

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Geleit zur ersten Auflage | V |
| Geleit zur ersten Auflage | VII |
| Aus dem Vorwort zur ersten Auflage | IX |
| Vorwort zur zweiten Auflage | XI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXI |
| Literaturverzeichnis | XXV |

Sachverständige und Sachverständigenbeweis

Allgemeines zu Funktion, Wesen, Bedeutung und Formen des Sachverständigenbeweises sowie Strukturen staatlicher Vollziehung

Harald Krammer

| | |
|---|----|
| I. Sachkunde als wichtiger Faktor bei der Meinungsbildung in Fachfragen | 1 |
| A. Allgemeines | 1 |
| B. Beratung und Gutachten | 1 |
| 1. Beratung | 1 |
| 2. Gutachten | 2 |
| II. Sachverständigenbeweis | 3 |
| A. Begriff und Aufgaben der Sachverständigen | 3 |
| B. Stellung des Sachverständigenbeweises im Verhältnis zu anderen Beweismitteln | 4 |
| C. Sachverständige – Zeugen – sachverständige Zeugen – Dolmetscher | 4 |
| 1. Sachverständige | 5 |
| 2. Zeugen | 5 |
| 3. Sachverständige Zeugen | 5 |
| 4. Dolmetscher | 5 |
| D. Anforderungsprofil für Sachverständige und Gutachtertätigkeit | 5 |
| III. Allgemeines zum Beweisrecht | 6 |
| A. Sachverhaltsermittlung | 6 |
| B. Beweisverfahren | 7 |
| 1. Allgemeines | 7 |
| 2. Grundsatz der freien Beweiswürdigung | 7 |
| 3. Beweismaß | 7 |
| 4. Fehler bei der Beweiswürdigung | 7 |
| 5. Beweismittel | 7 |
| IV. Grundprinzipien gerichtlicher Verfahren | 8 |
| A. Strafverfahren | 8 |
| 1. Grundsätze des Strafverfahrens | 8 |
| 2. Das neue strafprozessuale Ermittlungsverfahren | 8 |
| 3. Ablauf eines Strafverfahrens | 8 |
| 4. Einsatz von Sachverständigen (§ 126, 127 StPO) | 10 |
| B. Zivilprozess | 11 |
| 1. Grundsätze des Zivilprozesses | 11 |

| | |
|---|----|
| 2. Zivilgerichtliches Beweisverfahren | 12 |
| 3. Verfahrenskonzentration (§§ 179 und 180 ZPO) | 12 |
| 4. Behauptungs- und Beweislast der Parteien | 12 |
| 5. Beweisführer und Vorfinanzierung der Kosten des Beweis- verfahrens | 12 |
| 6. Beweissicherung | 13 |
| 7. Vorbereitende Tagsatzung (§§ 257, 258 ZPO) | 13 |
| 8. Urkundenbeweis (§ 297 ZPO) | 14 |
| V. Grundzüge der Organisation der Gerichte | 15 |
| A. Allgemeines | 15 |
| B. Zuständigkeit der Justizgerichte | 16 |
| 1. Sachliche Zuständigkeit | 17 |
| 2. Örtliche Zuständigkeit | 17 |
| 3. Bezirksgerichte | 17 |
| 4. Landesgerichte (Gerichtshöfe erster Instanz) | 19 |
| 5. Oberlandesgerichte (Gerichtshöfe zweiter Instanz) | 22 |
| 6. Oberster Gerichtshof | 23 |
| VI. Sachverständigenbeweis im Verwaltungsverfahren – Amtssachverständige – Verwaltungsgerichtsbarkeit | 24 |
| A. Allgemeines (§ 52 AVG) | 24 |
| B. Befangenheit (§ 53 AVG) | 24 |
| C. Weitere Verfahrensbestimmungen | 25 |
| 1. Augenschein (§ 54 AVG) – Mittelbare Beweisaufnahme (§ 55 AVG) ... | 25 |
| 2. Gebühren und Kosten (§§ 53 a, 53 b, 76 AVG) | 25 |
| D. Haftung | 25 |
| E. Problematik der Institution der Amtssachverständigen im Hinblick auf eine zeitgemäße Verwaltungsgerichtsbarkeit | 25 |
| 1. Allgemeines | 25 |
| 2. Persönliche Problematik der Amtssachverständigen | 26 |
| F. Verwaltungsgerichtsbarkeit | 28 |
| 1. Einführungsgeschichte | 28 |
| 2. Änderung der Bundesverfassung (Verwaltungsgerichtsbarkeits- Novelle 2012) | 28 |
| VII. Parteien, Beteiligte und ihre Vertretung, Verfahrenshilfe | 29 |
| A. Strafverfahren | 29 |
| B. Zivilverfahren | 30 |
| C. Parteienvertretung durch Rechtsanwälte | 30 |
| 1. Allgemeines | 30 |
| 2. Zivilverfahren | 30 |
| 3. Strafverfahren | 31 |
| D. Verfahrenshilfe | 31 |

