

*Advokaters erstatningsansvar*

1. udgave, 1. oplag

© Jurist- og Økonomforbundets Forlag 2002

Alle rettigheder forbeholdes.  
Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse eller  
mangfoldiggørelse af denne bog eller dele heraf er  
uden forlagets skriftlige samtykke ikke tilladt  
ifølge gældende dansk lov om ophavsret.

Omslag: Morten Højmark

Tryk: Gentofte Tryk

Indbinding: Damm's Bogbinderi, Randers

Printed in Denmark 2002

ISBN 87-574-3500-6

Jurist- og Økonomforbundets Forlag

Lyngbyvej 17

Postboks 2702

2100 København Ø

Telefon: 39 13 55 00

Telefax: 39 13 55 55

e-mail: fl@djoef.dk

Homepage: www.djoef-forlag.dk

## Forord

Denne bog er skrevet i løbet af 2001 og intentionen har været at give advokater, dommere, jurister i pengeinstitutter og forsikringsselskaber samt andre praktikere en mulighed for at gøre sig bekendt med retsstillingen på området. Jeg håber således også, at fremstillingen kan blive et nyttigt værktøj for praktikere fremover.

Valget af typetilfælde er naturligvis påvirket af mit eget arbejdsområde inden for advokaterhvervet, men jeg har endvidere tilstræbt at tage udgangspunkt i de i praksis oftest forekommende situationer.

Materiale fremkommet efter den 1. december 2001 er kun medtaget undtagelsesvis.

Mine kollegaer på kontoret har bidraget med kritisk gennemlæsning og gode råd, hvilket jeg er dem taknemmelig for. Såfremt andre måtte have forslag til forbedringer, kommentarer, m.m., modtages de med tak og kan sendes til min e-mailadresse [sho@flink-halling.dk](mailto:sho@flink-halling.dk).

Århus, januar 2002  
Søren Halling-Overgaard

# Indhold

## DEL I Indledning

### Kapitel 1

|                                                              |    |
|--------------------------------------------------------------|----|
| <b>Advokatbegrebet</b> .....                                 | 3  |
| 1.1. Indledning .....                                        | 3  |
| 1.2. Retsgrundlaget for advokaters virke .....               | 8  |
| 1.2.1. Betingelser for at opnå advokatbeskikkelse .....      | 8  |
| 1.2.2. Advokatvirksomhedsdriftsformer .....                  | 9  |
| 1.2.2.1. Indledning .....                                    | 9  |
| 1.2.2.2. Enkeltmandsvirksomhed .....                         | 10 |
| 1.2.2.3. Advokatinteressentskab .....                        | 11 |
| 1.2.2.4. Advokataktie- og anpartsselskaber .....             | 11 |
| 1.2.3. Advokatens monopol .....                              | 13 |
| 1.3. Det danske Advokatsamfund .....                         | 13 |
| 1.3.1. Indledning .....                                      | 13 |
| 1.3.2. Advokatetiske regler for advokater i Danmark .....    | 14 |
| 1.3.3. Advokatrådets responderende virksomhed .....          | 15 |
| 1.4. Advokatnævnet .....                                     | 17 |
| 1.4.1. Sammensætning og arbejdsopgaver .....                 | 17 |
| 1.4.2. Sanktionsformer .....                                 | 20 |
| 1.4.2.1. Salærklager .....                                   | 20 |
| 1.4.2.2. Adfærdsklager .....                                 | 20 |
| 1.5. EU-retlig regulering m.m. ....                          | 21 |
| 1.6. CCBE – Rådet for Advokaterne i Den Europæiske Union ... | 22 |
| 1.7. Advokatens arbejdsopgaver .....                         | 22 |
| 1.8. Advokatens tavshedspligt .....                          | 23 |
| 1.9. Advokatens ansatte .....                                | 24 |

