

FINMA_VERSICHERUNGSRECHT 19980504_d_gr_o_00 vom 4. Mai 1998

FINMA Versicherungsrecht, 1998-05-04, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/finma_versicherungsrecht_19980504_d_gr_o_00

FR: FINMA_VERSICHERUNGSRECHT 19980504_d_gr_o_00 du 4 mai 1998

IT: FINMA_VERSICHERUNGSRECHT 19980504_d_gr_o_00 del 4 maggio 1998

Erwägungen

E. 2

Die Beklagte sei zu verpflichten, den Kläger für die Dauer seiner Erwerbsunfähigkeit, längstens bis zum 31.07.2015 von der Bezahlung der Versicherungsprämie zu befreien und dem Kläger die seit dem 01.06.1993 geleisteten Prämien zu erstatten (alles gemäss Police Nr. ...).

E. 3

Es sei festzustellen, dass der von der Beklagten mit Schreiben vom 29.08.1995 erklärte Vertragsrücktritt von der Police Nr. ... (samt Anschlussverträgen) nichtig ist.

E. 4

(Kosten und ausseramtliche Entschädigung)

E. 5

(Mitteilung)" Die Vorinstanz hielt fest, der Kläger habe die Fragen des Versicherers nach allfälligen Be- handlungen, Operationen oder Untersuchungen in einem Krankenhaus, Sanatorium oder ei- ner Kuranstalt in den verschiedenen Antragsformularen zu recht mit "nein" beantworten dür- fen. Nicht entscheidend sei, dass der Kläger sich mehrmals für wenige Stunden in der Klinik B. aufgehalten habe, zumal er nach Lehre und Praxis lediglich länger-dauernde Aufenthalte in Kliniken etc. habe angeben müssen. In der Klinik B. sei er jedoch nie beziehungsweise kaum behandelt worden. Die Beklagte müsse sich die diesbezügliche Ungenauigkeit ihrer Frage nach allfälligen Krankenhaus-, Sanatorium- oder Kuranstaltsaufenthalten entgegenhalten las- sen, was sich auch in Berücksichtigung des Umstandes rechtfertige, dass der Kläger auf dem kaufmännischen Sektor keine Bildung aufweise und dass er romanischer Muttersprache sei, was das Verstehen von Versicherungsfragen nicht erleichtere. Den an der Hauptverhandlung erhobenen Einwand des Klägers, die Versicherung sei nicht rechtzeitig vom Versicherungs- vertrag zurückgetreten, wies die Vorinstanz zurück. Diese Behauptung finde sich nirgends in den Rechtsschriften und könne somit gestützt auf Art. 108 (recte: 118) ZPO nicht mehr be- rücksichtigt werden. Gegen dieses Urteil liess die Beklagte am 14. Januar 1998 Berufung an das Kantonsge- richt von Graubünden erheben mit dem Begehren um Aufhebung des angefochtenen Urteils des Bezirksgerichtes Vorderrhein und Abweisung der Klage des Klägers und Berufungsbe- klagten (im nachfolgenden als Berufungsbeklagter bezeichnet) unter Kosten- und Entschädi- gungsfolge zu Lasten des Berufungsbeklagten. Am 4. Mai 1998 fand vor dem Kantonsgericht von Graubünden die mündliche Hauptver- handlung statt. Die Beklagte und Berufungsklägerin (im nachfolgenden als Berufungsklägerin bezeichnet) begründete ihre Berufung gegen das Urteil des Bezirksgerichtes Vorderrhein im

