

Spanisches Anwaltshaftungsrecht

Bearbeitet von
Ingo Robert Müller

1. Auflage 2010. Buch. 438 S. Hardcover
ISBN 978 3 631 60965 1
Format (B x L): 14,8 x 21 cm
Gewicht: 710 g

Recht > Europarecht , Internationales Recht, Recht des Auslands > Recht des Auslands > Ausländisches Recht: West- und Südeuropa

Zu Leseprobe

schnell und portofrei erhältlich bei

**beck-shop.de**
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

Inhaltsverzeichnis

Vorwort und Danksagung	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXV
Einleitung	1
Kapitel eins: Grundlagen	7
A. Der Anwalt in Spanien	7
I. Einleitung	7
II. Der Rechtsanwalt (<i>abogado</i>)	8
1. Rechtsgrundlagen und Funktion	8
2. Ausbildung der Rechtsanwälte	12
a) Licenciado en Derecho	12
b) Beitritt zur Anwaltskammer	13
c) Obligatorische Praxisausbildung ab 2011	15
3. Mitwirkung des <i>abogado</i> nach Verfahrensart	19
III. Der Prokurator (<i>procurador de los tribunales</i>)	20
1. Funktion	20
a) Prozessvertretung	20
b) Öffentliche Aufgaben	21
2. Zulassungsvoraussetzungen	22
IV. Der Verwaltungsagent (<i>gestor administrativo</i>)	22
V. Der Anwalt in Arbeits- und Sozialsachen (<i>graduado social</i>)	23
B. Spanisches Anwaltshaftungsrecht	24
I. Geschichte der Anwaltshaftung	24
1. Antike und Mittelalter	24
2. Neuzeit	26
II. Aktuelle Lage der Anwaltshaftung	27
III. Arten der Haftung	28
1. Haftungstrias	28
2. Disziplinarrechtliche Haftung	29
a) Einführung	29
b) Berufspflichten und Berufsausübungsregeln in Spanien	30
c) Ausländische Anwälte in Spanien	31
d) Disziplinarrechtliche Maßnahmen	34
aa) Ungebührliches Verhalten in einem Gerichtsverfahren	34
bb) Verletzung anderer Standes- oder Berufsausübungsregeln	35
3. Strafrechtliche Haftung des Anwalts	36
a) Überblick	36
aa) Nicht anwaltsspezifische Delikte	36

bb) Anwaltspezifische Delikte.....	38
b) Haftung nach Art. 465 CP (Beeinträchtigung von Dokumenten des Mandanten)	40
c) Haftung nach Art. 467 Abs. 2 CP (Interessenschädigung)	40
aa) Ansicht eins: Art. 467 Abs. 2 CP weit auslegen	41
bb) Ansicht zwei: Art. 467 Abs. 2 CP restriktiv handhaben	41
cc) Stellungnahme	43
d) Rechtsfolgen der Tat	45
4. Zivilrechtliche Haftung	46
a) Zivilrechtliche Haftung nach spanischem Recht.....	46
b) Zivilrechtliche Anwaltshaftung nach spanischem Recht	49
c) Auslöser von Anwaltshaftung	51
d) Abgrenzung zur Haftung des Prokurators.....	54
Kapitel zwei: Vertragliche Haftung	57
A. Der Anwaltsvertrag	57
I. Einführung	57
II. Elemente des Anwaltsvertrages	57
1. Besonderes Vertrauensverhältnis (<i>confianza</i>)	58
2. Höchstpönliche Geschäftsbesorgung (<i>intuitu personae</i>)	59
III. Rechtsnatur des Anwaltsvertrags	62
1. Einführung.....	62
2. Die Hauptleistungspflicht beim Anwaltsvertrag	63
a) Obligaciones de medios	63
b) Obligaciones de resultado	65
IV. Einordnung in einen Vertragstyp	65
1. Bürgerlichrechtliche Vertragsverhältnisse	67
a) Historische Einordnung des Anwaltsvertrags	67
b) Aktuelle Einordnung	68
aa) Gerichtliche Tätigkeiten	69
(1) Begriff.....	69
(2) Einordnung in einen Vertragstyp.....	69
(a) Dienstvertrag (<i>arrendamiento de servicios</i> , neuerdings auch <i>contrato de servicios</i> oder <i>contrato de prestación de servicios</i>)	69
(b) Auftrag	72
(c) Werkvertrag	74
(d) Analoge Anwendung des Auftrags.....	74
bb) Außerprozessuale Tätigkeit des Rechtsanwalts	79
(1) Begriff.....	79
(2) Vertragstyp	79
(a) Gutachten und Entwurf von Verträgen	79
(b) Gutachten mit anschließender Prozessvertretung	80
(c) Beratung	80
(d) Mediation	80
(e) Rechtswirksame Handlungen	81
(f) Zusammenfassung	81
2. Arbeitsvertrag (<i>contrato de trabajo</i>)	81
a) Ersetzt der Arbeitsvertrag den Dienstvertrag?	82
b) Anwalt als Arbeitnehmer?	83

