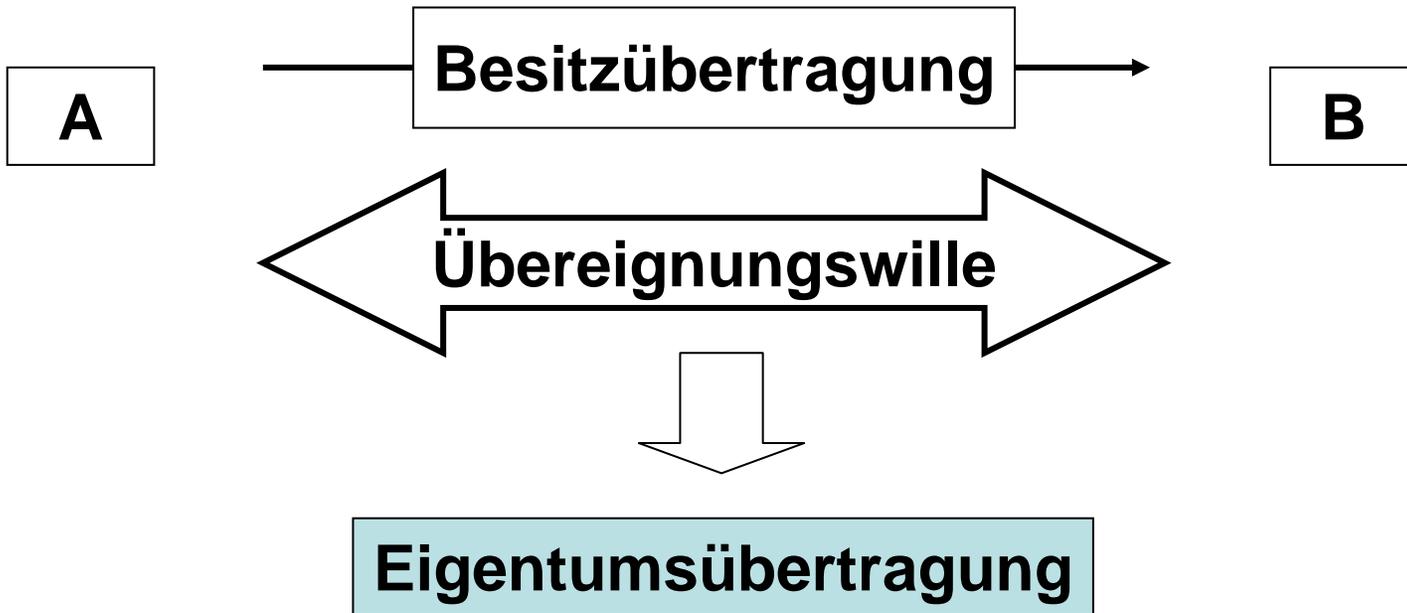


# Irrtum über das Geschäft („Dresdener Entwurf“ von 1866)



zu Text 83

## Irrtum über das Geschäft (Abstraktionsprinzip im Deutschen Recht)



### § 929 BGB

Zur Übertragung des Eigentums an einer beweglichen Sache ist erforderlich, dass der Eigentümer die Sache dem Erwerber übergibt und beide darüber einig sind, dass das Eigentum übergehen soll.

# Derivativer Eigentumserwerb

## Ersitzung und Erwerb vom Nichtberechtigten

### (Texte 86 – 96)

#### ***Übersicht:***

- Erwerb vom Nichtberechtigten (Texte 86 – 88)
- Die Ersitzung – *usucapio* (Text 89 – 96)

## Die Voraussetzungen des Eigentumserwerbs durch *traditio ex iusta causa*

- *res nec Mancipi (res Mancipi\*)*
- Besitzübertragung – *traditio*
- Gültiger Rechtsgrund – *iusta causa*
- **Eigentum des Veräußerers**  
(oder vom Eigentümer zur Veräußerung bevollmächtigt)

\*(Erwerb von bonitarischem Eigentum)

Texte 86 und 87

## Erwerb vom Nichtberechtigten bei der *traditio ex iusta causa*

Übergang des Besitzes an der Sache  
(*traditio*)

Veräusserer

Erwerber

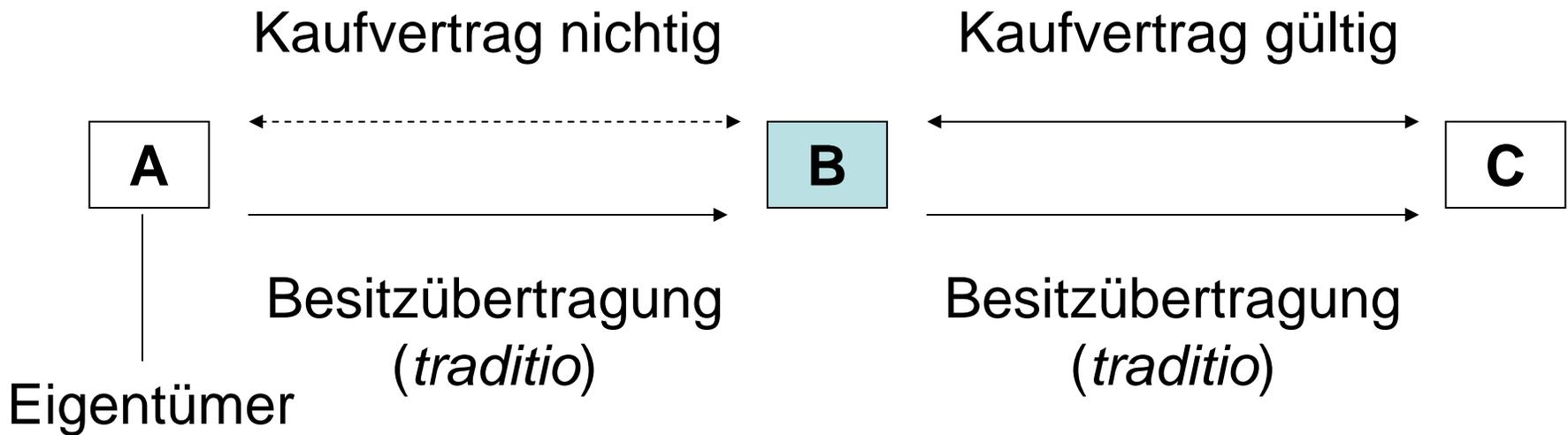
gültiger Rechtsgrund  
(*iusta causa*)

*nicht*  
Eigentümer

wird nicht  
Eigentümer

Niemand kann mehr Recht auf einen  
anderen übertragen als er selbst hat.

