

Andreas Bucher

# Natürliche Personen und Persönlichkeitsschutz

4. Auflage

Helbing Lichtenhahn Verlag

# Inhaltsverzeichnis

|   | Nr.       | Seite    |
|---|-----------|----------|
| Vorwort . . . :   |           | V        |
| Abkürzungen . . . . .   |           | XV       |
| § 1 Einführung . . . . .  | I         | 1        |
| I. Die Person . . . . .   | I         | 1        |
| II. Rechtsquellen . . . . .                                     | 5         | 1        |
| III. Allgemeine Bibliographie . . . . .                         | 12        | 2        |
| 1. Schweizerisches Recht . . . . .                              | 13        | 2        |
| 2. Ausländische Rechte . . . . .                                | 14        | 3        |
| <b>J. KAPITEL</b>   |           |          |
| <b>Die Rechts- und Handlungsfähigkeit . . . . .</b>             | <b>18</b> | <b>5</b> |
| § 2 Die Rechtsfähigkeit . . . . .                               | 21        | 5        |
| I. Der Grundsatz . . . . .                                      | 21        | 5        |
| II. Grenzen der Rechtsfähigkeit . . . . .                       | 25        | 6        |
| a) Das Alter . . . . .  | 27        | 6        |
| b) Das Geschlecht . . . . .                                     | 29        | 6        |
| c) Die Urteilsunfähigkeit . . . . .                             | 31        | 7        |
| d) Das Kindesverhältnis . . . . .                               | 32        | 7        |
| e) Ausländische Nationalität oder Wohnsitz im Ausland . . . . . | 33        | 7        |
| f) Die Anwendung eines ausländischen Rechts . . . . .           | 34        | 7        |
| § 3 Die Handlungsfähigkeit . . . . .                            | 35        | 8        |
| I. Die Bedeutung der Handlungsfähigkeit . . . . .               | 35        | 8        |
| 1. Der Begriff . . . . .  | 35        | 8        |
| 2. Das Rechtsgeschäft . . . . .                                 | 40        | 8        |
| a) Der Begriff . . . . .  | 40        | 8        |
| b) Die rechtsgeschäftsähnlichen Handlungen . . . . .            | 44        | 9        |
| c) Das Rechtsgeschäft im Verfahren . . . . .                    | 47        | 10       |
| II. Die Voraussetzungen der Handlungsfähigkeit . . . . .        | 51        | 10       |
| 1. Die Mündigkeit . . . . .                                     | 53        | J1       |
| 2. Keine Entmündigung . . . . .                                 | 55        | 11       |
| 3. Die Urteilsfähigkeit . . . . .                               | 57        | 12       |
| a) Der Begriff . . . . .  | 58        | 12       |

