

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einführung.....</b>	<b>1</b>
<b>1. Teil: Begriffsbestimmung und Status quo.....</b>	<b>5</b>
<b>§ 1 Mediation .....</b>	<b>7</b>
I. Grundlagen .....	7
1. Begriff der Mediation.....	7
2. Flexibilität und Vielfalt der Mediation.....	11
3. Entwicklung der Mediation.....	12
II. ADR – Weitere alternative Streitbeilegungsverfahren .....	14
1. Verhandlung – Moderation – Vermittlung.....	16
2. Schlichtung .....	16
3. Schiedsgutachten.....	19
4. Schieds(gerichts)verfahren, §§ 1025 ff. ZPO.....	21
5. Weitere und hybride Verfahren.....	23
6. Alternative Streitbeilegung im Zivilprozess.....	25
7. Einsatz mediativer Elemente in anderen Streitbeilegungsverfahren – Integrierte Mediation.....	27
8. „Mediative Kommunikation“.....	28
9. Zusammenfassung.....	29
III. Prinzipien und Mythen der Mediation .....	29
1. Eigenverantwortlichkeit .....	30
2. Informiertheit .....	30
a) Einzelgespräche (Caucus), Vorgespräche, Shuttle-Mediation.....	32
b) Parteiische Berater in der Mediation, insbesondere die Beteiligung von Rechtsanwälten.....	32
c) Unparteiische Berater, Sachverhaltsaufklärung, insbesondere durch Sachverständigengutachten und Akzeptanz von Unsicherheit ..	34
3. Vertraulichkeit .....	36
4. Neutralität (Unabhängigkeit und Unparteilichkeit) und Allparteilichkeit des Mediators .....	37
5. Freiwilligkeit.....	40
6. Zukunftsorientiert.....	40
7. Machtungleichgewicht .....	42
8. Emotionen .....	44
IV. Die verschiedenen Mediationsstile – Die Rolle des Mediators.....	46
V. Ablauf eines Mediationsverfahrens –Die Phasen der Mediation .....	49
VI. Besondere Mediationsverfahren .....	56
1. (Interdisziplinäre) Co-/Team-Mediation .....	56
2. Collaborative Practice, Collaborative Law .....	57
3. Weitere und hybride Verfahren.....	59

VII. Mediationsangebote .....	60
1. Freie, autonome, (rein) private, außergerichtliche Mediation .....	61
2. Gerichtsinterne, insbesondere richterliche Mediation (Güterichter) .....	63
a) Begriffsbestimmung .....	63
b) Pilotprojekte und Etablierung .....	64
c) Rechtliche Grundlagen .....	65
d) Besonderheiten der richterlichen Mediation .....	68
e) Fazit und Ausblick .....	69
3. Gerichtsnahe Mediation .....	70
 <b>§ 2 Arzt-Patient-Verhältnis .....</b>	<b>73</b>
I. Arzt-Patient-Verhältnis .....	73
II. Weitere Beteiligte – Rechtsbeziehungen .....	82
1. Behandlung beim niedergelassenen Arzt .....	82
2. Krankenhausbehandlung .....	84
3. Haftpflichtversicherung .....	86
4. Beteiligte auf Patientenseite .....	86
III. Regelungsebenen, Regelungsdichte – Berufsethos .....	87
 <b>2. Teil: Konflikte im Arzt-Patient-Verhältnis und Status quo der Streitbehandlung .....</b>	<b>91</b>
 <b>§ 3 Konfliktpotential .....</b>	<b>93</b>
I. Entstehung und Verlauf von Konflikten .....	93
II. Arzthaftung .....	97
1. Haftungsgründe .....	97
a) Behandlungsfehler .....	98
aa) Allgemeines .....	98
bb) Organisationsfehler .....	100
b) Aufklärungsfehler .....	101
c) Sonstige .....	102
aa) Wirtschaftliche Aufklärung .....	102
bb) Schweigepflichtverletzung .....	103
2. Mitverschulden des Patienten .....	103
3. Mögliche Schadenspositionen .....	105
a) Heilbehandlungskosten .....	106
b) Mehrbedarf, Erwerbsschaden .....	107
c) Sonderpositionen: „Kind als Schaden“ – „wrongful life“ .....	109
d) Entschädigung in Geld für immateriellen Schaden .....	110
e) Schäden Dritter .....	113
4. Strafrechtliche Dimension ärztlichen Fehlverhaltens .....	114
5. Standes-, berufs- und approbationsrechtliche sowie vertragsärztliche und beamtenrechtliche Konsequenzen .....	116
6. Außerrechtliche Dimension ärztlichen Fehlverhaltens .....	117