## **Beispiel: Erwerb vom Nichtberechtigten**



**B:** Erwirbt kein Eigentum, da es an einem gültigen Rechtsgrund (*iusta causa*) fehlt.

**C:** Erwirbt nicht direkt Eigentum, da **B nicht Eigentümer ist.**

# Übersicht: Erwerb vom Nichtberechtigten

## *res nec mancipi*

Veräusserer

Erwerber

$$\cancel{\boxed{E}} + \boxed{C} + \boxed{T} = \cancel{\boxed{E}}$$

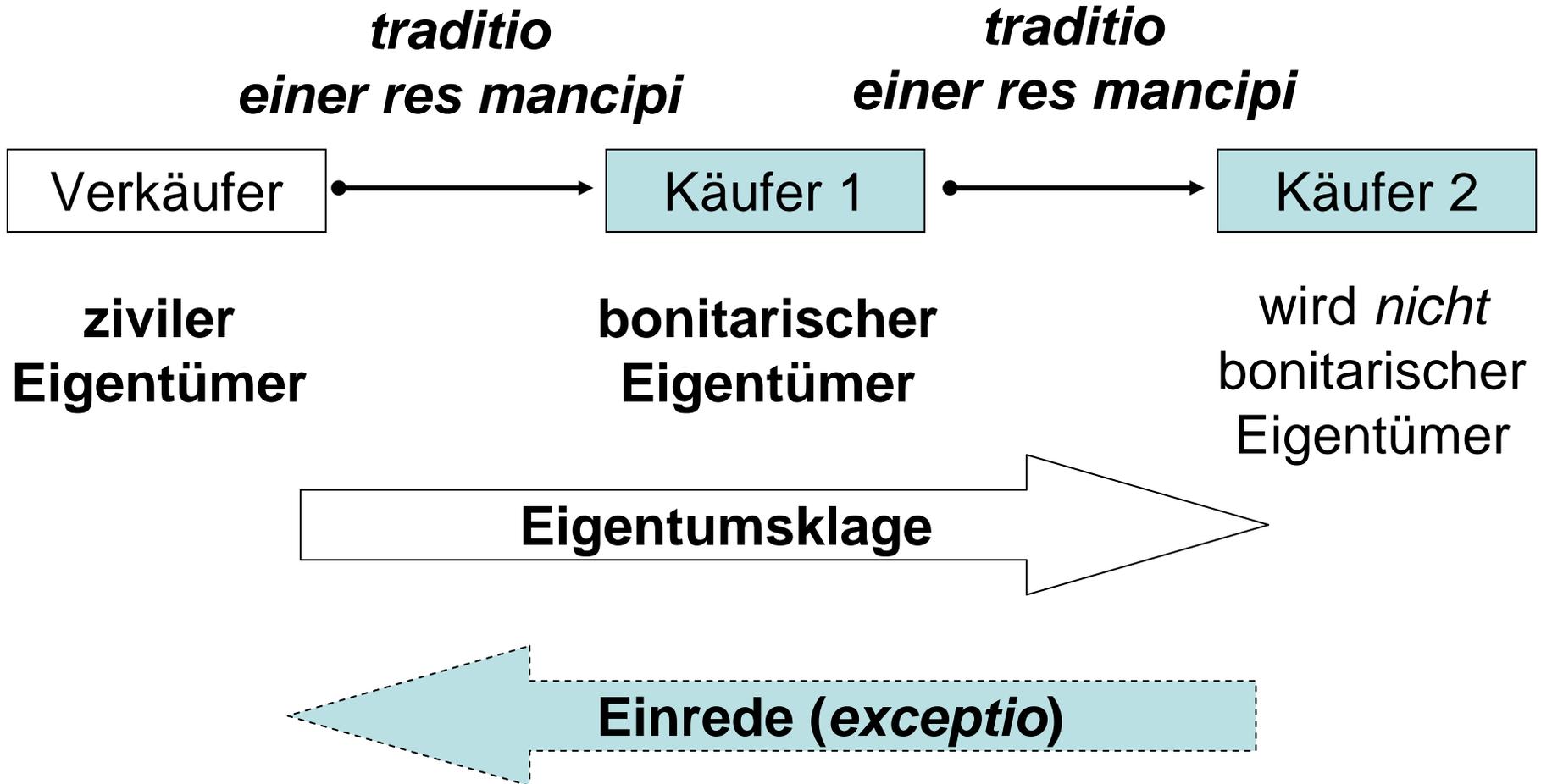
## *res mancipi*

$$\cancel{\boxed{E}} + \quad + \boxed{M} = \boxed{\cancel{E}}$$

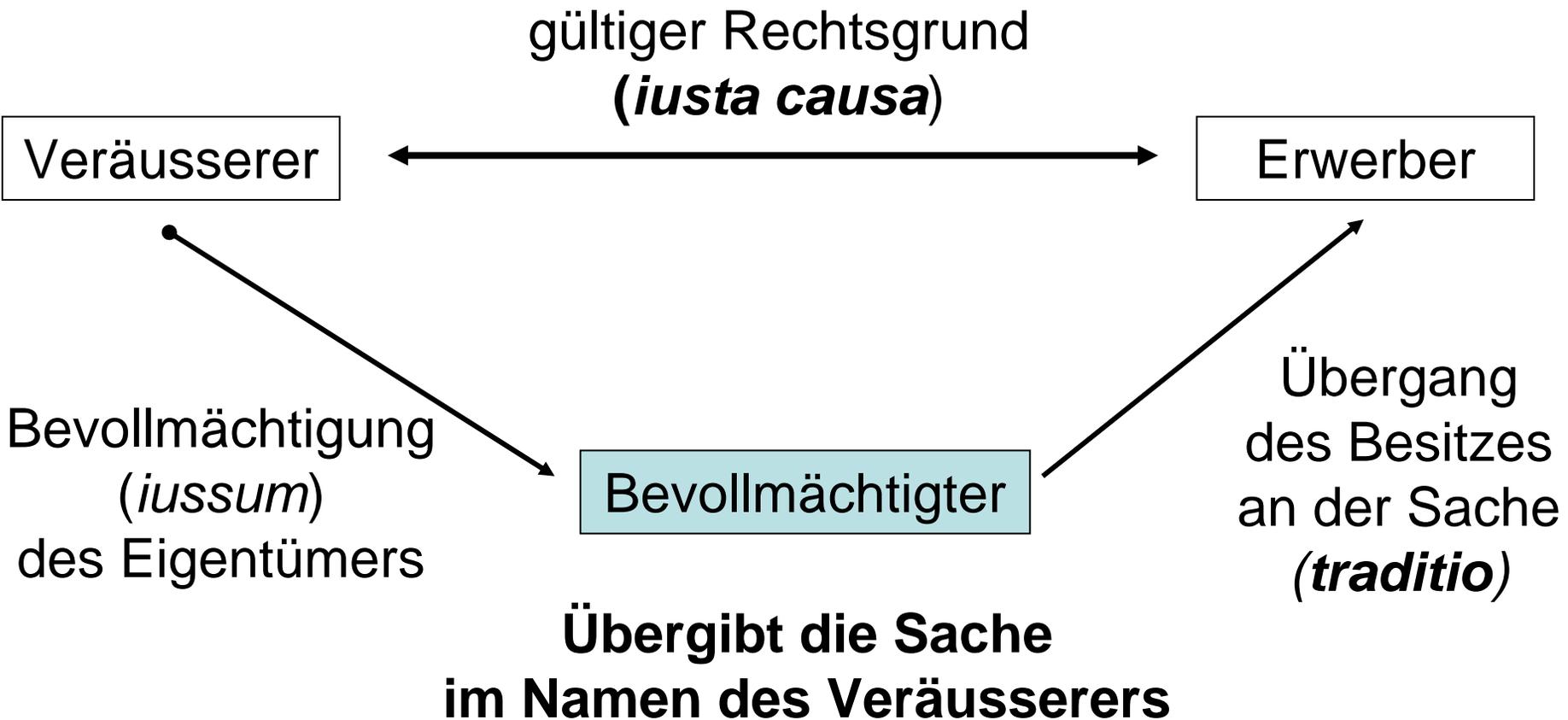
$$\cancel{\boxed{E}} + \boxed{C} + \boxed{T} = \boxed{\cancel{B}}$$

Texte 86 und 87 (vgl. Text 42)

## Der Erwerb vom bonitarischen Eigentümer (bei der *traditio einer res Mancipi*)



## Erwerb von einem Bevollmächtigten bei der *traditio ex iusta causa*



vor Texte 89 bis 96

## Die Ersitzung beim Erwerb vom Nichtberechtigten

Übergang des Besitzes an der Sache  
(*traditio*)

Veräusserer

Erwerber

gültiger Rechtsgrund  
(*iusta causa*)

*nicht*  
Eigentümer

originärer  
Eigentumserwerb  
durch Ersitzung

## Die Voraussetzungen der Ersitzung – *usucapio*

*res habilis titulusque fides possessio tempus*

- **Ersitzungsfähige Sache – *res habilis*** (Texte 93 - 96)
- **Gültiger Rechtsgrund – *iusta causa*** (Texte 90 – 92)
- **Besitz – *possessio*** (Text 89)
- **Guter Glaube – *bona fides*** (Text 89)
- **Ersitzungszeit – *tempus*** (Text 89)

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: Besitz – *possessio*

- Es muss sich um **Eigenbesitz** handeln. Auch wenn gleichzeitig Fremdbesitz an der Sache (z.B. Mieter) besteht, kann der Eigenbesitzer (z.B. Vermieter) ersitzen.
- Der Besitz darf **nicht fehlerhaft** sein, d.h. nicht gewaltsam, heimlich oder durch eine Bittleihe erlangt worden sein (*nec vi, nec clam, nec precario*).

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: guter Glaube – *bona fides*

- Der Ersitzungsbesitzer muss der **redlichen Überzeugung** sein, der Veräußerer sei Eigentümer der Sache (bzw. zur Veräußerung bevollmächtigt).
- Der Gute Glaube muss nur im **Zeitpunkt des Besitzerwerbs** vorhanden sein. Die spätere Bösgläubigkeit schadet daher nicht (*mala fides superveniens non nocet*).

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: Ersitzungszeit – *tempus*

- Die Ersitzungsfrist bei beweglichen Sachen ist **ein Jahr**, bei Grundstücken **zwei Jahre**.
- Die Ersitzungsfrist wird durch Besitzverlust **unterbrochen**.
- Soweit die Sache von einem früheren Ersitzungsbesitzer erworben wird, kann dessen Ersitzungszeit **angerechnet** werden (*accessio temporis*; seit der Spätklassik).
- Beim Tod des Erblassers kann der Erbe die Ersitzung fortsetzen (*successio in usucapionem*).

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: gültiger Rechtsgrund – *iusta causa*

- Der Besitz muss gestützt auf einen **gültigen** Rechtsgrund (z.B. Kauf, Schenkung) erlangt worden sein.
- In gewissen Fällen genügt es, wenn der Ersitzungsbesitzer irrtümlich vom Vorliegen eines gültigen Rechtsgrundes ausgeht und diesbezüglich gutgläubig ist (sog. ***Putativtitel***).

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: ersitzungsfähige Sache – *res habilis*

- Nicht ersitzungsfähig sind **gestohlene Sachen** (*res furtivae*) und geraubte Sachen.
- Gestohlene bzw. geraubte Sachen werden erst dann wieder ersitzbar, wenn sie in den Besitz des Eigentümers „zurückgekehrt“ sind („einmal gestohlen, immer gestohlen“).
- An Grundstücken kann *kein* Diebstahl begangen werden.
- Zum Diebstahl (*furtum*) zählen auch die Veruntreuung von anvertrauten Sachen und die Unterschlagung von gefundenen Sachen.

## Die Voraussetzungen der Ersitzung: ersitzungsfähige Sache – *res habilis*

**res furtiva**

### ***Fallbeispiele:***

- ein Fremdbesitzer (z.B. Mieter) verkauft eine Sache ohne Einwilligung des Eigentümers (Veruntreuung).
- der Finder verkauft die gefundene Sache (Fundunterschlagung).