Rechtsquellen des Sachverständigenbeweises, Sachverständigenliste

Alexander Schmidt

| | |
|---|----|
| I. Rechtsquellen für den Sachverständigenbeweis | 33 |
| A. Verfahrensvorschriften | 33 |
| 1. Zivilverfahren | 33 |

| | |
|--|----|
| 2. Strafverfahren | 33 |
| 3. Verwaltungsverfahren | 34 |
| B. Eigene Gesetze für Sachverständigenmaterien | 34 |
| 1. Sachverständigen- und Dolmetschergesetz (SDG) | 34 |
| 2. Gebührenanspruchsgesetz (GebAG) | 34 |
| C. Standesregeln | 34 |
| II. Sachverständigenliste | 35 |
| A. Allgemeines | 35 |
| B. Elektronische Sachverständigenliste | 35 |
| 1. Listenführung | 35 |
| 2. Fachgruppen und Fachgebiete | 36 |
| 3. Beschränkungen und Spezialisierungen | 36 |
| 4. Eingetragene Daten | 37 |
| C. Eintragungsvoraussetzungen | 39 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen | 39 |
| 2. Besondere Voraussetzungen | 39 |
| D. Zertifizierungsverfahren | 39 |
| 1. Zuständigkeit | 40 |
| 2. Eintragungsantrag | 40 |
| 3. Ermittlungen des Präsidenten | 40 |
| 4. Kommissionelle Prüfung und Begutachtung | 41 |
| 5. Haftpflichtversicherung | 42 |
| 6. Beeidigung und Eintragung | 43 |
| 7. Unterbleiben eines Zertifizierungsverfahrens | 43 |
| E. Rezertifizierungsverfahren | 44 |
| 1. Verlängerung der Befristung | 44 |
| 2. Bildungs-Pass | 45 |
| F. Ausweiskarte und Siegel | 46 |
| G. Erlöschen und Entziehung der Eigenschaft | 47 |
| 1. Erlöschen der Eigenschaft | 47 |
| 2. Entziehung der Eigenschaft | 47 |

Standesrecht

Jürgen Schiller

| | |
|--|----|
| I. Allgemeines | 49 |
| II. Allgemeine Standespflichten | 50 |
| A. Vorwurfsfreies Verhalten (Pkt. 1.1 der Standesregeln) | 50 |
| B. Sachverständigeneid (Pkt. 1.2 der Standesregeln) | 50 |
| C. Passive Bestechung (Pkt. 1.4 der Standesregeln) | 51 |
| D. Verschwiegenheitspflicht (Pkt. 1.5 der Standesregeln) | 51 |
| E. Weiterbildung (Pkt. 1.6 der Standesregeln) | 52 |
| F. Beschränkung von Werbung (Pkt. 1.7 der Standesregeln) | 52 |
| 1. Allgemeines | 52 |
| 2. Sachverständigen-Homepage | 53 |
| 3. Unterfertigung des Gutachtens | 53 |
| 4. Werbung durch Telefax, E-Mail und SMS | 54 |
| G. Gebührenwarnung (Pkt. 1.8 der Standesregeln) | 54 |

| | |
|---|----|
| III. Bearbeitung des (Gerichts-)Auftrags (Pkt. 2 der Standesregeln) | 55 |
| A. Allgemeine Regeln | 55 |
| B. Regeln zur Befundaufnahme und Gutachtenserstattung | 55 |
| IV. Bearbeitung von Privatgutachten (Pkt. 3 der Standesregeln) | 56 |
| V. Bezeichnungsschutz | 56 |
| VI. Verhalten gegenüber anderen Sachverständigen (Pkt. 4 der Standesregeln) | 57 |
| VII. Disziplinargerichtsbarkeit | 57 |

