

Max Berger, Sachschaden

Liebe Kolleginnen und Kollegen

Damit wir auch in Zukunft unser Angebot Ihren Wünschen anpassen können, bitten wir Sie, den Fragebogen auszufüllen.

Besten Dank für Ihre Mitarbeit.

Das Organisationskomitee

Bitte den ausgefüllten Fragebogen in der vorgesehenen Ablage neben der Tür deponieren.

Chères Consoeurs, Chers Confrères,

Afin d'adapter au mieux notre offre à vos souhaits dans le futur, nous vous prions de bien vouloir remplir le questionnaire.

Merci de votre collaboration.

Le comité d'organisation

Merci de déposer le questionnaire rempli dans le casier prévu à cet effet à côté de la porte.

Schadensrecht

Sachschaden

Max B. Berger, Rechtsanwalt, Bern
www.advokatur-berger.ch

Übersicht

- Definitionen
- Rechtsprechung
- Internationale Entwicklungen

Definitionen

Sachschaden

Hergebrachte Definition

- Zerstörung, Beschädigung oder Verlust der Sache als Ursache
- Schaden = Vermögenseinbusse (Reparatur + Wertverminderung)

Jüngere Definition

- Beeinträchtigung am bestimmungsgemässen Gebrauch, an der Funktion
- Bis hin zu «jede Störung und ungerechtfertigte Einwirkung»

Definitionen

Sachschaden

Ersatz durch

- Erstattung Reparaturkosten und Ausgleich Minderwert
- Kosten für die Wiederbeschaffung gleichwertiger Sache auf dem Markt (unabhängig, ob wiederbeschafft wird)
- Ausnahmsweise auch Realersatz und Reparatur
- Verwertung beschädigte Sache i.S.v. Schadenminderung

Definitionen

Sachschaden

Formen des Schadens

- Substanzbeeinträchtigung (zweifellos)
- Funktionsbeeinträchtigung (neuere Lehre), welche ggf. keinerlei Substanzverlust voraussetzt, sondern lediglich in der Störung des Eigentums
 - Fellmann/Kottmann
 - Fuhrer

Rechtsprechung

Sachschaden

Fälle, die wir behandeln werden

- **Einstieg** (Frustration/Klärschlamm/Kommerzialisierung)
- **Panorama-Restaurant Fall 4A_113/2017 vom 6.9.2017**
 - alte Urteile zum Autoschaden (BGE 64 ... und 84 ...)
 - Widerspruch zu 4A_61/2015?
- **Strassenreparatur-Fall 5A_773/2017 vom 14.2.2019**

Rechtsprechung

Sachschaden

Formen des Schadens

- Frustrationsschaden BGE 115 II 474
- Klärschlammfall BGE 118 II 176
- Kommerzialisierungsschaden BGE 126 III 388
- **Panorama-Restaurant Bger 4A_113/2017 v. 6.9.2017**
 - Merkantiler Minderwert
- **Strassenreparatur Bger 5A_773/2017 v. 14.2.2019**
 - Sachschaden vs. Enteignung

Rechtsprechung

Sachschaden

Frustrationsschaden

→ Fragliche Zukunft (EU-Reiserecht: Entschädigung für Verspätung, Überbuchung, Streichung des Flugs, etc.)

Rechtsprechung

Sachschaden

Klärschlammfall

- Streit nicht um Sachschaden, sondern um Haftpflichtdeckung der Mobilien
- Beschädigung oder Verlust sind nicht Schaden, sondern Ursache. Schaden ist die aus ihnen folgende Vermögenseinbuße
- Haftpflicht- ist nicht Sachversicherung und damit verliert der Ersatzwert zur Vermeidung der Überversicherung seine Bedeutung. Haftpflicht = Vermögensversicherung
- Gedeckt wird, was mit einem Sachschaden zusammenhängt, somit auch (adäquat kausaler) mittelbarer Schaden

Rechtsprechung

Sachschaden

Unterschied zwischen

A) Kommerzialisierungsschaden (BGE 126 III 388)

B) Sachschaden ohne Schaden an der Sache?