**res habilis**

### ***Fallbeispiele:***

- ein gutgläubiger Erbe verkauft eine dem Erblasser geliehene Sache.
- der Veräußerer hat die Sache gestützt auf einen ungültigen Kaufvertrag (z.B. Irrtum) erworben und verkauft sie weiter.

zu Texte 89 bis 96

## Die Ersitzung beim Erwerb einer *res Mancipi* durch *traditio*

Übergang des Besitzes an der Sache  
(*traditio*)

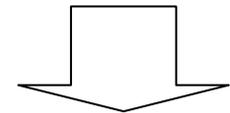
Veräußerer

Erwerber

(ziviler)  
Eigentümer

gültiger Rechtsgrund  
(*iusta causa*)

bonitarischer  
Eigentümer



originärer  
Eigentumserwerb  
durch Ersitzung

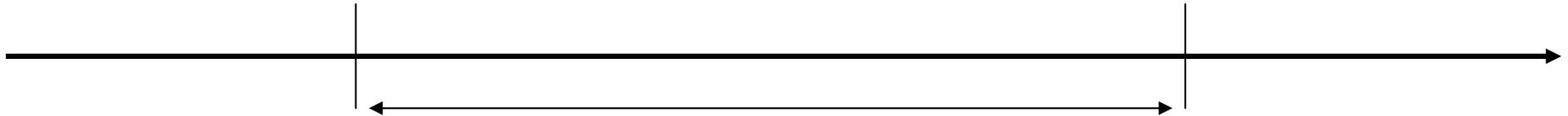
zu Texte 89 bis 96

## Die Ersitzung beim Erwerb einer *res Mancipi* durch *traditio*

Abgeleiteter  
Eigentumserwerb  
durch *traditio*

Originärer  
Eigentumserwerb  
durch *usucapio*

t



Erwirbt zunächst  
**bonitarisches**  
Eigentum;  
zugleich wird er  
**Ersitzungsbesitzer.**

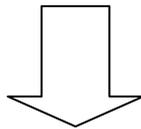
Erwirbt das  
**zivile**  
Eigentum  
nach Ablauf  
der Ersitzungsfrist.

zu Texte 89 bis 96

## Die beiden Fälle der Ersitzung (*usucapio*)

**Erwerb vom  
Nichtberechtigten**

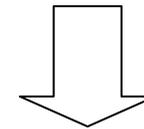
Rechtsmangel



*kein* abgeleiteter  
Eigentumserwerb vom  
Nichtberechtigten  
im römischen Recht

**Erwerb einer res mancipi  
durch traditio**

Formmangel



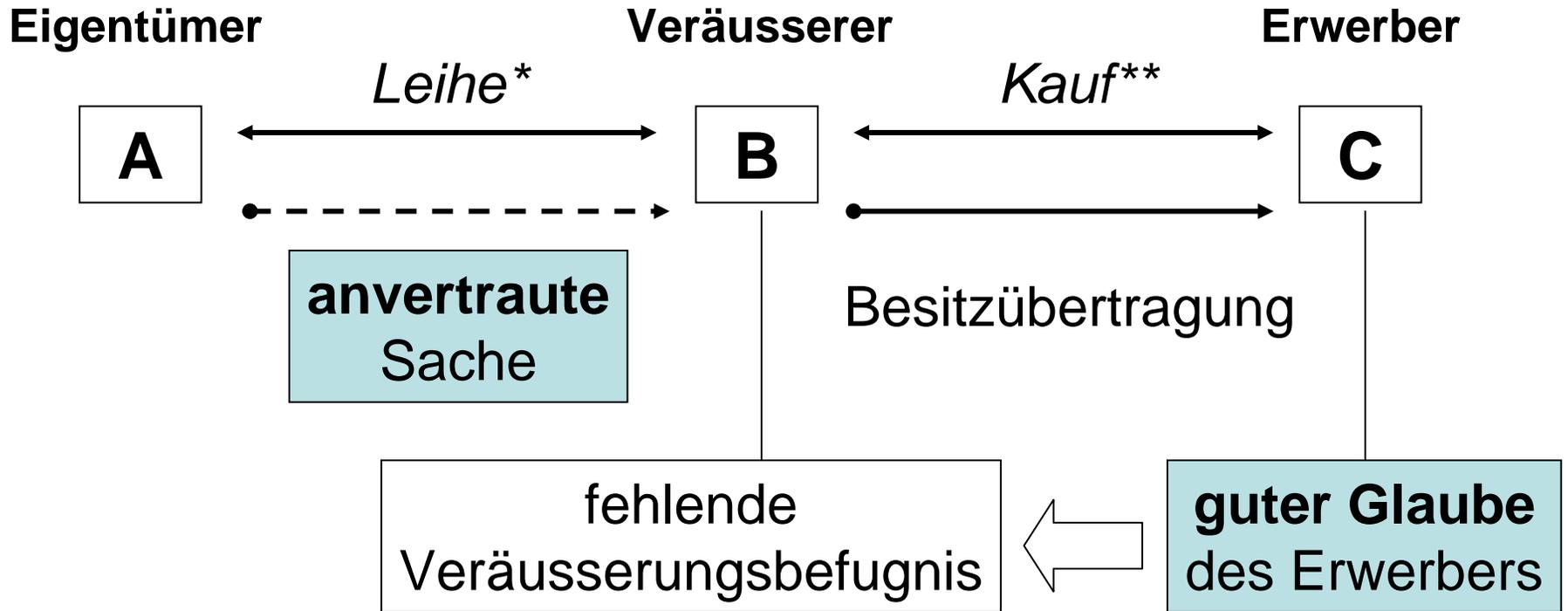
der abgeleitete  
Eigentumserwerb  
führt bloss zum  
*bonitarischen* Eigentum

# **Derivativer Eigentumserwerb Erwerb vom Nichtberechtigten im modernen (Schweizer) Recht (Texte 97 – 101)**

## ***Übersicht:***

- Erwerb vom Nichtberechtigten (Texte 97 – 100)
- Die Ersitzung (Text 101)

# Der gutgläubige Eigentumserwerb vom Nichtberechtigten im Schweizer Recht (Art. 714 Abs. 2 i.V.m. 933 ZGB)



\* (auch Hinterlegung, Miete usw.)

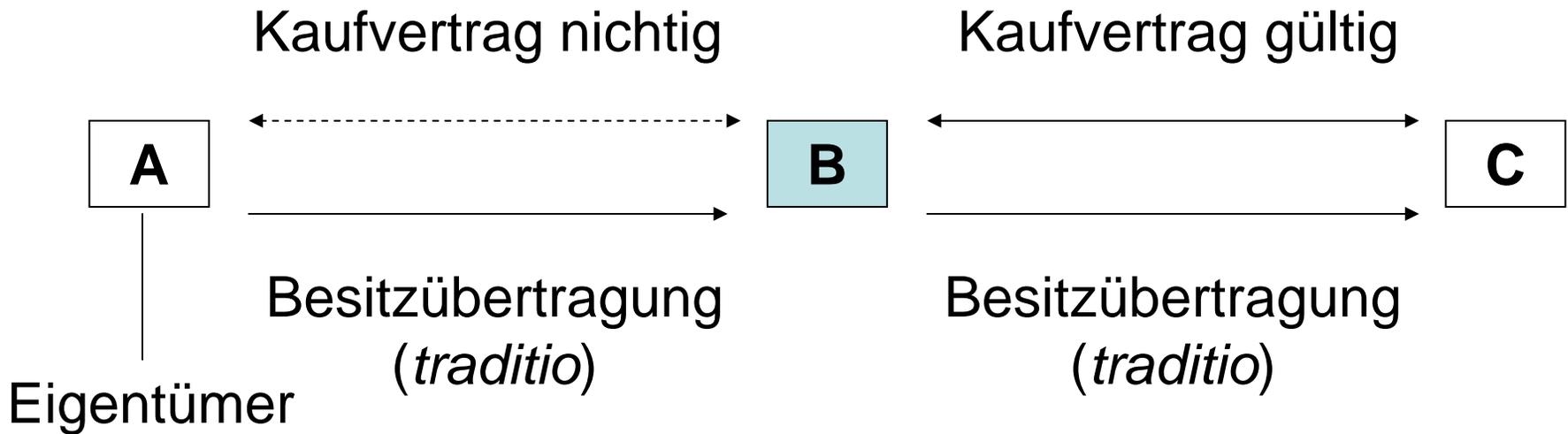
\*\* (auch Schenkung, Tausch)

## Der gutgläubige Eigentumserwerb vom Nichtberechtigten im Schweizer Recht (Art. 714 Abs. 2 i.V.m. 933 ZGB)

*Voraussetzungen (kumulativ):*

- **Besitzübertragung** (Tradition oder Traditionssurrogate)
- **Gültiges Grundgeschäft** (Vertrag)
- **Guter Glaube** des Erwerbers
- die Sache dem Veräusserer **anvertraut** wurde

*Weiteres Beispiel:*  
**Erwerb vom Nichtberechtigten**



**B:** Erwirbt kein Eigentum, da es an einem gültigen Rechtsgrund (*iusta causa*) fehlt.

**C:** Erwirbt direkt Eigentum (falls gutgläubig) gestützt auf Art. 714 Abs. 2 i.V.m. 933 ZGB.



## Die Fahrnisklage (Besitzrechtsklage) nach Art. 934 Abs. 1 ZGB



**früherer Besitzer**  
(der abhanden  
gekommenen Sache)

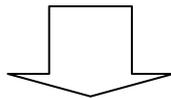
**aktueller Besitzer**  
(der abhanden  
gekommenen Sache)

\*(Frist von fünf Jahren seit Abhandenkommen der Sache)

zu Texte 97 bis 99

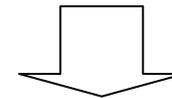
*Übersicht:*  
**Der abgeleitete Eigentumserwerb  
im Schweizer Recht**