|   |     |    |
|---|-----|----|
| b) Die Fähigkeit, vernunftgemäss zu handeln . . . . .   | 60  | 13 |
| c) Die gesetzlichen Ursachen der Beeinträchtigung<br>der Fähigkeit, vernunftgemäss zu handeln. . . . .                                      | 62  | 13 |
| d) Die Relativität der Urteilsfähigkeit . . . . .   | 69  | 15 |
| e) Die Vermutung der Urteilsfähigkeit . . . . .   | 80  | 17 |
| III. Einschränkungen der Handlungsfähigkeit . . . . .   | 83  | 18 |
| 1. Ehe und Partnerschaft . . . . .  | 84  | 18 |
| 2. Die Beiratschaft . . . . .   | 85  | 18 |
| ; 4 Die Handlungsunfähigkeit . . . . .  | 87  | 19 |
| I. Die Bedeutung der Handlungsunfähigkeit . . . . .   | 87  | 19 |
| 1. Die Nichtigkeit des Rechtsgeschäfts. . . . .   | 87  | 19 |
| a) Der Grundsatz . . . . .  | 87  | 19 |
| b) Die Unterlassungshandlung . . . . .  | 90  | 20 |
| 2. Beschränkungen der Handlungsunfähigkeit . . . . .  | 93  | 21 |
| a) Im Allgemeinen . . . . .   | 93  | 21 |
| b) Der Realakt . . . . .  | 96  | 22 |
| c) Die rechtswidrige Handlung aus Verschulden . . . . .   | 98  | 22 |
| d) Das menschliche Verhalten . . . . .  | 106 | 23 |
| II. Die beschränkte Handlungsfähigkeit der urteilsfähigen<br>unmündigen oder entmündigten Personen. . . . .                                 | 107 | 24 |
| 1. Die Funktion des gesetzlichen Vertreters. . . . .  | 110 | 24 |
| 2. Die mit Zustimmung des gesetzlichen Vertreters<br>abgeschlossenen Rechtsgeschäfte. . . . .   | 117 | 26 |
| a) Die Zustimmung des gesetzlichen Vertreters. . . . .  | 120 | 26 |
| b) Die Rechtslage im Falle der Verweigerung der<br>Genehmigung . . . . .  | 125 | 27 |
| c) Die vorausgehende allgemeine Zustimmung betreffend<br>ein bestimmtes Vermögen. . . . .   | 135 | 29 |
| 3. Rechtsgeschäfte, die vom beschränkt Handlungsfähigen<br>allein abgeschlossen werden können. . . . .                                      | 138 | 30 |
| a) Rechtsgeschäfte, die keine Verpflichtung nach sich<br>ziehen . . . . .   | 139 | 30 |
| b) Die höchstpersönlichen Rechte. . . . .   | 143 | 31 |
| 4. Die Verschuldensfähigkeit . . . . .  | 158 | 33 |
| III. Die volle Handlungsunfähigkeit der urteilsunfähigen Personen ..  | 162 | 34 |
| 1. Der Grundsatz . . . . .  | 162 | 34 |
| a) Die Folgen der vollen Handlungsunfähigkeit. . . . .  | 162 | 34 |
| b) Die Beschränkungen in der Vertretungsbefugnis<br>des gesetzlichen Vertreters. . . . .  | 164 | 35 |
| 2. Die Rechtsfolgen, die ohne die Mitwirkung des<br>gesetzlichen Vertreters in der Person des Urteilsunfähigen<br>entstehen können. . . . . | 171 | 36 |
| a) Die Haftung gemäss Art. 54 OR. . . . .   | 172 | 36 |

|  |     |    |
|--|-----|----|
| b) Die Kausalhaftungen . . . . .   | 178 | 38 |
| c) Die Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung . . . . .                         | 179 | 38 |
| d) Andere vom Willen unabhängige Rechtswirkungen . . . . .                             | 180 | 38 |
| e) Nichtige Rechtsgeschäfte, die gewisse Rechtswirkungen<br>nach sich ziehen . . . . . | 186 | 38 |
| Bibliographie . . . . .  | 191 | 39 |
|  |     |    |
| 2. KAPITEL   |     |    |
| <b>Der Beginn und das Ende der Persönlichkeit . . . . .</b>                            | 192 | 43 |
| § 5 Der Beginn der Persönlichkeit . . . . .  | 193 | 43 |
| I. Die Geburt des lebenden Kindes . . . . .  | 193 | 43 |
| 1. Die vollendete Geburt . . . . .   | 194 | 43 |
| 2. Das lebende Kind . . . . .  | 195 | 43 |
| 3. Der Beweis . . . . .  | 199 | 45 |
| II. Die Rechtsstellung des gezeugten Kindes . . . . .                                  | 200 | 45 |
| § 6 Der Tod . . . . .  | 209 | 47 |
| I. Der Begriff des Todes . . . . .   | 209 | 47 |
| II. Die Rechtsfolgen des Todes . . . . .   | 212 | 48 |
| <b>III. Der Beweis des Todes . . . . .</b>   | 216 | 49 |
| 1. Die Zivilstandsurkunde . . . . .  | 217 | 49 |
| 2. Der Indizienbeweis . . . . .  | 219 | 49 |
| 3. Die Vermutung des gleichzeitigen Todes . . . . .                                    | 221 | 50 |
| § 7 Die Verschollenerklärung . . . . .   | 223 | 50 |
| I. Die Verschollenhheitsfälle . . . . .  | 224 | 50 |
| II. Das Verfahren der Verschollenerklärung . . . . .                                   | 227 | 51 |
| <b>III. Die Wirkungen der Verschollenerklärung . . . . .</b>                           | 232 | 52 |
| Bibliographie . . . . .  | 237 | 52 |
|  |     |    |
| 3. KAPITEL   |     |    |
| <b>Verwandtschaft und Schwägerschaft . . . . .</b>                                     | 238 | 55 |
| § 8 Die Verwandtschaft . . . . .   | 239 | 55 |
| § 9 Die Schwägerschaft . . . . .   | 245 | 56 |
| Bibliographie . . . . .  | 250 | 57 |

