

Søren Halling-Overgaard

# **ADVOKATERS ERSTATNINGSANSVAR**

2. UDGAVE

JURIST- OG ØKONOMFORBUNDETS FORLAG

## Advokaters erstatningsansvar

2. udgave, 1. oplag

© 2005 by Jurist- og Økonomforbundets Forlag

Alle rettigheder forbeholdes.  
Mekanisk, elektronisk, fotografisk eller anden gengivelse af  
eller kopiering fra denne bog eller dele heraf  
er ifølge gældende dansk lov om ophavsret ikke tilladt  
uden forlagets skriftlige samtykke eller aftale med Copy-Dan.

Omslag: Morten Højmark  
Tryk: Narayana Press, Gylling  
Indbinding: Damm's Forlagbogbinderi, Randers

Printed in Denmark 2005  
ISBN 87-574-1312-6

Jurist- og Økonomforbundets Forlag  
Lyngbyvej 17  
Postboks 2702  
2100 København Ø

Telefon: 39 13 55 00  
Telefax: 39 13 55 55  
e-mail: [forlag@djoeff.dk](mailto:forlag@djoeff.dk)  
[www.djoeff-forlag.dk](http://www.djoeff-forlag.dk)

## Forord

Denne 2. udgave er færdiggjort i løbet af sommeren/efteråret 2005.

Siden 1. udgaven udkom ved årsskiftet 2001/02, er der fremkommet et betydeligt antal nye domme, herunder en række højesteretsdomme. Jeg har derfor fundet det hensigtsmæssigt at revidere bogen for at kunne opfylde målsætningen om at give advokater, dommere, jurister ansat i pengeinstitutter og forsikringsselskaber samt andre der beskæftiger sig med advokaters erstatningsansvar, et tidssvarende og aktuelt grundlag for behandling af problemstillinger indenfor emnet.

Materiale fremkommet efter 1. september 2005 er kun undtagelsesvis medtaget.

Mine kollegaer på kontoret har også denne gang bidraget med inspirerende og kritiske kommentarer, hvilket jeg er dem taknemmelig for. Ansvar for bogens indhold er dog alene mit. Hvis andre – når de læser bogen – har kommentarer, forslag til forbedringer m.m. modtages de med tak og kan sendes til mig på min e-mail adresse; [sho@fhplaw.dk](mailto:sho@fhplaw.dk).

Oktober 2005  
Søren Halling-Overgaard

# Indhold

## DEL I Indledning

### Kapitel 1

|                                                                                         |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Advokatbegrebet.....                                                                    | 3  |
| 1.1. Indledning .....                                                                   | 3  |
| 1.2. Retsgrundlaget for advokaters virke .....                                          | 9  |
| 1.2.1. Betingelser for at opnå advokatbeskikkelse.....                                  | 9  |
| 1.2.2. Advokatvirksomhedsdriftsformer .....                                             | 10 |
| 1.2.2.1. Indledning .....                                                               | 10 |
| 1.2.2.2. Enkeltmandsvirksomhed .....                                                    | 11 |
| 1.2.2.3. Advokatinteressentskab .....                                                   | 12 |
| 1.2.2.4. Advokataktie- og anpartsselskaber.....                                         | 12 |
| 1.2.3. Advokatens monopol.....                                                          | 14 |
| 1.3. Advokatsamfundet.....                                                              | 16 |
| 1.3.1. Indledning .....                                                                 | 16 |
| 1.3.2. Advokatetiske regler for advokater i Danmark (AER).....                          | 17 |
| 1.3.3. Advokatrådets responderende virksomhed .....                                     | 18 |
| 1.4. Advokatnævnet .....                                                                | 21 |
| 1.4.1. Sammensætning og arbejdsopgaver .....                                            | 21 |
| 1.4.2. Sanktionsformer.....                                                             | 24 |
| 1.4.2.1. Salærklager .....                                                              | 24 |
| 1.4.2.2. Adfærdsklager.....                                                             | 25 |
| 1.5. EU-retlig regulering m.m. ....                                                     | 26 |
| 1.6. CCBE – Rådet for Advokaterne i Den Europæiske Union .....                          | 27 |
| 1.7. Advokatens arbejdsopgaver .....                                                    | 27 |
| 1.8. Advokatens tavshedspligt.....                                                      | 28 |
| 1.9. Særligt om erstatningsansvaret i relation til advokatens ansatte medarbejdere..... | 29 |

