

GLIEDERUNG

| | |
|---|-----------|
| Einleitung | 13 |
| 1. Teil: Die einfachgesetzliche und verfassungsrechtliche Ausgangssituation | 17 |
| A Die einfachgesetzliche Rechtslage nach Inkrafttreten der § 368 f Abs. 2 bis Abs. 4 und 405a RVO | 17 |
| I Das System der kassenärztlichen Vergütung | 17 |
| II Die Auswirkungen gesamtvertraglicher Regelungen auf die individuelle Vergütung | 18 |
| 1) Berechnung nach Einzelleistungen | 19 |
| 2) Berechnung nach einer Fall- oder Kopfpauschale | 19 |
| 3) Die Gesamtvergütung als Festbetrag | 20 |
| 4) Die Auswirkungen des § 368 Abs. 3 RVO | 20 |
| 5) Zwischenergebnis | 21 |
| B Die verfassungsrechtliche Ausgangssituation | 22 |
| I Die Grundrechtsrelevanz der in § 368 f Abs. 2 und Abs. 3 RVO getroffenen Regelungen | 22 |
| 1) Ärztliche Tätigkeit als unternehmerische Tätigkeit | 22 |
| 2) Der Schutz der Tätigkeit und der Leistungsvergütung durch Art. 2 Abs. 1, 12 Abs. 1, 14 Abs. 1 GG | 23 |
| a) Art. 2 Abs. 1 GG | 23 |
| b) Art. 12 Abs. 1 GG | 24 |
| c) Art. 14 Abs. 1 GG | 25 |
| 3) Abgrenzung der Schutzbereiche | 25 |
| 4) Zwischenergebnis | 27 |
| 5) Das Problem des Grundrechtsschutzes gegenüber mittelbar wirkenden Gesetzgebungsakten | 27 |
| a) Das traditionelle Grundrechtsverständnis - Der Begriff des Eingriffs | 27 |
| b) Die Befreiung des Gesetzgebers von einer Grundrechtsbindung als Konsequenz des „klassischen Eingriffs“ | 29 |
| c) Das objektivrechtliche Grundrechtsverständnis | 30 |
| d) Die Auswirkungen des objektivrechtlichen Grundrechtsverständnisses auf den Begriff des Eingriffs | 33 |
| e) Die Erweiterung des Kreises grundrechtsrelevanter Verhaltensweisen | 36 |
| 6) Zusammenfassung der bisherigen Ergebnisse | 38 |
| 7) Der Normbereich des Art. 12 Abs. 1 GG | 38 |
| a) Die Möglichkeit der Normbereichsbestimmung | 39 |

| | | |
|------|--|----|
| b) | Kritik | 39 |
| c) | Stellungnahme | 40 |
| d) | Die spezifischen Elemente (zahn-)ärztlicher Berufsfreiheit | 41 |
| aa) | Die verfassungsrechtliche Relevanz der „Freiberuflichkeit“ | 41 |
| bb) | Zwischenergebnis | 45 |
| cc) | Die wirklichkeitsbezogene Interpretation der Elemente der Freiberuflichkeit | 45 |
| aaa) | Das von Arzt und Zahnarzt zu tragende Berufsrisiko | 46 |
| bbb) | Der besondere Marktmechanismus im System der kassen(zahn-)ärztlichen Vergütung | 46 |
| dd) | Die inneren Bindungen ärztlicher und zahnärztlicher Berufsfreiheit | 48 |
| 8) | Die Auswirkungen der in § 368 f Abs. 2 und Abs. 3 RVO getroffenen Regelungen auf die spezifischen Elemente (zahn-)ärztlicher Berufsfreiheit. | 53 |
| a) | Die konkreten Auswirkungen des § 368 f Abs. 2 RVO (Festbetrag). | 53 |
| b) | Die konkreten Auswirkungen des § 368 f Abs. 3 RVO (Orientierung der Gesamtvergütungsentwicklung an der Entwicklung der Grundlohnsumme). | 55 |
| c) | Zwischenergebnis | 57 |
| 9) | Art. 12 Abs. 1 GG als Grundrecht des Kollektivs | 58 |
| a) | Die Ausgangssituation - Die prozessuale Rechtsschutzlücke | 58 |
| b) | Stellungnahme | 59 |
| aa) | Die Körperschaft als „Hüter und Sachwalter individueller Grundrechtsinteressen“ | 59 |
| bb) | Die unmittelbare Zuordnung einer Körperschaft zu einem grundrechtlich geschützten Bereich | 62 |
| cc) | Die „bürgerrechtliche Subjektion“ der Körperschaft. | 62 |
| c) | Zwischenergebnis | 64 |
| II | Die Grundrechtsrelevanz der in §§ 368 f Abs. 4 und 405 a RVO getroffenen Regelungen | 64 |
| 1) | Die Ausgangssituation | 64 |
| 2) | Die verfassungsrechtliche Problematik des Erfordernisses demokratischer Legitimation und der Grundrechtsgebundenheit der konzertierten Aktion im Gesundheitswesen. | 65 |
| a) | Die rechtliche Verbindlichkeit der Empfehlungen zur Veränderung der Gesamtvergütung | 65 |
| aa) | Liebold | 66 |
| bb) | Peters | 66 |
| cc) | Schirmer | 66 |
| dd) | Stellungnahme | 67 |
| ee) | Zwischenergebnis | 68 |
| d) | Die faktische Verbindlichkeit der Empfehlungen - Die faktische staatliche Einwirkung auf die Vergütung | 69 |