Erwerb vom  
Veräusserungsberechtigten  
Art. 714 Abs. 1 ZGB



- Besitzübertragung
- Grundgeschäft
- Veräusserungsbefugnis

Erwerb vom  
Nichtberechtigten  
Art. 714 Abs. 2 i.V.m. 933 ZGB



- Besitzübertragung
- Grundgeschäft
- Anvertrautheit der Sache
- Guter Glaube des Erwerbers

zu Texte 97 bis 99

*Vergleich:*  
**Erwerb vom Nichtberechtigten**

**Römisches Recht**  
*kein direkter Erwerb*  
Ersitzung (*usucapio*)

- gültiger Rechtsgrund
- Eigenbesitz
- keine gestohlene Sachen
- guter Glaube  
(im Zeitpunkt des Erwerbs)
- **Ersitzungsfrist: 1 / 2 Jahre**

**Schweizer Recht**  
direkter Erwerb  
ZGB 714 II i.V.m. 933

- gültiger Rechtsgrund
- Eigenbesitz
- keine gestohlene Sachen
- guter Glaube  
(im Zeitpunkt des Erwerbs)
- **keine Frist (direkter Erwerb)**

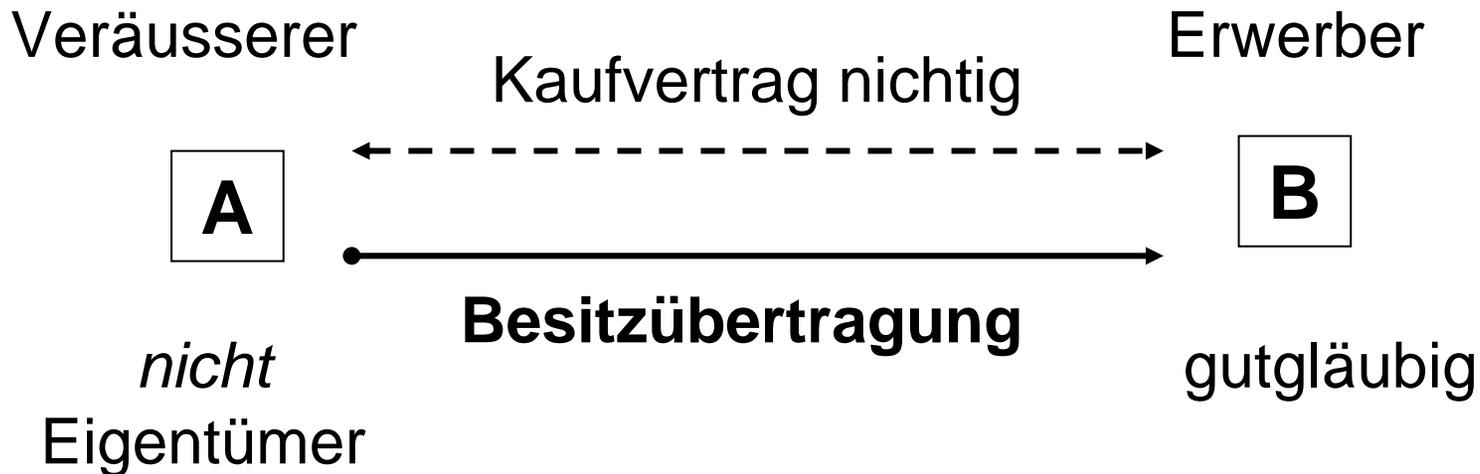
## Die Ersitzung im Schweizer Recht (Art. 728 ZGB)

*Voraussetzungen (kumulativ):*

- **Fremde bewegliche Sache\***
- **Selbständiger Besitz (Eigenbesitz)**
- **Ununterbrochener und unangefochtener Besitz**
- **Dauer von fünf Jahren**
- **Guter Glaube (während der ganzen Ersitzungsfrist)**

\*(Für die Ersitzung von Grundstücken siehe Art. 661 ZGB)

## Anwendungsfall der Ersitzung (Art. 728 ZGB)



Mangels eines gültigen Grundgeschäftes findet in diesem Fall kein abgeleiteter Eigentumserwerb des B nach Art. 714 Abs. 2 i.V.m. 933 ZGB statt. B kann die Sache jedoch ersitzen.

*Vergleich:*  
**Voraussetzungen der Ersitzung**

**Römisches Recht**  
*(usucapio)*

- **gültiger Rechtsgrund**
- **Eigenbesitz**
- **Ersitzungsfähige Sache**  
**(keine gestohlenen Sachen)**
- **Guter Glaube**  
**(im Zeitpunkt des Erwerbs)**
- **Ersitzungsfrist: 1 / 2 Jahre**

**Schweizer Recht**  
**(Art. 728 ZGB)**

- **(kein Rechtsgrund nötig)**
- **Eigenbesitz**
- **Ersitzungsfähige Sache**  
**(auch gestohlene Sachen)**
- **Guter Glaube**  
**(während der ganzen Dauer)**
- **Ersitzungsfrist: 5 / 10 Jahre**

# **Schuldverträge**

## **Einleitung (Texte 102 – 104)**

## **Wirksamkeit (Texte 105 – 111)**

### ***Übersicht:***

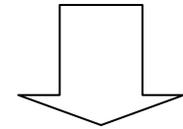
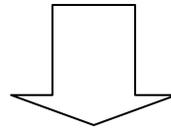
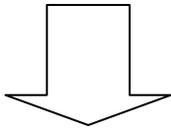
- Einführung in das Obligationenrecht (Texte 102 - 104)
- Gültigkeit von Verträgen (Text 105 - 111)

## Die Dreiteilung der römischen *Institutionen*

Personen  
*personae*

Sachen  
*res*

Klagen  
*actiones*



Personenrecht

Familienrecht

Vormundschaftsrecht

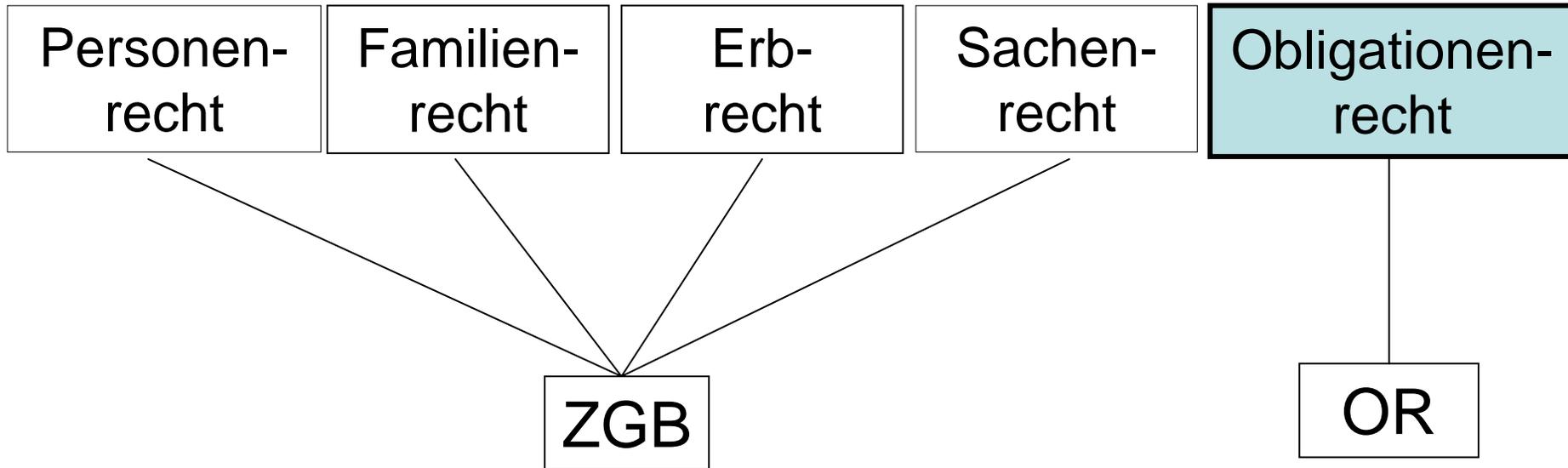
Sachenrecht

**Obligationenrecht**

Erbrecht

Prozessrecht

***Objektives Recht:***  
**Das Obligationenrecht als fünfter Teil des ZGB**



## Die Obligation

Als *Obligation* bezeichnet man ein Rechtsverhältnis zwischen zwei Personen, kraft dessen

- die eine Person (*Gläubiger*) berechtigt ist
- von der anderen Person (*Schuldner*)
- eine bestimmte Leistung zu fordern.



\*(Aus der Blickrichtung des Schuldners spricht man von *Schuld*.)

