

Dr. WIEBKE HEINRICH

**DAS
SACHVERSTÄNDIGEN-
VERFAHREN IM PRIVAT-
VERSICHERUNGSRECHT**



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Einleitung	23
A. Abgrenzung des Sachverständigenverfahrens von anderen Arten der Schadensabwicklung.....	33
I. Einverständliche Schadensregulierung	33
1. Einfache Abrechnung	33
a) Anwendungsbereich.....	33
b) Rechtsnatur	33
aa) Anerkenntnis	33
bb) Vergleich	35
cc) Schlichte Mitteilung der Erfüllung	36
c) Rechtsfolgen.....	37
aa) Sach- und Personenversicherung	37
bb) Haftpflichtversicherung	38
2. Leistungszusage	38
a) Freiwillig.....	38
b) Obligatorisch	39
3. Feststellungsvertrag.....	40
a) Schadensfeststellungsvertrag	40
b) Entschädigungsfeststellungsvertrag	42
aa) Grundformen.....	42
bb) Abfindungsvereinbarung	43
II. Abgrenzung des schiedsgutachterlichen Verfahrens vom schiedsgerichtlichen Verfahren.....	45
1. Begriff, Bedeutung und Rechtsnatur	45
2. Überblick über den Gang des schiedsgerichtlichen Verfahrens	46
a) Schiedsvertrag	46
aa) Rechtsnatur	46
bb) Wirksamkeitsvoraussetzungen	48
cc) Inhalt.....	51
dd) Folgen	52

b) Schiedsgericht.....	52
c) Verfahren vor dem Schiedsgericht	53
d) Schiedsspruch	53
3. Abgrenzung zum Sachverständigenverfahren.....	54
4. Analoge Anwendung der Regeln des schiedsrichterlichen Verfahrens auf den Schiedsgutachter	59
a) Frühe Theorien	59
b) Materielle Theorie	60
aa) Grundgedanken der materiellen Theorie.....	60
bb) Abwandlungen im Versicherungsrecht.....	62
c) Prozessuale Theorie.....	62
d) Stellungnahme.....	64
III. Bestimmung der Leistung durch einen Dritten	
gem. §§ 317-319 BGB	72
1. Gesetzlich geregelter Tatbestand	72
2. Bedeutung für das Sachverständigenverfahren.....	74
IV. Selbständiges Beweisverfahren	82
V. Sachkundiger Beirat	83
VI. Angestellte Regulierungsbeauftragte	83
VII. Parteiinterne Sachverständige	83
VIII. Gerichtliche Sachverständige	84
IX. Öffentlich bestellte und vereidigte Sachverständige	84
X. Preisrichter	85
XI. Schiedsmann	85
B. Sachverständiger	87
I. Arten von Sachverständigen	87
II. Rechtsform des Sachverständigen	88
1. Natürliche und juristische Personen als SVe.....	88
2. Behörden als Sachverständige.....	88

III. Persönliche und fachliche Anforderungen an den SVen	89
1. Persönliche Voraussetzungen	89
2. Sachkunde	90
3. Neutralität.....	91
IV. Ernennung der Sachverständigen.....	99
1. Ernennungsrecht.....	99
a) Ersternennung.....	99
aa) Durch Parteivereinbarung festgelegtes Ernennungsverfahren	99
(1) Parteien selbst steht Ernennungsrecht zu	99
(2) Parteien haben Ernennungsbefugnis auf andere Personen übertragen	101
(a) Ernennung durch das Gericht	101
(b) Ernennung durch Sachverständige	101
(c) Ernennung durch sonstige Dritte	102
bb) Ernennungsverfahren bei fehlender Parteivereinbarung	102
b) Zwangsernennung	103
c) Ersatzernennung	105
2. Rechtsgeschäftliche Wirksamkeitsvoraussetzungen der Ernennung	106
3. Rechtsgeschäftliche Folgen der Ernennung	106
V. Ablehnung der Sachverständigen	107
1. Grundsätzlich.....	107
2. Gründe.....	109
3. Präklusion.....	110
4. Verfahren	111
VI. Sachverständigenvertrag.....	112
1. Abgrenzung.....	112
2. Rechtsnatur	113
3. Parteien.....	114
4. Wirksamkeitsvoraussetzungen	116
5. Rechtsverhältnis zwischen SVem und Parteien des Versicherungsvertrages	116
a) Pflichten des Sachverständigen	116
aa) Feststellung.....	116
(1) Persönliche Feststellung.....	117