wesentlichen damit, dass die Versicherung dem Berufungsbeklagten vier Hospitalisierungen (1978, 1979, 1980 und 1990) habe nachweisen können, die letzterer auf sämtlichen drei Anträgen an die Versicherung trotz entsprechender Frage nicht erwähnt hatte. Verschwiegen habe er zudem auf dem dritten Antrag eine Erwerbsunfähigkeit ab März 1992 eventuell März 1993, also eine Erwerbsunfähigkeit, die damals bereits eineinhalb beziehungsweise ein halbes Jahr bestanden hatte. Bei den vier nachgewiesenen Hospitalisierungen wegen Tabletten- und Alkoholmissbrauchs in Suizidabsicht handle es sich gemäss gesetzlicher Vermutung um Gefahrentatsachen, deren Verschweigen eine klare Verletzung der Anzeigepflicht darstelle. Der Auffassung der Vorinstanz, nur längerdauernde Klinikaufenthalte würden als erhebliche Gefahrstatsachen vermutet, könne nicht gefolgt werden, weshalb deren Urteil aufzuheben und die Klage abzuweisen sei. Der Rechtsvertreter des Berufungsbeklagten führte seinerseits aus, ein Klinikaufhalt stelle nur dann eine erhebliche Gefahrstatsache dar, wenn er medizinisch notwendig war und eine Behandlung erfolgt sei. Dies treffe im vorliegenden Fall nicht zu, weshalb der Berufungsbeklagte seine Anzeigepflicht nicht verletzt habe. Es handle sich bei den von der Gegenpartei angeführten Ereignissen um isolierte Vorkommnisse; zudem sei zu berücksichtigen, dass der Berufungsbeklagte seit dem Jahre 1980 keine Selbstmordversuche mehr unternommen habe. In ihren neuen Antragsformularen verlange die Versicherung nur noch Auskunft über Ereignisse und Befunde der letzten zehn Jahre, womit sie anerkenne, dass weiterzurückliegen-

3 die Ereignisse eben keine erheblichen Gefahrstatsachen darstellten. Ferner sei anhand der sehr rudimentären medizinischen Akten nicht erstellbar, was sich anlässlich der betreffenden Vorkommnisse genau ereignet habe; der Tablettenmissbrauch sei jedenfalls nicht erwiesen. Weiter stützte sich der Berufungsbeklagte zur Begründung seiner Anträge auf die Behauptung, der Vertragsrücktritt sei zu spät erfolgt. Da es sich bei der von Art. 6 VVG festgesetzten Frist von vier Wochen um eine Verwirkungsfrist handle, sei sie vom Richter von Amtes wegen zu beachten, eine Anrufung in den Rechtsschriften, wie dies die Vorinstanz verlangt habe, sei somit nicht notwendig. Replizierend hielt der Rechtsvertreter der Berufungsklägerin an seinen Ausführungen fest und bekräftigte die Ansicht der Berufungsklägerin, dass es sich vorliegend um einen gravierenden Fall einer Anzeigepflichtverletzung handle. Immerhin seien innerhalb der gesamten Vertragsdauer vier Suizidversuche vorgekommen und der Berufungsbeklagte sei insgesamt mehrere Tage in Spitälern und Kliniken hospitalisiert worden. In seiner Duplik verwarf der Rechtsvertreter des Berufungsbeklagten die Thesen der Gegenpartei und bekräftigte die mit seiner Stellungnahme vorgebrachten Aussagen. Auf die weiteren Ausführungen der Parteien in ihren Rechtsschriften sowie auf die Erwägungen im vorinstanzlichen Urteil wird, sofern entscheidrelevant, im nachfolgenden eingegangen. Gründe: Die Berufungserklärung ist innert der peremptorischen Frist von 20 Tagen von der schriftlichen Mitteilung des erstinstanzlichen Urteils dem Präsidenten der ersten Instanz in dreifacher Ausfertigung zu erklären. Sie hat die formulierten Anträge auf Abänderung des erstinstanzlichen Urteils und der Beurteile sowie neue Einreden, soweit solche noch zulässig sind, zu enthalten (Art. 218ff ZPO). Diese Voraussetzungen sind im vorliegenden Fall erfüllt, weshalb auf die frist- und formgerecht eingereichte Berufung eingetreten werden kann. Gemäss Art. 4 des Bundesgesetzes über den Versicherungsvertrag (VVG) hat der Antragsteller dem Versicherer an Hand eines Fragebogens oder auf sonstiges schriftliches Befragen alle für die Beurteilung der Gefahr erheblichen Tatsachen, soweit und so wie sie ihm beim Vertragsabschluss bekannt sind oder bekannt sein müssen, schriftlich mitzuteilen

