

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| § 1. Phänomenologie «Unternehmen – Unternehmer» | 8 |
| I. Unternehmen | 8 |
| II. Unternehmer | 9 |
| A. <i>Rechtliche Unternehmer</i> | 9 |
| 1. Steuerrechtlicher Begriff | 9 |
| i. Allgemeines | 9 |
| ii. Abgrenzung gegenüber Liebhaberei | 12 |
| 2. Sozialversicherungsrechtlicher Begriff | 16 |
| 3. Handelsrechtlicher Begriff | 22 |
| 4. Haftpflichtrechtlicher Begriff | 28 |
| B. <i>Faktische Unternehmer</i> | 28 |
| 1. Ich-AG | 28 |
| i. Zulässigkeit des Durchgriffs | 28 |
| ii. Haftungsdurchgriff | 29 |
| iii. Schadenersatzdurchgriff | 31 |
| a. Nicht bei Selbstschädigung | 31 |
| b. Bei Verletzung von Alleininhabern | 31 |
| 2. (Mit-)Gesellschafter | 33 |
| i. Im Betrieb tätige Mitgesellschafter | 33 |
| ii. Aktionäre/Investoren | 34 |
| 3. Mitarbeitende Angehörige | 35 |
| i. Keine obligatorische Unfalldeckung | 35 |
| ii. Freiwillige Unfallversicherung | 35 |
| iii. Freiwillige Personenversicherung | 37 |
| 4. Gläubiger | 37 |
| § 2. Haftungsnormen | 41 |
| I. Allgemeine Haftungsnormen | 41 |
| A. <i>Schadenersatz</i> | 41 |
| 1. Deliktische Haftungsnormen | 41 |
| 2. Vertragliche Haftungsnormen | 42 |
| B. <i>Gewinnherausgabe</i> | 42 |
| C. <i>Rückerstattung ungerechtfertigter Bereicherung</i> | 44 |
| 1. Zuwendungskondiktion | 44 |
| 2. Eingriffskondiktion | 44 |
| D. <i>Verbandsklagerecht</i> | 45 |
| II. Besondere Haftungsnormen | 45 |
| A. <i>ZGB</i> | 45 |
| 1. Entschädigung für Mitarbeit eines Ehegatten im Gewerbe des anderen | 45 |
| 2. Anspruch auf güterrechtliche Teilung der Errungenschaft | 49 |
| 3. Lidlohnanspruch | 49 |
| B. <i>OR</i> | 52 |
| 1. Arbeitgeberschaden | 52 |
| i. Regressrecht | 52 |
| ii. Kündigungsschaden | 52 |

| | |
|---|-----------|
| iii. Sonstiger Schaden | 53 |
| 2. Aktienrechtliche Verantwortlichkeit | 54 |
| i. Schadenersatzansprüche vor Konkurs | 54 |
| ii. Schadenersatzansprüche nach Konkurs | 54 |
| <i>C. Spezialgesetze</i> | 56 |
| 1. IVG | 56 |
| 2. MVG | 56 |
| 3. Andere Gesetzesbestimmungen | 58 |
| § 3. Haftungsvoraussetzungen | 59 |
| I. Haftungstatbestand | 59 |
| <i>A. Erfolgsunrecht</i> | 59 |
| 1. Allgemeines | 59 |
| 2. Absolute Rechtsgüter | 59 |
| i. Leben | 59 |
| ii. Gesundheit | 59 |
| iii. Persönlichkeit | 60 |
| iv. Eigentum/Besitz | 61 |
| <i>B. Verhaltensunrecht</i> | 62 |
| 1. Allgemeines | 62 |
| 2. Rechtswidrig, aber schuldlos zugefügte Schäden | 64 |
| 3. Rechtmässig zugefügte Schäden | 66 |
| i. Allgemeines | 66 |
| ii. Entschädigungspflicht des Staates für rechtmässig zugefügte Schäden | 66 |
| iii. Haftung des Unternehmers für rechtmässige Schädigung Dritter | 69 |
| 4. Billigkeitshaftung | 69 |
| <i>C. Betriebsgefahr</i> | 70 |
| II. Schaden | 74 |
| <i>A. Allgemeiner Schadenbegriff</i> | 74 |