## Inhalt der Obligation

**Forderung ist ein klagbares Recht auf Leistung**

**positive Leistung**

*Tun*

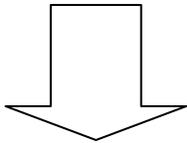
- Sachleistung
- Geldzahlung
- Dienstleistung
- Gebrauchsüberlassung

**negative Leistung**

*Unterlassen / Dulden*

*Abgrenzung:*  
**Absolute und relative Rechte**

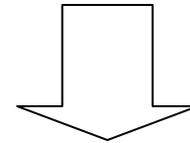
**absolute Rechte**



wirken gegenüber  
jedermann

**Sachenrechte**  
(dingliche Rechte)

**relative Rechte**



wirken nur gegenüber  
einer bestimmten Person

**Forderungen**  
(Obligationen)

*Abgrenzung:*  
**Klagen aus Sachenrecht und Obligationenrecht**

*actiones in rem*

*actiones in personam*

Klagen aus  
Sachherrschaft zur  
Sachverfolgung

*Klage aus Eigentum*

Klagen aus  
persönlicher  
Verpflichtung

*Klage aus Vertrag*

*Beispiel:*  
**Die Obligationen aus dem Kaufvertrag**



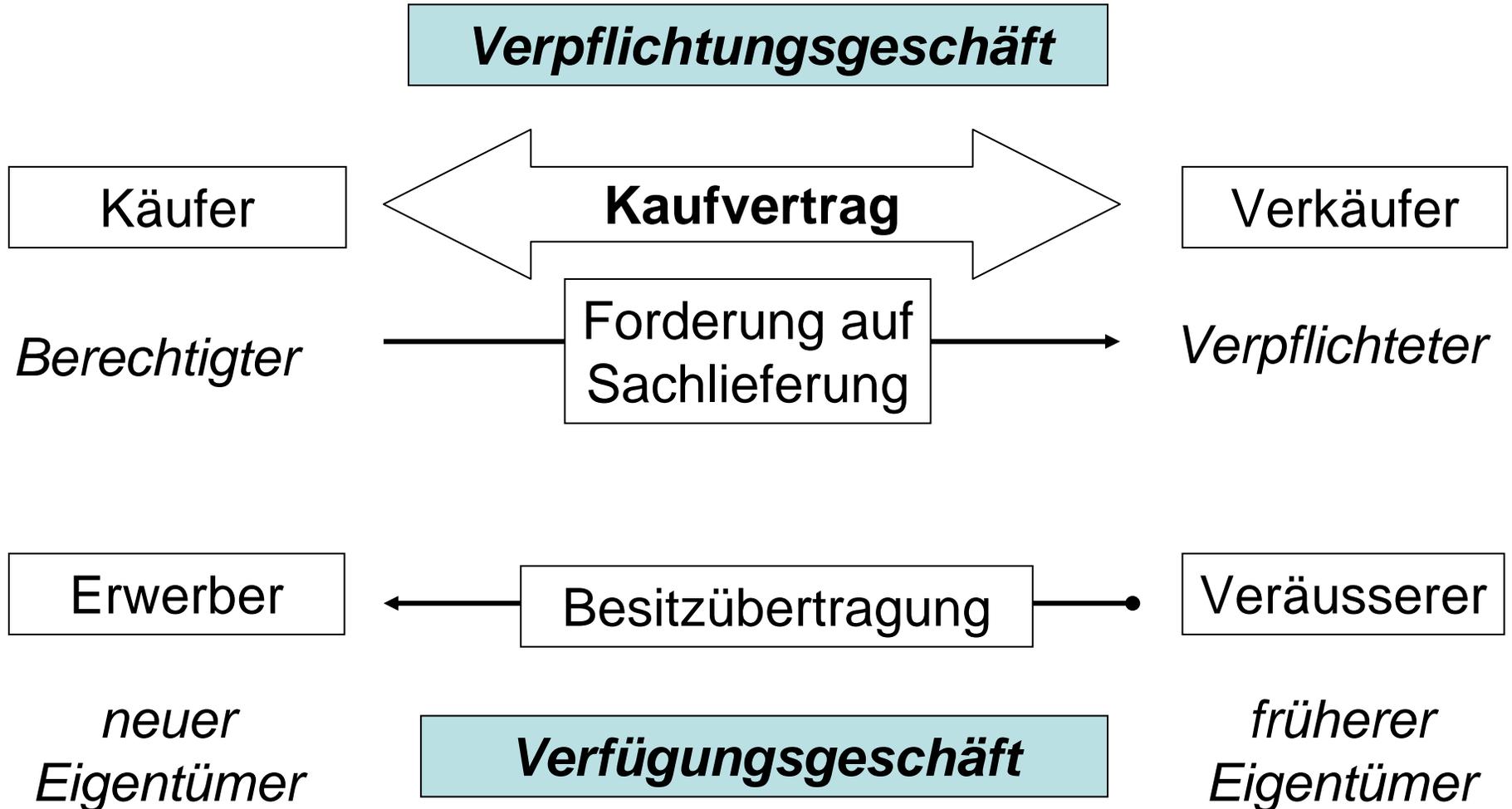
*Forderung auf Leistung des Kaufgegenstandes*



*Forderung auf Zahlung des Kaufpreises*



# Die Obligation als Verpflichtungsgeschäft



## Entstehungsgründe einer Obligation im römischen Recht

**Vertrag**

**Delikt**

**Quasivertag**

**Quasidelikt**

- **ungerechtfertigte  
Bereicherung**
- **Geschäftsführung  
ohne Auftrag**

## Entstehungsgründe einer Obligation im Schweizer Recht

Vertrag

unerlaubte  
Handlung

ungerechtfertigte  
Bereicherung

Sonstige

Art. 1 ff. OR

Art. 41 ff. OR

Art. 62 ff. OR

# Vertrag

**Bindung**

*(pacta  
sunt  
servanda)*

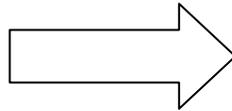


**Freiheit**

*(Privat-  
autonomie)*

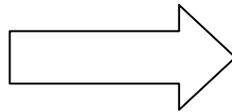
## Die Einteilung der Verträge im römischen Recht (nach Art ihrer Entstehung)

**Realverträge**  
(z.B. Darlehen)



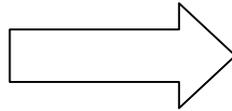
„Handlung“  
(Sachhingabe)

**Verbalverträge**  
(*Stipulation*)



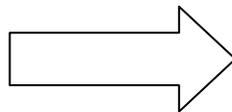
„Wort“  
(Frage und Antwort)

Litteralverträge



„Schrift“  
(Buchungsakt)

**Konsensualverträge**  
(z.B. Kauf)



„Konsens“  
(Willenseinigung)

# Einteilung der Verträge im Schweizer Recht

*(nach Art ihrer Hauptleistung)*

## Veräußerungsverträge

- Kauf
- Schenkung
- Tausch

## Gebrauchsüberlassungsverträge

- Miete/Pacht
- Leihe
- Darlehen

## Dienstleistungsverträge

- Arbeitsvertrag
- Auftrag
- Werkvertrag

## Voraussetzungen der Wirksamkeit von Verträgen

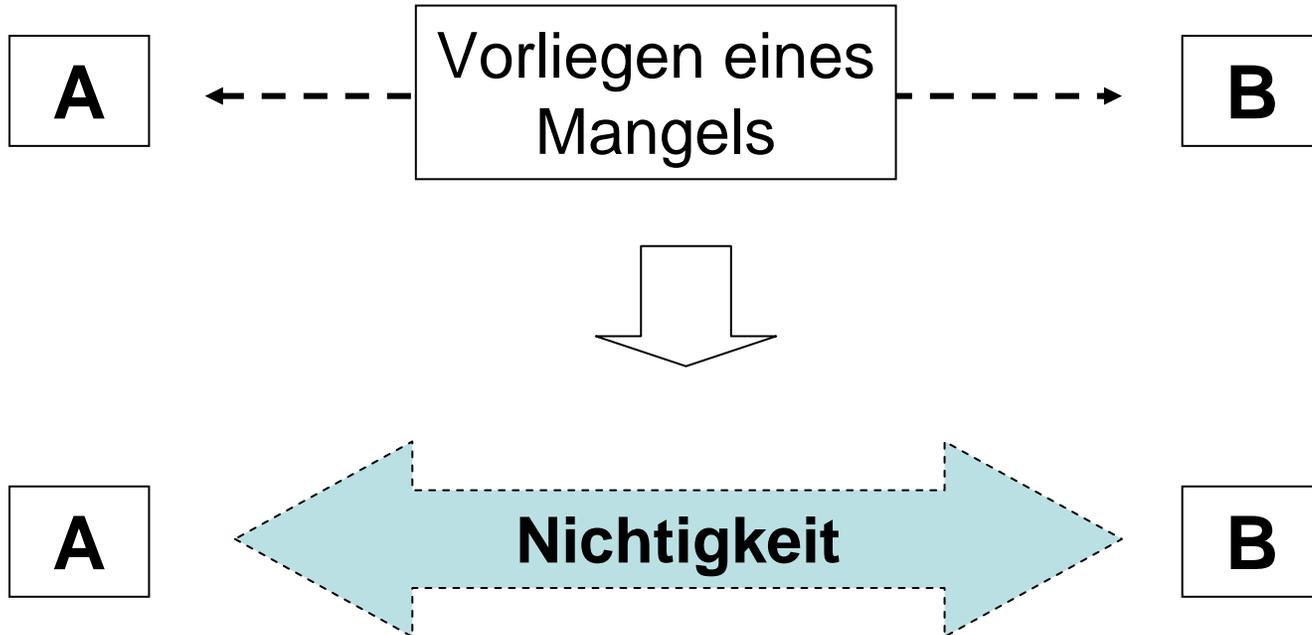
### Mangel im Zustandekommen des Vertrages

- **Irrtum (T.112-123)**
- Täuschung (T.124-125)
- Drohung (T.124, 126-127)

### Mangel in der Gültigkeit des Vertrages

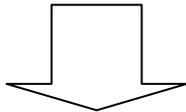
- Geschäftsfähigkeit (T.105-106)
- Unmöglichkeit (T.107)
- Gesetzeswidrigkeit (T.108)
- Sittenwidrigkeit (T.109-111)
- Formfehler

## ***Rechtsfolge:* Nichtigkeit des Vertrages**



## Geschäftsunfähigkeit

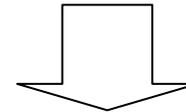
**Unmündige  
(*impuberes*)\***



**beschränkt handlungsunfähig**

Sie können Verpflichtungen nur mit Zustimmung des Vormundes (*auctoritas tutoris*) eingehen.