## Kapitel 2

### Særligt om ansvarsgrundlaget ved bedømmelsen af advokaters

|                                                                                                                                                                                                                                                                   |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>erstatningsansvar</b>                                                                                                                                                                                                                                          | 25 |
| 2.1. Karakteren af det advokaten påhvilende ansvar                                                                                                                                                                                                                | 25 |
| 2.1.1. Professionsansvar eller andet ansvarsgrundlag                                                                                                                                                                                                              | 25 |
| 2.1.2. Forhold af betydning for ansvarsbedømmelsen, herunder klare og enkle retsregler, ekspeditionsfejl, specialist- eller generalistbetegnelsen, afgrænsningen af advokatarbejdsopgaven, ansvarsfraskrivelser, god advokatskik og kontrakt- eller deliktsansvar | 29 |
| 2.1.2.1. Klare og enkle retsregler                                                                                                                                                                                                                                | 29 |
| 2.1.2.2. Specialist- eller generalistbetegnelsen                                                                                                                                                                                                                  | 30 |
| 2.1.2.3. Afgrænsning af advokatopgaven                                                                                                                                                                                                                            | 32 |
| 2.1.2.4. Ansvarsfraskrivelser                                                                                                                                                                                                                                     | 35 |
| 2.1.2.5. God advokatskik                                                                                                                                                                                                                                          | 38 |
| 2.1.2.6. Kontraktansvar eller erstatningsansvar uden for kontrakt                                                                                                                                                                                                 | 39 |
| 2.2. Betydningen af et objektiveret ansvar                                                                                                                                                                                                                        | 41 |
| 2.2.1. Indledning                                                                                                                                                                                                                                                 | 41 |
| 2.2.2. Advokatens rådgivning af klienten vedrørende et objektiveret ansvarsgrundlag                                                                                                                                                                               | 44 |
| 2.2.3. Advokatens (egen) overtrædelse af et objektiveret ansvarsgrundlag                                                                                                                                                                                          | 46 |
| 2.3. Betydningen af, hvorvidt det er klienten eller tredjemand, der rejser et erstatningskrav                                                                                                                                                                     | 47 |
| 2.4. Indhentelse af syn og skøn og responsa                                                                                                                                                                                                                       | 47 |

## Del II Ansvarsgrundlaget illustreret ved typetilfælde

### Kapitel 3

#### Overskridelse af frister og andre ekspeditionsfejl samt

|                                                                             |    |
|-----------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>tilsidesættelse af klare lovregler</b>                                   | 51 |
| 3.1. Rimelig tid – uden unødigt ophold                                      | 51 |
| 3.2. Advokatens ansvar for fristoverskridelse                               | 52 |
| 3.3. Hvornår foreligger der en klar lovregel i erstatningsretlig sammenhæng | 57 |

## Kapitel 4

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| <b>Førelse af retssager</b>        | 61 |
| 4.1. Indledning                    | 61 |
| 4.2. Klientens pligter             | 61 |
| 4.3. Advokatens vurdering af sagen | 63 |

## Kapitel 5

|                                                                                                                        |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Berigtigelse af ejendomshandler</b>                                                                                 | 71  |
| 5.1. Indledning                                                                                                        | 71  |
| 5.2. Særligt om rådgiverforpligtelsen                                                                                  | 74  |
| 5.2.1. Indledning                                                                                                      | 74  |
| 5.2.2. Advokaten repræsenterer sælger                                                                                  | 74  |
| 5.2.3. Advokaten repræsenterer køber                                                                                   | 75  |
| 5.2.4. Advokaten repræsenterer både sælger og køber                                                                    | 77  |
| 5.2.5. Advokaten repræsenterer en af parterne, men er eneberigtigende advokat                                          | 77  |
| 5.3. Advokatens culpaansvar i forbindelse med manglende rådgivning af klienten vedrørende handlens finansieringsvilkår | 78  |
| 5.3.1. Indledning                                                                                                      | 78  |
| 5.3.2. Inkonvertible lån                                                                                               | 79  |
| 5.3.3. Kurssikring                                                                                                     | 89  |
| 5.3.4. Anden finansiering                                                                                              | 92  |
| 5.3.5. Opsummering vedrørende advokatens rådgivningsforpligtelse om handlens finansieringsvilkår                       | 93  |
| 5.4. Andre fejl i forbindelse med advokatens manglende iagttagelse af rådgivningsforpligtelsen                         | 93  |
| 5.5. Ekspeditionsfejl og manglende iagttagelse af undersøgelsespligt m.m. i forbindelse med ejendomshandler            | 96  |
| 5.5.1. Indledning                                                                                                      | 96  |
| 5.5.2. Gældsovertagelse m.m.                                                                                           | 97  |
| 5.5.3. Refusionsopgørelse                                                                                              | 102 |
| 5.5.4. Samtidighed                                                                                                     | 103 |
| 5.5.5. Ejendommens anvendelse                                                                                          | 104 |
| 5.5.6. Særligt om ejendomsprojekter                                                                                    | 107 |
| 5.6. Opsummering                                                                                                       | 111 |

