

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 13 |
| B. Die ärztliche Schweigepflicht | 15 |
| I. Rechtliche Grundlagen der ärztlichen Schweigepflicht | 15 |
| 1. Verfassungsrechtliche Grundlagen | 15 |
| a) Das allgemeine Persönlichkeitsrecht | 15 |
| b) Das Recht auf informationelle Selbstbestimmung | 18 |
| 2. Strafrechtliche Grundlagen | 24 |
| a) Die strafrechtliche Regelung des § 203 StGB | 24 |
| b) Strafrechtliche Regelung des § 353 b I StGB | 47 |
| 3. Zivilrechtliche Grundlagen | 49 |
| a) Vertragliche Begründung der ärztlichen Schweigepflicht | 49 |
| b) Deliktische Begründung der ärztlichen Schweigepflicht | 55 |
| c) Dauer der Schweigepflicht | 59 |
| d) Zivilrechtliche Anspruchskonkurrenzen | 61 |
| 4. Arbeitsrechtliche Grundlagen | 61 |
| a) Der Arzt und sein Arbeitgeber | 61 |
| b) Der Patient und sein Arbeitgeber | 62 |
| 5. Standesrechtliche Grundlagen | 63 |
| 6. Datenschutzrechtliche Grundlagen | 65 |
| a) Allgemeines | 65 |
| b) Innerorganisatorische Schweigepflicht nach dem BDSG | 66 |
| III. Spezifische ärztliche Mitteilungsmöglichkeiten | 67 |
| 1. Von Arzt zu Arzt | 67 |
| 2. Der Arzt als Forscher und Wissenschaftler | 68 |

| | |
|--|----|
| 3. Die Schweigepflicht des Leichenschauers | 69 |
| C. Die postmortale ärztliche Schweigepflicht | 73 |
| I. Das postmortale Persönlichkeitsrecht | 73 |
| 1. Historische Entwicklung des postmortalen Persönlichkeitsrechts | 73 |
| 2. Anerkennung des zivilrechtlichen postmortalen Persönlichkeitsschutzes | 77 |
| a) Das mittelbare Schutzkonzept | 78 |
| b) Das unmittelbare Schutzkonzept | 79 |
| II. Die postmortale Schweigepflicht des Arztes | 84 |
| 1. Eingeschränkte Schweigepflicht des Arztes | 84 |
| a) Mittelbares Schutzkonzept | 84 |
| b) Das unmittelbare Schutzkonzept | 85 |
| 2. Vollumfängliche Schweigepflicht des Arztes nach dem Tod | 85 |
| a) Verfassungsrechtlicher Ansatz | 86 |
| b) Vertraglicher Ansatz | 89 |
| c) Deliktischer Ansatz | 90 |
| d) Strafrechtlicher Ansatz | 90 |
| e) Standesrechtlicher Ansatz | 91 |
| 3. Ergebnis | 91 |
| D. Befreiung von der Schweigepflicht | 92 |
| I. Befreiung von der Schweigepflicht durch Gesetz | 92 |
| II. Entbindung von der Schweigepflicht durch den Patienten | 94 |
| 1. Dispositionsbefugnis | 94 |
| 2. Die ausdrückliche Entbindung | 94 |
| a) Lebzeitige Entbindung auf den Todesfall | 94 |
| b) Einwilligungsfähigkeit des Patienten | 96 |
| c) Form der Einwilligung | 97 |