III. Sonstiges.....	120
1. Zahlungsansprüche des Arztes gegen den Patienten.....	121
a) Honoraransprüche .....	121
b) Sonstige Ansprüche des Arztes gegen den Patienten .....	123
2. Zahlungsansprüche des Patienten gegen den Arzt .....	123
3. Auskunfts-, Einsichts- und Herausgaberechte und -pflichten; Informationsansprüche; Bescheinigungen .....	123
4. Konflikte in Organisationen .....	125
5. Konflikte bei Beteiligung Mehrerer .....	125
6. Dauerbeziehungen – Das Ob einer Behandlung und deren Fortsetzung.....	126
7. Therapiefreiheit des Arztes sowie Zuteilungsentscheidungen .....	128
8. Besondere Konstellationen einer Arzt-Patient-Verbindung.....	131
a) Alten- und Pflegeheim.....	131
b) Zwangsbehandlungen.....	132
c) Behandlungen am Lebensende .....	133
d) Organspenden.....	134
e) Konflikte im Rahmen eines Projektes in der Humanforschung.....	135
f) Ethikberatung und Ethikkomitees .....	136
9. Ärztliches Dilemma bei „Pflichtenkollision“.....	136
 <b>§ 4 Status quo der Konfliktbehandlung im Arzt-Patient-Verhältnis.....</b>	<b>137</b>
I. Grundformen der Konfliktregelung.....	137
II. Spezielle Verfahrensweisen im Arzt-Patient-Verhältnis .....	139
1. Arzthaftung .....	139
a) Unmittelbare Verhandlungen .....	140
b) Der Zivilprozess vor den staatlichen Gerichten.....	140
aa) Hauptsacheverfahren .....	140
bb) Selbstständiges Beweisverfahren, §§ 485 ff. ZPO.....	143
cc) Prozessvergleich .....	144
c) Staatsanwaltliches Ermittlungsverfahren – Strafprozess.....	144
d) Gutachterkommissionen und Schlichtungsstellen der (Landes-)Ärztzekammern .....	149
aa) Verfahren.....	149
bb) Kritik an den Gutachterkommissionen und Schlichtungsstellen .....	154
e) Krankenversicherer und andere Sozialversicherer .....	157
f) Medizinischer Dienst der Krankenversicherung (MDK).....	158
g) Beschwerde- und Schlichtungsabteilungen der (Landes-)Ärztzekammern etc.....	160
h) Patienten- und Verbraucherberatungsstellen, Selbsthilfegruppen .....	161
i) Krankenhaus: „Patientenfürsprecher“; „Patientenombudsleute“ etc. ....	162
2. Gebührenstreitigkeiten .....	163
3. Sonstige.....	164