c) Abgrenzungen	84
d) Vorliegen eines Arbeitsverhältnisses	84
aa) Persönliche Leistungserbringung; Freiwilligkeit	87
bb) Abhängigkeit	87
(1) Arbeitsstätte	88
(2) Arbeitszeiten	89
(3) Weisungen des Mandanten	89
(4) Exklusivitätsverhältnis	90
cc) Handeln für fremde Rechnung	91
(1) Begriff	91
(2) „Anwalts-Flatrate“ (iguales)	92
dd) Weitere Indizien	93
e) Arbeitsverhältnis nach Sondervorschriften	94
V. Zustandekommen des Anwaltsvertrages	95
VI. Beendigung des Anwaltsvertrags	96
1. Einseitiger Rücktritt (<i>desistimiento unilateral</i>)	97
a) Allgemeines	97
b) Einseitiger Rücktritt vom Anwaltsvertrag	98
aa) Dienstvertrag	99
bb) Auftrag	99
cc) Werkvertrag	99
dd) Arbeitsvertrag	100
c) Voraussetzungen des einseitigen Rücktritts	100
d) Folgen des einseitigen Rücktritts	101
2. Vertragsauflösung (<i>resolución</i>)	101
3. Andere Beendigungsgründe	102
a) Dienstvertrag	102
b) Auftrag	102
c) Werkvertrag	102
d) Arbeitsvertrag	103
B. Pflichtverletzung	103
I. Nichterfüllung vertraglicher Pflichten	103
1. Nichterfüllung	103
a) Systematik	103
b) Nichterfüllung des Rechtsanwalts	104
2. Rechtsfolgen der Nichterfüllung	105
3. Erfüllung gemäß Art. 1096 oder Art. 1098 CC	106
a) Grundsatz	106
b) Bedeutung für das Anwaltshaftungsrecht	108
4. Schadensersatz	108
5. Schadensersatz nach Art. 1101ff. CC	109
a) Haftungstatbestände	110
aa) Verzug	110
bb) Zuwiderhandlung gegen den Vertrag	110
b) Verschulden	111
aa) Verschulden erforderlich?	111
(1) Ansicht eins: Verschulden wird vermutet	111
(2) Ansicht zwei: Verschulden erforderlich	112