**4. KAPITEL**

|  |     |    |
|--|-----|----|
| <b>Die Zivilstandsurkunden</b> .....                                     | 251 | 59 |
| § 10 Die Beurkundung des Zivilstands und ihre Beweiskraft ....!          | 255 | 60 |
| I. Der Gegenstand der Beurkundung .....                                  | 255 | 60 |
| 1. Die Geburten .....  | 257 | 60 |
| 2. Die Todesfälle .....  | 259 | 60 |
| 3. Ehen und Partnerschaften .....  | 261 | 61 |
| 4. Die Kindesanerkennungen .....   | 264 | 61 |
| 5. Personenstandsdaten aus dem Ausland .....                             | 268 | 61 |
| 11. Die Beweiskraft der Beurkundung .....                                | 269 | 62 |
| 1. Der Grundsatz .....   | 269 | 62 |
| 2. Der Umfang der Beweiskraft .....                                      | 272 | 62 |
| 3. Die Auszüge und Dokumente über den Personenstand .....                | 274 | 63 |
| § 11 Die Organisation des Zivilstandswesens und die Registerführung .... | 280 | 64 |
| I. Die Organisation des Zivilstandswesens .....                          | 280 | 64 |
| <b>II.</b> Die Führung des Zivilstandsregisters .....                    | 287 | 65 |
| 1. Die Genauigkeit und Vollständigkeit der Daten .....                   | 287 | 65 |
| 2. Die Kognitionsbefugnis des Zivilstandsbeamten .....                   | 291 | 66 |
| 3. Die Änderung von eingetragenen Daten .....                            | 294 | 67 |
| a) Die Berichtigung .....  | 295 | 67 |
| b) Die Ergänzung .....   | 299 | 68 |
| c) Die Löschung .....  | 300 | 68 |
| d) Der Nachtrag .....  | 301 | 68 |
| e) Die Statusklage .....   | 303 | 68 |
| Bibliographie .....  | 307 | 69 |

5. KAPITEL (UND § 12)

|   |     |    |
|---|-----|----|
| <b>Das Bürgerrecht</b> .....                                      | 308 | 73 |
| <b>I.</b> Erwerb und Verlust des Bürgerrechts .....               | 309 | 73 |
| <b>II.</b> Die Bedeutung des Bürgerrechts im Privatrecht .....    | 314 | 74 |
| <b>III.</b> Die Fälle mehrfacher und fehlender Bürgerrechte ..... | 318 | 75 |
| Bibliographie .....   | 321 | 75 |

6. KAPITEL

|                                       |     |    |
|---------------------------------------|-----|----|
| <b>Der Wohnsitz</b> .....             | 322 | 77 |
| § 13 Überblick .....                  | 322 | 77 |
| I. Die Bedeutung des Wohnsitzes ..... | 323 | 77 |