- A) Sachschaden besteht, aber kein klassischer Vermögensschaden
 - Unbrauchbare Zimmer, wären aber nicht vermietet worden
- B) Kein Sachschaden, aber klassischer Vermögensschaden
 - Blockierte Bahn ist nicht beschädigt, kann aber nichts transportieren

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant: Merkantiler Minderwert

Vernachlässigtes Thema, ausserhalb der langjährigen Praxis bei Motorfahrzeugen:

BGE 64 II 137: Minderwert des Autos nach Zusammenstoss

BGE 84 II 158: Verkauf eines Unfallautos

Rechtsprechung

BGE 64 II 137:

„Der Schaden ist also nicht erst entstanden, wenn der Geschädigte die Sache verkauft und dabei die entsprechende Einbusse erleidet...“

„... es steht ihm selbstverständlich auch frei, die minderwertige Sache zu behalten und den Ausgleich zu beanspruchen.“

„Mit der Festsetzung der Experten, dass der Tauschwert des klägerischen Autos nach den Unfallreparaturen um Fr. 400 geringer war als vorher und dass diese Minderung ihre Ursache ausschliesslich im Unfallereignis hatte, ist dargetan, dass der **Minderwert nicht nur ein ideeller ist, wie die Vorinstanz annimmt, sondern ein höchst reeller.**“

Rechtsprechung

BGE 84 II 158:

Selon la Cour cantonale, **la voiture réparée offerte par la société ne correspond pas à celle qui est mentionnée dans le contrat ...** Barambon entendait **obtenir une voiture neuve**; or l'automobile que lui destine la venderesse n'a plus cette qualité, puisqu'elle a subi un accident qui a provoqué des frais de remise en état pour 900 fr.; il **importe peu que**, selon les attestations produites par la société, **la voiture ait été bien réparée** et ne soit pas dépréciée techniquement; il est clair, en effet, que le fait d'avoir subi un **accident entraînera une réduction du prix en cas de revente...**

Rechtsprechung

BGE 84 II 158:

...Le Tribunal fédéral n'a rien à reprendre à cette argumentation. Sans être grave, le choc subi par la voiture qu'offre la société n'était pas dénué d'importance. Or **il est notoire** qu'un tel **accident déprécie une automobile**. C'est le cas **même si les dégâts** apparents **ont été parfaitement réparés**.

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

Panorama-Restaurant für den (offenbar) Gesamtpreis von rund 9,5
Mio., geplante Fertigstellung per Ende 2008

November 2008: fast fertiggestelltes Restaurant brennt ab. Es
verbleiben noch die Tragestrukturen

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

Verlangt wird vor allem ein merkantiler Minderwert von 10% oder
rund 950'000 CHF

Weiter wird Nutzungsausfall für ein Jahr verlangt und div. Weiteres

Die volle Haftung für den verursachten Schaden war unbestritten

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„Mit dem merkantilen Minderwert (als Teil des Schadens) wird der Tatsache Rechnung getragen, dass erheblich beschädigte Sachen, selbst wenn sie einwandfrei repariert wurden, eine gewisse Schadenanfälligkeit aufweisen können.“

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„Ein merkantiler Minderwert kann aber **prinzipiell bei allen Sachen** eintreten, für die **aufgrund ihrer Eigenart** die Möglichkeit **erhöhter Schadenanfälligkeit typisch** ist, bei denen also die Befürchtung verborgener Schäden oder Mängel für den weiteren Gebrauch der Sache von Bedeutung ist.“

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„mit dem merkantilen Minderwert wird der Tatsache Rechnung getragen, dass erheblich beschädigte Sachen, selbst wenn sie einwandfrei repariert wurden, eine gewisse Schadenanfälligkeit aufweisen können bzw. der „Markt“ annimmt, dass dem so sei und deshalb das Gut tiefer bewertet.“

„Wird die Sache beschädigt, sinkt ... ihr Verkehrswert“

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„nicht technisch begründeten Preisabschlag ...

ist schadenersatzrechtlich nicht erheblich; entscheidend ist einzig, dass
der Verkehrswert entsprechend sinkt.

Ein merkantiler Minderwert kann also auch eintreten, wenn eine Sache
nicht repariert wird ... der Minderwert tritt sogleich mit der
Rechtsgutverletzung ... ein“

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„nicht verwechseln ... mit diesem durch die Beschädigung eintretenden Minderwert .. Sind die Kosten , die für eine Reparatur anfallen ... Selbst wenn nun eine Sache bestmöglich repariert wird und sie danach keine (funktionellen) Beeinträchtigungen mehr aufweist, kann der Markt mit einem Preisabschlag darauf reagieren...“

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/2017 vom
6.9.2017

„ist vom merkantilen Minderwert die Rede, ist damit regelmässig diese Differenz zwischen dem Verkehrswert der Sache, die sie ohne schädigendes Ereignis hätte, und ihrem Verkehrswert, den sie nach der Beschädigung und durchgeführter Reparatur hat, gemeint. Dieser schmälert den Wert des entsprechenden Aktivums, weshalb ... ein Schaden ... besteht“

Dieser merkantile Minderwert entsteht, wie die Reparaturkosten, aber erst nach durchgeführter Reparatur ein.

