

BGE 70 II 162

Bundesgericht (BGE), 1944-01-01, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_70_II_162

FR: ATF 70 II 162

IT: DTF 70 II 162

Volltext

· 162 ' Obligationenrecht. N0 27. gleichgültig, sofern wenigstens die Bewährung eines Unternehmens nicht eng an die Person eines Inhabers und die ihm eigenen 'Fähigkeiten geknüpft ist. ... (Eine Ausnahme in diesem Sinne. besteht im vor- liegenden Fall nicht. Somit' kommt es für die Wahrheit der Auskündigung einzig darauf an, ob in dem heute vom Beklagten geführten Unternehmen vom angegebenen Gründungsjahr hinweg bis zur Gegenwart eine ununter- brochene Betätigung auf den zur Zeit vom Beklagten gepflegten Geschäftszweigen stattgefunden habe. Dieser wirtschaftliche Zusammenhang ist nach den- gegebenen Umständen zu bejahen, trotz des im Jahre 1914 eingetra- tenen Konkurses) ... Die Klägerin erhebt noch den allgemeinen Einwand, durch den Ausbruch des Konkurses werde die in der Altersberühmung liegende Behauptung widerlegt, dass sich ein ,Unternehmen wirtschaftlich und fachtechnisch habe halten können; kein Geschäft dürfe sich daher auf einen über den Zeitpunkt der KonkUrseröffnung hin- a.usgehenden Bestand berufen.· Indessen ist die Bedeutung des Konkurses auch in dieser Hinsicht, gleich wie für die Frage des wirtschaftlichen Zusammenhanges, von Fall zuFall zu untersuchen. Die Altersberühmung des Be- klagten könnte höchstens dann als· unla.uter angesehen werden, wenn· der nach der'angegebenen Gründung einge- tretene Konkurs die Folge- ungenügender geschäftlicher Leistungen gewesen wäre. Dafür bestehen aber . keine Anhaltspunkte. 27. Extrait de l'arr~t de la Ire Seetion civile, du 4 Juillet 1944, dans la cause S. A. P. Gonset-Hennoud contre JarOCzyIisld. Prohibition deo faire concurrence dans le contrat de trava.il; r6silia.tion ducontmt par l'employeur sans indication de motif, art. 360. Konkurrenzverbot beim Dienstvertrag. Auflösung des Vertrags durch den Dienstherrn ohne .Anga.bevon Gründen. Art. 3600R. Obligationenreoh. N0 27. 163 Divieto di concorrenza. previsto nel contratto di lavoro' Recesso. deI padrone dal contratto senz'indica.zione dei motivi, a.art. 360 CO. 3. -' La clause prohibitive de ooncurrenoe prend 1in en vertu de l'ai't. 360 al. 2, lorsque l'employeur ar6silie le oontrat sans que l'employe 1m en ait donne le juste motif. D'apres la jurisprudenoe du Tribunal federal, cette disposition s'applique non seulement a. la resiliation anticipee visee a. l'art. 352 00, :mais encore a. Ja denuncia- tion du oontrat par l'employeur pour leprochain terme legal (RO 56 'n 274). D'ou·il smt que mame dans ce cas l'absence de justes motifsrend la clause de non-concur- rence ca.duqueet qu'inversement l'existence de justes motifs permet d'invoquer la cla.use meme si la r6siliation n'est pas abrupte (arret non publie Pfändler o. Orion du 26octobre 1937). TI seraiten effet ohoquant de traiter plus rigoureusement l'employeur qui, malgre de justes motifs de renvoi immediat, montre de la mansuetude envers son employe en 1m accordant un delai, que l'em- ployeur qm use de son droit strict en mettant son employe a la porte du jour au lendemain (v. par analogie RO 57 II 332, consid. 1 i.f.) ... 4. - La Oour civile vaudoise, avant d'examiner l'exis- tence de justes motifs, a rejete d'emblee la. demande parce qu'en rtSsiliant le oontrat l'employeur n'avaitpas indique a l'employe les motifs de sa. decision. La Cour voit Ia une condition de forme essentielle, dont l'inobservation entmine la