III. Mediation im Gesundheitswesen.....	164
1. Mediation am Sozialgericht und in der Selbstverwaltung der Sozialversicherer.....	164
2. Mediation im Arzt-Patient-Verhältnis.....	166
<b>3. Teil: Mediation und Recht.....</b>	<b>169</b>
<b>§ 5 Recht.....</b>	<b>171</b>
I. Aufgaben und Funktionen des Rechts .....	171
II. Zweckbestimmung einschlägiger Rechtsmaterien.....	174
1. Zivilrecht.....	174
a) Zwecke und Funktionen des Zivilprozesses.....	174
aa) Kontradiktorisches Verfahren und Zwangsvollstreckung.....	174
bb) Wandel des Zivilprozesses: Stärkung der konsensualen Streitbeilegung.....	182
b) Materielles Zivilrecht .....	183
aa) Arztrecht – Patientenrechte .....	183
bb) Arzthaftungsrecht .....	185
2. Strafrecht.....	186
<b>§ 6 Die Rolle des Rechts im Rahmen einer Mediation .....</b>	<b>187</b>
I. Recht in der Mediation .....	188
1. Mittelbare Bedeutung.....	188
2. Grenzen der Privatautonomie.....	190
II. Recht der Mediation .....	191
1. Obligatorische Mediation.....	196
2. Mediationsvereinbarung .....	205
3. Die Rechtsstellung des Mediators.....	207
a) Mediatorenvertrag .....	207
b) Berufs- und Standesrecht .....	208
c) Rechtsdienstleistungsgesetz .....	209
d) Haftung des Mediators .....	210
e) Regierungsentwurf MediationsG .....	211
4. Verträge mit weiteren Beteiligten.....	211
III. Recht bei „erfolgreicher“ Mediation – Einigung – Mediationsvergleich, Abschlussvereinbarung.....	212
1. Abschlussvereinbarung.....	212
2. Durchsetzung des Mediationsergebnisses.....	213
3. Verfahrens- und Ergebniskontrolle sowie Abänderung der Abschlussvereinbarung.....	216
IV. Recht bei „Scheitern“ einer Mediation .....	219
1. Verjährung, Fristen .....	220
2. Vertraulichkeit, Rechtliche Grundlagen und Absicherung .....	222

3. Allgemeine Nachteile durch zeitlichen Aufschub der gerichtlichen Rechtsverfolgung .....	227
V. Verrechtlichung und Institutionalisierung .....	228

<b>4. Teil: Bedeutung Dritter für die Streitbeilegung zwischen Arzt und Patient .....</b>	<b>231</b>
---	------------

<b>§ 7 Besonderheiten bei ärztlichem Handeln in Organisationen am Beispiel von Konflikten im Krankenhaus .....</b>	<b>233</b>
--	------------

I. Konfliktbehandlung der unmittelbar Beteiligten .....	233
II. Konfliktbehandlung unter Einschaltung der Klinikleitung und vorgesetzter Ärzte, insbesondere Arzthaftung in Organisationen.....	235

<b>§ 8 Arzthaftpflichtversicherer .....</b>	<b>239</b>
---	------------

I. Überlagerung des Arzthaftungsrechts durch kollektive Schadensabnahmesysteme .....	239
II. Rolle des Haftpflichtversicherers in der Schadensregulierung .....	240
1. Rechtsgrundlage .....	240
2. Ausgestaltung des Versicherungsschutzes .....	240
a) Versicherungspflicht .....	242
b) Pflichtversicherung .....	243
aa) Direktanspruch gegen den Versicherer .....	244
bb) Weitere Besonderheiten eines Pflichtversicherungsschutzes.....	245
c) Gegenständlicher Umfang .....	245
3. Schadensregulierung .....	246
a) Regulierungsvollmacht und Geschäftsführungsbefugnis des Versicherers.....	246
b) Anerkenntnis- und Befriedigungsverbot nach alter Rechtslage.....	249
c) (Früheres) Abtretungsverbot/Unmittelbarer Anspruch durch Abtretung .....	250
d) Vergleich (und Anerkenntnis) .....	252
aa) Vergleichsverhandlungen durch den Versicherer .....	252
bb) Vergleichsverhandlungen des Versicherungsnehmers.....	253
4. Widersprechende Interessen von Arzt, ggf. Krankenhausträger etc. und Versicherer .....	254
III. Haftpflichtversicherung bei Behandlungen in Organisationen .....	255
IV. Mediationsbereitschaft der Haftpflichtversicherer.....	257
1. Regulierungspraxis und Selbstverständnis der Haftpflichtversicherer....	257
2. Rein wirtschaftliche Interessen .....	259
3. Haftpflichtversicherer als Rechtsschutzversicherer und deren Angebotsspektrum .....	261
V. Fazit .....	261