bb) Verschuldensbegriff.....	113
(1) Vorsätzliche Handlungen (dolo).....	114
(2) Fahrlässige Handlungen (culpa en sentido estricto).....	115
(a) Art. 1104 Abs. 1 CC.....	116
(b) Art. 1104 Abs. 2 CC.....	116
(c) Widerspruch zwischen Art. 1104 Abs. 1 und Abs. 2 CC?.....	118
(α) Ansicht eins: Art. 1104 Abs. 1 vorrangig anwendbar.....	119
(β) Ansicht zwei: Art. 1104 Abs. 1 CC ergänzt Abs. 2.....	120
(γ) Stellungnahme.....	120
(d) Erforderliche Sorgfalt des Anwalts.....	121
c) Haftungsvereinbarungen; Minderung der Schadensersatzpflicht.....	123
aa) Haftungsvereinbarungen.....	123
(1) Vereinbarung des Sorgfaltsmaßstabs.....	123
(2) Haftungsausschluss für Vorsatz.....	124
(3) Haftungsausschluss für einfache Fahrlässigkeit.....	124
(4) Haftungsausschluss für grobe Fahrlässigkeit.....	125
(a) Ansicht eins: kein Haftungsausschluss.....	125
(b) Ansicht zwei: Haftungsausschluss möglich.....	125
(c) Stellungnahme.....	126
(d) Beschränkung der Haftung auf bestimmte Vermögensgegenstände.....	126
bb) Ermäßigung der Schadensersatzhöhe.....	126
6. Auflösung des Vertrages und Schadensersatz gemäß Art. 1124 CC.....	127
a) Art. 1124 CC nur bei synallagmatischen Verträgen.....	127
b) Anwaltsvertrag als synallagmatischer Vertrag?.....	129
aa) Dienst- und Werkverträge.....	129
bb) Auftrag.....	129
c) Weitere Voraussetzungen des Art. 1124 CC.....	130
d) Rechtsfolgen.....	132
e) Bestehen und Durchsetzung des Anspruchs.....	132
II. Pflichten aus dem Anwaltsvertrag.....	132
1. Nebenleistungspflichten.....	133
a) Nebenleistungspflichten des Anwalts.....	133
b) Verletzung von Nebenleistungspflichten.....	134
2. Schutz- und Treuepflichten.....	136
a) Rechtsnatur.....	136
b) Verletzung von Schutz- oder Treuepflichten.....	137
3. Ergebnis.....	138
III. Pflicht zur korrekten Prüfung und Anwendung des Rechts.....	139
1. Pflicht zur Kenntnis des Rechts.....	141
a) Rechtsgrundlage.....	141
b) Umfang der erforderlichen Rechtskenntnisse.....	142
aa) Gesetzeskenntnis.....	143
bb) Kenntnis des ungeschriebenen Rechts.....	143
cc) Kenntnis der Rechtsprechung.....	144
dd) Kenntnis der Rechtslehre.....	144
2. Unstreitige Rechtsfragen.....	145
3. Streitige Rechtsfragen.....	146
a) Unabhängigkeit des Rechtsanwalts.....	147
b) Das Interesse des Mandanten.....	148

c) Ergebnis.....	149
4. Besonders schwierige Rechtsfragen.....	150
a) Im Laufe des Mandats auftauchende Komplexität.....	151
b) Vor Mandatserteilung bekannte Komplexität.....	152
aa) Ansicht eins: Haftung auch für leichteste Fahrlässigkeit.....	152
bb) Ansicht zwei: keine Haftung für leichteste Fahrlässigkeit.....	152
cc) Stellungnahme.....	153
IV. Die Informations- und Aufklärungspflicht (<i>deber de informar</i>).....	153
1. Einführung.....	153
2. Rechtsgrundlage der Informationspflicht.....	156
a) Information als Hauptleistungspflicht.....	157
b) Information als Nebenleistungspflicht.....	157
aa) Regelung im Anwaltsvertrag vorhanden.....	157
bb) Regelung im Anwaltsvertrag nicht vorhanden.....	157
(1) Ansicht eins: Informationspflicht ergibt sich aus EGAE.....	157
(2) Ansicht zwei: Informationspflicht aus Art. 1720 CC.....	158
(3) Ansicht drei: Informationspflicht als Treuepflicht.....	158
(4) Stellungnahme.....	159
3. Rechtsnatur der Informationspflicht.....	160
a) Information als Hauptleistungspflicht des Rechtsanwalts.....	161
b) Information als Nebenpflicht.....	161
aa) Informationspflicht als Tätigkeitsverpflichtung?.....	162
bb) Informationspflicht als Erfolgsverpflichtung?.....	162
(1) Eine Ansicht: ja.....	162
(2) Stellungnahme.....	163
c) Informationspflicht vor Vertragsschluss.....	164
4. Anforderungen an eine korrekte Information.....	164
a) Form.....	167
b) Zeitpunkt.....	168
aa) Informationspflicht vor Vertragsschluss.....	168
bb) Informationspflicht nach Vertragsschluss.....	170
cc) Informationspflicht nach Vertragsbeendigung.....	171
c) Inhalt der Information.....	172
aa) Information muss „wahr“ sein.....	172
bb) Information muss „verständlich“ sein.....	172
cc) Information muss „ausreichend“ sein.....	173
5. Aufklärung des Sachverhalts.....	174
6. Kasuistik.....	175
V. Die Beratungspflicht (<i>deber de consejo</i>).....	176
1. Abgrenzung zur Informationspflicht; Begriff.....	176
a) Abgrenzung zur Informationspflicht.....	176
b) Begriff.....	177
2. Rechtsgrundlage der Beratungspflicht.....	178
3. Rechtsnatur.....	178
4. Anforderungen an die Beratung.....	179
VI. Schweigepflicht (<i>deber de secreto</i>).....	180
1. Begriff, Bedeutung und Funktion der Schweigepflicht.....	180
a) Begriff.....	180
b) Bedeutung.....	181