Richter und ihre Sachverständigen

Alfred Tanczos

| | |
|--|----|
| I. Streit vor Gericht – eine Methode der Konfliktbearbeitung | 59 |
| II. Rollenverteilung zwischen Richtern und Sachverständigen | 60 |
| A. Verhandlungsleitung und Wahrheitserforschung | 60 |
| B. Die Auswahl des Sachverständigen | 61 |
| 1. Ein Akt richterlicher Beweiswürdigung | 61 |
| 2. Mitsprache der Parteien | 62 |
| 3. Befangenheit und Inkompetenz | 63 |
| 4. Richterliches Fachwissen statt Sachverständigenbeweis | 65 |
| 5. Sachverständigenbeweis ohne Kostenvorschuss | 65 |
| C. Der Auftrag an den Sachverständigen | 66 |
| 1. Gemeinsame Formulierung des Auftrags | 66 |
| 2. Anpassung des Auftrags an die Verfahrensergebnisse | 68 |
| 3. Der Subauftrag | 69 |
| D. Der Befund – ein Gemeinschaftsprojekt | 70 |
| 1. Der Sachverständige zwischen Amtswegigkeit und Parteienherrschaft | 70 |
| 2. Mitwirkung an der richterlichen Beweisaufnahme | 71 |
| 3. Beweisaufnahme ohne Richter | 73 |
| 4. Eigenmächtiger Erkundungsbeweis des Sachverständigen | 75 |
| E. Fachwissen und Beweiswürdigung | 76 |
| F. Tatfrage und Rechtsfrage | 78 |
| III. Das Gutachten | 79 |
| A. Eckpfeiler eines Gerichtsgutachtens | 79 |
| B. Verhältnis zu anderen Beweismitteln | 79 |
| 1. Zeugen und Parteien | 79 |
| 2. Urkunden | 80 |
| 3. Augenschein | 81 |
| 4. Gutachten mehrerer gerichtlich bestellter Sachverständiger | 82 |
| C. Mündliches und schriftliches Gutachten | 83 |
| D. Showdown – die Erörterung des Gutachtens | 84 |
| E. Anfechtung der auf ein Gutachten gestützten Urteilsfeststellungen | 85 |
| IV. Verbesserung der Zusammenarbeit | 86 |
| A. Verfahrensgestaltung der Richter | 86 |
| B. Einsatzfreude der Sachverständigen | 86 |
| V. Schlussbemerkungen | 88 |

Privatgutachten*Alexander Schmidt*

| | |
|---|----|
| I. Begriff und Bedeutung von Privatgutachten | 89 |
| II. Vertragsverhältnis | 89 |
| A. Vertragstyp | 89 |
| B. Vertragsabschluss | 90 |
| C. Honorierung | 90 |
| 1. Vereinbartes Honorar | 90 |
| 2. Angemessenes Honorar | 91 |
| 3. Warnpflicht | 91 |
| D. Auftragsdurchführung | 91 |
| 1. Persönliche Ausführung | 92 |
| 2. Objektivität, Unabhängigkeit, Unparteilichkeit | 92 |
| 3. Befundaufnahme | 92 |
| 4. Gutachtenserstattung | 93 |
| 5. Verschwiegenheitspflicht | 93 |
| III. Urheberrecht | 93 |
| IV. Verantwortlichkeit | 94 |
| A. Gewährleistung | 94 |
| B. Haftung | 94 |
| V. Verfahrensrecht | 94 |
| A. Zivilverfahren | 95 |
| B. Strafverfahren | 96 |
| C. Verwaltungsverfahren | 96 |