(Abs. 1). Erheblich sind diejenigen Gefahrstatsachen, die geeignet sind, auf den Entschluss des Versicherers, den Vertrag überhaupt oder zu den vereinbarten Bedingungen abzuschliessen, einen Einfluss auszuüben (Abs. 2). Die Gefahrstatsachen, auf welche die schriftlichen Fragen des Versicherers in bestimmter, unzweideutiger Fassung gerichtet sind, werden als erheblich vermutet (Abs. 3). Gefahrstatsachen sind alle Tatsachen, die bei der Beurteilung der Gefahr in Betracht fallen und den Versicherer demzufolge über den Umfang der zu deckenden Gefahr aufklären können; dazu sind nicht nur jene Tatsachen zu rechnen, welche die Gefahr verursachen, sondern auch solche, die bloss einen Rückschluss auf das Vorliegen von Gefahrenursachen gestatten (BGE 116 II 339; 116 V 226 mit Hinweisen). Nach konstanter Rechtsprechung ist weder nach rein subjektiven noch nach rein objektiven Kriterien zu beurteilen, ob ein Antragsteller seine Anzeigepflicht erfüllt oder verletzt hat. Indem das Gesetz sich nicht damit begnügt, dass der Antragsteller dem Versicherer in Beantwortung entsprechender Fragen die ihm tatsächlich bekannten (von seinem positiven subjektiven Wissen erfassten) erheblichen Gefahrstatsachen mitteilt, sondern darüber hinaus vorschreibt, der Antragsteller habe auch die erheblichen Gefahrstatsachen anzuzeigen, die ihm bekannt sein müssen, stellt es ein objektives Kriterium auf. Dies bedeutet, dass darüber hinaus auch Gefahrstatsachen meldepflichtig sind, die dem Antragsteller zwar noch nicht bewusst sind, die ihm aber bewusst werden, wenn er ernsthaft darüber nachdenkt (Maurer, Schweizerisches Privatversicherungsrecht, 3. Aufl., Bern 1995, S. 254). Bei der Anwendung dieses an sich objektiven Kriteriums sind die Umstände des einzelnen Falles, insbesondere die persönlichen Eigenschaften (Intelligenz, Bildungsgrad, Erfahrung) und die persönlichen Verhältnisse des Antragstellers zu berücksichtigen. Die herr-

schende Lehre verlangt nicht objektive, sondern subjektive Vollständigkeit und Richtigkeit der Angaben des Anzeigepflichtigen (BGE 96 II 209f; bestätigt in BGE 109 II 62f und 116 II 340; BGE 118 II 337). Entscheidend ist, ob und wieweit ein Antragsteller nach seiner Kenntnis der Verhältnisse und gegebenenfalls auch den ihm von fachkundiger Seite erteilten Aufschlüssen eine Frage des Versicherers in guten Treuen verneinen durfte. Er ist jedoch nicht verpflichtet, Erkundigungen einzuholen (Maurer, a.a.O., S. 254). Zusammenfassend bedeutet dies, dass der Antragsteller seiner Anzeigepflicht nur genügt, wenn er auf dem Antragsformular der Versicherung ausser den ihm ohne weiteres bekannten Tatsachen auch diejenigen angibt, deren Vorhandensein ihm nicht entgehen kann, wenn er über die Fragen des Versicherers ernsthaft nachdenkt (BGE 116 II 341; 96 II 211 mit Hinweisen). Dies setzt voraus, dass die Fragen im Versicherungsantrag allgemeinverständlich formuliert sind (BGE 101 II 340). Die Frage der Anzeigepflichtverletzung beurteilt sich verschuldensunabhängig (BGE 118 II 338; 109 II 63). Ein Kausalzusammenhang zwischen der Anzeigepflichtverletzung und dem Eintritt des befürchteten Ereignisses muss nicht vorliegen (BGE 109 II 64). Folge der Verletzung der Anzeigepflicht ist gemäss Art. 6 VVG das Recht des Versicherers, vom Vertrag zurückzutreten, wenn er dies binnen vier Wochen, nachdem er von dieser Verletzung Kenntnis erhalten hat, erklärt. In Art. 8 VVG sind diejenigen Tatbestände aufgeführt, bei deren Vorliegen der Versicherer trotz Anzeigepflichtverletzung nicht vom Vertrage zurücktreten darf. Aufgrund des Beweisergebnisses steht fest, dass der Berufungsbeklagte am 25. Juli 1987 erstmals und anschliessend am 16. August 1990 und 18. Oktober 1993 der Berufungsklägerin einen Antrag auf Abschluss einer Vorsorge-Versicherung gestellt hat. Ebenso steht fest, dass der Berufungsbeklagte am 17. Februar 1978 einen ersten Suizidversuch unternahm, worauf er vom 18. - 20. Februar 1978 im Spital I. hospitalisiert war.