c) Funktion	182
aa) Schutz von Partikularinteressen	182
bb) Schutz von Interessen der Allgemeinheit	183
2. Rechtsgrundlage	183
3. Merkmale der Schweigepflicht	187
a) Dauer der Schweigepflicht	187
b) Inhalt der Schweigepflicht	187
4. Die Schweigepflicht als Schweigerecht	189
a) Anzeigepflicht	189
b) Grenzen der Aussagepflicht	191
5. Verletzungstatbestände	192
6. Grenzen der Schweigepflicht / Rechtfertigungstatbestände	193
a) Zustimmung des Berechtigten	193
b) Effektive Verteidigung des Mandanten	195
c) Rechte Dritter sind gefährdet	195
d) Verteidigung gegen Ansprüche des Mandanten	196
e) Honorarklage des Anwalts	197
VII. Nichtbeachten von Weisungen des Mandanten	198
1. Problemstellung: Anwaltliche Unabhängigkeit	198
2. Rechtsgrundlage	198
a) Weisungserteilung bei Vertragsschluss	199
b) Weisungserteilung nach Vertragsschluss	199
3. Vom Anwalt zu beachtende Weisungen	200
4. Haftung des Anwalts	202
a) Der Anwalt leistet der Weisung Folge	202
b) Der Anwalt beachtet die Weisung nicht	202
VIII. Verwahrungspflicht des Rechtsanwalts	203
1. Allgemeines	203
2. Rechtsgrundlage	203
3. Rechtsnatur und Inhalt der Verwahrungspflicht	204
a) Rechtsnatur	204
b) Inhalt	205
4. Zurückbehaltungsrecht	205
a) Zurückbehaltungsrecht nach Art. 1728ff. CC?	205
aa) Art. 1730 CC, wenn Honorare ausstehen?	206
(1) Eine Ansicht: Art. 276 CCom auf Art. 1730 anwendbar	206
(2) Stellungnahme	207
bb) Dokumente des Mandanten als „Sachen“?	208
b) Ergebnis	209
 Kapitel drei: Außervertragliche Haftung	 211
A. Zivilrechtlich unerlaubte Handlungen	213
I. Handlung oder Unterlassung	214
1. Definition	214
2. Rechtswidrigkeit	214
II. Verschulden	215
1. Grundsatz	215
2. Verschulden im Anwaltshaftungsrecht	216