### Kapitel 2

|                                                                                   |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------|----|
| Særligt om ansvarsgrundlaget ved bedømmelsen af advokaters erstatningsansvar..... | 33 |
| 2.1. Karakteren af det advokaten påhvilende ansvar .....                          | 33 |

## Indhold

|          |                                                                                                                                                                                                                                                                  |    |
|----------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 2.1.1.   | Professionsansvar eller anden form for ansvarsgrundlag .....                                                                                                                                                                                                     | 33 |
| 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 ..... | 37 |
| 2.1.2.1. | Klare advokatfejl .....                                                                                                                                                                                                                                          | 37 |
| 2.1.2.2. | Specialist- eller generalistbetegnelsen .....                                                                                                                                                                                                                    | 39 |
| 2.1.2.3. | Afgrænsning af advokatopgaven .....                                                                                                                                                                                                                              | 41 |
| 2.1.2.4. | Ansvarsfraskrivelser .....                                                                                                                                                                                                                                       | 47 |
| 2.1.2.5. | God advokatskik .....                                                                                                                                                                                                                                            | 51 |
| 2.1.2.6. | Kontraktansvar eller erstatningsansvar uden for kontrakt .....                                                                                                                                                                                                   | 52 |
| 2.2.     | Aktieselskabslovens § 115 i forbindelse med advokaters erstatningsansvar .....                                                                                                                                                                                   | 55 |
| 2.2.3.   | Advokatens (egen) overtrædelse af en særlig hæftelsesregel ...                                                                                                                                                                                                   | 58 |
| 2.3.     | Betydningen af hvorvidt det er klienten eller tredjemand der rejser et erstatningskrav .....                                                                                                                                                                     | 59 |
| 2.4.     | Indhentelse af syn og skøn og responsa .....                                                                                                                                                                                                                     | 60 |

## DEL II Ansvarsgrundlaget illustreret ved typetilfælde

### Kapitel 3

#### Overskridelse af frister og andre ekspeditionsfejl samt tilsidesættelse af klare lovregler .....

|      |                                                                                 |    |
|------|---------------------------------------------------------------------------------|----|
| 3.1. | Rimelig tid – uden unødigt ophold – smøl .....                                  | 69 |
| 3.2. | Advokatens ansvar for fristoverskridelse .....                                  | 71 |
| 3.3. | Hvornår foreligger der en klar advokatfejl i erstatningsretlig sammenhæng ..... | 76 |

### Kapitel 4

|                                          |           |
|------------------------------------------|-----------|
| <b>Førelse af retssager .....</b>        | <b>79</b> |
| 4.1. Indledning .....                    | 79        |
| 4.2. Klientens pligter.....              | 79        |
| 4.3. Advokatens vurdering af sagen ..... | 83        |

### Kapitel 5

|                                              |           |
|----------------------------------------------|-----------|
| <b>Berigtigelse af ejendomshandler .....</b> | <b>93</b> |
| 5.1. Indledning .....                        | 93        |
| 5.2. Særligt om rådgiverforpligtelsen.....   | 96        |

