

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. Beispielsfall	5
2. Begriffsklärung	5
B. Beweislast	6
1. Beispielsfall	6
2. Begriffsklärung	6
a) Objektive Beweislast	6
b) Subjektive Beweislast	7
c) Behauptungslast	8
C. Beweiswürdigung	8
1. Beispielsfall	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. Unternehmerversicherungen	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

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
(iii) 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) „Unvorhergesehenheit“ 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 Instanzengerichte	197
3. Entscheidungen des RG und ROHG	197
C. Englische Judikatur	197
D. Europäische Judikatur	197
Stichwortverzeichnis	199