

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	III
Abkürzungsverzeichnis .....	IX
Literaturverzeichnis .....	XV
I. Einleitung .....	1
A. Problemaufriss .....	1
B. Forschungsstand .....	2
C. Gang der Untersuchung .....	3
II. Relevanz von Beweisfragen .....	5
A. Beweismaß .....	5
1. Beispieldfall .....	5
2. Begriffsklärung .....	5
B. Beweislast .....	6
1. Beispieldfall .....	6
2. Begriffsklärung .....	6
a) Objektive Beweislast .....	6
b) Subjektive Beweislast .....	7
c) Behauptungslast .....	8
C. Beweiswürdigung .....	8
1. Beispieldfall .....	8
2. Begriffsklärung .....	8
III. Beweismaß .....	10
A. Grundsätze des Beweismaßes .....	10
1. Funktion des Beweismaßes .....	10
2. Theorien zum Beweismaß .....	11
a) Bezugspunkt des Beweismaßes .....	11
aa) Wahrheit .....	11
bb) Wahrscheinlichkeit .....	12
cc) Moderne, vermittelnde Auffassung .....	13
b) Regelbeweismaß? .....	14
aa) Fixes Regelbeweismaß .....	14
(1) Überwiegende Wahrscheinlichkeit .....	15
(2) Hohe bis an Sicherheit grenzende Wahrscheinlichkeit .....	16
(3) Offenkundigkeit .....	18
bb) Theorie des flexiblen Beweismaßes nach Billigkeit .....	18
cc) Theorie des normbezogen-teleologischen Beweismaßes .....	19
c) Zwischenergebnis .....	20
3. Beweiserleichterungen .....	22
a) Indizienbeweis .....	23
b) Anscheinsbeweis .....	24
aa) Grundlagen und historische Entwicklung .....	24
bb) Verhältnis zum Indizienbeweis .....	28
cc) Dogmatische Begründung .....	29
dd) Wirkung des Anscheinsbeweises .....	30
(1) Keine Beweislastumkehr .....	30
(2) Beweismaßherabsetzung? .....	31

v

## Inhaltsverzeichnis

---

c) Glaubhaftmachung .....	42
d) Zwischenergebnis .....	43
4. Zusammenfassung .....	45
B. Das Beweismaß im Versicherungsrecht .....	45
1. Grundsätze .....	45
2. Notwendigkeit von Beweiserleichterungen .....	46
a) Einschränkung auf strukturelle Beweisnotlagen .....	47
b) Kriterien für die Bestimmung einer Beweisnotlage .....	49
aa) Korrekte Beurteilung der Beweislastsituation .....	50
bb) Heranziehung des korrekten Regelbeweismaßes .....	52
cc) Zulässigkeit und Verfügbarkeit von Beweismitteln .....	52
c) Überprüfung der anerkannten versicherungsrechtlichen Beweiserleichterungen am Maßstab dieser Kriterien .....	55
aa) Drei-Stufen-Modell .....	55
(1) Grundsätze und historische Entwicklung .....	55
(2) Judikaturanalyse .....	57
(3) Würdigung .....	60
bb) Beweis für das äußere Erscheinungsbild .....	62
(1) Grundsätze und historische Entwicklung .....	62
(2) Judikaturanalyse .....	65
(3) Würdigung .....	68
3. Dogmatische Begründung von Beweiserleichterungen .....	68
a) Unterscheidung nach dem Beweismaßsystem? .....	68
aa) Begründung im Konzept des fixen Regelbeweismaßes .....	69
bb) Begründung im Konzept des normbezogenen Beweismaßes? .....	70
b) Privatautonome Vereinbarungen über Beweiserleichterungen in AVB .....	71
aa) Zulässigkeit solcher Vereinbarungen .....	71
(1) Ablehnende herrschende Ansicht der Lehre .....	71
(2) Die Ansicht Trenkers: Zulässigkeit von Beweismaßvereinbarungen .....	72
(3) Mehrdeutige Ansicht der Rsp .....	73
(4) Stellungnahme .....	75
bb) Beweismaßvereinbarungen im Versicherungsrecht .....	78
(1) Ausdrückliche Beweismaßvereinbarungen .....	78
(2) Ableitung aus ergänzender Vertragsauslegung .....	81
(3) Zivilrechtliche und genuin versicherungsrechtliche Schranken? .....	92
4. Zusammenfassung .....	96
C. AVB-Kontrolle .....	98
1. Verbraucherversicherungen .....	99
a) Verstoß gegen § 6 Abs 1 Z 11 KSchG .....	99
b) Rechtsfolgen der Unwirksamkeit .....	100
2. Unternehmersicherungen .....	102
a) Geltungskontrolle (§ 864a ABGB) .....	102
b) Inhaltskontrolle (§ 879 Abs 3 ABGB) .....	103
IV. Beweislast .....	107
A. Grundsätze der Beweislast .....	107
1. Funktion der Beweislast .....	107
2. Theorien zur Beweislast .....	108
a) Vollständigkeitstheorie .....	108
b) Normentheorie .....	108
aa) Grundlagen .....	108
bb) Kritik an der Lehre Rosenbergs .....	109
c) Modifizierte Normentheorie .....	109

