

# Inhaltsverzeichnis

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| Abkürzungsverzeichnis ..... | XV |
|-----------------------------|----|

|                            |       |
|----------------------------|-------|
| Literaturverzeichnis ..... | XXVII |
|----------------------------|-------|

|                              |      |
|------------------------------|------|
| Materialienverzeichnis ..... | XLIX |
|------------------------------|------|

|                                     |          |
|-------------------------------------|----------|
| <b>1. Kapitel: Grundlegung.....</b> | <b>1</b> |
|-------------------------------------|----------|

|                                           |    |
|-------------------------------------------|----|
| I. Einführung in die Problemstellung..... | 1  |
| II. Beispiele aus der Praxis .....        | 3  |
| 1. «École de Bénédictines» .....          | 4  |
| 2. «Gerichtsentscheidungen».....          | 4  |
| 3. «Dreiste Märchen» .....                | 5  |
| 4. «Kontaktmagazin Cocktail» .....        | 5  |
| 5. «P. und K.» .....                      | 6  |
| 6. «Investitionen» .....                  | 6  |
| 7. «Büromaschine».....                    | 7  |
| 8. «ABS/ESP» .....                        | 7  |
| 9. «Schlechter Chaib».....                | 8  |
| 10. «Margrith-Ernst-Gustav» .....         | 9  |
| 11. «Ungedeckter Check» .....             | 9  |
| 12. «GmbH» .....                          | 10 |
| 13. «Lohnblatt» .....                     | 11 |
| 14. «Farbanschläge» .....                 | 11 |
| 15. «Nel frattempo deceduta» .....        | 12 |
| 16. «Frau Sp.» .....                      | 12 |
| 17. «Naviculare links».....               | 13 |
| III. Gegenstand der Studie .....          | 14 |

|                                                          |           |
|----------------------------------------------------------|-----------|
| <b>2. Kapitel: Strafbarkeit nach Art. 146 StGB .....</b> | <b>17</b> |
|----------------------------------------------------------|-----------|

|                                                                           |    |
|---------------------------------------------------------------------------|----|
| I. Objektiver Tatbestand .....                                            | 17 |
| 1. Tathandlung .....                                                      | 18 |
| A. Irreführung durch Vorspiegeln oder Unterdrücken<br>von Tatsachen ..... | 18 |
| a) Unzutreffende Tatsachenbehauptungen.....                               | 20 |

|     |                                                           |    |
|-----|-----------------------------------------------------------|----|
| aa) | Sachumstände.....                                         | 21 |
| bb) | Rechtsbegriffe .....                                      | 21 |
| cc) | Mutmassungen .....                                        | 22 |
| dd) | Implikationen .....                                       | 23 |
| b)  | Unvollständige Darstellung des Sachverhalts .....         | 24 |
| c)  | Anerkennung unzutreffender<br>Tatsachenbehauptungen.....  | 26 |
| d)  | Bestreitung zutreffender<br>Tatsachenbehauptungen.....    | 28 |
| e)  | Rechtliche Begründung .....                               | 29 |
| f)  | Begehung durch Unterlassen.....                           | 30 |
| aa) | Veränderte tatsächliche Umstände .....                    | 31 |
| bb) | Neue Erkenntnisse.....                                    | 32 |
| cc) | Fehlende Erklärung .....                                  | 32 |
| B.  | Bestärken in einem Irrtum .....                           | 39 |
| C.  | Zwischenfazit.....                                        | 40 |
| 2.  | Arglist.....                                              | 41 |
| A.  | Unzutreffende Tatsachenbehauptungen .....                 | 45 |
| a)  | Lügengebäude.....                                         | 45 |
| b)  | Besondere Machenschaften .....                            | 46 |
| aa) | Herstellen oder Verwenden falscher<br>Beweismittel.....   | 46 |
| bb) | Andere Inszenierungen.....                                | 53 |
| c)  | Besondere Umstände .....                                  | 54 |
| B.  | Anerkennung unzutreffender<br>Tatsachenbehauptungen ..... | 55 |
| C.  | Bestreitung zutreffender Tatsachenbehauptungen .....      | 55 |
| D.  | Zwischenfazit.....                                        | 56 |
| 3.  | Irrtum.....                                               | 57 |
| A.  | Das Gericht als vom Irrtum betroffenes Organ .....        | 58 |
| B.  | Entscheidungsgrundlage .....                              | 59 |
| a)  | Bewiesene unzutreffende<br>Tatsachenbehauptungen.....     | 60 |
| b)  | Beweislose unzutreffende<br>Tatsachenbehauptungen.....    | 61 |
| c)  | Unstreitige unzutreffende<br>Tatsachenbehauptungen.....   | 62 |
| d)  | Anerkennung unzutreffender<br>Tatsachenbehauptungen.....  | 63 |