(2) Umfang der Feststellung	117
(3) Erzwingbarkeit der Feststellung	122
(4) Fehlen der Feststellung	123
(a) Allgemein	123
(b) Feststellung durch Urteil	124
(aa) Nichtkönnen	124
(bb) Nichtwollen	124
(cc) Verzögerung	125
bb) Nebenpflichten	125
cc) Haftung des Sachverständigen	126
b) Rechte des Sachverständigen	129
aa) Vergütung	129
(1) Vereinbarung der Vergütung	129
(2) Schuldner der Vergütung	129
(a) Verhältnis der Parteien zum SVen	129
(b) Verhältnis zwischen den Parteien	130
(aa) Gesetzliche Regelung	130
(bb) Abwandlungen durch AVB	130
(3) Höhe der Vergütung	133
bb) Sonstiges	135
c) Beendigung des Sachverständigenvertrages	136
aa) Kündigung	136
(1) Durch die Parteien	137
(a) Recht zur Kündigung	137
(b) Folgen der Kündigung	139
(2) Durch den Sachverständigen	141
(a) Recht zur Kündigung	141
(b) Folgen der Kündigung	142
bb) Aufhebungsvertrag	143
cc) Untergang des Feststellungsobjektes	143
dd) Tod	143
ee) Konkurs	144

VII. Rechtsverhältnis zwischen mehreren SVen 145

C. Sachverständigenverfahren 147

I. Vereinbarung des Sachverständigenverfahrens 147

1. Rechtsnatur der Vereinbarung des SVVs	147
2. Abschlußtatbestand der Vereinbarung des SVVs.....	148
a) Zeitpunkt.....	148
b) Parteien.....	150
c) Form	151
d) Zustandekommen der SVVsvereinbarung	153
e) Kontrolle durch das AGBG.....	154
3. Inhalt der Vereinbarung des SVVs.....	165
a) Notwendiger Inhalt.....	165
b) Möglicher weiterer Inhalt.....	167
4. Bestandskraft der Vereinbarung des SVVs.....	168
a) Unwirksamkeitsgründe	168
aa) Nichtigkeit.....	168
(1) Zivilrechtliche Normen	169
(2) § 1025 II ZPO.....	169
bb) Anfechtbarkeit	170
cc) Aufhebung und Kündigung.....	173
dd) Sonstiges	175
b) Berufung auf die Unwirksamkeit	176
5. Wirkungen der Vereinbarung des SVVs.....	176
a) Unmittelbare prozessuale Wirkungen	176
aa) Bindung des Gerichtes an das Gutachten	176
bb) Ausschluß jeder Beweiserhebung	179
cc) Verselbständigte Beweisaufnahme	180
b) Wirkungen bei Nichtvorlage des Gutachtens im Prozeß	181
c) Materiellrechtliche Nebenwirkungen	184
II. Durchführung des Sachverständigenverfahrens	186
1. Verhältnis zwischen SVen-und Gerichtsverfahren	186
2. Ablauf des Sachverständigenverfahrens.....	188
a) Überblick	188
b) Verfahrensregeln	189
c) Schwerpunkte des Sachverständigenverfahrens	192
aa) Ermittlungen	192
bb) Rechtliches Gehör.....	194
d) Mangelhaftes Verfahren.....	197
III. Sachverständigenfeststellung.....	198

1. Rechtsnatur	198
2. Zustandekommen der Sachverständigenfeststellung	201
a) Verfasser des Gutachtens	202
b) Formalien des Gutachtens	205
aa) Schriftform	205
bb) Unterschrift.....	206
cc) Bekanntgabe des Gutachtens	209
c) Inhalt des Gutachtens	211
aa) Allgemeine Anforderungen.....	211
bb) Feststellungskompetenz	212
cc) Bestimmung durch AVB.....	213
(a) Höhe des Schadens.....	214
(b) Umfang des Schadens	215
(c) Weitere Feststellungen	219
(d) Ursache des Schadens	220
(e) Verschulden	221
(f) Folgeschaden.....	221
dd) Begründung des Gutachtens.....	223
3. Bindungswirkung.....	225
4. Unverbindlichkeit	229
a) Materielle/formelle Kontrolle.....	230
b) §§ 64 I 1, 184 I 1 VVG (materielle Kontrolle)	236
c) § 1041 ZPO analog (formelle Kontrolle)	242
d) Wirkungen der Unverbindlichkeit.....	248
Schlußbetrachtung.....	253
Literaturverzeichnis.....	255