## Inhaltsverzeichnis

---

d) Gefahrenbereichstheorie .....	110
e) Zusammenfassung .....	111
3. Die Beweislast im österreichischen Recht .....	111
a) Beweislastgrundregel .....	111
aa) Fehlende Positivierung .....	111
bb) Ableitung aus dem positiven Recht .....	112
cc) Zwischenergebnis .....	113
b) Konsequenzen für die Beweislastverteilung .....	114
aa) Rückbindung an die tradierte Beweislastregel .....	114
bb) Schlussfolgerungen der Lehre .....	116
cc) Eigene Meinung .....	117
4. Zusammenfassung .....	121
B. Die Beweislast im Versicherungsrecht .....	121
1. Stand der Lehre und Rsp .....	122
a) Beweislast nach Risikobeschreibung .....	122
aa) Technik der Risikobeschreibung .....	122
(1) Primäre Risikoumschreibung .....	122
(2) Sekundäre Risikoumschreibung .....	123
(3) Tertiäre Risikoumschreibung .....	123
(4) Klarstellungen .....	123
bb) Verknüpfung von Risikobeschreibung und Beweislast .....	125
b) Beweislast nach Sachgründen .....	125
2. Eigene Meinung .....	126
a) „Sachgründe“ als leere Formel .....	126
b) Vergewisserung gesetzlicher Wertungen .....	128
c) Subsidiäre Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts .....	129
aa) Keine materielle Wertung in § 1 VersVG .....	129
bb) AVB als Disposition über die Beweislast? .....	131
(1) Grundsätzliche Zulässigkeit von Beweislastvereinbarungen .....	132
(i) § 6 Abs 1 Z 11 KSchG .....	132
(ii) Kein Entgegenstehen öffentlicher Interessen .....	133
(2) Dispositionsbefugnis über den materiell-rechtlichen Tatbestand .....	133
(2) Maßgeblichkeit des Vertragsinhalts .....	134
3. Zusammenfassung .....	144
C. AVB-Kontrolle .....	144
1. Allgemeines .....	144
a) Ausdrückliche und implizite Beweislastvereinbarungen .....	144
b) Geltungskontrolle beweislastrelevanter Klauseln .....	146
c) Inhaltlich verpönte Beweislastvereinbarungen .....	146
aa) Verbot benachteiligender Beweislastvereinbarungen nach § 6 Abs 1 Z 11 KSchG .....	146
bb) Inhaltskontrolle nach § 879 Abs 3 ABGB .....	147
(1) Beweislastvereinbarungen als kontrollfähiger Gegenstand .....	147
(2) Kontrollmaßstab .....	149
(i) Abweichungen vom dispositiven Recht .....	149
(ii) Sonstige benachteiligende Beweislastvereinbarungen .....	149
2. Anwendungsfälle .....	151
a) Abweichungen von den Bestimmungen über subjektive Risikoaus-schlüsse .....	151
aa) Ausdrückliche Beweislastumkehrungen .....	152
bb) „Verhüllte“ Beweislastumkehrungen .....	154
(1) „Bestimmungswidrigkeit“ in der Leitungswasserversicherung .....	154
(2) „Unvorhergeseheneit“ in technischen Versicherungen .....	155
(3) „Unerwartetheit“ in der Reiseversicherung .....	156

## Inhaltsverzeichnis

---

(4) „Gefahr des täglichen Lebens“ in der privaten Haftpflichtversicherung .....	157
(5) Risikoausschlüsse in der Transportversicherung (Art 6 Abs 3 AÖTB) .....	159
cc) Rechtsfolgen der Unwirksamkeit .....	163
(1) Unternehmerverträge .....	163
(2) Verbraucherverträge .....	164
b) Sonstige benachteiligende Beweislastvereinbarungen .....	167
aa) Nachtzeitklauseln .....	167
bb) „Bindungsklauseln“ .....	169
V. Beweiswürdigung .....	173
A. Grundsätze der freien Beweiswürdigung .....	173
B. Die Beweiswürdigung im Versicherungsrecht .....	175
C. Zulässigkeit von privatautonomen Beweisregeln .....	177
1. „Bindungsklausel“ .....	177
a) Verhältnis Straf- und Zivilurteile .....	178
b) Art 9 Abs 3 ABS .....	180
2. „Fiktionen“ .....	184
VI. Zusammenfassung in Thesen .....	187
Judikaturverzeichnis .....	193
A. Österreichische Judikatur .....	193
1. Entscheidungen des OGH .....	193
2. Rechtssätze des OGH .....	195
3. Entscheidungen des VfGH .....	196
B. Deutsche Judikatur .....	196
1. Entscheidungen des BGH .....	196
2. Entscheidungen der Instanzgerichte .....	197
3. Entscheidungen des RG und ROHG .....	197
C. Englische Judikatur .....	197
D. Europäische Judikatur .....	197
Stichwortverzeichnis .....	199