| | | |
|---|--|-----------|
| C | Zusammenfassung der Ergebnisse des ersten Teils | 72 |
| 2. Teil: Die verfassungsrechtlich an kassen- (zahn-)ärztliche Vergütungsregelungen zu stellenden Anforderungen | | 73 |
| A | Die Möglichkeit der Rechtfertigung einer Vergütungsregelung durch die „staatliche Gebundenheit“ des Berufs | 73 |
| I | Die Ausgangssituation | 73 |
| 1) | Der verfassungsrechtliche Standort des „staatlich gebundenen“ Berufs in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts | 74 |
| 2) | Die erneute Aktualität des Problems der „staatlichen Gebundenheit“ des Berufs des Arztes und des Zahnarztes | 75 |
| II | Der Begriff des „staatlich gebundenen“ Berufs und dessen verfassungsrechtliche Relevanz | 77 |
| 1) | Triepel | 77 |
| 2) | Die Rechtsprechung des Bundesverwaltungsgerichts | 78 |
| 3) | Hoffmann | 79 |
| 4) | Bachof | 79 |
| 5) | Burger | 80 |
| 6) | Stellungnahme | 81 |
| 7) | Stellungnahme zur angeblichen verfassungsrechtlichen Relevanz der „staatlichen Gebundenheit“ | 83 |
| 8) | Die Theorie der Doppelstellung des Kassenarztes als Freiberufler und Amtsinhaber | 84 |
| 9) | Stellungnahme | 86 |
| 10) | Zwischenergebnis | 87 |
| B | Der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit als verfassungsrechtlicher Maßstab | 89 |
| I | Vorüberlegung zur Aussagekraft des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit | 89 |
| 1) | Die allgemeinen Aussagen der „Stufentheorie“ | 90 |
| 2) | Das Problem der Differenzierung und dessen Lösung | 90 |
| 3) | Die vernünftigen Gründe des Gemeinwohls | 92 |
| 4) | Stellungnahme | 93 |
| 5) | Die Gefahren einer undifferenzierten Betrachtung verfassungsrechtlicher Positionen | 94 |
| II | Die Sachgerechtigkeit als Maßstab der Verfassungsinterpretation | 96 |
| 1) | Die Lösungsansätze in Literatur und Rechtsprechung zur Gewinnung eines konkreten verfassungsrechtlichen Maßstabes | 96 |
| a) | Müller, Hesse, Wendt | 96 |
| b) | Grabitz, Fiedler | 97 |
| c) | Bundesverfassungsgericht | 98 |
| d) | Zwischenergebnis | 99 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 2) | Ursprung und Rechtsqualität des Interpretationsziels „Sachgerechtigkeit“ | 99 |
| a) | Badura, Wittig u.a. | 99 |
| b) | Grabitz, Larenz, Bundesverfassungsgericht u.a. | 100 |
| c) | Stellungnahme | 100 |
| 3) | Zwischenergebnis | 102 |
| III | Die Sachkriterien (zahn-)ärztlicher Vergütungen | 103 |
| 1) | Die besonderen Marktverhältnisse | 103 |
| 2) | Die Möglichkeit der Kompensierung von Vergütungs- reduzierungen durch Privatliquidation | 103 |
| 3) | Die betriebswirtschaftlichen Faktoren Praxiskosten und Arbeitszeit | 105 |