Vom 19. - 22. Oktober 1979 war der Berufungsbeklagte wegen einer Vergiftung mit Alkohol und Benzodiazepinen erneut im Spital Ilanz hospitalisiert. Dort wurde er nochmals vom 21.- 22. April 1980 und am 14. August 1980 hospitalisiert; der Grund der Hospitalisation war jeweils eine Intoxikation mit Benzodiazepinen teilweise in Kombination mit Alkoholkonsum. Am

E. 8

erfolgt. Die Vorinstanz trat auf diesen Einwand mit der Begründung, dass er sich nirgends in den Rechtsschriften finde und somit verspätet erhoben worden sein, nicht ein. Die Rücktrittserklärung nach Art. 6 VVG ist verspätet, wenn sie nicht innert vier Wochen seit Kenntnis von der Verletzung der Anzeigepflicht vom Versicherer erklärt wird. Der Versicherer muss beweisen, dass er die Frist eingehalten hat (Maurer, a.a.O., S. 254 N 553). Bei dieser Frist handelt es sich nicht um eine Verjährungs-, sondern um eine Verwirkungsfrist, deren Lauf weder gehemmt noch unterbrochen werden kann (BGE 118 II 338; 116 V 229). Ob ein Anspruch verwirkt und somit nicht mehr klagbar ist, muss durch Sachurteil entschieden werden; das Fehlen von Verwirkung stellt keine Prozessvoraussetzung (Vogel, Grundriss des Zivilprozessrechts, 3. Aufl., Bern 1992, §7 N 75), sondern eine materiellrechtliche Voraussetzung dar. Der Richter hat eine Verwirkungsfrist auch ohne Einrede im technischen Sinn (aber doch nur auf Antrag oder Behauptung des Schuldners hin) von Amtes wegen zu berücksichtigen (BGE 111 V 136; 112 V 7, 113 V 181 zit. in: Gauch, Allgemeiner Teil OR, Bd. II, 5. Aufl., Zürich 1991, N3506, und BGE 101 1b 350). In PKG 1968 Nr. 9 und 1977 Nr. 11 hat das Kantonsgericht von Graubünden festgehalten, dass die Einrede der mangelnden Sachlegitimation der Parteien, die nicht prozessrechtlicher Natur, sondern eine Frage des materiellen Rechts ist, nicht bereits im Zeitpunkt des Schriftenwechsels erhoben werden muss. Als die Sache betreffende Einrede könne sie in jedem Stadium des Prozesses, so auch im Berufungsverfahren geltend gemacht werden. In PKG 1996 Nr. 9 hat das Kantonsgericht diese Rechtsprechung präzisiert und auch materiellrechtliche Einreden, die im Zeitpunkt des Rechtsschriftenwechsels geltend gemacht werden können und nicht von Amtes wegen berücksichtigt werden müssen, der kantonalrechtlichen Eventualmaxime von Art. 118 ZPO unterworfen. Demnach müssen derartige Einreden gestützt auf Art. 82 Abs. 1 Ziff. 3 und Art. 87 Abs. 3 ZPO bei Verwirkung im Unterlassungsfalle in den Rechtsschriften angebracht werden. Insofern werden an die Einreden materiellrechtlicher Natur dieselben Anforderungen bezüglich des Zeitpunktes der Geltendmachung gestellt, wie dies für die Darstellung des Sachverhaltes gilt (PKG 1996 Nr. 9). Im zitierten Entscheid bekräftigte das Kantonsgericht hingegen seine Praxis hinsichtlich der von Amtes wegen zu berücksichtigenden Einrede der mangelnden Sachlegitimation, welche nach wie vor auch in jedem späteren Stadium des Verfahrens erhoben werden kann. Dies stehe nicht im Widerspruch zur erwähnten Praxis des Kantonsgerichtes bezüglich derjenigen materiellrechtlicher Einreden, die nicht von Amtes wegen zu berücksichtigen sind. Denn im Gegensatz zu der erst auf entsprechende Einrede hin zu beachtenden Verjährung (Art. 142 OR) und Verrechnung sei die Frage der Sachlegitimation als materiellrechtliche Voraussetzung des eingeklagten Anspruches von Amtes wegen zu prüfen; "da es diesfalls um die Frage der Rechtsanwendung von Amtes wegen geht, vermag diese Praxis auch nichts an den vorstehenden Erwägungen zu ändern." (PKG 1996 Nr. 9). Dasselbe muss für die hier zu beurteilende Frage der rechtzeitigen Geltendmachung des Vertragsrücktrittes nach Art. 6 VVG gelten. Mangels einschlägiger Bestimmungen im Bundesgesetz über den Versicherungsvertrag und in der kantonalen Vollziehungsverordnung zum Schweizerischen