|   |            |           |
|---|------------|-----------|
| II. Die Struktur der Bestimmungen über den Wohnsitz . . . . .                   | 325        | 78        |
| III. Die Einheit des Wohnsitzes. . . . .  | 328        | 78        |
| IV. Die Notwendigkeit des Wohnsitzes. . . . . < . . . .                         | 332        | 79        |
| § 14 Die verschiedenen Wohnsitzbegriffe . . . . .                               | 334        | 79        |
| I. Der freiwillige Wohnsitz. . . . .  | 334        | 79        |
| 1. Der Aufenthalt . . . . .   | 335        | 80        |
| 2. Die Absicht dauernden Verbleibens. . . . .                                   | 337        | 80        |
| a) Die Natur dieser Voraussetzung . . . . .                                     | 338        | 80        |
| b) Das Element der Dauer. . . . .   | 344        | 82        |
| 3. Der Mittelpunkt der Lebensverhältnisse. . . . .                              | 347        | 82        |
| II. Die abhängigen Wohnsitze. . . . .   | 354        | 84        |
| 1. Der Wohnsitz der Kinder unter elterlicher Sorge. . . . .                     | 356        | 84        |
| 2. Der Wohnsitz der bevormundeten Personen. . . . .                             | 369        | 87        |
| III. Die subsidiären Wohnsitze. . . . .   | 374        | 88        |
| 1. Der bisherige Wohnsitz . . . . .   | 375        | 88        |
| 2. Der Aufenthaltsort. . . . .  | 378        | 89        |
| Bibliographie. . . . .  | 383        | 90        |
|   |            |           |
| 7. KAPITEL  |            |           |
| <b>Der Schutz der Persönlichkeit im Allgemeinen. . . . .</b>                    | <b>384</b> | <b>91</b> |
| § 15 Der Schutz der Freiheit der Person . . . . .                               | 394        | 93        |
| T. Die Unverzichtbarkeit der Rechts-und Handlungsfähigkeit . . . .              | 396        | 93        |
| II. Übermäßige Beschränkung der Freiheit . . . . .                              | 398        | 94        |
| 1. Grundsatz. . . . .   | 398        | 94        |
| 2. Anwendungsfälle. . . . .   | 402        | 95        |
| a) Bindungen, die wegen ihrer Intensität und Dauer<br>übermässig sind . . . . . | 403        | 95        |
| b) Bindungen, die wegen ihres Gegenstandes übermässig<br>sind. . . . .          | 410        | 96        |
| c) Besondere Bestimmungen. . . . .  | 416        | 97        |
| III. Die Rechtsfolgen. . . . .  | 418        | 97        |
| § 16 Der Schutz vor Persönlichkeitsverletzungen . . . . .                       | 426        | 99        |
| I. Der Begriff der Persönlichkeitsrechte. . . . .                               | 430        | 100       |
| 1. Im Allgemeinen. . . . .  | 430        | 100       |
| 2. Die physische Persönlichkeit . . . . .                                       | 440        | 101       |
| 3. Die affektive Persönlichkeit . . . . .                                       | 444        | 102       |

|   |     |     |
|---|-----|-----|
| 4. Die soziale Persönlichkeit . . . . .   | 452 | 104 |
| a) Der Schutz der Privatsphäre. . . . .   | 453 | 104 |
| aa) Im Allgemeinen . . . . .  | 453 | 104 |
| bb) Datenschutz . . . . .   | 461 | 106 |
| b) Der Schutz der Ehre. . . . .   | 468 | 108 |
| c) Der Schutz des Namens. . . . .   | 477 | 109 |
| d) Die Wirtschaftsfreiheit . . . . .  | 478 | 109 |
| 5. Die Rechtsnatur der Persönlichkeitsrechte. . . . .                                     | 480 | 110 |
| a) Absolute Rechte . . . . .  | 480 | 110 |
| b) Nicht vermögensrechtliche und nicht übertragbare<br>' Rechte? . . . . .                | 481 | 110 |
| c) Höchstpersönliche Rechte . . . . .   | 490 | 112 |
| II. Die Widerrechtlichkeit der Persönlichkeitsverletzung . . . . .                        | 492 | 113 |
| 1. Der Grundsatz der Widerrechtlichkeit der Verletzung . . . . .                          | 493 | 113 |
| 2. Die Rechtfertigungsgründe. . . . .   | 495 | 113 |
| a) Die Einwilligung des Verletzten. . . . .   | 497 | 113 |
| b) Ein überwiegendes Interesse. . . . .   | 516 | 117 |
| aa) Das überwiegende private Interesse. . . . .   | 518 | 118 |
| bb) Das überwiegende öffentliche Interesse. . . . .                                       | 522 | 119 |
| cc) Das überwiegende Interesse an der Datenbearbeitung . .                                | 531 | 121 |
| c) Das Gesetz . . . . .   | 541 | 123 |
| 3. Folgen der Widerrechtlichkeit einer Persönlichkeits-<br>verletzung . . . . .           | 543 | 124 |
| III. Die Prozessbefugnis. . . . .   | 544 | 124 |
| 1. Die Kläger. . . . .  | 544 | 124 |
| 2. Die Beklagten. . . . .   | 550 | 125 |
| IV. Die besonderen Klagen zum Schutz der Persönlichkeit . . . . .                         | 554 | 126 |
| 1. Die Unterlassungsklage. . . . .  | 555 | 126 |
| 2. Die Beseitigungsklage. . . . .   | 558 | 127 |
| 3. Die Klage auf Feststellung der Widerrechtlichkeit<br>der Verletzung . . . . .          | 563 | 128 |
| 4. Die Mitteilung an Dritte. . . . .  | 566 | 128 |
| 5. Die Klage im Falle von Gewalt . . . . .  | 570 | 129 |
| 6. Die Klage zur Durchsetzung des Auskunftsrechts. . . . .                                | 573 | 130 |
| V. Die anderen Klagen im Bereich des Persönlichkeitsschutzes . . . .                      | 584 | 133 |
| 1. Die Schadenersatzklage. . . . .  | 586 | 133 |
| 2. Die Genugtuungsklage. . . . .  | 589 | 134 |
| 3. Die Klage auf Gewinnherausgabe. . . . .  | 592 | 135 |
| 4. Die allgemeine Feststellungsklage. . . . .   | 593 | 135 |
| VI. Der Gerichtsstand . . . . .   | 595 | 135 |
| 1. Der Gerichtsstand für die besonderen Klagen zum Schutz<br>der Persönlichkeit . . . . . | 596 | 136 |
| 2. Der Gerichtsstand der anderen Klagen. . . . .  | 601 | 136 |