Rechtsprechung

Panorama-Restaurant, Urteil 4A_113/20167 vom
6.9.2017

Alternativität:

- Minderwert ohne Reparatur (inkl. merkantiler Minderwert)
- Reparaturkosten & merkantiler Minderwert

Zeitpunkt des Schadeneintritts!

Rechtsprechung

Urteil 4A_61/2015 vom 25. Juni 2015

Widerspricht der Panorama-Restaurant Fall diesem Urteil?

«...il n'est pas pertinent que le lésé ait effectivement fait remplacer ses **vitres**, respectivement qu'il ait l'intention de le faire, le dommage résultant de l'atteinte même à son bien-fonds et non de l'exécution de la réparation. »

Zugleich wurde aber der **Schaden nach den Reparaturkosten (Offerte)** bemessen.

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Umfassende Strassensanierung (Tiefbau)
- Erschütterungen durch Verdichter und Walzen
- Untergrund soll in Bewegung gebracht worden sein
- Angebliche Folge: Risse in der Gebäudehülle

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Nichteintreten des erstinstanzlichen Zivilgerichts mangels sachlicher Zuständigkeit
- Bestätigung durch Obergericht
- Rückweisung durch Bundesgericht

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- ZGB 679 i.V.m. 684
 - Insb. ZGB 697a (seit 2012), welcher als „privatrechtliche Enteignung“ gilt
- Kantonales Enteignungsrecht

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

Abgrenzung Zivil-/Enteignungsrecht

- Zivilrecht bei Immissionen aus Grundstücken des Finanzvermögens
- Grundstücke des Verwaltungsvermögens oder im Gemeingebrauch:
 - Zivilrecht oder
 - Enteignungsrecht ***je nach Vermeidbarkeit der Immission***

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Zivilrecht bei Vermeidbarkeit der Immission (öffentliche Aufgabe könnte auch ohne Immission erfolgen)
- Enteignungsrecht, soweit die Immission nicht vermeidbar ist (inkl. unverhältnismässigem Aufwand zur Vermeidung) = öffentlich-rechtliche Grundeigentümerhaftung

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Die Enteignung umfasst alle aus dem Grundeigentum hervorgehenden Nachbarrechte (nicht nur die Beseitigung und Unterlassung, sondern insb. auch den Schadenersatz)
- *Die bisherige Rechtsprechung ist genau so zu interpretieren und folglich „konstant“*

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Allerdings: Kritik an dieser Rechtsprechung bezogen auf Schadenersatz:
 - *Jaag (Enteignung von Schadenersatzanspruch sinnlos, was aber nicht ausschliesse, den Schadenersatz öffentlich-rechtlich zu regeln)*
 - *Fahrländer (Massstab des bestimmungsgemässen Gebrauchs des öffentlichen Werks, den Schadenersatzansprüche nicht stören können)*

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Die Kritik ist nachvollziehbar, aber nicht unanfechtbar
 - Dogmatische Grundlage „spielt keine Rolle“ (!) solange entschädigt wird (!)
 - „Zufälligkeiten der Gesetzgebung“
 - Die privatrechtliche Lösung ist nicht ohne Weiteres „vorzugswürdig“

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Strasse im Gemeingebrauch = prozessuale Abgrenzung ist nötig
 - Der Grundeigentümer muss „geltend machen“, dass die Einwirkungen nicht notwendig oder leicht vermeidbar wären/wären
 - Gemeinwesen beweispflichtig dafür, dass Einwirkungen unausweichlich oder nur unverhältnismässig aufwändig vermeidbar

Rechtsprechung

Urteil 5A_773/2017 vom 14.2.2019

- Beweislast für „Unvermeidbarkeit“ beim Gemeinwesen
- Kläger muss nur „Vermeidbarkeit“ geltend machen

Internationale Entwicklungen

Landgericht Hamburg: Risse im Altbau
Urteil vom 3.2.2016 - 302 O 365/14

„Erfahrungsgemäß führen jedoch nur besonders gravierende Mängel, die auch nach ihrer Beseitigung der Sache als Makel anhaften und in der allgemeinen Verkehrsanschauung weiterhin die Befürchtung eines Folgeschadens aufkommen lassen, zu dauerhaften Wertminderungen.“

Internationale Entwicklungen

BGH, Urteil vom 06.12.2012 - VII ZR 84/10

„Ein merkantiler Minderwert liegt vor, wenn nach erfolgter Mängelbeseitigung eine verringerte Verwertbarkeit gegeben ist, weil die maßgeblichen Verkehrskreise ein im Vergleich zur vertragsgemäßen Ausführung geringeres Vertrauen in die Qualität des Gebäudes haben“