Obligationenrecht ist auf die kantonalrechtlichen Bestimmungen der Zivilprozessordnung und auf die diesbezügliche Rechtsprechung abzustellen. Als Verwirkungsfrist und materiellrechtliche Voraussetzung, die von Amtes wegen geprüft werden muss, unterliegt die Frage der Rechtzeitigkeit des Vertragsrücktrittes der Eventualmaxime der Art. 82, 87 und 118 ZPO nicht. Vielmehr hat das Gericht bei der Rechtsanwendung die Frage der Rechtzeitigkeit auch dann zu prüfen, wenn die Parteien diesen Einwand in den Rechtsschriften nicht erhoben haben, stellt der rechtzeitige Rücktritt eben eine materiellrechtliche Voraussetzung des Rechtes der Versicherung dar, den Vertrag mit ihrer Rücktrittserklärung einseitig aufzuheben. Der Einwand der Verwirkung des Rücktrittsrechtes der Versicherung wegen verspäteter Geltendmachung kann demnach ungeachtet der in der Bündnerischen Zivilprozessordnung herrschenden strengen Verhandlungs- und Eventualmaxime auch erst vor Schranken erhoben werden. Allerdings verbleibt die Beweislast für die Rechtzeitigkeit des Rücktrittes trotzdem bei der Versicherung (Maurer, a.a.O., S. 254 Fn 553), welche die tatsächlichen Vor-

E. 9

aussetzungen für die innert der vierwöchigen Frist erfolgte Rücktrittserklärung im Rahmen der Verhandlungs- und Eventualmaxime in den Rechtsschriften rechtzeitig vorzubringen hat. Folglich ist zu prüfen, ob die Versicherung die vierwöchige Frist, innert der sie vom Vertrag zurücktreten konnte, eingehalten hat oder nicht. Bei dieser Prüfung ist gestützt auf Art. 100 VVG auf die Regeln des allgemeinen Teils des Obligationenrechtes zur Berechnung von Fristen abzustellen. Nach Art. 100 Abs. 1 VVG finden nämlich auf den Versicherungsvertrag, soweit das Gesetz keine Vorschriften enthält, die Bestimmungen des Obligationenrechtes Anwendung. Soll die Erfüllung einer Verbindlichkeit oder eine andere Rechthandlung mit dem Ablaufe einer bestimmten Frist nach Abschluss des Vertrages erfolgen, so fällt ihr Zeitpunkt, wenn die Frist nach Wochen bestimmt ist, auf denjenigen Tag der letzten Woche, der durch seinen Namen dem Tage des Vertragsabschlusses entspricht (Art. 77 Abs. 1 Ziff. 2 OR). In gleicher Weise wird die Frist auch dann berechnet, wenn sie nicht von dem Tage des Vertragsabschlusses, sondern von einem andern Zeitpunkt an zu laufen hat (Art. 77 Abs. 2 OR). Dr. med. U. N. teilte der Berufungsklägerin am 28. Juli 1995 mit, dass der Berufungsbe- klagte sich im Mai 1985 und im Oktober 1988 kurzfristig in der Psychiatrischen Klinik B. auf- gehalten hatte. Das Antwortschreiben von Dr. med. U. N. trägt den Eingangsstempel vom 2. August 1995. Daraufhin trat die Berufungsklägerin mit Schreiben vom 29. August 1995 gestützt auf Art. 6 VVG vom Versicherungsvertrag zurück. Der 28. Juli 1995 war ein Freitag, sodass davon auszugehen ist, dass das Schreiben des Arztes erst zu Beginn der folgenden Woche bei der Versicherung eingegangen ist. Unter Berücksichtigung, dass der 1. August 1995 ein Nationalfeiertag ist und mit Rücksicht auf den von der Versicherung angebrachten Eingangsstempel, darf angenommen werden, dass das Schreiben sich erst am Mittwoch, 2. August 1995, in Händen der Berufungsklägerin befand. Zwar wurde diese Behauptung von der Berufungsklägerin in den Rechtsschriften nicht vorgebracht; sie behauptete in ihrer Prozesseingabe lediglich, vom Schreiben von Dr. med. N. "Mitte August" Kenntnis erhalten zu haben. Da jedoch nicht behauptete, aber durch das Beweisverfahren erwiesene Tatsachen berücksichtigt werden dürfen (PKG 1990 Nr. 13; 1988 Nr. 5), ist bei der Fristberechnung vom 2. August 1995 als Tag der Kenntnisnahme der Anzeigepflichtverletzung auszugehen. Von diesem Tag an hatte die Versicherung vier Wochen Zeit, vom Vertrag zurückzutreten. Diese vierwöchige Frist endete nach der Berechnung gemäss Art. 77 OR am Mittwoch, den 30. August 1995. Das Rücktrittsschreiben der

