

**Falls der Professor das  
Wort «Kür» im Wort «Willkür» entdeckt ...**





# Vortrag Rekurs

**RAin Senta Cottinelli**

[senta.cottinelli@cottinelli-law.ch](mailto:senta.cottinelli@cottinelli-law.ch)



# Agenda



- 1 Vorstellung der Kanzlei & Person
- 2 Was ist ein Rekurs?
- 3 Formelle Mängel
- 4 Materielle Mängel
- 5 Erfolgsaussichten / Häufigste Fehler
- 6 Schlusswort / Praxisfälle / Links

# Kanzleiinhaber



Anwalt & Notar, lic. iur.  
Mediator SAV  
Fachanwalt SAV Bau- und  
Immobilienrecht  
Dozent an verschiedenen  
Bildungsinstituten



Anwältin & Notarin, M.A.  
HSG in Law  
B.A. FH Int. Management  
Dipl. Informatikerin  
Dozentin an verschiedenen  
Bildungsinstituten



# Dienstleistungen (Auszug)

- Bildungsrecht / Schulrecht
- Arbeitsrecht
- Baurecht (inkl. Fachanwalt SAV Bau- und Immobilienrecht)
- Allgemeines Vertragsrecht (z.B. Mietrecht, Kaufvertrag)
- Familienrecht (z.B. Scheidungen, Ehe-/Erbverträge, Konkubinat, Testamente, Vorsorgeaufträge etc.)
- Immaterialgüterrecht / IT-Recht
- Gesellschaftsrecht (Firmengründungen, Beglaubigungen etc.)

# Was ist ein Rekurs?



- Ein Rekurs ist das Rechtsmittel, welches ein Student der Universität St. Gallen einreichen kann, wenn er z.B. eine Anhebung der Note wünscht oder die Prüfung wiederholen möchte
- Dem Rekursschreiben zwingend beizulegen: angefochtene (Noten-)Verfügung
- Gliederung des Rekursschreibens: Antrag, Darstellung des Sachverhalts, Begründung
- Im Rekursfall sind die Musterlösung, die Kandidatenlösung sowie der Notenverteilschlüssel (und ggf. weitere Dokumente) herauszugeben

# Formelle Mängel



- Formelle Mängel sind bspw. wesentliche Fehler im Prüfungsablauf
  - Wesentliches Über- oder Unterschreiten der Prüfungszeit, Verletzung des rechtlichen Gehörs (häufig), Ausstand, Ungleichbehandlung von Kandidaten, Prüfung lief nicht so, wie auf Prüfungsmerkblatt angegeben etc.
- Bei formellen Fehlern hat die Rekursinstanz volle Kognition bzw. volle Überprüfungsbefugnis
- **Formelle Fehler müssen sofort nach Bekanntwerden (beweisbar) gerügt werden!**

# Materielle Mängel



- Materielle Mängel berechtigen zu einer Punkteanhebung
  - inhaltliche Fehler
  - offensichtliche Bewertungsfehler
  - Lösung des Kandidaten ist offensichtlich auch richtig
- Bei materiellen Fehlern hat die Rekursinstanz eine eingeschränkte Kognition
- Die Rekurskommission setzt ihr Ermessen nicht über die Vorinstanz





# Materielle Mängel

- Die Prüfung wird von der Rekurskommission nicht neu korrigiert (nur Rechtswidrigkeit, Willkür)
- **Bei materiellen Fehlern / Punkten muss genau ausgeführt werden, warum welche und wie viele Punkte verlangt werden!**



# Erfolgsaussichten Rekurs

- Keine genauen Fallzahlen
- Schätzungsweise werden im **Schnitt ca. 10%** der Fälle gewonnen
  - 10 % ist nicht nur HSG
  - Diese Zahl bezieht sich nicht auf die Erfolgsquote des Advokaturbüros.
- Bei 7 bis 8 von 10 Rekursanfragen empfehle ich, keinen Rekurs einzuleiten
- Die meisten Studierenden führen ihren Rekurs selbst



# Häufigste Fehler im Rekurs

- Mangelnde Substantiierung
  - Genau ausführen, was man aufgrund von welchen Gründen will (inkl. Anzahl Punkte)
  - Fachgerechte Erklärung in der Rekursschrift (meist nur 1 Experte des Fachgebietes anwesend)
- Wenn in der Prüfung steht: „Nenne drei Gründe“
  - Die drei Gründe ausführlich beantworten
  - Mehrfachantworten können zu Abzug führen!