## Kapitel 6

|                                        |     |
|----------------------------------------|-----|
| <b>Advokaten som bestyrelsesmedlem</b> | 113 |
| 6.1. Indledning                        | 113 |



|      |                                                                                      |     |
|------|--------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 6.2. | Ansvarsgrundlaget: Professionsansvarsnorm eller almindeligt culpagrundlag .....      | 114 |
| 6.3. | Ved nødlidende virksomheder m.m. ....                                                | 119 |
| 6.4. | Advokatens bestyrelsesansvar i øvrigt, herunder betydningen af særlige forhold ..... | 124 |
| 6.5. | Erstatningsbyrdens fordeling mellem flere ansvarlige bestyrelsesmedlemmer .....      | 132 |
| 6.6. | Opsummering .....                                                                    | 135 |

## Kapitel 7

|                                                        |            |
|--------------------------------------------------------|------------|
| <b>Advokaten som bobehandler .....</b>                 | <b>137</b> |
| 7.1. Indledning .....                                  | 137        |
| 7.2. Betalingsstandsning- og konkursboer .....         | 137        |
| 7.2.1. Indledning .....                                | 137        |
| 7.2.2. Stille betalingsstandsning .....                | 138        |
| 7.2.3. Anmeldte betalingsstandsninger og konkurs ..... | 142        |
| 7.2.4. Dødsboer .....                                  | 150        |

## Kapitel 8

|                                                                          |            |
|--------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Særligt om advokatens ansvar i forbindelse med tvangsauktioner ..</b> | <b>157</b> |
|--------------------------------------------------------------------------|------------|

## Kapitel 9

|                                                                                 |            |
|---------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Familie-, person- og arveretlig rådgivning .....</b>                         | <b>161</b> |
| 9.1. Indledning .....                                                           | 161        |
| 9.2. Særligt om erstatningsansvar i relation til rådgivning om ægtepagter ..... | 162        |
| 9.3. Særligt om bistand ved separation og skilsmisse .....                      | 164        |
| 9.4. Værgemål, gaveoverdragelser, testamenter m.m. ....                         | 168        |

## Kapitel 10

|                                                                                                                                                                                                   |            |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Skatterådgivning .....</b>                                                                                                                                                                     | <b>171</b> |
| 10.1. Indledning .....                                                                                                                                                                            | 171        |
| 10.2. Advokatens skatteretlige rådgivning begrundet i klientens ønske om at foretage dispositioner af forretningsmæssig karakter eller som en følge af den primære rådgivning (accessorisk) ..... | 175        |
| 10.2.1. Indledning .....                                                                                                                                                                          | 175        |
| 10.2.2. Forretningsmæssige dispositioner og accessorisk rådgivning .....                                                                                                                          | 177        |

|                                                                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 10.3. Advokatens skatteretlige rådgivning begrundet i klientens ønske om at foretage dispositioner, der ikke er forretningsmæssigt begrundet ..... | 184 |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|

## Kapitel 11

### Rådgivning involverende fremmed ret/international

|                                           |            |
|-------------------------------------------|------------|
| <b>ret/udenlandsk sprog .....</b>         | <b>195</b> |
| 11.1. Indledning .....                    | 195        |
| 11.2. Udenlandske retsforhold .....       | 196        |
| 11.3. Brug af udenlandske advokater ..... | 197        |
| 11.4. Sproglige misforståelser m.m. ....  | 200        |