Privatrechtliche Einzelfragen*Alexander Schmidt*

| | |
|--|-----|
| I. Allgemeines | 97 |
| II. Vertrag | 97 |
| A. Angebot und Annahme | 97 |
| B. Allgemeine Geschäftsbedingungen (AGB) | 98 |
| C. Willensmängel | 99 |
| 1. List und Zwang | 99 |
| 2. Irrtum | 99 |
| III. Leistungsstörungen | 100 |
| A. Unmöglichkeit | 101 |
| B. Verzug | 101 |
| C. Gewährleistung | 102 |
| IV. Schadenersatz | 104 |
| A. Allgemeines | 104 |
| B. Voraussetzungen | 105 |
| 1. Verhalten | 105 |
| 2. Schaden | 105 |
| 3. Verursachung (Kausalität) | 107 |
| 4. Rechtswidrigkeit | 107 |
| 5. Verschulden | 108 |

Haftung der Sachverständigen für ihre Gutachten

Alfred Tanczos

| | |
|---|-----|
| I. Zivilrechtliche Haftung der Gutachter | 111 |
| A. Entstehen für den schuldhaft verursachten Schaden | 111 |
| 1. Was macht ein Gutachten falsch? | 111 |
| 2. Welchen Schaden verursacht ein falsches Gutachten? | 112 |
| 3. Wann ist ein falsches Gutachten rechtswidrig? | 112 |
| 4. Schuld: Vorwerfbares Abweichen vom Durchschnitt | 115 |
| 5. Wiedergutmachung des Schadens | 116 |
| 6. Haftungsfreizeichnung | 117 |
| 7. Haftpflichtversicherung | 118 |
| 8. Verjährung | 118 |
| B. Haftung für Gerichtsgutachten | 118 |
| 1. Private Haftung trotz öffentlicher Bestellung | 118 |
| 2. Schuldrechtliche Beziehung zu den Parteien | 119 |
| 3. Haftung gegenüber außenstehenden Dritten | 120 |
| 4. Keine Ansprüche auf Unterlassung und Widerruf | 120 |
| C. Haftung für hoheitliche Verwaltungsgutachten | 121 |
| 1. Gutachten in Vollziehung der Gesetze (§ 52 Abs. 1 AVG) | 121 |
| 2. Nichtamtliche Sachverständige (§ 52 Abs. 2 und 3 AVG) | 121 |
| 3. Haftung gegenüber dem Rechtsträger | 122 |
| D. Haftung für Privatgutachten | 122 |
| 1. Werkvertrag? | 122 |
| 2. Der Auftrag als Maßstab der Haftung | 122 |
| 3. Ansprüche auf Unterlassung und Widerruf | 123 |
| 4. Gewährleistung | 123 |
| 5. Haftung gegenüber außenstehenden Dritten | 123 |
| 6. Haftungsfreizeichnung | 124 |
| II. Strafrechtliche Haftung des Gutachters | 124 |
| A. Prinzipien des Strafrechts | 124 |
| B. Ablauf des Strafverfahrens | 126 |
| C. Auswahl einschlägiger Straftatbestände | 127 |
| 1. Falsche Beweisaussage (§§ 288, 289 StGB) | 127 |
| 2. Beweismittelfälschung (§ 293 StGB) | 127 |
| 3. Beweismittelunterdrückung (§ 295 StGB) | 128 |
| 4. Bestechlichkeit (§ 304 StGB) | 129 |
| 5. Geheimnisverrat (§ 121 Abs. 3 und Abs. 6 StGB) | 129 |
| III. Angst vor Haftung? | 130 |

Honorarrecht

Harald Krammer/Alexander Schmidt

| | |
|---|-----|
| I. Gebührenansprüche von Sachverständigen in Gerichtsverfahren und verwaltungsbehördlichen Verfahren | 131 |
| A. Allgemeines | 131 |
| B. Besonderheiten des öffentlich-rechtlichen Gebührenanspruchs | 131 |
| C. Sachverständigengebühren in Verwaltungsverfahren | 132 |
| II. Honorar für Privatgutachten | 132 |