|   |     |     |
|---|-----|-----|
| VII. Die vorsorglichen Massnahmen . . . . .   | 604 | 137 |
| 1. Voraussetzungen und Inhalt der vorsorglichen Massnahmen . . .  | 609 | 138 |
| a) Die Voraussetzungen . . . . .  | 609 | 138 |
| b) Der Inhalt der Massnahmen . . . . .  | 613 | 138 |
| 2. Die Sonderregelung für periodisch erscheinende Medien . . . .  | 622 | 140 |
| 3. Das Verfahren . . . . .  | 633 | 142 |
| a) Der Gerichtsstand . . . . .  | 634 | 143 |
| b) Der Anspruch auf rechtliches Gehör . . . . .   | 635 | 143 |
| c) Die Leistung von Sicherheiten . . . . .  | 638 | 143 |
| <sup>1</sup> d) Andere Fragen . . . . .   | 640 | 144 |
| 4. Die Vollstreckung der Massnahme . . . . .  | 642 | 144 |
| 5. Die Klage in der Sache . . . . .   | 645 | 145 |
| 6. Der Schadenersatz . . . . .  | 648 | 146 |
| a) Die Voraussetzungen der Ersatzpflicht . . . . .  | 649 | 146 |
| b) Der Gerichtsstand . . . . .  | 654 | 147 |
| c) Die Freigabe von <sup>1</sup> Sicherheitsleistungen . . . . .  | 655 | 147 |
| VIII. Das Gegendarstellungsrecht . . . . .  | 658 | 147 |
| 1. Die periodisch erscheinenden Medien . . . . .  | 665 | 149 |
| 2. Die Person muss in ihrer Persönlichkeit betroffen sein:<br>das Recht auf die Wahrheit über persönliche Tatsachen . . . . . | 669 | 150 |
| 3. Das Recht auf Gegendarstellung gilt nur bei<br>Tatsachendarstellungen . . . . .  | 677 | 152 |
| 4. Die Form der Tatsachendarstellung . . . . .  | 689 | 154 |
| 5. Der Ausschluss der Gegendarstellung bei der Wiedergabe<br>der öffentlichen Verhandlungen einer Behörde . . . . .           | 692 | 155 |
| 6. Die Ausübung des Gegendarstellungsrechts . . . . .   | 694 | 155 |
| a) Das Recht, von der bestrittenen Darstellung Kenntnis<br>zu nehmen . . . . .  | 694 | 155 |
| b) Die Form der Gegendarstellung . . . . .  | 695 | 156 |
| c) Der Inhalt der Gegendarstellung . . . . .  | 701 | 157 |
| d) Das Gesuch um Veröffentlichung . . . . .   | 705 | 158 |
| e) Der Entscheid des Medienunternehmens . . . . .   | 709 | 159 |
| 7. Die Veröffentlichung der Gegendarstellung . . . . .  | 712 | 159 |
| a) Die Modalitäten der Veröffentlichung . . . . .   | 712 | 159 |
| b) Das beschränkte Recht auf Replik . . . . .   | 720 | 161 |
| c) Die Kostenlosigkeit der Gegendarstellung . . . . .   | 723 | 161 |
| 8. Die Anrufung des Richters . . . . .  | 725 | 162 |
| a) Die Fälle, in denen der Richter angerufen werden kann . . . .  | 725 | 162 |
| b) Gerichtsstand und Verfahren . . . . .  | 729 | 162 |
| c) Der Entscheid des Richters . . . . .   | 733 | 163 |
| Bibliographie . . . . .   | 736 | 164 |
| 1. Allgemeine Werke und Quellen . . . . .   | 736 | 164 |
| a) Schweizerisches Recht im Allgemeinen . . . . .   | 736 | 164 |
| b) Internationales Privatrecht . . . . .  | 737 | 166 |
| c) Ausländische Rechte . . . . .  | 738 | 166 |