## Kapitel 12

|                                                                                                                                            |            |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Advokatens afgivelse af erklæringer og indeståelser .....</b>                                                                           | <b>201</b> |
| 12.1. Indledning .....                                                                                                                     | 201        |
| 12.2. Erklæringer .....                                                                                                                    | 201        |
| 12.2.1. Indledning .....                                                                                                                   | 201        |
| 12.2.2. Verifikationerklæringer .....                                                                                                      | 203        |
| 12.2.3. Due diligence .....                                                                                                                | 205        |
| 12.2.4. Legal opinions .....                                                                                                               | 206        |
| 12.2.5. Erklæring om kapitalens effektive indbetaling i forbindelse med stiftelse/kapitalforhøjelse i et aktie- eller anpartsselskab ..... | 207        |
| 12.3. Indeståelser .....                                                                                                                   | 208        |

## Kapitel 13

### Advokatens ansvar i forbindelse med kontraktindgåelse, virksomhedsoverdragelser, finansiel rådgivning, internetbaseret

|                                                          |            |
|----------------------------------------------------------|------------|
| <b>rådgivning m.m. ....</b>                              | <b>211</b> |
| 13.1. Kontraktforhandling m.m. ....                      | 211        |
| 13.2. Virksomhedsoverdragelse m.m. ....                  | 216        |
| 13.3. Finansiel rådgivning m.m. ....                     | 221        |
| 13.4. Særligt om internetbaseret advokatrådgivning ..... | 223        |

## Del III Øvrige erstatningsretlige forhold

## Kapitel 14

|                                            |            |
|--------------------------------------------|------------|
| <b>Årsagsforbindelse og adækvans .....</b> | <b>229</b> |
| 14.1. Indledning .....                     | 229        |

|       |                         |     |
|-------|-------------------------|-----|
| 14.2. | Årsagsforbindelse ..... | 230 |
| 14.3. | Adækvans .....          | 233 |

## Kapitel 15

|                                                                                                                                                                                         |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Tabsopgørelsen</b> .....                                                                                                                                                             | 237 |
| 15.1. Opgørelse af tabet .....                                                                                                                                                          | 237 |
| 15.2. Kompensation for skuffede forventninger .....                                                                                                                                     | 242 |
| 15.2.1. Indledning .....                                                                                                                                                                | 242 |
| 15.2.2. Alene private – i modsætning til erhvervsdrivende<br>– kan opnå kompensation for skuffede forventninger .....                                                                   | 244 |
| 15.2.3. Rådgivning skal være led i »erhvervsmæssig,<br>offentlig eller anden professionel virksomhed« .....                                                                             | 245 |
| 15.2.4. Kompensation for skuffede økonomiske forventninger .....                                                                                                                        | 245 |
| kan alene kræves, såfremt der ikke er lidt et økonomisk tab .                                                                                                                           | 245 |
| 15.2.5. Der skal være foretaget en beregning/givet oplysninger<br>i øvrigt vedrørende privatpersonens økonomiske forhold<br>og der skal være disponeret/indrettet i tillid hertil ..... | 245 |
| 15.2.6. Der skal være tale om en væsentlig forskel på det forventede<br>og det faktiske .....                                                                                           | 246 |
| 15.2.7. Rådgivers oplysning/beregning skal være objektivt forkert<br>og rådgiver skal have handlet culpøst og privatpersonen<br>være i god tro .....                                    | 246 |
| 15.2.7. Opsummering .....                                                                                                                                                               | 247 |

## Kapitel 16

|                                       |     |
|---------------------------------------|-----|
| <b>Bevisbyrde og egen skyld</b> ..... | 249 |
| 16.1. Indledning .....                | 249 |
| 16.2. Bevisbyrde .....                | 249 |
| 16.3. Egen skyld .....                | 254 |