## Indhold

|        |                                                                                                                                            |     |
|--------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 5.2.1. | Indledning .....                                                                                                                           | 96  |
| 5.2.2. | Advokaten repræsenterer sælger .....                                                                                                       | 97  |
| 5.2.3. | Advokaten repræsenterer køber .....                                                                                                        | 99  |
| 5.2.4. | Advokaten repræsenterer både sælger og køber .....                                                                                         | 103 |
| 5.2.5. | Advokaten repræsenterer en af parterne, men er eneberigtigende advokat .....                                                               | 107 |
| 5.3.   | Advokatens culpaansvar i forbindelse med manglende rådgivning af klienten vedrørende handlens finansieringsvilkår og kurssikring m.m. .... | 108 |
| 5.3.1. | Finansieringsvilkår .....                                                                                                                  | 108 |
| 5.3.2. | Kurssikring .....                                                                                                                          | 115 |
| 5.3.3. | Særligt om andelsboligforeninger .....                                                                                                     | 119 |
| 5.3.4. | Opsummering vedrørende advokatens rådgivningsforpligtelse om handlens finansieringsvilkår .....                                            | 120 |
| 5.4.   | Andre fejl i forbindelse med advokatens manglende iagttagelse af rådgivningsforpligtelsen .....                                            | 120 |
| 5.5.   | Ekspeditionsfejl og manglende iagttagelse af undersøgelsespligt m.m. i forbindelse med ejendomshandler .....                               | 123 |
| 5.5.1. | Indledning .....                                                                                                                           | 123 |
| 5.5.2. | Færdiggørelse af handlen, herunder berigtigelse af gældsovertagelse .....                                                                  | 124 |
| 5.5.3. | Refusionsopgørelse .....                                                                                                                   | 130 |
| 5.5.4. | Samtidighed .....                                                                                                                          | 131 |
| 5.5.5. | Ejendommens anvendelse .....                                                                                                               | 133 |
| 5.5.6. | Særligt om ejendomsprojekter .....                                                                                                         | 137 |
| 5.6.   | Opsummering .....                                                                                                                          | 143 |

### Kapitel 6

|                                                                                              |            |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Advokaten som bestyrelsesmedlem .....</b>                                                 | <b>145</b> |
| 6.1. Indledning .....                                                                        | 145        |
| 6.2. Ansvarsgrundlaget: Professionsansvarsnorm eller<br>almindeligt culpagrundlag .....      | 146        |
| 6.3. Ved nødlidende virksomheder m.m. ....                                                   | 154        |
| 6.4. Advokatens bestyrelsesansvar i øvrigt, herunder betydningen<br>af særlige forhold ..... | 161        |
| 6.5. Opsummering .....                                                                       | 171        |

### Kapitel 7

|                                        |     |
|----------------------------------------|-----|
| <b>Advokaten som bobehandler</b> ..... | 173 |
| 7.1. Indledning .....                  | 173 |

|        |                                                 |     |
|--------|-------------------------------------------------|-----|
| 7.2.   | Betalingsstandsnings- og konkursboer.....       | 173 |
| 7.2.1. | Indledning .....                                | 173 |
| 7.2.2. | Stille betalingsstandsning .....                | 174 |
| 7.2.3. | Anmeldte betalingsstandsninger og konkurs ..... | 179 |
| 7.2.4. | Dødsboer.....                                   | 189 |

## Kapitel 8

|                                                                     |            |
|---------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Om advokatens ansvar i forbindelse med tvangsauktioner .....</b> | <b>195</b> |
|---------------------------------------------------------------------|------------|

## Kapitel 9

|                                                                                |            |
|--------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Familie-, person- og arveretlig rådgivning .....</b>                        | <b>201</b> |
| 9.1. Indledning .....                                                          | 201        |
| 9.2. Særligt om erstatningsansvar i relation til rådgivning om ægtepagter..... | 202        |
| 9.3. Særligt om bistand ved separation og skilsmisse.....                      | 204        |
| 9.4. Værgemål, gaveoverdragelser, testamenter m.m.....                         | 208        |

## Kapitel 10

|                                                                                                                                                                                                                                                                              |            |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Skatterådgivning.....</b>                                                                                                                                                                                                                                                 | <b>213</b> |
| 10.1. Indledning .....                                                                                                                                                                                                                                                       | 213        |
| 10.2. Den erstatningsretlige bedømmelse i tilfælde hvor advokatens skatteretlige rådgivning af klienten er vedrørende forretningsmæssigt begrundet dispositioner eller er af accessorisk karakter i forhold til den af advokaten i øvrigt ydet civilretlige rådgivning ..... | 217        |
| 10.2.1. Indledning .....                                                                                                                                                                                                                                                     | 217        |
| 10.2.2. Rådgivning om forretningsmæssigt begrundet dispositioner ...                                                                                                                                                                                                         | 220        |
| 10.2.3. Accessorisk skatterådgivning .....                                                                                                                                                                                                                                   | 226        |
| 10.3. Den erstatningsretlige bedømmelse i tilfælde hvor advokatens skatteretlige rådgivning af klienten omhandler ikke-forretningsmæssigt begrundet dispositioner .....                                                                                                      | 227        |