<b>§ 9 Krankenversicherer etc. ....</b>	<b>263</b>
---	------------

<b>§ 10 Zukunftsperspektiven .....</b>	<b>265</b>
I. „Heilbehandlungsrisikoversicherung“ .....	265
II. Probabilistische Proportionalhaftung.....	266
<b>5. Teil: Mediationspotential: Eignungs- und Ausschlusskriterien – Vor- und Nachteile einer Mediation .....</b>	<b>269</b>
<b>§ 11 Strukturunterschiede der Streitbeilegungsverfahren: Mediation versus Prozess und ärztliches Güteverfahren.....</b>	<b>271</b>
I. Überblick .....	271
1. Gerichtsverfahren.....	271
2. Ärztliche Gütestelle .....	274
II. Kollektivinteressen .....	274
1. Kosteneinsparung und Entlastung der Justiz.....	275
2. Gefahren einer Privatisierung der Streitbehandlung .....	278
3. Qualität der medizinischen Versorgung .....	279
4. Sonstige.....	283
<b>§ 12 Individualinteressen .....</b>	<b>285</b>
I. Zugang zum Recht.....	286
II. Allgemeine Vorteile und Risiken einer konsensualen Lösung .....	287
1. Bei Geldforderungen.....	287
2. Abfindungsvergleich – Vergleich mit Abgeltungsklausel – Kapitalisierung von Renten.....	288
III. Streitbeilegungspotential der Mediation.....	290
1. Berücksichtigung psychologischer und ökonomischer Erkenntnisse.....	290
2. Qualitativ hochwertige Lösung.....	291
a) Hohe Einigungsquote und echte Befriedung, Verhinderung fortschreitender Eskalation.....	291
b) Interessen der Konfliktbeteiligten .....	294
c) Gerechtigkeit .....	296
3. Mehrwert einer „gescheiterten“ Mediation .....	298
IV. Fachkunde in der Mediation .....	299
V. Zeitfaktor .....	300
1. Zeitersparnis, Kalkulierbarkeit, Selbstbestimmtheit .....	301
2. Höchstpersönlichkeit als Zeitfaktor .....	303
3. Eilbedürftigkeit .....	304
VI. Kostenfaktor .....	304
1. Verfahrenskosten .....	306
a) Kosten eines Mediationsverfahrens.....	306
b) Vergleich mit Kosten sonstiger Streitbeilegungsmethoden.....	308
aa) Gerichtliches Verfahren.....	308
bb) Gutachterkommissionen und Schlichtungsstellen .....	309
c) Kostentragung und Kostenübernahme, Kostenreduzierung durch Institutionalisierung.....	310

2. Reduzierung der (sonstigen) Konflikt(folge-)kosten.....	312
3. Fazit .....	313
<b>§ 13 Spezielle Konstellationen bei Störungen im Arzt-Patient-Verhältnis...</b>	<b>315</b>
I. Nicht an Geld ausgerichtete Störungen.....	315
1. Konfliktbehandlung .....	316
2. Gemeinsame Problemlösung.....	317
II. An Geld ausgerichtete Störungen, insbesondere Arzthaftung .....	317
1. Behebung von Kommunikationsdefiziten.....	317
2. Finanzieller Schadensausgleich .....	318
III. Mediation kombiniert mit sachverständiger Aufklärung.....	321
IV. Institutionalisierung .....	322
V. Im Strafrecht: Täter-Opfer-Ausgleich.....	323
<b>§ 14 Fallmanagement .....</b>	<b>325</b>
<b>6. Teil: Wesentliche Ergebnisse.....</b>	<b>327</b>
<b>§ 15 Wesentliche Ergebnisse.....</b>	<b>329</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>335</b>