# Häufigste Fehler



- **Achtung!**
  - ZGB 8: Die Beweislosigkeit trifft denjenigen, der aus dem Beweis einen Vorteil für sich ableiten will
  - z.B. Abmeldung Universität, rechtzeitige Abgabe → Einschreiben

# Häufigste Fehler



- Bei wissenschaftlichen Arbeiten braucht es eine krasse Fehleinschätzung
- Obsiegen bei wissenschaftlichen Arbeiten ist besonders schwierig
- Verfahrensfehler müssen wesentlich sein
- Bezüglich Prüfung selbst:
  - Leere Antworten sind nie rekursfähig
  - Frist nicht verpassen - nur 14 Tage!
  - Prüfungstipp: Unter Zeitdruck üben!

# Schlusswort



- Professoren könnten gehemmt sein, einen Rekurs «gegen ihre Kollegen» gutzuheissen
- Zusammensetzung Mitglieder Rekurskommission: 6 Mitglieder, davon nur 1 Student
- Prüfungseinsichten und Nachkontrolle lohnen sich (auch für den Lerneffekt)
- Ein Rekurs kann sich auch lohnen, weil..... (siehe auch Praxisfälle am Schluss)

# Take Home



*Recht haben und Recht bekommen ist nicht das Gleiche;  
Recht und Gerechtigkeit sind «Auslegungssache».*

# Praxisfälle Cottinelli (Auszug)

- Staatssekretariat rügt Schule, da sie eigene Prüfungsabsolventen bevorteilt
  - <https://www.nzz.ch/schweiz/pruefungen-ld.1379838?reduced=true>
  - <https://www.20min.ch/schweiz/news/story/-Die-Loesungen-der-Pruefung-fand-man-auf-dem-WC--31885274>
- Rechtliches Gehör: Nach Anhebung Rekurs hob der Dozent / Professor (mehrfach) die Note an, um im Rekursfall die Musterlösung nicht herausgeben zu müssen
- Befangenheit: Lehrperson nimmt Prüfungen ab, obwohl sie während der Schulperiode mehrfach den Rekurrenten herabsetzte; unklare Trennung von Aufgaben / Befangenheit durch Vorbefasstheit
- Datenschutz / Persönlichkeitsschutz: Dozent stellt Noten in WhatsApp-Chat





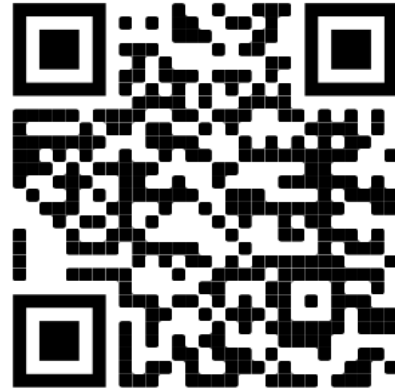
# Praxisfälle Cottinelli (Auszug)

- Rechtliches Gehör: Protokollierung mündlicher Prüfungen (die Antworten müssen im nachhinein nachvollzogen werden können)
- Schriftliche Arbeiten (formell): Mehrfaches Obsiegen (z.B. Nicht-Einhalten Korrekturvorgaben, Nicht-Einhalten von Betreuungsvorgaben etc.)
- Schriftliche Prüfungen (materiell, somit inhaltlich): Mehrfaches Obsiegen (z.B. falsche Musterlösung, Antwort des Kandidaten richtig, Fragestellung zu unklar, Stoff wurde geprüft, welcher nicht der Wegleitung entsprach (führte zur Anhebung Punktezahl) etc.)

# Wertvolle Links



- Rekursvorlage, Informationen zur Prüfungseinsicht etc.:
  - <https://shsg.ch/de/site/services/legal-service/appeal-advice>
- Merkblatt Rekurskommission:
  - <https://www.unisg.ch/-/media/dateien/unisg/universitaet/strukturen/rekurskommission/merkblatt-rekurskommission-deutsch.pdf>
- Advokatur & Notariat Cottinelli GmbH:
  - <https://cottinelli-law.ch/downloads/>
  - <https://ch.linkedin.com/company/cottinelli-advokatur-notariat-gmbh>



## **Cottinelli Advokatur & Notariat GmbH**

Senta Cottinelli

Rosenbergstrasse 60

(gegenüber Fachhochschule)

9001 St. Gallen

[senta.cottinelli@cottinelli-law.ch](mailto:senta.cottinelli@cottinelli-law.ch)