**Geisteskranke  
(*furiosi*)**



**voll handlungsunfähig**

Sie können durch ihre Handlungen keine rechtlichen Wirkungen herbeiführen.

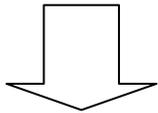
\*(vom 7. bis zum 12. / 14. Lebensjahr)

# Inhaltsmängel

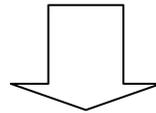
**Unmöglichkeit**

**Widerrechtlichkeit**

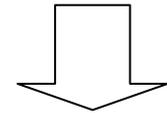
**Sittenwidrigkeit**



anfängliche  
objektive  
Unmöglichkeit  
(T. 107)



Verstoss gegen  
zwingendes Privatrecht  
oder öffentliches Recht  
(T. 108)



Verstoss gegen  
die guten  
Sitten  
(T. 109/110)

## **Fallgruppen sittenwidriger Verträge im modernen Recht**

- **Verträge, die auf eine sexuelle Leistung gerichtet sind (z.B. Prostitution)**
- **Verträge, die gegen sozialetische Wertungen verstossen (z.B. Schmiergeldversprechen)**
- **Grobes Missverhältnis zwischen Leistung und Gegenleistung (z.B. überhöhter Darlehenszins)**
- **Beeinträchtigung obligatorischer Rechte von Dritten (z.B. Verleitung zum Vertragsbruch)**

# Schuldverträge

## Wirksamkeit (Texte 112 - 127)

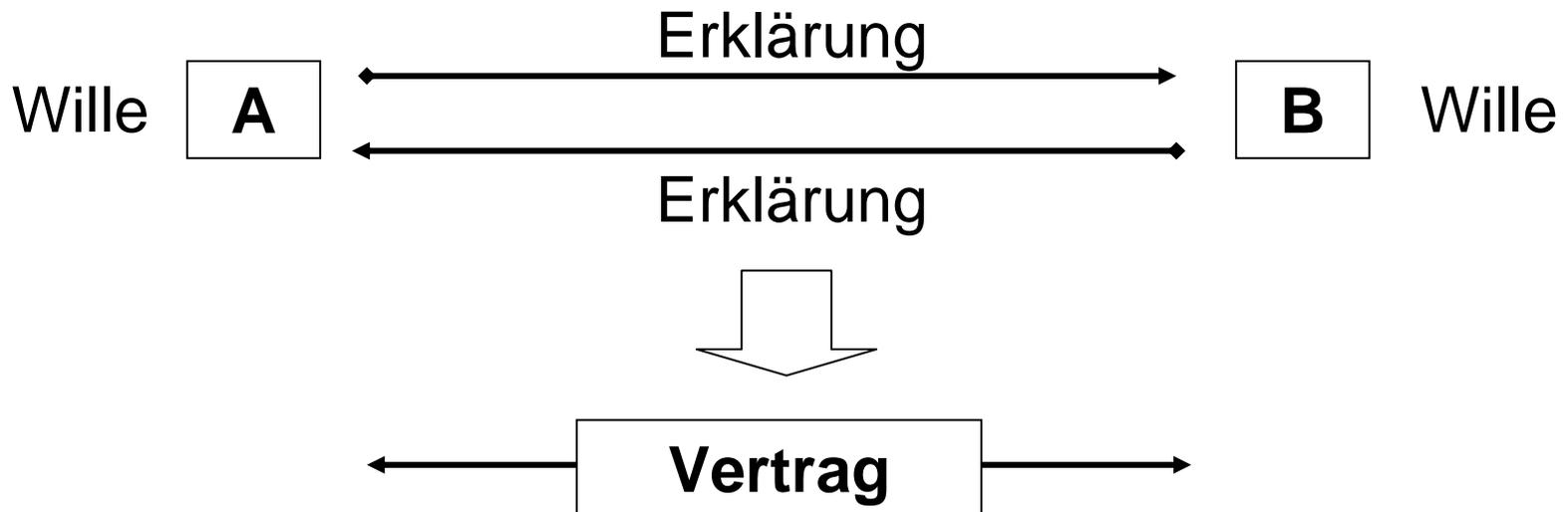
### ***Übersicht:***

- Die Willensmängel im römischen Recht (Texte 112 – 120, 124)
- Die Willensmängel im Schweizer Recht (Text 121 – 123, 125 – 127)

## Zustandekommen des Vertrages: Das Rechtsgeschäft

***Rechtsgeschäft* ist eine Willenserklärung, die darauf gerichtet ist, eine dem erklärten Willen entsprechende Rechtsfolge eintreten zu lassen.**

**Der Vertrag kommt durch Austausch gegenseitiger Willenserklärungen zustande.**



## Zustandekommen des Vertrages: Willensübereinstimmung (*Konsens*)

Der Vertrag kommt zustande mit dem Inhalt, der dem übereinstimmenden wirklichen *Willen* der Parteien entspricht.

(Das Willensprinzip im römischen Recht)

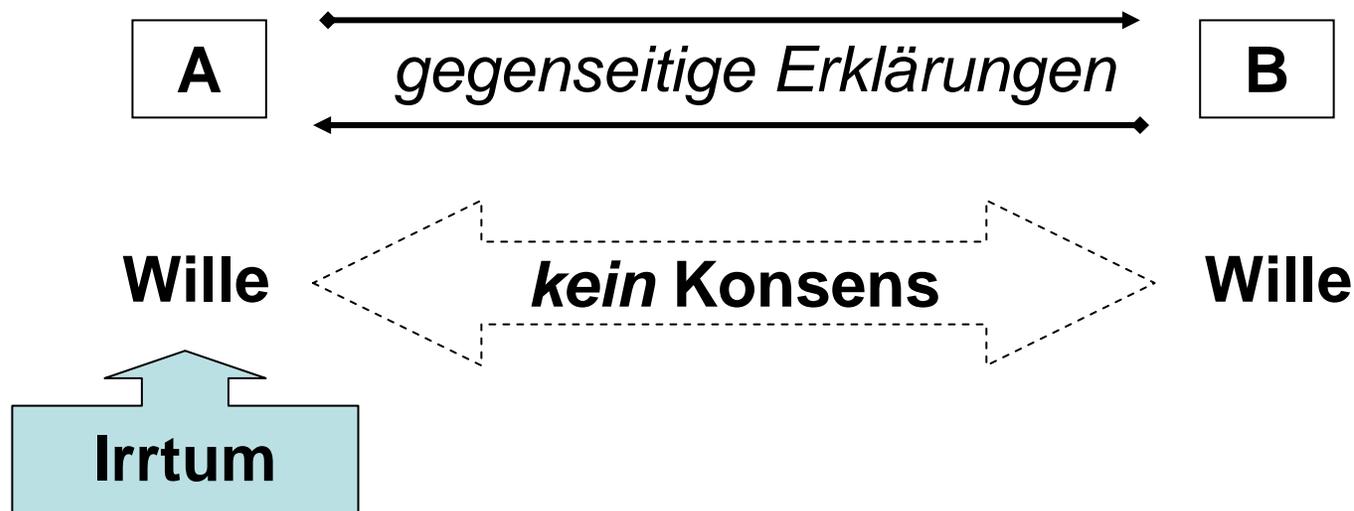


## Fehlender Konsens wegen Irrtum (*error*)

Irrtum ist die unrichtige Vorstellung über einen Sachverhalt.

Der Irrende hat keinen Willen (*errantis voluntas nulla est*).

Fehlender Konsens wird als *Dissens* bezeichnet und führt zur Nichtigkeit des Vertrages.



## Zustandekommen des Vertrages: wesentliche Vertragspunkte (*essentialia negotii*)

Damit ein Vertrag zustande kommt, müssen sich die Parteien über alle wesentlichen Vertragspunkte geeinigt haben (Konsens über die *essentialia negotii*).



# Irrtum über den Gegenstand (*error in corpore / objecto*)

**Käufer**



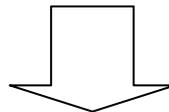
**Verkäufer**

**Wille**

**Wille**

*K will das  
Cornelianische  
Grundstück kaufen*

*V will das  
Sempronianische  
Grundstück verkaufen*



**Irrtum**

**Nichtigkeit des  
Vertrages**



## Irrtum bei der Bezeichnung (*error in nomine*)

**Käufer**

*gegenseitige Erklärungen*

**Verkäufer**

K erklärt, das  
Cornelianische  
Grundstück zu kaufen

keine  
Übereinstimmung

V erklärt, das  
Sempronianische  
Grundstück zu verkaufen

**Wille**

K will das  
Cornelianische  
Grundstück kaufen

**Konsens**

**Wille**

V will das  
Cornelianische  
Grundstück verkaufen

***Falsa demonstratio non nocet***

**D.50.16.219 (Papinian)**

**Bei Rechtsgeschäften muss mehr der Wille der Parteien als der Wortlaut beachtet werden.**

**§ 133 BGB**

**Bei der Auslegung einer Willenserklärung ist der wirkliche Wille zu erforschen und nicht an dem buchstäblichen Sinne des Ausdrucks zu haften.**

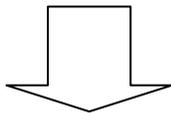
**Art. 18 ZGB**

**Bei der Beurteilung eines Vertrages sowohl nach Form als nach Inhalt ist der übereinstimmende wirkliche Wille und nicht die unrichtige Bezeichnung oder Ausdrucksweise zu beachten (...).**