| 1. Geldwerter Nachteil | 74 |
| i. Allgemeines | 74 |
| ii. Abgrenzung <i>lucrum cessans</i> – <i>damnum emergens</i> | 75 |
| a. Deliktsrecht | 75 |
| b. Vertragsrecht | 77 |
| 2. Unfreiwilligkeit | 77 |
| i. Allgemeines | 77 |
| ii. Nutzlos gewordene Aufwendungen | 78 |
| <i>B. Personen-, Sach- und Vermögensschaden</i> | 80 |
| 1. Personenschaden | 80 |
| 2. Sachschaden | 81 |
| i. Substanzbeeinträchtigung | 81 |
| ii. Funktionsbeeinträchtigung | 82 |
| 3. Vermögensschaden | 83 |
| i. Allgemeines | 83 |
| <i>C. Materieller und immaterieller Schaden</i> | 84 |
| 1. Materieller Schaden | 84 |
| 2. Immaterieller Schaden | 85 |
| <i>D. Tatsächlicher, normativer und fiktiver Schaden</i> | 85 |
| 1. Tatsächlicher Schaden | 85 |
| 2. Normativer Schaden | 88 |
| i. Allgemeines | 88 |

| | |
|--|------------|
| ii. Ersatz normativer Einkommensausfälle | 89 |
| a. Normativer Gewinnausfall landwirtschaftlicher Unternehmen | 89 |
| b. Eigenleistungsausfallschaden | 91 |
| iii. Ersatz normativer Kosten | 93 |
| a. Personalkosten | 93 |
| b. Andere Kosten | 93 |
| 3. Fiktiver Schaden | 94 |
| i. Ersatz fiktiver Einkommensausfälle | 94 |
| a. Allgemeines | 94 |
| b. Soziallohn | 97 |
| ii. Ersatz fiktiver Kosten | 100 |
| a. Personalkosten | 100 |
| b. Andere Kosten | 101 |
| <i>E. Unmittelbarer und mittelbarer Schaden</i> | <i>102</i> |
| 1. Unmittelbarer Schaden | 102 |
| 2. Mittelbarer Schaden | 102 |
| i. Ausservertragliche Ersatzpflicht | 102 |
| ii. Vertragliche Ersatzpflicht | 107 |
| <i>F. Direkter und indirekter Schaden</i> | <i>109</i> |
| 1. Direkter Schaden | 109 |
| 2. Indirekter Schaden | 110 |
| i. Allgemeines | 110 |
| ii. Verletzung oder Tötung des Unternehmers | 111 |
| a. Schaden des Unternehmens | 111 |
| b. Schaden von Mitgesellschaftern | 113 |
| c. Schaden von Angehörigen | 117 |
| d. Schaden von Vertragspartnern | 120 |
| iii. Verletzung oder Tötung eines mitarbeitenden Angehörigen | 121 |
| a. Verletzung mitarbeitender Angehöriger | 121 |
| b. Tötung eines mitarbeitenden Angehörigen | 124 |
| iv. Drittschadensliquidation | 132 |
| a. Allgemeines | 132 |
| b. Echte Drittschadensliquidation | 133 |
| c. Unechte Drittschadensliquidation | 134 |
| d. Vertrag mit Schutzwirkung zu Gunsten Dritter | 136 |
| III. Kausalität | 137 |
| <i>A. Natürliche Kausalität</i> | <i>137</i> |
| 1. Allgemeines | 137 |
| 2. Haftungsbegründende und –ausfüllende Kausalität | 138 |
| 3. Alternative und überholende Ursachen | 138 |
| i. Konjunktur/Rezession/Börsencrash | 138 |
| ii. Rezessionsbedingter Abzug | 138 |
| iii. Nachträglicher Konkurs/Betriebsaufgabe | 141 |
| <i>B. Adäquate Kausalität</i> | <i>144</i> |
| 1. Allgemeines | 144 |
| 2. Aufnahme einer selbstständigerwerbenden Tätigkeit | 145 |
| 3. Unterbrechungsgründe | 146 |
