

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
§ 1. Einleitung . . . . .	1
1. Berufshaftung - ein neues und altes Thema . . . . .	1
2. Thematische Eingrenzung und Gedankengang . . . . .	2
3. Wirtschaftliche Bedeutung der Dienstleistungen . . . . .	4
§ 2. Struktur der Haftung bei verschiedenen Dienstleistungen . . . . .	11
1. Anwaltshaftung . . . . .	11
a) Rechtsnatur des Anwaltsvertrages . . . . .	12
b) Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	12
c) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	18
d) Verschulden . . . . .	21
e) Abdingbarkeit . . . . .	24
f) Verjährung . . . . .	27
g) Beweislast . . . . .	30
aa) Objektive Pflichtverletzung . . . . .	31
bb) Subjektive Pflichtverletzung . . . . .	33
cc) Kausalität und Schaden . . . . .	34
2. Steuerberaterhaftung . . . . .	38
a) Rechtsnatur des Steuerberatungsvertrages . . . . .	38
b) Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	40
c) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	45
d) Verschulden . . . . .	48
e) Abdingbarkeit . . . . .	49
f) Verjährung . . . . .	32
g) Beweislast . . . . .	54
3. Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	57
a) Rechtsnatur des Vertrages mit dem Wirtschaftsprüfer . . . . .	57
b) Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	59
c) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	61
d) Verschulden . . . . .	65
e) Abdingbarkeit . . . . .	66
f) Verjährung . . . . .	69
g) Beweislast . . . . .	71
4. Notarhaftung . . . . .	7 t
a) Rechtsnatur des Verhältnisses zum Notar . . . . .	72
b) Haftung gegenüber den Beteiligten . . . . .	-
c) Pflichten gegenüber Dritten . . . . .	<3
d) Verschulden . . . . .	85
e) Abdingbarkeit . . . . .	86
f) Verjährung . . . . .	88
g) Beweislast . . . . .	89
aa) Objektive Pflichtverletzung . . . . .	<9
bb) Subjektive Pflichtverletzung . . . . .	90
cc) Kausalität und Schaden . . . . .	90
5. Arzthaftung . . . . .	91

a) Rechtsnatur des ärztlichen Behandlungsvertrages . . . . .	91
b) Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	<b>96</b>
aa) Behandlungsfehler . . . . .	102
bb) Organisationsfehler . . . . .	103
cc) Legitimationsaufklärung . . . . .	107
c) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	108
d) Verschulden . . . . .	109
e) Abdingbarkeit . . . . .	111
f) Verjährung . . . . .	112
g) Beweislast . . . . .	113
aa) Objektive Pflichtverletzung . . . . .	116
bb) Subjektive Pflichtverletzung . . . . .	116
cc) Kausalität und Schaden . . . . .	119
6. Architektenhaftung . . . . .	121
a) Rechtsnatur des Architektenvertrages . . . . .	121
b) Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	126
c) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	128
d) Verschulden . . . . .	130
e) Abdingbarkeit . . . . .	132
f) Verjährung . . . . .	133
g) Beweislast . . . . .	135
§ 3. Bewertung . . . . .	135
1. Rechtsnatur des Vertrages . . . . .	137
2. Pflichten gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	137
a) Pflichtenumfang . . . . .	139
b) Rechtsfolgen . . . . .	140
3. Pflichten gegenüber Dritten . . . . .	141
4. Verschulden . . . . .	142
5. Abdingbarkeit . . . . .	143
6. Verjährung . . . . .	145
7. Beweislast . . . . .	146
8. Zusammenfassung . . . . .	148
§ 4. Haftung für Dienstleistungen in Vergangenheit und Zukunft . . . . .	148