## Irrtum über die Eigenschaften (*error in substantia*)

***kein* Konsens  
(Kaufvertrag ungültig)**

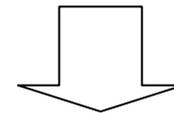
- Essig statt Wein
- Erz statt Gold
- Blei statt Silber



*aliud pro alio*

**Konsens  
(Kaufvertrag gültig)**

- In Essig umgeschlagener Wein
- Schlechtere Gold, als der Käufer meinte



qualitativer Mangel

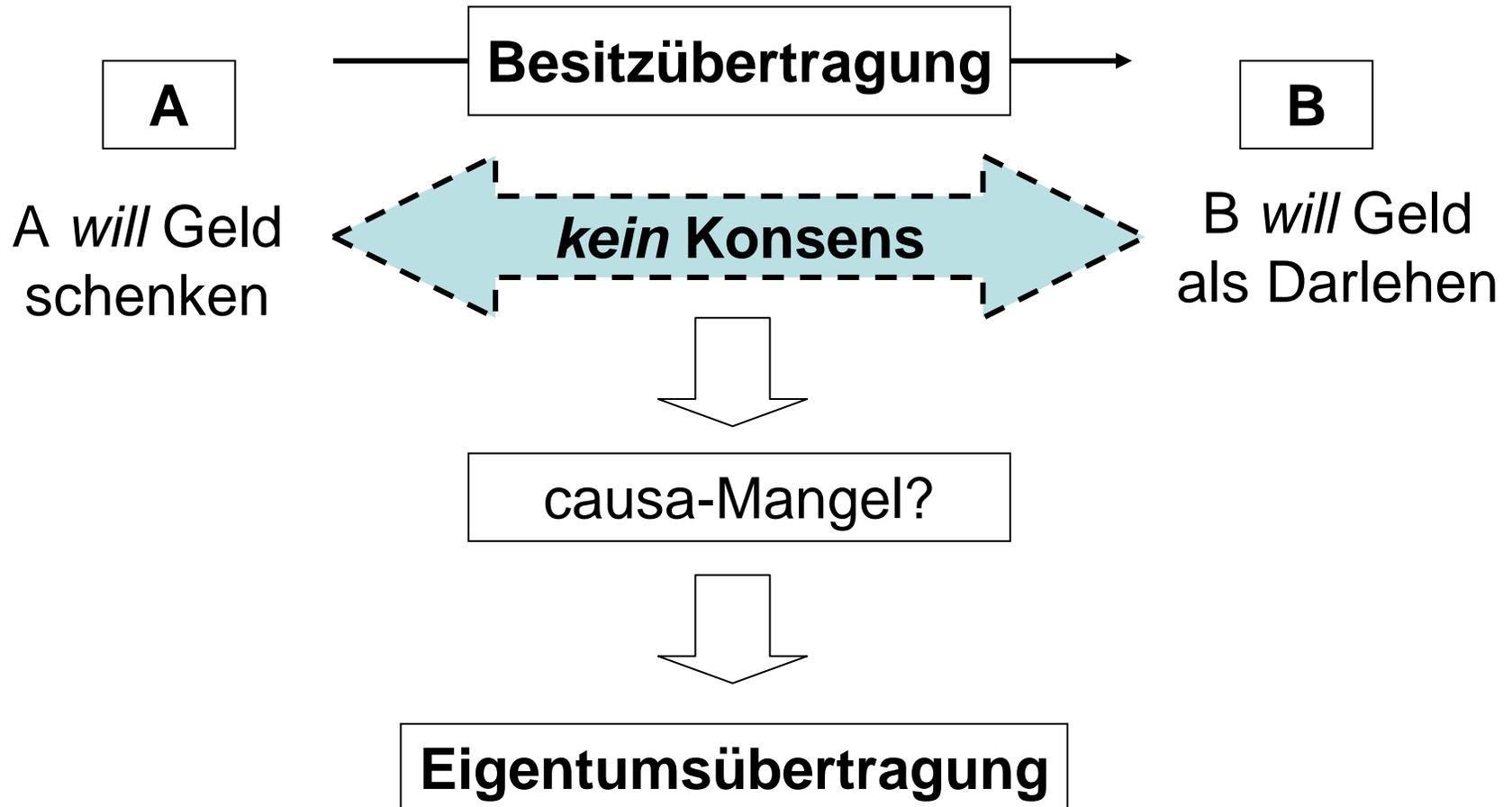
## **Irrtum über die Eigenschaften (*error in substantia / materia*)**

**„Der Irrtum über eine Eigenschaft der Sache ist ein wesentlicher, wenn durch die irrig vorausgesetzte Eigenschaft, nach den im wirklichen Verkehr herrschenden Begriffen, die Sache zu einer anderen Art von Sachen gerechnet werden müsste, als wozu sie wirklich gehört.“**

*(Friedrich Carl von Savigny, System des heutigen römischen Rechts, Band 3, 1840)*

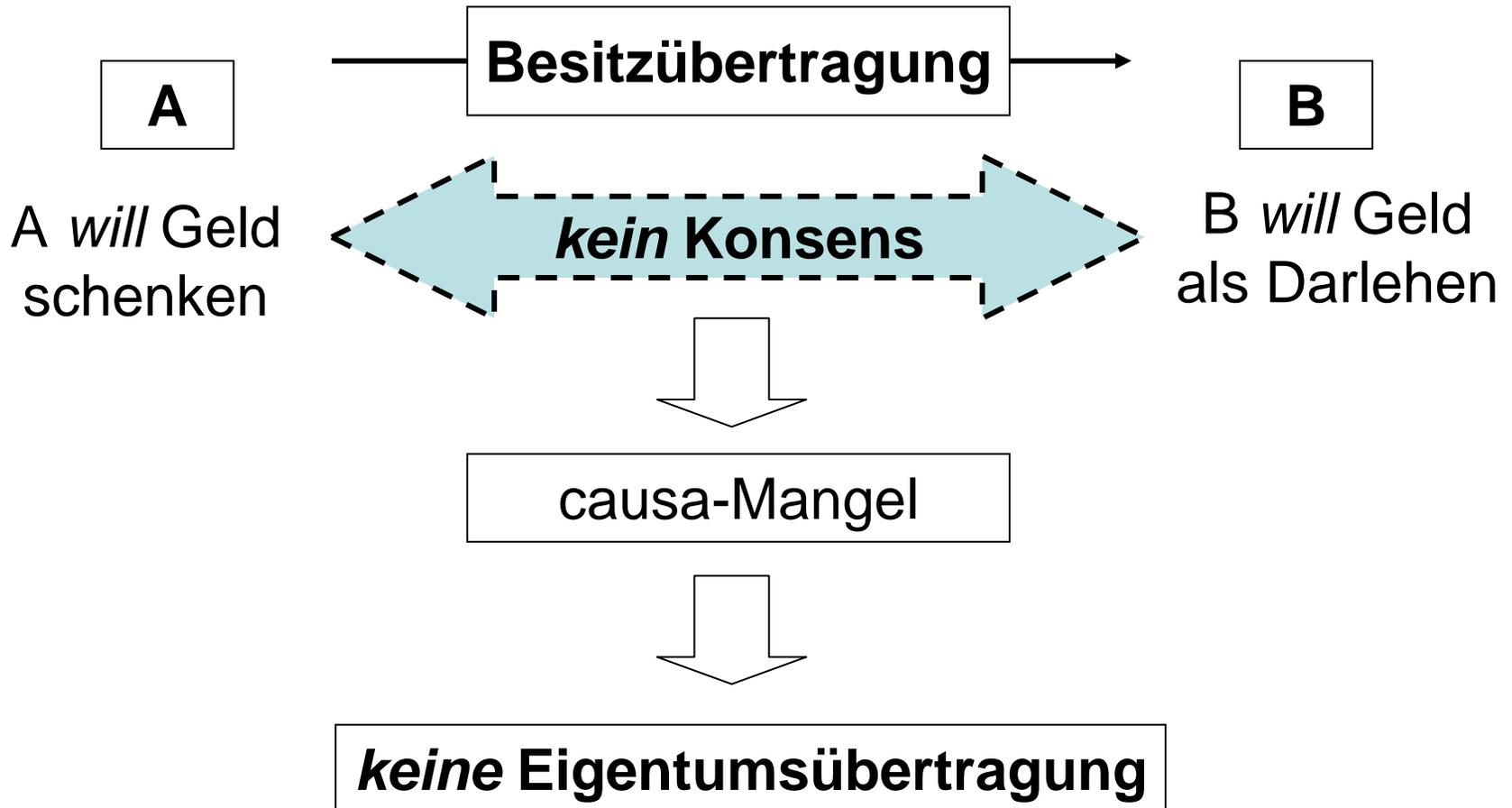
Text 119, vgl. Text 81

## Irrtum über das Geschäft (*error in negotio*)



Text 120, vgl. Text 82

## Irrtum über das Geschäft (*error in negotio*)



# Irrtumstypen im römischen Recht

```
graph TD; A[Irrtumstypen im römischen Recht] --> B[Wesentliche Irrtum]; A --> C[Unwesentlicher Irrtum];
```

## Wesentliche Irrtum

- Gegenstand
- Preis
- Geschäft
- Person (Geschlecht)
  
- Eigenschaften  
(*aliud pro alio*)

## Unwesentlicher Irrtum

- Bezeichnung
- Rechtsirrtum
- Motivirrtum  
(Sachverhaltsirrtum)
  