|     |                                                                                                |     |
|-----|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| e)  | Bestreitung zutreffender<br>Tatsachenbehauptungen.....                                         | 64  |
| C.  | Zwischenfazit.....                                                                             | 65  |
| 4.  | Vermögensverfügung.....                                                                        | 66  |
| A.  | Verfügun gsmacht .....                                                                         | 66  |
| B.  | Verfügun gsfreiheit .....                                                                      | 77  |
| C.  | Kausal- und Motivationszusammenhang.....                                                       | 80  |
| D.  | Zwischenfazit.....                                                                             | 81  |
| 5.  | Vermögensschaden .....                                                                         | 82  |
| A.  | Rechtlicher Schutz .....                                                                       | 84  |
| B.  | Wirtschaftlicher Wert und Schaden .....                                                        | 86  |
| a)  | Endentscheide in der Sache .....                                                               | 88  |
| aa) | Leistungsentscheide .....                                                                      | 88  |
| bb) | Feststellungsentscheide .....                                                                  | 94  |
| cc) | Gestaltungsentscheide .....                                                                    | 95  |
| b)  | Zwischenentscheide in der Sache .....                                                          | 96  |
| c)  | Prozessentscheide .....                                                                        | 97  |
| d)  | Prozessleitende Verfügungen.....                                                               | 99  |
| aa) | Beweisverfügungen.....                                                                         | 100 |
| bb) | Entscheide über die Leistung von<br>Vorschüssen und Sicherheiten.....                          | 100 |
| cc) | Entscheide über Gesuche um<br>unentgeltliche Rechtspflege .....                                | 103 |
| dd) | Entscheide über Gesuche um<br>Fristerstreckung, Terminverschiebung,<br>Wiederherstellung ..... | 104 |
| e)  | Realakte .....                                                                                 | 105 |
| aa) | Im Allgemeinen.....                                                                            | 106 |
| bb) | Abschreibung zufolge Vergleichs,<br>Klageanerkennung, Klagerückzugs.....                       | 106 |
| f)  | Kostenentscheide .....                                                                         | 108 |
| g)  | Zwischenfazit .....                                                                            | 109 |
| C.  | Schadensbemessung .....                                                                        | 109 |
| D.  | Kausalzusammenhang .....                                                                       | 113 |
| 6.  | Zwischenfazit .....                                                                            | 113 |
| II. | Subjektiver Tatbestand.....                                                                    | 114 |
| 1.  | Vorsatz .....                                                                                  | 115 |
| A.  | In Bezug auf die Tathandlung.....                                                              | 115 |
| B.  | In Bezug auf die Arglist.....                                                                  | 116 |