## Kapitel 11

|                                                                                    |                                     |            |
|------------------------------------------------------------------------------------|-------------------------------------|------------|
| <b>Rådgivning involverende fremmed ret/international ret/udenlandsk sprog.....</b> |                                     | <b>239</b> |
| 11.1.                                                                              | Indledning .....                    | 239        |
| 11.2.                                                                              | Udenlandske retsforhold.....        | 240        |
| 11.3.                                                                              | Brug af udenlandske advokater ..... | 245        |
| 11.4.                                                                              | Sproglige misforståelser m.m.....   | 248        |

## Kapitel 12

|                                                                                                                                           |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Advokatens afgivelse af erklæringer og indeståelser .....</b>                                                                          | <b>249</b> |
| 12.1. Indledning .....                                                                                                                    | 249        |
| 12.2. Erklæringer .....                                                                                                                   | 249        |
| 12.2.1. Indledning .....                                                                                                                  | 249        |
| 12.2.2. Verifikationserklæringer.....                                                                                                     | 252        |
| 12.2.3. Due diligence .....                                                                                                               | 253        |
| 12.2.4. Legal opinions .....                                                                                                              | 255        |
| 12.2.5. Erklæring om kapitalens effektive indbetaling i forbindelse<br>med stiftelse/kapitalforhøjelse i et aktie- eller anpartsselskab . | 256        |
| 12.3. Indeståelser .....                                                                                                                  | 257        |

## Kapitel 13

|                                                                                                                                                     |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Advokatens ansvar i forbindelse med kontraktindgåelse, virksomhedsoverdragelser, finansiel rådgivning, internetbaseret rådgivning m.m.</b> ..... | 261 |
| 13.1. Kontraktforhandling m.m. ....                                                                                                                 | 261 |
| 13.2. Virksomhedsoverdragelse m.m. ....                                                                                                             | 269 |
| 13.3. Finansiel rådgivning m.m. ....                                                                                                                | 274 |
| 13.4. Særligt om internetbaseret advokatrådgivning .....                                                                                            | 276 |

## DEL III Øvrige erstatningsretlige forhold

### Kapitel 14

|                                           |            |
|-------------------------------------------|------------|
| <b>Årsagsforbindelse og adækvans.....</b> | <b>281</b> |
| 14.1. Indledning .....                    | 281        |
| 14.2. Årsagsforbindelse .....             | 282        |
| 14.3. Adækvans – påregnelighed .....      | 286        |

### Kapitel 15

|                                                                                    |            |
|------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>Tabsopgørelsen .....</b>                                                        | <b>289</b> |
| 15.1. Indledning .....                                                             | 289        |
| 15.2. Tabsopgørelsen og bevisbyrde i forbindelse hermed .....                      | 290        |
| 15.3. Særligt vedrørende tabsopgørelsen i forbindelse med<br>skatterådgivning..... | 293        |
| 15.4. Tabsbegrænsning .....                                                        | 295        |

