

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII

Allgemeiner Teil: Funktion der freien Anwaltswahl

I. Einleitung	3
A. Interessenlage – strukturelle Interessendivergenz	4
1. Interesse des Versicherers	4
2. Interesse des Versicherungsnehmers	6
3. Interesse der Anwälte	7
4. Fazit	8
B. Gang der Untersuchung	8
II. Rechtlicher Rahmen	11
A. Grundregel: Freie Anwaltswahl oder Vertragsfreiheit?	11
B. Rechtsschutzversicherungs-Richtlinie	13
1. Niederlassungsfreiheit und Interessenkollision	14
2. Alternativmodelle	15
3. Freie Anwaltswahl	15
4. Schiedsverfahren	16
C. Solvabilität II-Richtlinie	17
D. Umsetzung in Österreich	18
1. Durch Gesetz	18
2. Durch Vertrag	22
E. Erste Schlüsse	24
1. Zur Rechtsschutzversicherung im Allgemeinen	24
2. Zur Anwaltswahl im Besonderen	25
III. Ausgangsüberlegungen zum Zweck der freien Anwaltswahl	27
A. Einleitung	27
B. Meinungsstand	28

IX

1. Mindermeinung	28
2. Herrschende Meinung	29
3. EuGH	30
a) Schlussanträge der Generalanwältin	31
b) Entscheidung des EuGH	32
c) Würdigung	32
C. Eigene Auffassung	34
1. Historisch-genetische Auslegung	35
a) Solvabilität II-RL und RSV-RL	35
b) VersVG	38
2. Primärrechtskonforme Auslegung	38
a) Freie Anwaltswahl	38
b) Exkurs: Schiedsverfahren	41
3. Vorläufiges Ergebnis	41
IV. Begriff der Interessenkollision	43
A. Einleitung	43
1. Relevanz des Begriffes	43
2. Fehlende Definition	43
B. Wortlaut	44
C. Historie	46
1. Materialien zum Interessenkollisionsbegriff	46
2. Auslegung anhand der Begriffsherkunft	47
3. Der Musterfall der Interessenkollisionen	47
a) Herleitung der Musterfunktion	47
b) Interessenlage im Musterfall	56
c) Gefahrenlage im Musterfall	59
i) Allgemeine Gefahr	59
ii) Informationsmissbrauch	60
iii) Benennung eines „Rechtsfeindes“	62
iv) Fehlberatung	63
v) Unterstützungsverweigerung	64
vi) Gefahr vorsätzlichen Rechtsbruchs durch den Versi- cherer	65
vii) Klarstellung: Nur Möglichkeit einer Gefahr	66
viii) Chance für den Versicherungsnehmer	66
D. Systematik	67
1. Keine Interessenkollision bei struktureller Interessendiver- genz	67
2. Keine Interessenkollision bei qualifizierter struktureller In- teressendivergenz	68

E.	Fälle	71
1.	Einordnung weiterer Fälle anhand von Musterfall und Interessendivergenz	71
2.	Kernbereich der Interessenkollisionen	72
a)	Fälle.....	72
b)	Gemeinsamkeiten	75
3.	Randbereich der Interessenkollisionen	76
a)	Fälle.....	76
b)	Gemeinsamkeiten	84
4.	Außenbereich der Interessenkollisionen.....	85
a)	Beidseitige Rechtsschutzversicherung	86
i)	Lehre.....	86
ii)	Interessen- und Gefahrenlage	90
iii)	Rechtsdienstleistungen.....	92
iv)	Andere Argumente für den Interessenkollisionscharakter?	102
v)	Interessenkollision (nur) bei Hinzutritt besonderer Momente	105
vi)	Ergebnis.....	108
b)	Meinungsverschiedenheit	108
i)	Lehre.....	108
ii)	Gegenindizien zur Lehre	109
iii)	Gesamtsituation versus Einzelfolge.....	110
iv)	Entkräftung der Gegenindizien.....	112
v)	Ergebnis.....	114
c)	Informiertheit des Versicherers	115
d)	Geringere Sachversicherungsleistung	116
F.	Conclusio	117
1.	Definition	117
2.	Richtlinienkonformität	119
a)	VersVG.....	119
b)	ARB	120
V.	Wirkung der Maßnahmen gegen Interessenkollisionen	123
A.	Einleitung.....	123
B.	Wirkung der Alternativmodelle.....	123
C.	Wirkung der freien Anwaltswahl.....	126
1.	Allgemein	126
2.	Anwaltswahl bei entstehender Interessenkollision	127
3.	Anwaltswahl für Behördenverfahren	130
VI.	Conclusio: Genauer Zweck der freien Anwaltswahl	133

Besonderer Teil: Konkrete Fragen

VII. Massenschäden	139
A. Das Problem	139
B. Meinungsstand	142
1. Literatur	142
2. Judikatur	144
a) OGH	144
b) EuGH.....	145
3. Resonanz auf EuGH	145
C. Eigene Auffassung	147
1. Massenschadenklausel alt	147
2. Massenschadenklausel neu – Vorschläge	148
a) Wahl durch Dritten.....	149
b) Mehrheitsanwalt	151
c) Auswahl aus Vorgeschlagenen?	153
3. Fazit	154
VIII. Selbstbehaltsklausel – Lenkung der freien Anwaltswahl	157
A. Das Problem	157
B. Meinungsstand	158
1. Judikatur	158
a) OGH 7 Ob 32/02k.....	158
b) OGH 1 Ob 30/12m	159
c) OGH 7 Ob 50/13y.....	159
d) BGH IV ZR 215/12	160
e) Judikaturlinie	161
2. Literatur	162
C. Eigene Auffassung	166
1. Anreize hin zu Versichereranwalt	166
2. Sonstige Anreize	168
3. Fazit	170
IX. Zusammenfassung	171
Literaturverzeichnis	175
Judikatur- und sonstiges Quellenverzeichnis	185
Stichwortverzeichnis.....	189
Annex: ARB 2015	195