3. Haftungserleichterungen	217
B. Nach dem <i>Código Penal</i> strafbare Handlungen	217
I. Grundlagen der Haftung aus Delikt	218
II. Umfang des Schadensersatzanspruchs	219
III. Verjährung	220
1. Ansicht eins: Art. 1968 Abs. 2 CC anwendbar	221
2. Ansicht zwei: Art. 1964 CC anwendbar	221
3. Ansicht drei: differenzierend	222
4. Stellungnahme	223
a) Zur „differenzierenden“ Ansicht	223
b) Lösung	223
IV. Rechtsweg	226
1. Strafrechtsweg	226
2. Zivilrechtsweg	226
3. Straf- und Zivilklage	227
 Kapitel vier: Abgrenzungen und Konkurrenz von vertraglicher und außervertraglicher Haftung	 229
A. Vorvertragliche Haftung	229
I. Einführung	229
II. Art der Haftung	231
1. Haftung <i>sui generis</i>	231
2. Vertragliche Haftung	232
3. Außervertragliche Haftung	232
4. Einzelfallabhängig	233
a) Abbruch von Vertragsverhandlungen	233
b) Verletzung vorvertraglicher Treue- oder Informationspflichten	233
c) Verletzung vorvertraglicher Schutzpflichten	234
5. Ergebnis	235
III. Anfechtung mit Schadensersatz wegen <i>cic</i>	235
B. Haftung des angestellten Anwalts	236
I. Ansicht eins: keine vertragliche Haftung	237
II. Gegenansicht: vertragliche Haftung	237
1. Ansicht eins: Vertrag zu Gunsten Dritter	237
2. Ansicht zwei: Vertretung des Beauftragten	238
3. Ansicht drei: rechtliche Beziehung	238
4. Stellungnahme	239
III. Ergebnis	240
C. Haftung für fremde Handlungen	240
I. Zwischen Geschädigtem und Unternehmer besteht ein Vertrag	241
II. Kein Vertrag zwischen Geschädigtem und Unternehmer	242
1. Arbeitsverhältnis	242
2. Verschulden des Geschäftsherrn	243
III. Haftung des Geschäftsherrn für Delikte seiner Mitarbeiter	244
IV. Ergebnis	244

D. Konkurrenz von vertraglicher und außervertraglicher Haftung	245
I. Anspruchsnormenkonkurrenz	245
II. Anspruchskonkurrenz	246
1. Akkumulationstheorie	246
2. Nicht-Akkumulationstheorie	247
III. Stellungnahme	248
1. Zur Anspruchsnormenkonkurrenztheorie	248
2. Zu den Anspruchskonkurrenztheorien	249
 Kapitel fünf: Schaden	 253
A. Begriff	253
B. Vertragliche Haftung	255
I. Materielle Schäden	255
1. Eingetretener Schaden (<i>daño emergente</i>)	256
2. Entgangener Gewinn (<i>lucro cesante</i>)	256
II. Immaterielle Schäden	257
1. Kein Ersatz	257
2. Gegenansicht	258
III. Abhängigkeit des ersatzfähigen Schadens vom Verschulden	258
C. Außervertragliche Haftung	259
I. Ersatzfähiger Schaden	259
II. Ersatz des Schadens	260
III. Abhängigkeit des ersatzfähigen Schadens vom Verschulden	260
1. Eine Ansicht: Keine analoge Anwendung des Art. 1107 CC	260
2. Stellungnahme	262
D. Berechnung von Schäden	263
I. Berechnung materieller Schäden	263
II. Bemessung immaterieller Schäden	264
E. Typische Schäden im Anwaltshaftungsrecht	265
I. Prozesskosten	266
II. Sonstige Schäden	267
 Kapitel sechs: Kausalität und Zurechnung	 269
A. Deutsche Lehre	269
B. Spanische Doktrin	270
I. Rechtsprechung: <i>teoría de la causa eficiente</i>	270
II. Rechtslehre: uneinheitlich	272
III. Stellungnahme	272
C. Zwischenergebnis	273
D. Besonderheiten im Anwaltshaftungsrecht	274