| § 4. Mehrkosten | 147 |
| I. Allgemeines | 147 |
| II. Gewinnrelevante Mehrkosten | 147 |

| | |
|---|------------|
| <i>A. Personalkosten</i> | 147 |
| <i>B. Fix- bzw. Generalunkosten</i> | 149 |
| <i>C. Anpassungs- und Betreuungskosten</i> | 150 |
| <i>D. Liquidationskosten</i> | 151 |
| 1. Allgemeines | 151 |
| 2. Kein Ersatzanspruch bei Geschäftsaufgabe im Todesfall | 152 |
| <i>E. Steuerkosten</i> | 159 |
| <i>F. Reserve- bzw. Vorhaltekosten</i> | 160 |
| § 5. Einkommensausfallschaden | 162 |
| I. Gewinnausfallschaden | 162 |
| <i>A. Massgeblicher Gewinn</i> | 162 |
| 1. Reingewinn | 162 |
| 2. Gewinnwahrscheinlichkeit | 163 |
| 3. Korrekturen | 165 |
| i. Privatbezüge | 165 |
| ii. Pauschalspesen | 167 |
| iii. AHV-Beiträge | 167 |
| iv. Mitarbeitende Angehörige | 167 |
| 4. Konkreter Gewinnausfall | 169 |
| i. Allgemeines | 169 |
| ii. Kundenverlust | 171 |
| iii. Sittenwidriger Gewinn | 172 |
| iv. Nicht versteuerter Gewinn | 173 |
| 5. Abstrakter Gewinnausfall | 173 |
| i. Allgemeines | 173 |
| ii. Branchengewinn | 173 |
| iii. Mutmasslicher Lohn eines Unselbstständigerwerbenden | 174 |
| <i>B. Besonderheiten</i> | 176 |
| 1. Start-Up-Unternehmen | 176 |
| 2. Gewinnphasenverschiebungsschaden | 177 |
| 3. Kurzfristige Arbeitsunfähigkeit | 178 |
| <i>C. Berechnungsmethoden</i> | 179 |
| 1. Einkommensvergleichsmethode | 179 |
| i. Allgemeines | 179 |
| ii. Validengewinn | 180 |
| iii. Invalideneinkommen | 181 |
| 2. Schätzungsvergleichsmethode | 182 |
| 3. Prozentvergleichsmethode | 183 |
| 4. Betätigungsvergleichsmethode | 184 |
| II. Ertragsausfallschaden | 186 |
| III. Rentenausfallschaden | 187 |
| <i>A. Allgemeines</i> | 187 |
| <i>B. Altersrentenausfallschaden</i> | 188 |
| 1. Altersrentenausfall der 1. Säule (AHV) | 188 |
| 2. Altersrentenausfall der 2. Säule (Berufliche Vorsorge) | 188 |
| 3. Altersrentenausfall der 3. Säule (Freiwillige Vorsorge) | 189 |
| <i>C. Invalidenrentenausfallschaden</i> | 190 |
| 1. Invalidenrentenausfall im Bereich der IV | 190 |
| 2. Invalidenrentenausfall im Bereich der Beruflichen Vorsorge | 190 |
| 3. Invalidenrentenausfall im Bereich der Unfallversicherung | 190 |

| | |
|--|------------|
| IV. Versicherungsausfallschaden | 190 |
| A. Allgemeines | 190 |
| B. Mehrprämien Schaden | 191 |
| C. Eingeschränkte Bezugsmöglichkeit des Vorsorgekapitals | 194 |
| § 6. Haushaltschaden | 195 |
| I. Allgemeines | 195 |
| II. Beeinträchtigung der Hausarbeitstätigkeit im Validenhaushalt | 195 |
| A. Validenhaushalt | 195 |
| B. Hausarbeitstätigkeiten | 196 |
| 1. Allgemeines | 196 |
| 2. Hausarbeitstätigkeit eines Selbstständigerwerbenden | 197 |
| 3. Mitarbeit im Gewerbe bzw. Betrieb des anderen Ehegatten | 198 |
| C. Hausarbeitsunfähigkeit | 199 |
| III. Berechnungsmethode | 199 |
| A. Substitutionskosten | 199 |