|   |            |            |
|---|------------|------------|
| 2. Persönlichkeitsschutz und ärztliche Tätigkeit . . . . .                    | 743        | 167        |
| 3. Persönlichkeitsschutz gegenüber Medien . . . . .                           | 744        | 170        |
| 4. Datenschutz . . . . .  | 745        | 172        |
| 5. Andere Fragen . . . . .  | 746        | 174        |
| <br>  |            |            |
| <b>8. KAPITEL</b>   |            |            |
| <b>Der Name und sein Rechtsschutz . . . . .</b>                               | <b>747</b> | <b>177</b> |
| § 17 Der Name . . . . .   | 750        | 178        |
| I. Die Bestandteile des Namens. . . . .                                       | 750        | 178        |
| 1. Der gesetzliche Name. . . . .  | 750        | 178        |
| 2. Der Gebrauch eines Namens. . . . .   | 753        | 178        |
| II. Der Erwerb des Namens. . . . .  | 758        | 179        |
| 1. Der bei der Geburt erworbene Familienname. . . . .                         | 758        | 179        |
| 2. Der bei einer Änderung im Familienstand erworbene<br>Familienname. . . . . | 762        | 179        |
| a) Eheschliessung und -Scheidung. . . . .                                     | 763        | 179        |
| b) Kindesverhältnis. . . . .  | 768        | 181        |
| 3. Die Wahl des Vornamens. . . . .  | 772        | 181        |
| III. Die Namensänderung aufgrund eines Entscheids der Behörde . . .           | 780        | 183        |
| 1. Der Begriff der wichtigen Gründe. . . . .                                  | 782        | 183        |
| a) Im Allgemeinen . . . . .   | 782        | 183        |
| b) Die Namensänderung des Ehegatten. . . . .                                  | 791        | 185        |
| c) Die Namensänderung des Kindes. . . . .                                     | 800        | 186        |
| 2. Verfahren . . . . .  | 813        | 189        |
| 3. Die Klage auf Anfechtung der Namensänderung. . . . .                       | 817        | 190        |
| § 18 Der Schutz des Namens . . . . .  | 820        | 191        |
| I. Die widerrechtliche Verletzung des Rechts auf den Namen. . . . .           | 822        | 191        |
| 1. Die geschützten Namen. . . . .   | 822        | <b>191</b> |
| 2. Die Verletzung des Rechts auf den Namen. . . . .                           | 826        | 192        |
| 3. Die Widerrechtlichkeit der Verletzung. . . . .                             | 832        | 193        |
| II. Die Klagen zum Schutz des Namens. . . . .                                 | 833        | 193        |
| Bibliographie. . . . .  | 842        | 194        |
| Reeister. . . . .   |            | 197        |