|                                                                                                                                                                                                   |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Kapitel 16</b>                                                                                                                                                                                 |     |
| <b>Bevisbyrde og egen skyld</b> .....                                                                                                                                                             | 297 |
| 16.1. Indledning .....                                                                                                                                                                            | 297 |
| 16.2. Bevisbyrde .....                                                                                                                                                                            | 297 |
| 16.3. Egen skyld.....                                                                                                                                                                             | 302 |
| <b>Kapitel 17</b>                                                                                                                                                                                 |     |
| <b>Forældelse og passivitet</b> .....                                                                                                                                                             | 305 |
| 17.1. Indledning .....                                                                                                                                                                            | 305 |
| 17.2. Den 20-årige forældelse i henhold til DL 5-14-4 .....                                                                                                                                       | 305 |
| 17.3. 1908-lovens 5-årige forældelsesfrist .....                                                                                                                                                  | 308 |
| 17.3.1. Påbegyndelsestidspunktet for forældelsesfristen .....                                                                                                                                     | 308 |
| 17.3.2. Suspension af forældelsesfristen .....                                                                                                                                                    | 311 |
| 17.4. Passivitet .....                                                                                                                                                                            | 312 |
| <b>Kapitel 18</b>                                                                                                                                                                                 |     |
| <b>Flere skadevoldere, samt lempelse af erstatningsansvar og fordeling af erstatningsbyrde</b> .....                                                                                              | 315 |
| 18.1. Indledning .....                                                                                                                                                                            | 315 |
| 18.2. Ansvarsfordeling i tilfælde hvor advokaten er en af flere mulige skadevoldere, samt anvendelsen af lempelsesreglen i erstatningsansvarslovens § 24 i forbindelse med professionsansvar..... | 316 |
| 18.2.1. Ansvarsfordeling.....                                                                                                                                                                     | 316 |
| 18.2.2. Anvendelsen af erstatningsansvarslovens § 24 i forbindelse med professionsansvar.....                                                                                                     | 317 |
| 18.3. Erstatningsbyrdens fordeling mellem flere erstatningsansvarlige .....                                                                                                                       | 320 |
| 18.3.1. Ved advokatens ansvar i form af professionsansvar.....                                                                                                                                    | 320 |
| 18.3.2. Ved advokatens ansvar i form af bestyrelsesansvar .....                                                                                                                                   | 323 |
| 18.4. Særligt om advokaten i forhold til ejendomsformidleren/mægleren.....                                                                                                                        | 327 |
| 18.5. Særligt om advokaten i forhold til revisor .....                                                                                                                                            | 331 |
| 18.6. Særligt om advokaten i forhold domstolene .....                                                                                                                                             | 335 |
| 18.7. Særligt om advokaten i forhold til klienten/tredjemand .....                                                                                                                                | 338 |
| 18.8. Særligt om advokaten i forhold til andre advokater .....                                                                                                                                    | 338 |
| <b>Kapitel 19</b>                                                                                                                                                                                 |     |
| <b>Advokaters forsikringsforhold</b> .....                                                                                                                                                        | 341 |
| 19.1. Indledning .....                                                                                                                                                                            | 341 |

|         |                                                                                                   |     |
|---------|---------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 19.2.   | Advokatens lovpligtige ansvarsforsikring .....                                                    | 342 |
| 19.2.1. | Dækningssummens størrelse .....                                                                   | 343 |
| 19.2.2. | Arbejdsområde.....                                                                                | 344 |
| 19.2.3. | Tilsikring/garanti/indeståelser .....                                                             | 345 |
| 19.2.4. | Skadeundtagelse – Grov uagtsomhed .....                                                           | 345 |
| 19.3.   | Advokatsamfundets erstatningsfond.....                                                            | 348 |
| 19.4.   | De på Advokatmødet 2005 vedtaget nye regler om ansvars- og garantiforsikringer for advokater..... | 350 |

|                                                                           |     |
|---------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Kapitel 20</b>                                                         |     |
| <b>Kort om drifts- og ejerformen i erstatningsretlig sammenhæng</b> ..... | 353 |
| <b>Appendix – Advokatetiske regler</b> .....                              | 357 |
| <b>Litteraturliste</b> .....                                              | 371 |
| <b>Domsregister</b> .....                                                 | 375 |
| <b>Stikordsregister</b> .....                                             | 379 |

Advokaters erstatningsansvar er en praktisk håndbog, der henvender sig til advokater, domstole, pengeinstitutter, forsikringselskaber, offentlige myndigheder og andre, der har behov for at vurdere kvaliteten af advokatydelse 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. september 2005.

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 413120

ISBN 87-574-1312-6