

Inhaltsverzeichnis

Einführung	1
1. Teil: Begriffsbestimmung und Status quo	5
§ 1 Mediation	7
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, Sachverhaltaufklärung, 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

X Inhaltsverzeichnis

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
§ 2 Arzt-Patient-Verhältnis	73
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
2. Teil: Konflikte im Arzt-Patient-Verhältnis und Status quo der Streitbehandlung	91
§ 3 Konfliktpotential	93
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
§ 4 Status quo der Konfliktbehandlung im Arzt-Patient-Verhältnis	137
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-)Ärztekammern	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-)Ärztekammern etc.	160
h) Patienten- und Verbraucherberatungsstellen, Selbsthilfegruppen	161
i) Krankenhaus: „Patientenfürsprecher“; „Patientenombudsleute“ etc.	162
2. Gebührenstreitigkeiten	163
3. Sonstige.....	164

XII Inhaltsverzeichnis

III. Mediation im Gesundheitswesen	164
1. Mediation am Sozialgericht und in der Selbstverwaltung der Sozialversicherer.....	164
2. Mediation im Arzt-Patient-Verhältnis.....	166
3. Teil: Mediation und Recht.....	169
§ 5 Recht.....	171
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
§ 6 Die Rolle des Rechts im Rahmen einer Mediation	187
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
4. Teil: Bedeutung Dritter für die Streitbeilegung zwischen Arzt und Patient	231
§ 7 Besonderheiten bei ärztlichem Handeln in Organisationen am Beispiel von Konflikten im Krankenhaus	233
I. Konfliktbehandlung der unmittelbar Beteiligten	233
II. Konfliktbehandlung unter Einschaltung der Klinikleitung und vorgesetzter Ärzte, insbesondere Arzthaftung in Organisationen.....	235
§ 8 Arzthaftpflichtversicherer	239
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 Versicherungsnahmers.....	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 Angebotspektrum	261
V. Fazit	261
§ 9 Krankenversicherer etc.	263

XIV Inhaltsverzeichnis

§ 10 Zukunftsperspektiven	265
I. „Heilbehandlungsrisikoversicherung“	265
II. Probabilistische Proportionalhaftung.....	266
5. Teil: Mediationspotential: Eignungs- und Ausschlusskriterien – Vor- und Nachteile einer Mediation	269
§ 11 Strukturunterschiede der Streitbeilegungsverfahren: Mediation versus Prozess und ärztliches Güteverfahren.....	271
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
§ 12 Individualinteressen	285
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
§ 13 Spezielle Konstellationen bei Störungen im Arzt-Patient-Verhältnis ...	315
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. Finanzialer Schadensausgleich	318
III. Mediation kombiniert mit sachverständiger Aufklärung	321
IV. Institutionalisierung	322
V. Im Strafrecht: Täter-Opfer-Ausgleich.....	323
§ 14 Fallmanagement	325
6. Teil: Wesentliche Ergebnisse.....	327
§ 15 Wesentliche Ergebnisse.....	329
Literaturverzeichnis	335