| B. Tatsächlicher Lohnausfall | 200 |
| C. Gewinnausfallschaden des selbstständigerwerbenden Ehegatten | 200 |
| § 7. Erschwerungsschaden | 201 |
| I. Allgemeines | 201 |
| II. Erschwerungsschaden von Selbstständigerwerbenden | 202 |
| A. Allgemeines | 202 |
| B. Kumulativer Erschwerungsschaden | 202 |
| C. Alternativer Erschwerungsschaden | 203 |
| § 8. Vermögensschaden | 206 |
| I. Bewertungsgrundlagen | 206 |
| A. Allgemeines | 206 |
| B. Unternehmen | 206 |
| C. Liegenschaften | 209 |
| II. Verminderung des Unternehmenswerts | 210 |
| A. Anwesenheit des Unternehmers im Betrieb | 210 |
| B. Goodwillverlust | 210 |
| § 9. Schadenberechnung | 213 |
| I. Gesamt- und Direktschaden | 213 |
| A. Allgemeines | 213 |
| B. Sozialversicherungsrechtliche Ersatzleistungen | 213 |
| 1. Allgemeines | 213 |
| 2. Kapitalhilfe | 214 |
| i. Allgemeines | 214 |
| ii. Ungenügende berufliche Eingliederung | 214 |
| iii. Invaliditätsbedingte Notwendigkeit | 215 |
| iv. Existenzsicherung | 216 |
| v. Leistungsformen | 216 |
| 3. Hilfsmittel und Dienstleistungen Dritter | 217 |
| i. Hilfsmittel | 217 |
| a. Allgemeines | 217 |
| b. Berufsnotwendige Hilfsmittel der Invalidenversicherung | 218 |
| c. Qualifizierte Eingliederungswirksamkeit | 219 |
| ii. Dienstleistungen Dritter | 221 |

| | |
|---|------------|
| a. Allgemeines | 221 |
| b. Dienstleistungen Dritter an Stelle berufsnotwendiger Hilfsmittel | 221 |
| c. Selbstatmortisierende Darlehen | 223 |
| d. Kostenbeteiligung | 223 |
| <i>C. Privatversicherungsrechtliche Ersatzleistungen</i> | 224 |
| II. Aufgelaufener und zukünftiger Schaden | 224 |
| III. Vorteilsausgleichung | 225 |
| A. Allgemeines | 225 |
| B. Gewinnsteigerung | 225 |
| C. Eingesparter Geschäftsaufwand | 225 |
| D. Eingesparte Steuern und Abgaben | 226 |
| E. Zeitersparnis bzw. vermehrte Haushaltarbeit | 226 |
| F. Eingesparte Lebenshaltungskosten | 227 |
| § 10. Schadenersatzbemessung | 228 |
| I. Reduktionsgründe | 228 |
| II. Schadenminderungspflicht | 228 |
| A. Allgemeines | 228 |
| B. Vorlage der Geschäftsunterlagen | 228 |
| C. Verwertung der Resterwerbsfähigkeit | 229 |
| D. Beibehaltung bzw. Aufgabe der selbstständigerwerbenden Tätigkeit | 231 |
| E. Unternehmensinterne Umstrukturierung | 234 |
| F. Nachholen entgangener Geschäfte | 235 |
| III. Ungewöhnlich hohes Einkommen | 236 |
| § 11. Abgeltungsform | 238 |
| I. Wahlrecht | 238 |
| II. Kapitalisierung | 238 |
| § 12. Beweisfragen | 241 |
| I. Beweisanspruch | 241 |
| II. Beweislastverteilung | 241 |
| III. Beweisführungspflicht | 241 |
| A. Allgemeines | 241 |
| B. Rechts- und Tatfragen | 242 |
| C. Substantiierung | 242 |
| IV. Beweismass | 243 |
| A. Allgemeines | 243 |
| B. Beweismass der überwiegenden Wahrscheinlichkeit | 243 |
| C. Beweismittel | 244 |