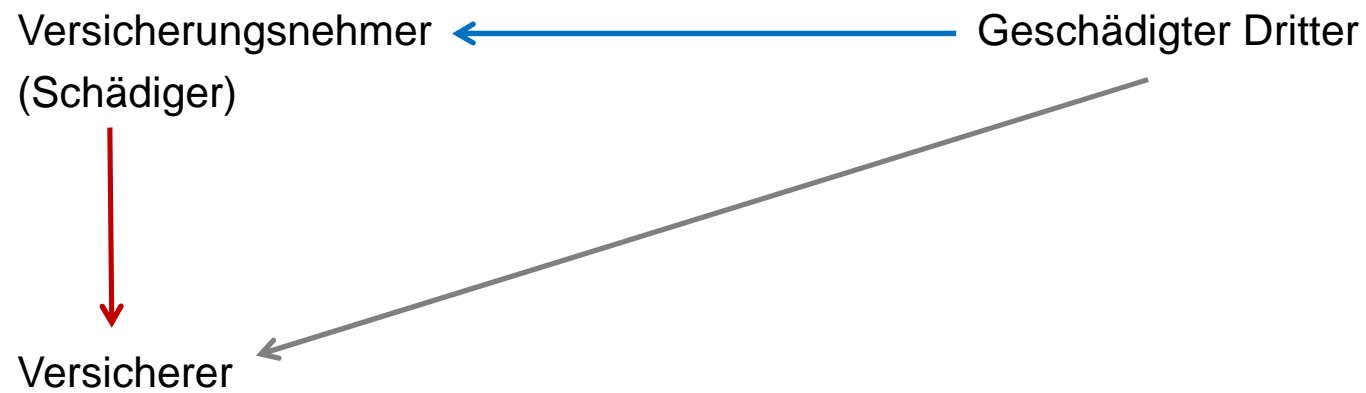


NICHTERFÜLLUNG IN DER HAFTPFLICHTVERSICHERUNG

2. Schadenkonferenz
Velden, 29. Juni 2018



→ Schadenersatzanspruch

→ Versicherungsrechtlicher Deckungsanspruch

→ (Ausnahmsweiser) Direktanspruch

THEMATISCHE EINGRENZUNG

■ Begriffe

- Erfüllungs-/Nichterfüllungsklausel
- Gewährleistungsausschluss
- Erfüllungssurrogate
- Herstellungs- und Lieferklausel

■ Ausschlüsse in den AHVB

- Art 7.1.1: Gewährleistung für Mängel
- Art 7.1.3: Erfüllung von Verträgen
- Art 7.1.3: an die Stelle der Erfüllung tretende Ersatzleistung
- Art 7.1.9: Schaden an vom VN hergestellten Arbeiten infolge Herstellung
- Art 7.1.9: Schaden an vom VN gelieferten Sachen infolge Lieferung

ABLAUF DER UNTERSUCHUNG

1. Klauselauslegung

Art 7.1.3 und Art 7.1.9 AHVB

2. Klauselkontrolle

Halten die Ausschlüsse stets einer Überprüfung stand?

3. Pflichthaftpflichtversicherung

Inwiefern ergeben sich Besonderheiten?

ART 7.1.3 / 1.9: AUSLEGUNG UND ABGRENZUNG

■ Ratio: Keine Versicherung des Unternehmerrisikos (*Fenyves*, VersR 1991, 1, 2)

- „Keine Versicherung des Pfusches“? (krit *Jabornegg*, VR 1991, 223, 228 ff)
- Tauglichkeit für Abwehrdeckung?
- Neuere Begründungsversuche: Ähnlichkeit zum Selbstbehalt (*Rubin*, NZ 2016, 47, 53)

■ Verhältnis Art 7.1.3 – 7.1.9 AHVB

- zuerst Herstellung/Lieferung (vgl *Mecenovic*, Herstellungs- bzw. Lieferklausel [1999] 7 ff)
- daher weitgehende Deckung (*Lücke* in Prölss/Martin AHB Ziff. 7 Rn 89 ff)
- aber keine „historische Auslegung“ (*Fenyves* in *Fenyves/Schauer*, VersVG Vor § 1 Rz 37)
- Systematik: Beschränkung auf – wenn überhaupt – deliktische Ansprüche

■ Ergebnis

- Art 7.1.3 AHVB: vertragliche Schadenersatzansprüche
- Art 7.1.9 AHVB: (vermeintliche) deliktische Schadenersatzansprüche

ART 7.1.3: BESTANDSAUFNAHME

■ Umfang des Ausschlusses (*Fenyves*, NZ 2001, 246)

- Schadenersatz statt Gewährleistung (§ 933a ABGB)
- grundsätzlich (!) kein Ausschluss für Mangelfolgeschäden
- Grenzbereiche: vgl OGH 7 Ob 143/14a (Zahnbehandlung)

■ Zusammenhang mit (Ausschluss von) reinen Vermögensschäden

- Art 2.1.1: „auf versicherte Personen- oder Sachschäden zurückzuführende Vermögensschäden“ – daher: Ausschluss reiner Vermögensschäden
- Versicherungsrechtsautonomie: OGH 7 Ob 147/07d (Einschluss), 7 Ob 114/08b

■ Jüngere zivilrechtsbasierte Risikoänderungen: **Weber & Putz**

- EuGH C-65/09 (*Weber & Putz*); OGH 4 Ob 80/12m (B-2-C), 9 Ob 64/13x (B-2-B)
- Ein- und Ausbaukosten als Teil der Gewährleistung

ART 7.1.3 / 1.9: KLAUSELKONTROLLE

■ **Maklerklauseln?** (*Fenyves* in *Fenyves/Schauer*, *VersVG* Vor § 1 Rz 22)

■ **Transparenzkontrolle?**

Keine Anwendung des § 6 Abs 3 KSchG auf B-2-B-Verträge

Analogie? (vgl. *Perner*, *EU-Richtlinien und Privatrecht* [2012] 22f)

■ **§ 864a ABGB**

■ **Inhaltskontrolle (§ 879 Abs 3 ABGB)**

Maßstab: vgl. § 149 *VersVG*

problematische Lage, wenn nur AHVB

PFLICHTHAFTPFLICHTVERSICHERUNG

■ Beispiele

- § 99 Abs 7 GewO (Baumeister)
- § 5c Abs 1 KAKuG (Krankenanstalt)

■ Bestandsaufnahme

- Anwendung von AHVB/EHVB
- Vereinbarung der Erfüllungsklausel

■ Zulässigkeit des Ausschlusses?

- Materiengesetz ist maßgebend (*Fenyves*, VR 2005, 74)
- Untergraben? (*Rubin* in *Fenyves/Schauer*, VersVG § 158b Rz 69)

NICHTERFÜLLUNG IN DER HAFTPFLICHTVERSICHERUNG

2. Schadenkonferenz
Velden, 29. Juni 2018