1. Historische Gründe für die Entwicklung des heutigen Haftungssystems . . . . .	148
a) Abgrenzung Werkvertrag - Dienstvertrag . . . . .	148
aa) Vorentwürfe . . . . .	154
bb) 1. Kommission . . . . .	157
cc) 2. Kommission und Reichstagsdebatte . . . . .	158
b) Abgrenzung Mandat - Dienstvertrag . . . . .	161
c) Mängelhaftung . . . . .	164
d) Haftung gegenüber Dritten . . . . .	170
e) Stellungnahme . . . . .	176
2. Reformüberlegungen zur Überarbeitung des Schuldrechts . . . . .	176
a) Die Vorschläge der Kommission zur Überarbeitung des Schuldrechts . . . . .	176
aa) Gewährleistung . . . . .	176
bb) Verjährung . . . . .	180
cc) Kritik . . . . .	183
b) Andere Vorschläge . . . . .	183

§5. Dienstleistungen in den Wirtschaftswissenschaften . . . . .	189
1. Definition . . . . .	189
a) Volkswirtschaftslehre . . . . .	189
b) Betriebswirtschaftslehre . . . . .	190
c) Differenzierungen . . . . .	193
d) Handel . . . . .	194
e) Austauschbarkeit von Sachgut und Dienstleistung . . . . .	105
2. Produktion von Dienstleistungen . . . . .	196
a) Externer Faktor . . . . .	196
b) Immaterialität . . . . .	198
aa) Folgen der Immaterialität . . . . .	198
bb) Qualitätsmodelle . . . . .	200
c) Produktivitätssteigerung und Standardisierung . . . . .	204
d) Sonstige Unterschiede . . . . .	206
3. Marketing . . . . .	207
a) Vorausgehender Absatz . . . . .	207
b) Immaterialität . . . . .	208
c) Markenpolitik . . . . .	209
d) Preispolitik . . . . .	210
4. Zusammenfassung . . . . .	211
a) Geschichtliche Entwicklung . . . . .	211
b) Austauschbarkeit von Sachgütern und Dienstleistungen . . . . .	212
c) Externer Faktor . . . . .	213
d) Immaterialität . . . . .	214
e) Qualitätsfeststellung . . . . .	219
f) Standardisierung . . . . .	219
§6. Europäisches und ausländisches Recht . . . . .	220
1. Der Vorschlag einer EG-Richtlinie über die Haftung bei Dienstleistungen . . . . .	220
a) Inhalt des Richtlinienvorschlags . . . . .	222
aa) Anwendungsbereich . . . . .	222
bb) Haftung gegenüber Vertragspartner oder Dritten . . . . .	224
cc) Abdingbarkeit . . . . .	226
dd) Verjährung . . . . .	226
b) Stellungnahme . . . . .	227
aa) Vertrags- oder deliktsrechtlicher Inhalt . . . . .	227
bb) Einheitliche Dienstleistungshaftung . . . . .	228
cc) Anwendungsbereich . . . . .	231
dd) Fehlerbegriff . . . . .	232
ee) Beweislastumkehr hinsichtlich des Verschuldens . . . . .	233
ff) Beweislast hinsichtlich der Kausalität . . . . .	237
gg) Fehlende Nachbesserungspflicht . . . . .	238
hh) Haftungsumfang . . . . .	239
ii) Abdingbarkeit . . . . .	240
jj) Verjährung . . . . .	240
kk) Sonstiges . . . . .	241
2. Die Rechtslage in anderen Staaten . . . . .	242
a) Österreich . . . . .	243
aa) Anwaltshaftung . . . . .	243
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	245
cc) Arzthaftung . . . . .	246
dd) Architektenhaftung . . . . .	248

b) Schweiz . . . . .	248
aa) Anwaltshaftung . . . . .	248
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	251
cc) Arzthaftung . . . . .	252
dd) Architektenhaftung . . . . .	254
c) Frankreich . . . . .	255
aa) Anwaltshaftung . . . . .	25h
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	258
cc) Arzthaftung . . . . .	25')
dd) Architektenhaftung . . . . .	263
d) Italien . . . . .	264
