

Ralph Oliver Graef

**Die Haftung des deutschen und englischen
Anwalts für fehlerhafte Prozeßführung**



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	5
Abkürzungsverzeichnis	11
Einleitung	21
1. Teil Die deutsche und englische Anwaltschaft	27
I. Der deutsche Rechtsanwalt	27
1. Wirkungsbereich	27
a) Stellung des Rechtsanwalts	27
b) Funktion und Aufgaben	30
aa) Gerichtsnützlichkeit	30
bb) Beratungsfunktion	32
cc) Rechtsschutzfunktion	34
2. Standes- und Berufsrecht	34
a) Anwaltswerbung	36
b) Fachanwaltsbezeichnungen	37
c) Berufspflichten	38
d) Lokalisierungsgebot und überörtliche Sozietät	39
e) Versäumnisurteil	41
f) Vereinbarkeit des Anwaltsberufs mit anderen beruflichen Tätigkeiten	41
II. Barrister und Solicitor	43
1. Wirkungsbereich	43
a) Zweiteilung der englischen Anwaltschaft	43
aa) Historische Herleitung	43
bb) Aktueller Befund	45
b) Funktion und Aufgaben	48
aa) Barrister	49
bb) Solicitor	49
cc) Beibehaltung der funktionellen Zweiteilung	53
2. Standes- und Berufsrecht	59
a) Disziplinalgewalt	59
b) Ausbildung	61
c) Sonstige standes- und berufsrechtlichen Unterschiede	62
3. Zusammenfassung	66
2. Teil Die Stellung des Anwalts im Zivilprozeß	67
I. Die Methodik des englischen Rechts	67
1. Fallrecht (case law)	67
2. Precedents und stare decisis Doktrin	68

3. Parallelentwicklungen im deutschen Recht	71
II. Grundstrukturen des Zivilprozesses im Vergleich	75
1. Anwaltszwang	75
2. Umfang der Prozeßvollmacht	81
3. Vorbereitung und Durchführung der Hauptverhandlung	85
a) Mündlichkeitsgrundsatz	85
b) Vorverfahren	86
c) Funktionsteilung zwischen Richter und Anwalt	88
aa) Grundsätze	88
aaa) Prozeßleitung	88
bbb) Prozessuale Aufklärungspflicht	89
ccc) Beweisaufnahme	93
ddd) Vergleichsschluß	95
eee) Form der Entscheidungsfindung	95
bb) Würdigung	97
cc) Reform	101
4. Zulässigkeit von Erfolgshonoraren	104
 3. Teil Rechtsgrundlagen der Haftung	 108
I. Haftung aus Vertrag	108
1. Deutschland	108
a) Vertragsnatur und Ausgestaltung des Vertrages	108
b) Vertragsverletzung	109
aa) Pflichtwidrigkeit und Sorgfaltsmaßstab	112
bb) Verschulden	116
cc) Kausalität	119
aaa) Keine Unterbrechung durch Urteil des Gerichts	120
bbb) Einwand des rechtmäßigen Alternativverhaltens	121
dd) Schaden	121
2. England	123
a) Vertragsnatur und Ausgestaltung des Vertrages	123
aa) Solicitor	123
bb) Barrister	126
cc) Auswirkungen des Courts and Legal Services Act 1990	128
b) Vertragsverletzung (breach of contract)	129
aa) Pflichtwidrigkeit und Sorgfaltsmaßstab	133
bb) Schaden (damage)	140
aaa) Non-compensatory damages	140
bbb) Compensatory damages	140
α) Zurechenbarkeit des Schadens (remoteness)	141
αα) Verursachung (causation)	141
ßß) Vorhersehbarkeit (contemplation)	141

rr) Unterbrechung der Kausalität	143
ß) Schadensersatzumfang	143
r) Zurückbehaltung von Gebühren und Aufrechnung	146
cc) Haftungsimmunität (immunity)	147
II. Deliktische Haftung	147
1. Deutschland	147
a) Verletzung des § 823 Abs. 1 BGB	147
b) Verletzung des § 823 Abs. 2 BGB	150
aa) Strafrechtliche Normen als Schutzgesetz	150
bb) Berufspflichten als Schutzgesetz	153
cc) § 138 Abs. 1 ZPO als Schutzgesetz	155
c) Verletzung des § 826 BGB	159
2. England	161
a) Tort of negligence	161
aa) Sorgfaltspflicht (duty of care)	162
aaa) Historische Entwicklung	162
bbb) Existenz von Sorgfaltspflichten im Mandant - Anwalt - Verhältnis	167
ccc) Haftungsimmunität (immunity)	170
ddd) Zusammenfassung	175
bb) Pflichtverletzung (breach of duty)	176
cc) Kausaler Schaden (consequent damage)	178
aaa) Zurechenbarkeit des Schadens (remoteness)	179
α) Verursachung (causation)	179
ß) Vorausssehbarkeit (foreseeability)	179
bbb) Schadensersatzumfang	181
b) Tort of defamation	182
c) Tort of abuse of legal procedure	184
d) Tort of deceit	187
III. Vertragsähnliche Haftung und Haftung aus gesetzlichen Schuldverhältnissen	188
1. Deutschland	188
2. England	189
V. Anspruchskonkurrenz	190
 4. Teil Pflichten des deutschen und englischen Anwalts im Rahmen der Prozeßführung	193
I. Aufklärungspflicht	193
1. Rechtsanwalt	193
2. Solicitor	194
3. Barrister	194
II. Rechtskenntnis	194
1. Rechtsanwalt	194