|                                                                     |                                                                         |            |
|---------------------------------------------------------------------|-------------------------------------------------------------------------|------------|
| C.                                                                  | In Bezug auf den Irrtum.....                                            | 117        |
| D.                                                                  | In Bezug auf die Vermögensverfügung .....                               | 117        |
| E.                                                                  | In Bezug auf den Vermögensschaden .....                                 | 118        |
| 2.                                                                  | Absicht unrechtmässiger Bereicherung.....                               | 119        |
| A.                                                                  | Stoffgleiche Bereicherung .....                                         | 119        |
| B.                                                                  | Unrechtmässigkeit .....                                                 | 121        |
| C.                                                                  | Absicht.....                                                            | 123        |
| a)                                                                  | Selbsthilfebetrug im engeren Sinn.....                                  | 123        |
| b)                                                                  | Selbsthilfebetrug im weiteren Sinn .....                                | 124        |
| III.                                                                | Ergebnisse des 2. Kapitels .....                                        | 128        |
| <b>3. Kapitel: Strafbarkeit nach anderen Straftatbeständen.....</b> |                                                                         | <b>131</b> |
| I.                                                                  | Arglistige Vermögensschädigung .....                                    | 131        |
| II.                                                                 | Strafbare Handlungen gegen die Ehre .....                               | 131        |
| 1.                                                                  | Rechtfertigung ehrverletzender Äusserungen der Partei.....              | 132        |
| 2.                                                                  | Rechtfertigung ehrverletzender Äusserungen des<br>Rechtsanwalts .....   | 134        |
| 3.                                                                  | Zwischenfazit .....                                                     | 139        |
| III.                                                                | Urkundenfälschung.....                                                  | 139        |
| 1.                                                                  | Die strafrechtliche Urkunde .....                                       | 140        |
| A.                                                                  | Im Allgemeinen .....                                                    | 140        |
| a)                                                                  | Schrifturkunde .....                                                    | 140        |
| b)                                                                  | Zeichenurkunde .....                                                    | 144        |
| c)                                                                  | Computerurkunde .....                                                   | 145        |
| B.                                                                  | Im Zivilprozess .....                                                   | 146        |
| a)                                                                  | Eingaben .....                                                          | 147        |
| b)                                                                  | Protokolle .....                                                        | 148        |
| c)                                                                  | Beweismittel .....                                                      | 148        |
| aa)                                                                 | Zeugnis (Art. 168 Abs. 1 lit. a ZPO) .....                              | 149        |
| bb)                                                                 | Urkunde (Art. 168 Abs. 1 lit. b ZPO).....                               | 149        |
| cc)                                                                 | Augenschein (Art. 168 Abs. 1 lit. c ZPO) .....                          | 150        |
| dd)                                                                 | Gutachten (Art. 168 Abs. 1 lit. d ZPO) .....                            | 151        |
| ee)                                                                 | Schriftliche Auskunft (Art. 168 Abs. 1<br>lit. e ZPO).....              | 151        |
| ff)                                                                 | Parteibefragung und Beweisaussage<br>(Art. 168 Abs. 1 lit. f ZPO) ..... | 152        |
| d)                                                                  | Gerichtlicher Entscheid .....                                           | 152        |
| e)                                                                  | Zwischenfazit .....                                                     | 153        |

|                                                                        |     |
|------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Einzelne Tatbestände .....                                          | 153 |
| A. Urkundenfälschung (Art. 251 StGB) .....                             | 153 |
| a) Urkundenfälschung im engeren Sinn .....                             | 154 |
| aa) Objektiver Tatbestand .....                                        | 154 |
| bb) Subjektiver Tatbestand .....                                       | 155 |
| b) Falschbeurkundung .....                                             | 161 |
| aa) Objektiver Tatbestand .....                                        | 161 |
| bb) Subjektiver Tatbestand .....                                       | 167 |
| c) Gebrauchmachen .....                                                | 167 |
| aa) Objektiver Tatbestand .....                                        | 168 |
| bb) Subjektiver Tatbestand .....                                       | 168 |
| d) Täterschaft und Teilnahme der Partei .....                          | 168 |
| aa) Hinsichtlich der Urkundenfälschung im<br>engeren Sinn .....        | 169 |
| bb) Hinsichtlich der Falschbeurkundung .....                           | 169 |
| cc) Hinsichtlich des Gebrauchmachens .....                             | 170 |
| B. Unterdrückung von Urkunden (Art. 254 StGB) .....                    | 170 |
| a) Objektiver Tatbestand .....                                         | 171 |
| aa) Tatobjekt .....                                                    | 171 |
| bb) Tathandlung .....                                                  | 173 |
| b) Subjektiver Tatbestand .....                                        | 178 |
| 3. Zwischenfazit .....                                                 | 178 |
| IV. Verbrechen und Vergehen gegen die Rechtspflege .....               | 180 |
| 1. Falsche Beweisaussage der Partei (Art. 306 StGB) .....              | 181 |
| A. Objektiver Tatbestand .....                                         | 182 |
| a) Partei in einem Zivilrechtsverfahren .....                          | 182 |
| b) Falsche Beweisaussage zur Sache .....                               | 182 |
| aa) Beweisaussage .....                                                | 182 |
| bb) «Zur Sache» .....                                                  | 184 |
| cc) Falschheit .....                                                   | 185 |
| B. Subjektiver Tatbestand .....                                        | 188 |
| C. Objektive Strafbarkeitsbedingungen .....                            | 189 |
| a) Wahrung der zivilprozessualen Grenzen und<br>Formen .....           | 190 |
| b) Ermahnung zur Wahrheit und der Hinweis auf<br>die Straffolgen ..... | 192 |
| D. Vollendung und strafbarer Versuch .....                             | 193 |