aa) Anwaltshaftung . . . . .	268
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	269
cc) Arzthaftung . . . . .	27(1
dd) Architektenhaftung . . . . .	275
e) England . . . . .	277
aa) Anwaltshaftung . . . . .	277
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	283
cc) Arzthaftung . . . . .	285
dd) Architektenhaftung . . . . .	288
f) Vereinigte Staaten von Amerika . . . . .	289
aa) Anwaltshaftung . . . . .	289
bb) Wirtschaftsprüferhaftung . . . . .	293
cc) Arzthaftung . . . . .	297
dd) Architektenhaftung . . . . .	300
g) Bewertung . . . . .	301
aa) Unterschiedliche Ausgangslage in den Vereinigten Staaten . . . . .	302
bb) Unterschiede und Gemeinsamkeiten . . . . .	308
cc) Folgerungen für die Koordinierung des Haftungsrechts auf europäischer Ebene . . . . .	311
§ 7. Ein einheitliches System der Dienstleistungshaftung . . . . .	313
1. Grundsatzfragen der Haftung . . . . .	313
a) Funktionen des Schadenersatzrechts . . . . .	313
aa) Ausgleichsfunktion . . . . .	313
bb) Präventionsfunktion . . . . .	7)17
cc) Kritik am Verursacherprinzip des Haftungsrechts . . . . .	319
dd) Wirkungsvoraussetzungen der Präventionsfunktion . . . . .	M9
ee) Berufshaftung . . . . .	323
ff) Stellungnahme . . . . .	325
b) Versicherung und Versicherbarkeit von Haftung . . . . .	326
2. Das Verhältnis von Kauf und Dienstleistung im geltenden deutschen Recht . . . . .	327
a) Bilanzrecht . . . . .	328
b) Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen . . . . .	328
c) AGB-Gesetz . . . . .	«9
d) Internationales Privatrecht (EGBGB) . . . . .	331
e) Haustürwiderrufgesetz . . . . .	332
f) Verbraucherkreditgesetz . . . . .	332
g) Markenrecht . . . . .	333
h) Gegenbeispiele im Bilanz- und Gesellschaftsrecht . . . . .	537
i) Ergebnis . . . . .	338

3. Die Unterscheidung zwischen Dienst- und Werkvertrag . . . . .	339
a) Einleitung . . . . .	342
b) Die einzelnen Merkmale . . . . .	343
aa) Tätigkeitsbezogene Merkmale . . . . .	348
bb) Personenbezogene Merkmale . . . . .	351
c) Der Freiberufler als typischer Unternehmer . . . . .	353
4. Vermögensschutz versus Schutz absoluter Rechte . . . . .	354
a) Stellenwert des Rechtsgutes und Umfang des Schadens . . . . .	356
b) Einwilligungserfordernis . . . . .	357
5. Folgerungen für die Haftung gegenüber dem Vertragspartner . . . . .	357
a) Ermittlung der Dienstleistungsqualität durch Zerlegung in Einzelleistungen . . . . .	357
aa) Grundsatz . . . . .	360
bb) Schwierigkeiten der Konkretisierung im Einzelfall . . . . .	366
cc) Wirtschaftliche Gesichtspunkte . . . . .	370
b) Die Minderung als allgemeiner Rechtsbehelf bei allen Arten von Dienstleistungen . . . . .	374
c) Nacherfüllungsanspruch und Nachbesserungsrecht . . . . .	380
d) Schadenersatzhaftung über die Gegenleistung hinaus . . . . .	386
6. Haftung gegenüber Dritten . . . . .	387
a) Vertragliche Modelle . . . . .	387
aa) Stillschweigender Abschluß eines Auskunftsvertrages . . . . .	388
bb) Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter . . . . .	390
cc) Haftung aus Bescheinigung . . . . .	391
dd) Verteidigung des Vertrages mit Schutzwirkung zugunsten Dritter . . . . .	392
ee) Haftung aufgrund beruflicher Stellung . . . . .	394
ff) Garantshaftung des Sachverständigen . . . . .	394