Versicherung vom 29. August 1995 kann dann als rechtzeitig betrachtet werden, wenn es spätestens am 30. August 1995 im Machtbereich des Berufungsbeklagten eingegangen ist. Für die Prüfung der Rechtzeitigkeit ist auf den Empfang dieses Schreibens abzustellen. Die Rücktrittserklärung stellt nämlich eine empfangsbedürftige Willenserklärung des Versicherers dar, die beim Versicherungsnehmer oder seinem Rechtsnachfolger eintreffen muss und auf Gefahr des Versicherten reist (Roelli/Keller, Kommentar zum Schweizerischen Bundesgesetz über den Versicherungsvertrag, Bd. I, Bern 1968, S. 132 mit Hinweisen). In der vorliegenden Angelegenheit trägt die Berufungsklägerin, auch wenn die Rechtzeitigkeit des Rücktrittes von Amtes wegen geprüft wird, die Beweislast, dass die Rücktrittserklärung rechtzeitig beim Versicherungsnehmer eingegangen ist (Maurer, a.a.O., S. 254 Fn 553). Die Rücktrittserklärung der Berufungsklägerin datiert vom 29. August 1995 und wurde mit eingeschriebener Post gesandt. Ob das Schreiben tatsächlich am 30. August 1995 beim Berufungsbeklagten eingegangen ist oder ob er von der siebentägigen Abholfrist Gebrauch gemacht hat, ist aus den Akten nicht erkennbar. Entsprechende Behauptungen und Beweise fehlen auch in den Rechtsschriften. Aufgrund der allgemeinen Lebenserfahrung und dem üblichen Lauf der Dinge besteht jedoch eine natürliche Vermutung, dass dieses Schreiben am nächsten Tag beim Berufungsbeklagten eingegangen ist. Einerseits ist dies vom Berufungsbeklagten nicht bestritten worden und andererseits hat dieser auch nicht behauptet, die Rücktrittserklärung später erhalten zu haben, weshalb als erwiesen gelten kann, dass die