2. Solicitor	196
3. Barrister	197
III. Beratungs- und Belehrungspflicht	197
1. Rechtsanwalt	197
2. Solicitor	200
3. Barrister	201
IV. Grundsatz des sichersten Weges	201
1. Rechtsanwalt	201
2. Solicitor	202
3. Barrister	202
V. Prozeßförderungspflicht	203
1. Rechtsanwalt	203
2. Solicitor	203
3. Barrister	204
VI. Weisungsgebundenheit und Pflicht zur Prozeßtaktik	204
1. Rechtsanwalt	204
2. Solicitor	206
3. Barrister	207
VII. Sonstige Pflichten	207
1. Rechtsanwalt	207
2. Solicitor	209
3. Barrister	209
5. Teil Haftungsbeschränkungen	210
I. Haftungsprivilegierung aufgrund gesetzlicher oder richterrechtlicher Regelungen	210
1. Haftungsimmunität des englischen Anwalts	210
a) Barrister	210
aa) Historische Herleitung	210
aaa) Fell v. Brown	210
bbb) Rondel v. Worsley	212
α) Funktionsfähigkeit der Rechtspflege (administration of justice)	214
β) Inzidente Wiederholung des Vorprozesses (retrial of case)	215
γ) Vertretungspflicht (cab-rank rule)	216
δ) Würdigung	217
ccc) Saif Ali v. Sydney Mitchell & Co.	222
ddd) Somasundaram v. M. Julius Melchior & Co.	225
bb) Position öffentlicher Untersuchungsausschüsse	226
cc) Zulässigkeit rechtspolitischer Erwägungen	227
dd) Umfang der Haftungsimmunität	230
aaa) Sach- und Rechtsvortrag	231
bbb) Durchführung des Vorverfahrens	232

ccc) Katalog prozessualer und vorprozessualer Handlungen	233
b) Solicitor	239
aa) Historische Herleitung	239
bb) Umfang der Haftungsimmunität	240
c) Auswirkungen des Courts and Legal Services Act 1990	242
d) Ausblick	244
e) Vereinbarkeit der Haftungsimmunität mit Art. 6 und 13 Europäische Menschenrechtskonvention (EMRK)	247
aa) Recht auf ein faires Verfahren und freien Zugang zum Gericht	248
bb) Wirksame Beschwerdemöglichkeit	249
cc) Würdigung	250
2. Haftungsprivilegien im anglo-amerikanischen Rechtskreis	251
a) Schottland	251
b) Nordirland	254
c) Irland	255
d) Neuseeland	256
e) Australien	259
f) Kanada	262
g) Vereinigte Staaten von Amerika	266
3. Haftungsprivilegierung des Rechtsanwalts in Deutschland	271
a) Existenz eines Haftungsprivilegs	271
aa) Privilegierung gegenüber Dritten	271
bb) Privilegierung gegenüber dem Mandanten	273
b) Haftung nur für grobe Fahrlässigkeit	274
II. Haftungsbegrenzung qua Organisationsform	278
1. Deutschland	278
a) Gesellschaft bürgerlichen Rechts	278
b) Gesellschaft bürgerlichen Rechts mit beschränkter Haftung	279
c) Rechtsanwalts-GmbH	281
d) Partnerschaftsgesellschaft	285
2. England	286
a) Solicitor	286
aa) Partnership	287
bb) Unlimited company	288
cc) Company limited by shares	288
b) Barrister	290
III. Haftungsausschluß aufgrund Parteidisposition	290
1. Deutschland	290
a) Individualabsprache	290
b) Allgemeine Geschäftsbedingungen	292
2. England	294

6. Teil Sonstige Kompensations- und Sanktionsmöglichkeiten	296
I. Finanzielle Kompensationsmöglichkeiten des Mandanten	296
1. Pflicht-Haftpflichtversicherung	296
a) Deutschland	296
b) England	297
aa) Solicitor	297
bb) Barrister	298
2. Haftungspool der Standesorganisationen	300
3. Prozeßkostenerstattungsanspruch	301
a) Deutschland	301
b) England	301
II. Standesrechtliche Sanktionsmöglichkeiten	307
1. Deutschland	307
a) Anwendungsbereich	307
b) Einleitung des Verfahrens	309
c) Maßnahmenkatalog	309
d) Würdigung	310
2. England	312
a) Solicitor	312
aa) Interne Beschwerdestelle	313
bb) Solicitors' Complaints Bureau	313
cc) Solicitors' Disciplinary Tribunal	316
dd) Zuständigkeit des Supreme Court	317
b) Barrister	318
aa) Professional Conduct Committee of the Bar Council	318
bb) Disciplinary Tribunal of the Council of the Inns of Court	319
cc) Zuständigkeit des High Court	321
c) The Legal Services Ombudsman	321
d) Zusammenfassung und Ausblick	323
7. Teil Zusammenfassung	327
Literaturverzeichnis	331
Entscheidungsverzeichnis	347
I. Anglo-amerikanische Entscheidungen	347
II. Sonstige Entscheidungen	358