gg) Sachwalterhaftung . . . . .	394
b) Selbständige Modelle . . . . .	394
aa) Selbstbindung ohne Vertrag . . . . .	397
bb) Berufshaftung ( <i>Lorenz</i> ) . . . . .	398
cc) Vertrauenshaftung . . . . .	399
dd) Modifizierte Vertrauenshaftung . . . . .	400
ee) Rundumschutz . . . . .	402
ff) Berufshaftung ( <i>Hopt</i> ) . . . . .	404
gg) Ausbildung einer deliktischen Generalklausel . . . . .	404
hh) Berufshaftung ( <i>Zeuner</i> ) . . . . .	405
ii) Haftung wegen wirtschaftlichen Eigeninteresses . . . . .	406
jj) Haftung des Informationssachverständigen . . . . .	406
kk) Haftung für berufsbezogene Erklärung . . . . .	406
c) Deliktsrechtliche Modelle . . . . .	407
aa) Richterlich festgelegte Schutz- und Verkehrspflichten . . . . .	408
bb) Verkehrspflichten zum Schutz fremden Vermögens ( <i>Huber</i> ) . . . . .	411
cc) Verkehrspflichten zum Schutz fremden Vermögens ( <i>von Bar</i> ) . . . . .	412
dd) Anknüpfung an die Notarhaftung . . . . .	413
d) Stellungnahme . . . . .	415
aa) Haftung gegenüber Dritten für primäre Vermögensschäden . . . . .	417
bb) Grenzen der Haftung gegenüber Dritten . . . . .	417
cc) Haftung gegenüber Dritten als unternehmerische Außenhaftung . . . . .	424
dd) Einordnung in das Vertrags- oder Deliktsrecht . . . . .	

7. Haftungsbeschränkung . . . . .	426
a) Haftungsbeschränkung durch allgemeine Rahmenbedingungen . . . . .	426
aa) Keine Haftung bei Abhängigkeit vom Auftraggeber . . . . .	428
bb) Haftungsbeschränkung durch Zugang zur juristischen Person . . . . .	429
cc) Keine Außenhaftung des angestellten Dienstleistenden . . . . .	432
dd) Ausreichende Deckungsvorsorge . . . . .	439
b) Gewillkürte Haftungsbeschränkung . . . . .	445
aa) Individualvertragliche Haftungsbeschränkungen . . . . .	446
bb) Haftungsbeschränkungen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen . . . . .	446
cc) Auswirkungen von Haftungsbeschränkungen auf Dritte . . . . .	450
dd) Verminderung des Risikos einer AGB-Inhaltskontrolle . . . . .	452
8. Verjährung . . . . .	453
a) Produkt- und dienstleistungsspezifische Verjährung . . . . .	454
b) Länge der Verjährungsfristen . . . . .	457
9. Abstimmung der Haftung bei Beteiligung mehrerer . . . . .	458
a) Verjährungsfristen . . . . .	458
b) Begrenzung der gesamtschuldnerischen Haftung . . . . .	461
10. Beweislast . . . . .	465
a) Gesetzliche Ausgangslage . . . . .	467
b) Beweislast für die objektive Pflichtverletzung . . . . .	467
aa) Grundsatz . . . . .	468
bb) Trennung von Verwendungsrisiko und Garantiebereich . . . . .	471
cc) Dokumentations- und Organisationspflichten . . . . .	474
dd) Aufteilung nach Wahrscheinlichkeitsüberlegungen . . . . .	475
ee) Ausmaß der Abnehmerbeteiligung und Wahrscheinlichkeit der Pflichtverletzung . . . . .	478
ff) Verletzung von Aufklärungspflichten und Wahrscheinlichkeit der Pflichtverletzung . . . . .	479
c) Beweislast für die subjektive Pflichtverletzung . . . . .	481
d) Beweislast für die Kausalität zwischen Pflichtverletzung und Schaden . . . . .	481
e) Beweislast für den Schaden . . . . .	483
f) Beweislast im Rahmen der Haftung gegenüber Dritten . . . . .	484
§8. Zusammenfassung der Ergebnisse . . . . .	485
Entscheidungsverzeichnis . . . . .	495
Schrifttumsverzeichnis . . . . .	535
Sachverzeichnis . . . . .	561