|                                                                                                         |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. Falsches Zeugnis. Falsches Gutachten. Falsche Übersetzung (Art. 307 StGB).....                       | 197        |
| A. Falsches Zeugnis.....                                                                                | 197        |
| c) Objektiver Tatbestand.....                                                                           | 197        |
| d) Subjektiver Tatbestand .....                                                                         | 198        |
| e) Objektive Strafbarkeitsbedingungen .....                                                             | 198        |
| f) Vollendung und strafbarer Versuch.....                                                               | 202        |
| B. Falsches Gutachten .....                                                                             | 202        |
| C. Falsche Übersetzung.....                                                                             | 203        |
| 3. Zwischenfazit .....                                                                                  | 205        |
| V. Ergebnisse des 3. Kapitels .....                                                                     | 205        |
| <b>4. Kapitel: Andere Sanktionierung.....</b>                                                           | <b>207</b> |
| I. Zivilprozessuale Sanktionierung .....                                                                | 208        |
| 1. Bewusst unwahre Tatsachenbehauptung und Bestreitung<br>wissentlich wahrer Tatsachenbehauptungen..... | 208        |
| A. Objektive Voraussetzungen.....                                                                       | 208        |
| B. Subjektive Voraussetzungen .....                                                                     | 210        |
| C. Sanktionen .....                                                                                     | 213        |
| a) Unwirksamkeit .....                                                                                  | 213        |
| b) Kostenerhebung und -auferlegung .....                                                                | 214        |
| c) Verweis .....                                                                                        | 215        |
| d) Ordnungsbusse .....                                                                                  | 216        |
| D. Zwischenfazit.....                                                                                   | 216        |
| 2. Beweisvereitelung .....                                                                              | 216        |
| A. Objektive Voraussetzungen.....                                                                       | 217        |
| B. Subjektive Voraussetzungen .....                                                                     | 219        |
| a) Vorsatz .....                                                                                        | 219        |
| b) Fahrlässige Begehung.....                                                                            | 219        |
| C. Unwerturteil.....                                                                                    | 220        |
| D. Sanktionen .....                                                                                     | 220        |
| a) Berücksichtigung bei der Beweiswürdigung.....                                                        | 221        |
| b) Reduktion des Beweismasses .....                                                                     | 221        |
| c) Umkehr der Beweislast.....                                                                           | 222        |
| E. Zwischenfazit.....                                                                                   | 224        |
| 3. Falschaussage bei der Parteibefragung (Art. 191<br>Abs. 2 ZPO).....                                  | 224        |
| A. Objektiver Tatbestand .....                                                                          | 225        |
| B. Subjektiver Tatbestand.....                                                                          | 225        |

|                                                                                  |            |
|----------------------------------------------------------------------------------|------------|
| C. Sanktion: Ordnungsbusse .....                                                 | 227        |
| 4. Zwischenfazit .....                                                           | 227        |
| II. Aufsichtsrechtliche Sanktionierung.....                                      | 228        |
| 1. Interessenwahrung mit rechtlich unzulässigen Mitteln .....                    | 229        |
| A. Strafrechtswidriges Verhalten .....                                           | 229        |
| B. Zivilprozessrechtswidriges Verhalten .....                                    | 230        |
| 2. Eigenständige Tatbestände der Generalklausel von<br>Art. 12 lit. a BGFA ..... | 231        |
| 3. Zwischenfazit .....                                                           | 233        |
| III. «Konkurrenzen» .....                                                        | 233        |
| IV. Ergebnisse des 4. Kapitels .....                                             | 234        |
| <b>5. Kapitel: Prozessbetrug – de lege ferenda.....</b>                          | <b>237</b> |
| I. Keine erhebliche Strafbarkeitslücke .....                                     | 237        |
| 1. Rechtsgut .....                                                               | 237        |
| 2. Strafrechtlicher Schutz .....                                                 | 238        |
| A. Eignung.....                                                                  | 239        |
| B. Erforderlichkeit und Zumutbarkeit .....                                       | 239        |
| a) Vorschlag Piech .....                                                         | 240        |
| b) Eigene Stellungnahme .....                                                    | 242        |
| II. Fazit .....                                                                  | 245        |