| | |
|---|-----|
| A. Allgemeines | 132 |
| B. Besonderheiten beim Auftrag für ein Privatgutachten | 133 |
| III. Rechtsquellen, Anspruchsteile, Honorargrundsätze | 133 |
| A. Allgemeines – Rechtsquellen – Anspruchsteile | 133 |
| B. Grundsätze der Honorierung und des Gebührenbestimmungs- verfahrens | 134 |
| 1. Allgemeines | 134 |
| 2. Marktgerechte Entlohnung als Grundprinzip der Mühewaltungs- honorierung (§ 34 Abs. 1) | 134 |
| 3. Tarife des GebAG (§§ 43–51, 54) | 135 |
| 4. Berücksichtigung öffentlicher Interessen (§ 34 Abs. 2, Tarife des GebAG) – Schutz der fiskalischen Interessen durch die Revisoren | 136 |
| 5. Verfahrensökonomie | 137 |
| 6. Warnpflicht beim Sachverständigenbeweis | 138 |
| 7. Antragsprinzip | 141 |
| 8. Faires Verfahren | 142 |
| IV. Materielles Gebührenanspruchsrecht | 143 |
| A. Allgemeines | 143 |
| B. Gebühr für Aktenstudium | 143 |
| C. Gebühr für Mühewaltung | 144 |
| 1. Gebührenbestimmung nach § 34 Abs. 1 | 145 |
| 2. Gebührenbestimmung nach § 34 Abs. 2 | 145 |
| 3. Gebühren-Splitting | 147 |
| 4. Bestimmung der Höhe der außergerichtlichen Einkünfte | 148 |
| D. Gebühr für die Teilnahme an einer Verhandlung (§ 35 Abs. 1) | 150 |
| E. Erläuterung und Ergänzung des Gutachtens (§ 35 Abs. 2) | 151 |
| F. Überprüfung eines Gutachtens (§ 37 Abs. 1) | 151 |
| G. Reise- und Aufenthaltskosten (§§ 27 bis 29, 6, 7, 9 bis 15) | 152 |
| 1. Reisekosten | 152 |
| 2. Aufenthaltskosten | 153 |
| H. Kosten für die Beiziehung von Hilfskräften (§ 30) | 153 |
| I. Entschädigung für Zeitversäumnis (§§ 32, 33) | 154 |
| 1. Allgemeines | 154 |
| 2. Aliquotierung (§ 33 Abs. 2) | 155 |
| J. Sonstige Kosten (§ 31) | 155 |
| 1. Allgemeines – Abgrenzungen | 155 |
| 2. Schreibgebühr (§ 31 Abs. 1 Z 3) | 155 |
| 3. Einfluss von üblicher Grundausstattung und Infrastruktur | 156 |
| 4. Umsatzsteuer (§ 31 Abs. 1 Z 6) | 156 |
| K. Pauschalierung – höhere Gebühr nach § 37 Abs. 2 | 157 |
| V. Gebührenbestimmungsverfahren | 157 |
| A. Erhebung des Anspruchs (§ 38) | 157 |
| 1. Frist | 158 |
| 2. Gebührenvorschuss | 158 |
| 3. Fristversäumnung | 158 |
| 4. Form der Geltendmachung | 159 |
| 5. Bescheinigungspflicht | 160 |

| | |
|---|-----|
| 6. Begehren auf Zahlung vor Rechtskraft | 161 |
| 7. Angabe der Kontoverbindung | 161 |
| 8. Gebührenverfahren bei Bestellung durch die Staatsanwaltschaft | 162 |
| B. Bestimmung der Gebühr (§§ 39, 40) | 162 |
| 1. Gebührenbestimmungsbeschluss (§ 39) | 162 |
| 2. Grundlage des Gebührenanspruchs – Kürzung der Gebühr | 163 |
| 3. Gebührenanspruch für ein unrichtiges oder fehlerhaftes Gutachten | 164 |
| 4. Zustellung (§ 40) | 165 |
| C. Rechtsmittel (§ 41) | 165 |
| D. Zahlung – Zurückzahlung (§ 42) | 167 |
| E. Nachträgliche Bewilligung von Verfahrenshilfe (§ 39 Abs. 4) | 168 |
| F. Verwaltungsverfahren | 168 |

Anhang

| | |
|--|-----|
| I. Musterbriefe | 169 |
| A. Allgemeines | 169 |
| B. Muster häufig erforderlicher Mitteilungen | 169 |
| II. Mustergebührennote | 172 |
| III. Gesetzestexte | 174 |
| IV. Standesregeln | 214 |
| Autorenverzeichnis | 223 |
| Stichwortverzeichnis | 225 |