- Eigenschaften  
(z.B. Qualität)

## Andere Willensmängel

```
graph TD; A[Andere Willensmängel] --> B[arglistige Täuschung (dolus)]; A --> C[Furchterregung Drohung / Zwang (metus)];
```

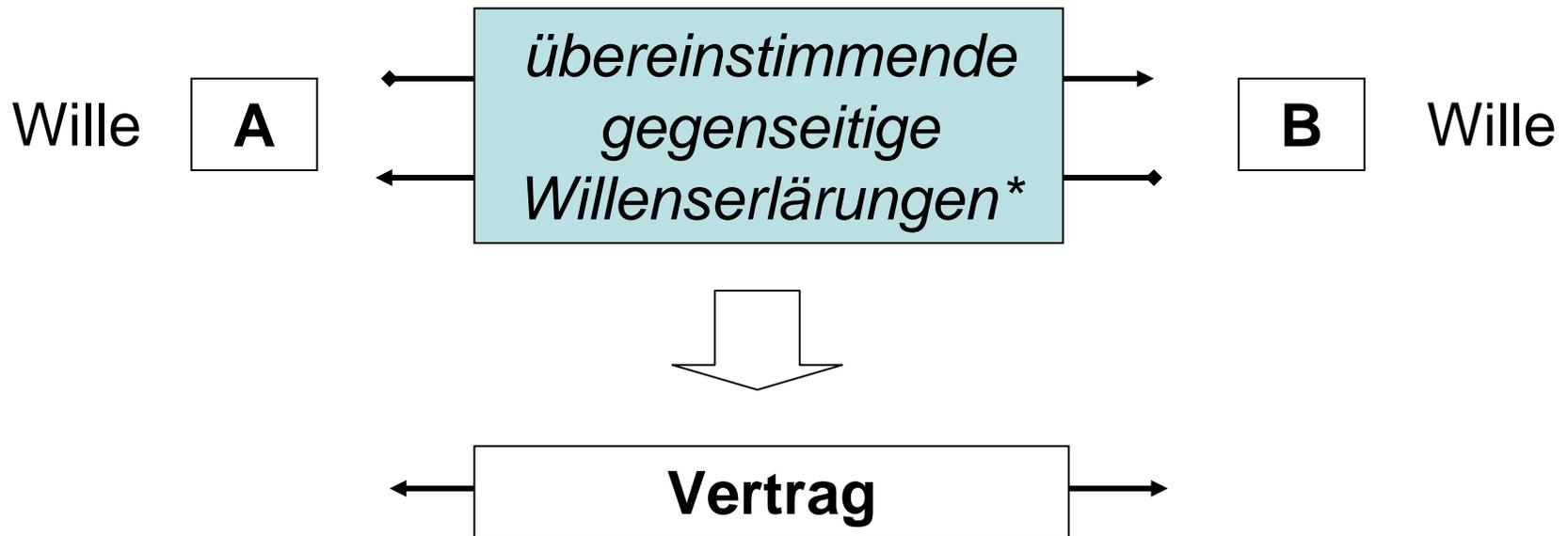
**arglistige  
Täuschung  
(*dolus*)**

**Furchterregung  
Drohung / Zwang  
(*metus*)**

*Rechtsfolge:*

**Der Vertrag ist zwar wirksam (Konsens wird bejaht),  
doch wird die getäuschte bzw. bedrohte Partei gegen die  
Klage durch eine *Einrede* geschützt  
(*exceptio doli / exceptio metus causa*).**

## Zustandekommen des Vertrages im Schweizer Recht: Konsens (Art. 1 Abs. 1 OR)



**\* (Im Schweizer Recht wird dabei zwischen einem *natürlichen* und einem *normativen* Konsens unterschieden.)**

Texte 122 und 123, 125 bis 127

## Die Willensmängel im Schweizer Recht

**Irrtum**

**Täuschung**

**Drohung**

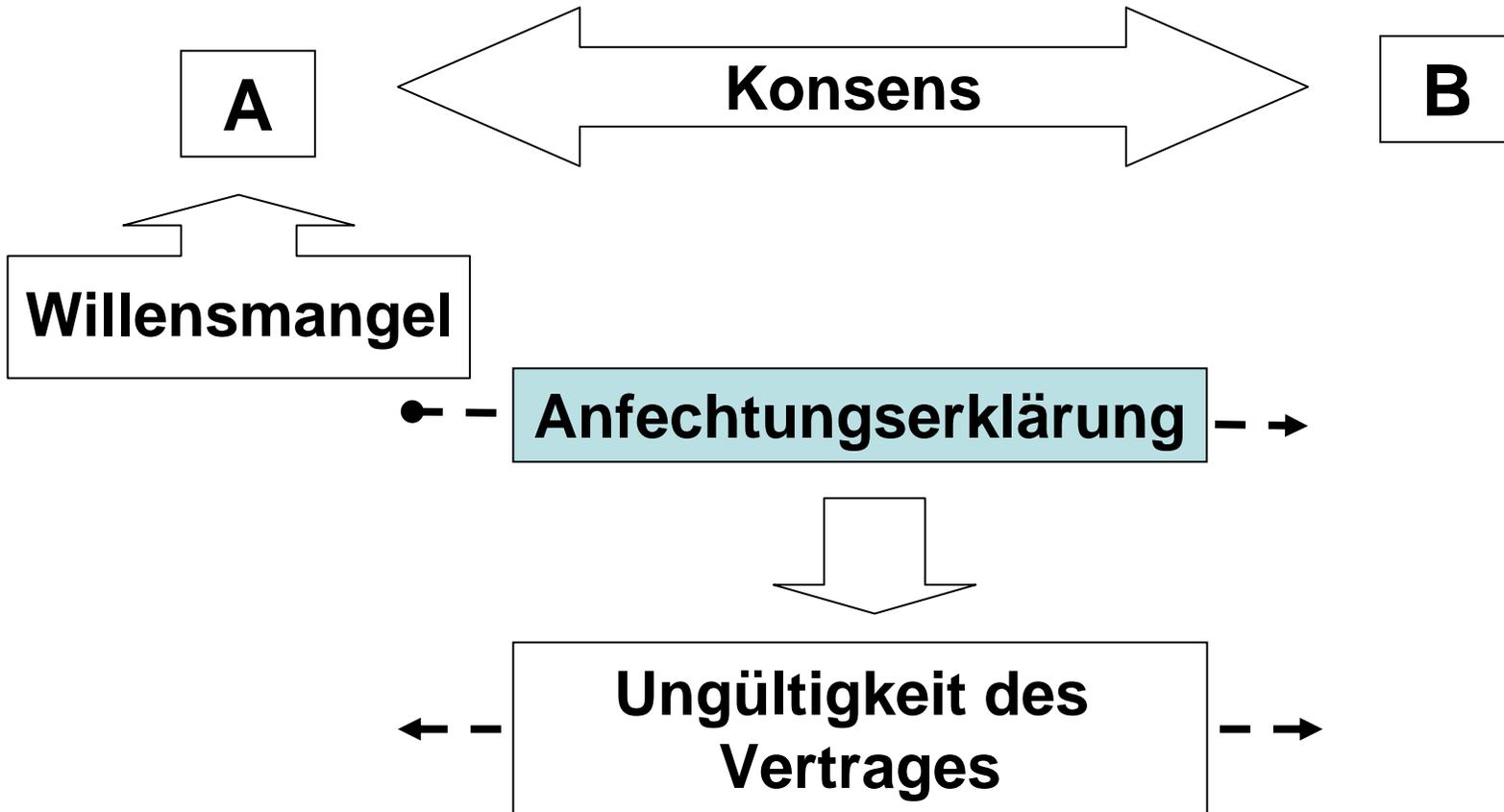
**Art. 23 - 27 OR**

**Art. 28 OR**

**Art. 29 - 30 OR**

Texte 122 und 123, 125 bis 127

*Rechtsfolge bei Willensmängeln:*  
**Anfechtbarkeit des mangelhaften Vertrages**



## Fälle des wesentlichen Irrtums (Art. 23 i.V.m. 24 Abs. 1 Ziff. 1 – 4 OR)

Natur des  
Rechts-  
geschäfts

**Ziffer 1**

*error  
in negotio*

Identität der  
Sache oder  
der Person

**Ziffer 2**

*error  
in objecto,  
in persona*

Umfang von  
Leistung und  
Gegenleistung

**Ziffer 3**

*error  
in pretio,  
in quantitate*

Notwendige  
Grundlage  
des Vertrages

**Ziffer 4**

*error  
in substantia\**

**\*(als Fall eines  
wesentlichen  
Motivirrtums)**

## **Der Grundlagenirrtum (Art. 24 Abs. 1 Ziff. 4 OR)**

*Beispiel: Irrtum über die Echtheit eines Kunstwerkes*

„Die Echtheit eines Kunstwerkes gehört bei solcher Betrachtungsweise zur notwendigen Geschäftsgrundlage, weshalb sich eine falsche Vorstellung darüber grundsätzlich nicht als blosser Irrtum im Beweggrund ausgeben lässt. (...)“

*(BGE 114 II 131 ff. – „Picasso-Fall I“)*

Text 125

# Täuschung (Art. 28 OR)



**Wille**

**Wille**

**Mangel in der  
Willensbildung**

Texte 126 und 127

## Furchterregung / Drohung (Art. 29 und 30 OR)



**Wille**

**Wille**

**Mangel in der  
Willensbildung**

# Ende des Stoffs Herbstsemester 2007/08

Jetzt sind wir  
schon halbe  
Römer!