E. 10

Versicherung die Frist des Art. 6 VVG eingehalten hat (vgl. dazu auch Entscheidungen schweizerischer Gerichte in privaten Versicherungssachen, XIV, 1974-1981, No. 12). Gemäss der nach bündnerischer Zivilprozessordnung Anwendung findenden Verhandlungsmaxime (Art. 118 ZPO) darf unter anderem der Tatbestand nicht von Amtes wegen ergänzt oder berichtigt werden; andererseits hat das Gericht Tatsachenbehauptungen, die von der Gegenpartei nicht bestritten sind, grundsätzlich ohne weitere Prüfung als richtig hinzunehmen (PKG 1988 Nr. 5 mit Hinweisen). Zudem dürfen nicht behauptete, aber durch das Beweisverfahren bewiesene Tatsachen berücksichtigt werden (PKG 1990 Nr. 13; 1988 Nr. 5). Beweise werden nur über erhebliche und, soweit der Sachverhalt nicht von Amtes wegen zu erforschen ist, nur über bestrittene Tatsachen erhoben (Art. 156 Abs. 1 ZPO). Auch in Anwendung dieser der bündnerischen Zivilprozessordnung innewohnender Verfahrensgrundsätze lässt sich der Schluss ziehen, dass der Berufungsbeklagte den Zugang der Rücktrittserklärung, also das Eintreffen des Schreibens der Versicherung in seinen Machtbereich, am 30. August 1995, nämlich am letzten Tag der Frist nicht rechtsgenügend bestritten hat. Insofern kann hier offen bleiben, ob auch noch die siebentägige Abholfrist für eingeschriebene Sendungen berücksichtigt werden muss, wie dies auch nach der vergleichsweise beizuziehenden Lehre und Rechtsprechung im Arbeits- und Mietrecht kontrovers diskutiert wird (vgl. dazu Zihlmann, Kommentar zum Schweizerischen Privatrecht, Obligationenrecht I, Basel 1992, Art. 266a N 5; Art. 314 N 2 mit Hinweisen; Art. 335 N 3; SVIT-Kommentar zum Schweizerischen Mietrecht, Zürich 1991, Vorbemerkungen zu Art. 266-266o, N 5; Streiff/von Kaenel, Arbeitsvertrag, Zürich 1992, Art. 335 N 5; BGE 100 III 3 und 107 II 191). Diese Schlussfolgerung rechtfertigt sich auch im Hinblick darauf, dass nach Einholung zusätzlicher Informationen bei den behandelnden Ärzten durch die Versicherung, nebst den Einlieferungen in die Klinik B., weitere Anzeigepflichtverletzungen, nämlich die nicht angegebenen Hospitalisationen im Spital I. zutage traten. Da die Versicherung bei jeder neu auftauchenden

Anzeigepflichtverletzung bezüglich einer anderen Gefahrs-tatsache erneut vom Ver- trag zurücktreten kann, steht es ihr auch offen, nach einem bereits erfolgten Rücktritt an die- sem auch wegen der neu in Kenntnis gebrachten Gründe weiter festzuhalten, ohne eine weite- re Rücktrittserklärung abzugeben. So ergeht weiter aus den Akten, dass die Versicherung am 2. Mai 1996 durch Dr. med. U. N. auch über die Aufenthalte des Berufungsbeklagten im Spital I. orientiert worden war, worauf die Versicherung in einem Schreiben vom 3. Mai 1996 diese Gründe nachlieferte und bestätigte, dass sie an ihrer Rücktrittserklärung festhalte. Hätte die Berufungsklägerin den Rücktritt wegen der erst zu diesem Zeitpunkt bekanntgewordenen Spitalaufenthalte erklärt, müsste auch dieser als rechtzeitig betrachtet werden. Aus all diesen Gründen steht fest, dass die Berufungsklägerin rechtzeitig vom Vertrag zurückgetreten ist. Weitere Tatbestände nach Art. 8 VVG, wonach der Versicherung aus anderen Gründen ein Rücktritt verwehrt ist, sind im vorliegenden Fall nicht erkennbar. Somit ist der Rücktritt innert den gesetzlich geforderten vier Wochen und folglich rechtzeitig erfolgt. Die Berufung der Ver- sicherung ist deshalb gutzuheissen, das angefochene Urteil des Bezirksgerichtes Vor- derrhein aufzuheben und die Klage des Versicherungsnehmers und Berufungsbeklagten ist vollumfänglich abzuweisen. Bei diesem Ausgang des Verfahrens gehen die Kosten des Vermittleramtes Disentis, des Bezirksgerichtes Vorderrhein und des Berufungsverfahrens zu Lasten des Klägers und Beru- fungsbeklagten, der die Beklagte und Berufungsklägerin ausseramtlich angemessen zu ent- schädigen hat. Demnach erkennt die Zivilkammer 1. Die Berufung wird gutgeheissen, das angefochtene Urteil wird aufgehoben und die Kla- ge abgewiesen. 2. Die Kosten des Vermittleramtes Disentis von Fr. 175.-, des Bezirksgerichtes Vor- derrhein von Fr. 5'850.- und des Berufungsverfahrens von Fr. 6'000.-- gehen zu Lasten des

E. 11

Klägers und Berufungsbeklagten, der die Beklagte und Berufungsklägerin aussergerichtlich für beide Verfahren mit Fr. 10'000.- zu entschädigen hat.

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.