

Beraterhaftung

Haftung und Haftungsvermeidung bei komplexen Dienstleistungen

Prof. Dr. Wolfgang Völkl

Rechtsanwalt in Wien

Dr. Clemens Völkl

Rechtsanwalt in Wien

mit Beiträgen von

Univ.-Prof. Dr. Stefan Perner

Univ.-Prof. in Klagenfurt

Dr. Katharina Völkl-Posch

Rechtsanwältin in Wien

2. Auflage



Wien 2014

Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XIX

I. Allgemeines

A. Einleitung	1
B. Objektiver Sorgfaltsmaßstab der Sachverständigen – § 1299 ABGB	6

II. Vertragshaftung

A. Vertragliche Grundlagen beratender Tätigkeit	17
1. Geschäftsbesorgungs- und Bevollmächtigungsvertrag	17
a) Besonderheiten beim Vertragsabschluss	17
b) Vertragsgegenstand	18
c) Pflichten des Mandatars	19
d) Haftung	24
e) Ende des Mandats	27
2. Freier Dienstvertrag	32
a) Pflichten des freien Dienstnehmers	36
b) Ende des freien Dienstvertrags	38
c) Haftung	40
3. Werkvertrag	45
a) Vertragsgegenstand	45
b) Pflichten des Werkunternehmers	47
c) Haftung	55
d) Sonstiges	56
B. Abgrenzung und Stellung der Grundverträge zueinander	60
C. Exkurs: Haftungsprivilegierung dienstnehmerähnlicher Personen	68
D. Besondere Vertragsarten und -bestandteile	77
1. Auskunfts- und Gutachtensvertrag	77
2. Beratungs- oder Konsulentenvertrag	91
3. Prüfungsverträge	96
a) Zweck der Prüfung	97
b) Prüfungsauftrag/-vertrag	97
c) Die Einordnung des Prüfungsvertrags	98
d) Prüfungsdurchführung/Hilfspersonen	100
e) Prüfungstiefe/Wesentlichkeit	102
f) Haftung des Prüfers	105
(1) Haftung für Prüfungsfehler und Verletzung von Nebenpflichten ..	105
(2) Haftung für Fehler des Prüfungsberichts	107
(3) Ersatzfähiger Schaden/Umfang des Ersatzes	111
4. Koordinierungs- und Organisationsvertrag	114
5. Treuhandschaft (insb bei Liegenschafts Kaufverträgen)	119
a) Wesen der Treuhandschaft, Pflichten und Haftung des Treuhänders ..	119

b) Risikotragung bei Veruntreuung des Treuhänders	128
c) Geschäftsbedingungswidrige Verfügung der Bank über Treuhandgelder	129
E. Mehrfach- und interdisziplinäre Beratung	131
F. Gemeinschaftsberatung und Solidarhaftung (GesBR)	141

III. Quasi-vertragliche Haftung

A. Culpa in contrahendo und Prospekthaftung	147
B. Allgemeine Informationshaftung – § 1300 Satz 1 ABGB	149
1. Die drei Tatbestandsmerkmale des Sonderverhältnisses	151
a) Auskunft und Rat	151
b) Sachverständige in Angelegenheiten ihrer Kunst oder Wissenschaft	155
c) Gegen Belohnung	157
2. Sonderrechtsverhältnis bei Informationsbereitstellung	162
3. Auskunftserteilung – Kreis der Anspruchsberechtigten	165
4. Die übrigen Tatbestandsmerkmale des § 1300 Satz 1 ABGB	169
a) Aus Versehen	169
b) Nachteiliger Rat ~ Umfang des Ersatzes	169
5. Verhältnis zu anderen Anspruchsgrundlagen	172
6. Zwischenergebnis	173
7. Dauererklärungen und Aktualisierungspflicht	174
8. Ausschluss und Vermeidung der Haftung nach § 1300 Satz 1 ABGB	178
9. Fallprüfung und Rechtsfolgen	181
C. Haftung und Zurechnung bei telefonischen (und elektronischen) Auskünften	185

IV. Deliktshaftung

A. § 1300 Satz 2 ABGB/§ 1295 Abs 2 ABGB	189
B. Haftung wegen Verletzung eines Schutzgesetzes	189
C. Exkurs: Haftung berufsmäßiger Parteienvertreter gem § 9 Abs 2 BAO	193

V. Zulässigkeit von Haftungsausschlüssen

A. Vertragliche Haftungsausschlüsse	199
B. Ausschluss außervertraglicher Haftung	207

VI. Versicherungsrecht

A. Einleitung	209
B. AVBV 1951 und „Neuverträge“	211
1. Art 1/I Abs 1 AVBV 1951 – Gegenstand der Versicherung	211
a) Zum Begriff der „in der Polizze angegebenen beruflichen Tätigkeit“	212
b) Zum Begriff des „begangenen Verstoßes“	215
c) „Gesetzliche Haftpflichtbestimmungen privatrechtlichen Inhaltes“	216
2. Art 1/I Abs 2 ff und Art 1/II AVBV 1951	218
a) Vermögensschäden	219
b) Gehilfen und mitversicherte Personen	219
3. Art 2 AVBV 1951 – Zeitliche Begrenzung der Haftung	220
a) Abwehrpflicht	222
b) Leistungsbegrenzungen und Serienschaden	222
5. Art 4 AVBV 1951 – Ausschlüsse	227
a) Abs I Z 1 – Auslandsdeckung	227