d6cMance du droit d'invoquer la clause de non-concurrence. La loi ne prescrit point cette indication, et la doctrine et la jurisprudence admettent qu'en cas de résiliation en vertu de l'art. 352 il n'est pas tout à fait obligatoire de spécifier les justes motifs lors du renvoi. Mais, s'agissant de l'application de l'art. 360 al. 2, il est indispensable que l'employé sache ce qu'il s'en tenir, puisque le maintien de la défense de concurrencer l'ancien employeur dépend de la justesse des raisons du congé. Si donc aucun reproche n'est articulé, l'employé peut en principe presumer qu'il n'existe pas de « justes motifs » de résiliation et que la clause ne le lie plus. Mais cette présomption ne vaut que si l'employé est de bonne foi. Lorsque, malgré l'absence d'indication, il sait pertinemment pour quels motifs il est congédié, il ne saurait se prévaloir du silence de l'employeur pour échapper à l'interdiction de lui faire concurrence. Pour le maintien de la prohibition, il suffit qu'au moment de la résiliation les motifs de l'employeur soient suffisamment reconnaissables pour l'employé qu'il ne peut plus de bonne foi exiger leur énonciation ... Vgl. auch Nr. 20, 23, 24, 28; 29, 31. Voir aussi nos 20, 23, 24, 28, 29, 31. VI. PROZESSRECHT PROZESSRECHT 28. Urteil der I. Zivilabteilung vom 22. Juni 1941 i. S. Schüpbaeh gegen Nyfeler, Schüpbaeh & Co. B. - Begriff der Zivilrechtsstreitigkeit. Art. 56 OG. Keine solche ist der Widerspruch eines Gesellschafters gegen eine Verwaltungsverfahren des Liquidators einer Kollektivgesellschaft, Art. 585 Abs. 3 OR. Recours en réformation. Notion de la « cause civile », art. 56 OJ. N'est pas une telle cause l'opposition d'un associé contre un acte de gestion du liquidateur d'une société en nom collectif, art. 585 al. 3 CO. Ricordi 1980. in d'Pello, concetto di « causa civile », art. 56 OGF. Non è una causa civile l'opposizione, d'un socio contro, un atto di gestione del liquidatore d'una società in nome, collettivo, art. 585 cp. 3 CO. Prozessrecht. N° 28. 165 A. - Die Kollektivgesellschaft Nyfeler, Schüpbaeh & Co., die aus den Gesellschaftern Hans Nyfeler, Georg Elsässer und Rudolf Schüpbaeh bestand, befindet sich infolge Kündigung des Gesellschaftsvertrages durch Rudolf Schüpbaeh seit dem 31. Dezember 1942 in Liquidation. Mit deren Durchführung wurde vom Richter auf Grund von Art. 583 Abs. 2 OR die Allgemeine Treuhand A.-G. in Basel beauftragt. Mit Verfügung vom 30. September 1943, ordnete der Liquidator an, dass grundsätzlich der Geschäftsbetrieb als Ganzes mit allen Aktiven, insbesondere Liegenschaften, Maschinen und Vorräten; unter den Gesellschaftern versteigert werden sollte. Ferner traf er bestimmte Anordnungen für die Auseinandersetzung und die Regelung der Beziehungen "zwischen verbleibenden und ausscheidenden Gesellschaftern. B. - Auf Begehren der Gesellschafter Nyfeler und Elsässer einerseits und des Gesellschafters Schüpbaeh andererseits verfügte der Gerichtspräsident von Burgdorf, den die Parteien gestützt auf Art. 585 Abs. 3 OR anriefen, verschiedene Änderungen der vom Liquidator getroffenen Anordnungen. C. - Gegen den Entscheid des Gerichtspräsidenten vom 8. Februar 1944 erklärte Rudolf Schüpbaeh neben der Appellation an den Appellationshof des Kantons Bern, auf die nicht eingetreten wurde, auch die Berufung an das Bundesgericht ... Das Bundesgericht zieht in Erwägung: Die Berufung an das Bundesgericht ist nach Art. 56 OG nur zulässig in Zivilrechtsstreitigkeiten, während sie für Angelegenheiten der sog. freiwilligen Gerichtsbarkeit ausgeschlossen ist (BGE 42 II 291). Dabei sind die Begriffe der Zivilrechtsstreitigkeit und des Aktes der freiwilligen Gerichtsbarkeit. solche des eidgenössischen Rechtes, weshalb auch die Grenzziehung zwischen ihnen ohne Rücksicht auf irgendwelche Vorschriften des kantonalen