I. Verletzung der Informationspflicht.....	274
II. Verletzung der Beratungspflicht.....	275
Kapitel sieben: Beweislast	277
A. Verschulden.....	279
I. Vertragliche Pflichtverletzungen.....	279
1. Ansicht eins: Fahrlässigkeit wird vermutet.....	279
2. Ansicht zwei: keine generelle Verschuldensvermutung	279
3. Ergebnis.....	280
II. Außervertragliche Pflichtverletzungen.....	281
1. Beweislastumkehr zu Gunsten des Geschädigten.....	281
2. Beweislastumkehr bei Freiberuflern?.....	283
3. Ergebnis.....	284
B. Schaden.....	284
C. Kausalität.....	285
I. Notwendige Wahrscheinlichkeit zur Bejahung eines Kausalverhältnisses	286
II. Berechnung der Kausalitätswahrscheinlichkeit.....	288
1. Mathematische Wahrscheinlichkeit	289
2. Statistische Wahrscheinlichkeit.....	289
3. <i>Bayes'sche</i> Wahrscheinlichkeit	291
4. Logisch-induktive Wahrscheinlichkeit	291
5. Stellungnahme	292
Kapitel acht: Hypothetischer Inzidentprozess.....	295
A. Einführung.....	295
I. Ausgangspunkt.....	295
1. Herrschende Ansicht: Hypothetischer Inzidentprozess ist durchzuführen	295
2. Gegenansicht	296
3. Stellungnahme	297
II. Ergebnis des hypothetischen Inzidentprozesses	300
B. Verlust von Ansprüchen	300
I. Mittels Klage zu verfolgende Ansprüche	301
1. Feststellung sicherer Ansprüche.....	301
2. Höhe des Schadensersatzanspruchs	302
II. Außegerichtlich zu verfolgende Ansprüche.....	302
C. Verlust von Chancen	303
I. Einführung	303
1. Schaden des Mandanten.....	303
2. Problem: Kausalverlauf ist unsicher	303
3. Das Alles-oder-nichts-Prinzip.....	304
4. Der Verlust von Chancen	306
II. Der Verlust von Chancen in Spanien	311
III. Verlust von Chancen als ersatzfähiger Schaden?.....	314

1. Das Alles-oder-nichts-Prinzip	314
2. Die ontologische Theorie	315
a) Vermögensrechtliche ontologische Theorie.....	315
b) Nichtvermögensrechtliche ontologische Theorie	316
3. Die Lehre von der möglichen Kausalität (<i>teoría de la causalidad probabilística</i>) ...	317
4. Stellungnahme.....	318
a) Zum Alles-oder-nichts-Prinzip.....	318
b) Zum Verlust von Chancen	320
aa) Die Lehre von der möglichen Kausalität.....	320
bb) Die ontologische Theorie.....	322
cc) Zwischenergebnis.....	325
IV. Voraussetzungen des Verlusts von Chancen	325
1. Klassifizierung von Chancen	325
2. Verlust von <i>prozessualen</i> Chancen	326
3. Verlust der Chance auf eine informierte Entscheidung ersatzfähig?	327
a) Eine Ansicht: nicht ersatzfähig	327
b) Stellungnahme.....	327
4. Konkrete Voraussetzungen	328
a) Chance muss bestanden haben.....	328
aa) Eine Ansicht: Verlust von Chancen generell bestimmter Schaden.....	330
bb) Stellungnahme.....	331
(1) Eine Ansicht: mindestens 50 % Erfolgswahrscheinlichkeit	331
(2) Stellungnahme	331
b) Verwirklichung der Chance muss endgültig unmöglich sein	333
c) Kausalität und Vorhersehbarkeit des Schadens	334
V. Höhe des Schadensersatzes beim Verlust einer prozessualen Chance	334
1. Volle Summe.....	334
2. Zwischen 10 % und 20 %.....	336
3. Abhängigkeit von Erfolgswahrscheinlichkeit und Wert des Anspruchs.....	336
a) Höhe der Forderung	336
b) Grad der Wahrscheinlichkeit	337
4. Ergebnis.....	337
D. Aussichtslose Ansprüche.....	338
I. Einführung	338
II. Welches Recht ist verletzt?.....	338
1. Uneinheitliche Rechtsprechung.....	338
2. Stellungnahme.....	339
III. Voraussetzungen des Schadensersatzanspruchs.....	341
IV. Schadenshöhe.....	341
 Kapitel neun: Berufshaftpflichtversicherung	 343
A. Funktion.....	343
B. Versicherungspflicht und Mindestversicherungssumme	344
 Zusammenfassung	 347

Anhang	355
A. Estatuto General de la Abogacía Española (EGAE)	355
B. Código Deontológico de la Abogacía Española (CDAE)	358
C. Berufsregeln der Europäischen Rechtsanwälte (CCBE)	361
Literaturverzeichnis.....	369