## Kapitel 17

|                                                               |     |
|---------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Forældelse og passivitet</b> .....                         | 257 |
| 17.1. Indledning .....                                        | 257 |
| 17.2. Den 20-årige forældelse i henhold til DL 5-14-4 .....   | 257 |
| 17.3. 1908-lovens 5-årige forældelsesfrist .....              | 259 |
| 17.3.1. Påbegyndelsestidspunktet for forældelsesfristen ..... | 259 |
| 17.3.2. Suspension af forældelsesfristen .....                | 262 |
| 17.4. Passivitet .....                                        | 262 |
| 17.5. Opgivelse af krav .....                                 | 264 |

## Kapitel 18

|                                                                 |     |
|-----------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Flere skadevoldere</b> .....                                 | 265 |
| 18.1. Indledning .....                                          | 265 |
| 18.2. Ansvarsgrundlaget .....                                   | 265 |
| 18.3. Erstatningsbyrden .....                                   | 267 |
| 18.4. Særligt om advokaten i forhold til ejendomsmægleren ..... | 270 |
| 18.5. Særligt om advokaten i forhold til revisor .....          | 273 |
| 18.6. Særligt om advokaten i forhold domstolene .....           | 280 |
| 18.7. Særligt om advokaten i forhold til klienten .....         | 282 |
| 18.8. Særligt om advokaten i forhold til andre advokater .....  | 282 |

## Kapitel 19

|                                                      |     |
|------------------------------------------------------|-----|
| <b>Advokaters forsikringsforhold</b> .....           | 285 |
| 19.1. Indledning .....                               | 285 |
| 19.2. Advokatens lovpligtige ansvarsforsikring ..... | 286 |
| 19.2.1. Dækningssummens størrelse .....              | 287 |
| 19.2.2. Arbejdsområde .....                          | 288 |
| 19.2.3. Tilsikring/garanti/indeståelser .....        | 288 |
| 19.2.4. Grov uagtsomhed .....                        | 288 |
| 19.3. Advokatsamfundets erstatningsfond .....        | 292 |

## Kapitel 20

|                                                                         |     |
|-------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Kort om drifts- og ejerformen i erstatningsretlig sammenhæng</b> ... | 295 |
|-------------------------------------------------------------------------|-----|

|                                              |     |
|----------------------------------------------|-----|
| <b>Appendix – Advokatetiske regler</b> ..... | 299 |
|----------------------------------------------|-----|

|                         |     |
|-------------------------|-----|
| <b>Litteratur</b> ..... | 311 |
|-------------------------|-----|

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| <b>Lovregister</b> ..... | 315 |
|--------------------------|-----|

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| <b>Domsregister</b> ..... | 319 |
|---------------------------|-----|

|                               |     |
|-------------------------------|-----|
| <b>Stikordsregister</b> ..... | 323 |
|-------------------------------|-----|



Advokaters erstatningsansvar er en praktisk håndbog, der henvender sig til advokater, domstole, pengeinstitutter, forsikringsselskaber, offentlige myndigheder og andre, der har behov for at vurdere kvaliteten af advokatytelser i en erstatningsretlig sammenhæng.

Bogen indeholder - med udgangspunkt i de senere års retspraksis fra landsretterne og Højesteret - en gennemgang af retsstillingen på dette særlige erstatningsretlige område. I denne forbindelse ses på erstatningsansvaret i forbindelse med retssager, i egenskab af bestyrelsesmedlem, berigtigelse af ejendomshandler, ved bobehandling, ved forskellige former for rådgivning, i forbindelse med virksomhedsoverdragelser samt flere andre områder.

Endvidere indeholder bogen en gennemgang af kravene til de øvrige erstatningsbetingelser, herunder årsagsforbindelse, adækvans, tabsopgørelse samt de særlige forhold der gør sig gældende, såfremt der er tale om flere erstatningsansvarlige. Afslutningsvis omtales også advokaters forsikringsforhold samt betydningen af advokatens driftsform for det erstatningsretlige ansvar

Relevant domspraksis er taget med frem til 1. december 2001.

Lic. jur. *Søren Halling-Overgaard*, LL.M. er advokat og har i en årrække beskæftiget sig med sager vedrørende rådgiveransvar. Han er endvidere ekstern lektor ved Århus Universitet og underviser bl.a. i kursusfaget Professionsansvar.



9 788757 435009

ISBN 87-574-3500-6