| | |
|---|-----|
| d) Erklärung gegenüber dem Schweigepflichtigen | 98 |
| e) Rechts- oder Gewissensfrage | 98 |
| 3. Konkludente Einwilligung | 99 |
| 4. Mutmaßliche Einwilligung | 99 |
| a) Rechtswirkung der mutmaßlichen Einwilligung | 100 |
| b) Dogmatische Grundlage der mutmaßlichen Einwilligung | 101 |
| c) Ermittlung des mutmaßlichen Willens | 101 |
| d) Verschiedene Sachverhaltskonstellationen im Bezug zum mutmaßlichen Willen des verstorbenen Patienten | 107 |
| III. Schweigepflichtentbindung durch Dritte | 115 |
| 1. Übergang der Befreiungsbefugnis im Rahmen der Universalsukzession | 115 |
| a) Gerichtliche Durchsetzung materieller Ansprüche | 115 |
| b) Anknüpfen an die zu offenbarende Tatsache | 115 |
| c) Anknüpfen an das Rechtsverhältnis | 116 |
| d) Anknüpfung an den Schutzzweck der Schweigepflicht | 117 |
| e) Ergebnis | 118 |
| 2. Entbindung von der Schweigepflicht im Rahmen der Sonderrechtsnachfolge | 118 |
| 3. Entbindung von der Schweigepflicht als Wahrung des postmortalen Persönlichkeitsrechts | 119 |
| 4. Ergebnis | 120 |
| IV. Rettung eines höherrangiges Rechtsgut | 121 |
| 1. Notstand | 121 |
| a) Vermeidung unmittelbarer Gesundheitsgefahren | 122 |
| b) Feststellung der Testierfähigkeit | 125 |
| c) Zweck der Strafverfolgung oder Verhinderung drohender Straftaten | 126 |
| d) Durchsetzung von Honoraransprüchen | 127 |
| e) Vornahme der Interessenabwägung durch den Arzt? | 127 |

| | |
|--|-----|
| 2. Wahrnehmung berechtigter Interessen | 129 |
| E. Zeugnisverweigerungsrecht | 132 |
| I. Der Arzt als Zeuge | 132 |
| 1. Der Arzt als Zeuge im Strafprozess | 132 |
| a) Allgemeines | 132 |
| b) Probleme, die sich auf Grund des Zeugnisverweigerungsrechts ergeben | 133 |
| c) Das Beschlagnahmeverbot nach § 97 StPO | 138 |
| d) Das Ermittlungsverbot nach § 160 a II StPO | 140 |
| 2. Der Arzt als Zeuge im Zivilprozess | 142 |
| II. Der Arzt als Sachverständiger | 144 |
| F. Rechtsvergleich | 145 |
| I. Österreich | 145 |
| 1. Allgemeines | 145 |
| 2. Die strafrechtliche Regelung des § 121 öStGB | 146 |
| a) Der Täter des § 121 öStGB | 146 |
| b) Der Begriff des Geheimnisses | 148 |
| c) Eigenschaften des Geheimnisses | 149 |
| d) Tathandlungen | 150 |
| e) Qualifikation | 150 |
| 3. Der Arzt als Zeuge | 150 |
| a) Der Arzt als Zeuge im Strafverfahren | 150 |
| b) Der Arzt als Zeuge im Zivilprozess | 151 |
| 4. Die anderen Regelungen der ärztlichen Schweigepflicht | 152 |
| 5. Der postmortale Geheimnisschutz | 152 |
| 6. Vergleich | 154 |
| 7. Ergebnis | 158 |

| | |
|---|-----|
| II. Schweiz | 160 |
| 1. Allgemeines | 160 |
| 2. Die strafrechtliche Regelung des Art. 321 chStGB | 160 |
| a) Der Täter des Art. 321 chStGB | 160 |
| b) Der Begriff des Geheimnisses | 162 |
| c) Tathandlungen | 163 |
| 3. Der Arzt als Zeuge | 163 |
| a) Das Zeugnisverweigerungsrecht im Strafprozess | 163 |
| b) Das Zeugnisverweigerungsrecht im Zivilprozess | 164 |
| 5. Der postmortale Geheimnisschutz | 166 |
| 6. Vergleich | 168 |
| 7. Ergebnis | 171 |
| G. Fazit | 172 |
| H. Literaturverzeichnis | 177 |