b) Abs I Z 2 – Deckungszusagen	229
c) Abs I Z 3 – Wissentliche Pflichtverletzung	229
d) Abs I Z 4 und 5 – Vermögensverwaltung und Organfunktionen	233
e) Abs I Z 6 – Fehler beim Zahlungsakt	237
f) Abs I Z 7 – Prämienzahlung und Vertragsabschluss	238
g) Abs I Z 8 – Geschäftspartner	238
h) Abs I Z 9 – Schädigung von Angehörigen	238
i) Art 4 Abs II – Erstreckung von Ausschlussgründen	239
6. Art 5 und 6 AVBV 1951 – Versicherungsfall, Abwicklung und Rechtsverlust	239
a) Anerkenntnis- und Befriedigungsverbot	241
b) Eintritt und Abwicklung des Versicherungsfalles	244
C. Exkurs: Zu den Allgemeinen Bedingungen der Haftpflichtversicherung von Vermögensschäden der Wirtschaftstreuhänder (AVBW)	248
D. Exkurs: Zu den Allgemeinen Bedingungen für die Vermögensschadenhaftpflichtversicherung der Notare (ABVN)	249
E. Exkurs: Zu den Allgemeinen Versicherungsbedingungen zur Haftpflichtversicherung für Vermögensschäden von Unternehmensberatern (AVBU 1992)	251

VII. Besonderer Teil

A. Rechtsanwälte	254
1. Allgemeine Rechtsfragen	254
a) Sorgfaltsmaßstab und vertretbare Rechtsansicht	256
b) Belehrungs- und Interessenwahrungspflicht	260
2. Pflichten anlässlich der Annahme, des aufrechten Bestands und der Beendigung des Mandats	263
3. Sonstige Pflichten	278
a) Pflichten des Vertragsverfassers	278
b) Sachwalterschaften	288
c) Formvorschriften	289
d) Abschluss von Vergleichen	290
e) Weitergehende Beratungspflichten	292
4. Einzelfälle	292
5. Rechtsfragen zur Treuhandschaft	295
6. Sittenwidriges	297
7. Mittlerweiliger Stellvertreter, Sozietäten, Substitution	298
8. Beurteilung des hypothetischen Verfahrensausgangs des Vorprozesses im Schadenersatzprozess	300
9. Rechtsschutz- und Haftpflichtversicherung/Prozesskosten	304
10. Umfang des Ersatzes/Sonstiges	306
B. Notare	307
1. Allgemeines	307
2. Umfang der Belehrungs- und Prüfpflichten	309
a) Verträge	309
b) Notariatsakte	314
c) Steuern und Abgaben	316
d) Aufklärung über sonstige Risiken	317
3. Beweislast, Haftung und Verschwiegenheit	322
4. Haftung des Gerichtskommissärs	323

C. Exkurs: Büroorganisation (ua Fristenvormerk) – Wiedereinsetzung	328
1. Büroorganisation	328
2. Fristen	334
a) Allgemeines	334
b) Einbringung von Schriftsätzen per Telefax	335
c) Zugang von Schriftsätzen bzw Schriftstücken	337
d) Zustellung in das Gerichtsfach eines Rechtsanwalts	338
e) Rechtswirkungen eines „Einschreibens“	338
f) Diverses	339
g) Rechtzeitigkeit im elektronischen Rechtsverkehr	341
h) Fehladressierungen	343
3. Wiedereinsetzung	344
D. Wirtschaftstreuhänder und Steuerberater	355
1. Allgemeines	355
2. Belehrungs- und Prüfpflichten	357
3. Allgemeines zur Anspruchsdurchsetzung	365
4. Jahresabschluss, Abschlussprüfung und Dritthaftung	369
a) Abschlussprüfung	370
b) Bilanzerstellung, Bewertungsgutachten, Prospekte und sonstige Bestätigungen	376
E. Insolvenzverwalter	387
1. Allgemeines	387
2. Grundlagen der Haftung	389
3. Unternehmensfortführung und -schließung	394
4. Verwertung, Substitution, Haftung und Überwachung	398
5. Beziehung des Insolvenzverwalters zu Absonderungsgläubigern	401
6. Steuern und Abgaben	401
F. Schiedsrichter (<i>Stefan Perner / Clemens Völkl</i>)	406
1. Vertragliche Einordnung und Pflichten aus dem Schiedsrichtervertrag	406
2. Die Haftung der Schiedsrichter	409
3. Abhilfe durch das Leistungsstörungenrecht?	415
G. Mediatoren (<i>Clemens Völkl / Stefan Perner</i>)	416
1. Vertragliche Einordnung und Pflichten bei Mediation	416
2. Haftung des Mediators	419
3. Mediationsinstitute, Co-Mediation und Haftpflichtversicherung	423
H. Unternehmensberater	424
1. Allgemeines	424
2. Vertragliche Einordnung	427
3. Pflichten des Unternehmensberaters	430
4. Haftung	432
5. Anspruchsdurchsetzung	435
I. Arbeitsvermittler – Personalberater, Headhunter, Arbeitskräfteüberlasser (<i>Katharina Völkl-Posch</i>)	437
1. Allgemeines	437
2. Vertragliche Einordnung	438
a) Freier Dienstvertrag oder Werkvertrag	438
b) Vermittlungsvertrag als freier Dienstvertrag	439
3. Haftung	440
a) Haftung ex contractu	440
b) Haftung infolge wettbewerbswidrigen Verhaltens	442
(1) Abwerben als Haftungsgrundlage	442

(2) Abwerbungsvarianten	445
(3) Rechtsfolgen der wettbewerbswidrigen Abwerbung	446
(4) Konkrete Haftung des Arbeitsvermittlers	449
c) Haftung wegen Eingriffs in fremde Forderungsrechte	451
4. Conclusio	452
Stichwortverzeichnis	455