| a) | Praxiskosten | 105 |
| b) | Arbeitszeit | 105 |
| 4) | Die Ursachen des Anstiegs der Ausgaben für die (zahn-)ärztliche Versorgung. | 106 |
| 5) | Die mit der Zulassung zum Versorgungssystem verbundenen Vorteile | 107 |
| 6) | Die Leistungs- und Funktionsfähigkeit des Systems | 108 |
| a) | Das Sozialstaatsgebot - Art. 20 Abs. 1 GG | 109 |
| b) | Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG | 112 |
| c) | Art. 14 Abs. 1 GG | 113 |
| 7) | Die Belastung der Beitragszahler und des gesamtwirtschaftlichen Gleichgewichts | 114 |
| a) | Die Belastung der Versicherten. | 114 |
| b) | Die Belastung der Arbeitgeber | 116 |
| c) | Die Einwirkungen auf das gesamtwirtschaftliche Gleichgewicht | 117 |
| 8) | Zwischenergebnis | 118 |
| C | Die Verhältnismäßigkeit des § 368 f Abs. 2 und Abs. 3 RVO | 119 |
| I | Die Berücksichtigung der Leistungs- und Funktionsfähigkeit des Systems, der individuellen Belastung und des gesamtwirt- schaftlichen Gleichgewichts. | 119 |
| II | Die Berücksichtigung spezifischer Elemente der Berufsfreiheit | 119 |
| 1) | Die Kritik Tiemanns. | 119 |
| 2) | Die Verhältnismäßigkeit des § 368 f Abs. 2 RVO. | 120 |
| a) | Die Möglichkeit der leistungsgerechten Vergütung trotz Festbetrag | 120 |
| b) | Die Aufrechterhaltung der Therapiefreiheit / Der Schutz des Arzt-Patientenverhältnisses | 121 |
| 3) | Die Verhältnismäßigkeit des § 368 f Abs. 3 RVO. | 121 |
| a) | Die bei der Veränderung der Gesamtvergütung zu beachtenden Kriterien | 121 |
| b) | Die Bedeutung der einzelnen Veränderungskriterien in den Vergütungssystemen. | 122 |

| | | |
|-----|---|-----|
| aa) | Einzeleistungsvergütungssystem | 122 |
| bb) | Plafondsysteme | 123 |
| c) | Die Gewichtung der Kriterien im Verhältnis zueinander | 123 |
| aa) | Die Ausgangssituation | 123 |
| bb) | Der Meinungsstand | 124 |
| cc) | Stellungnahme | 125 |
| dd) | Zwischenergebnis | 127 |
| 4) | Zwischenergebnis | 127 |
| D | Die Konkretisierung der gesetzlichen Vergütungsregelung auf Landesebene nach Maßgabe des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit | 129 |
| I | Die Angemessenheit der ärztlichen Vergütung § 368 f Abs. 1 RVO . . | 129 |
| II | Die Grundrechtsbindung der kassenärztlichen Vereinigung | 130 |
| III | Die Möglichkeit der verfassungsrechtlichen Kontrolle einer Vergütungsregelung | 130 |
| E | Die Fähigkeit des Vergütungssystems zur Bewältigung zukünftiger Problemlagen | 133 |
| F | Die Vorschläge zur Korrektur des Systems der gesetzlichen Krankenversicherung | 135 |
| I | Die Möglichkeit einer objektiven Zulassungsbeschränkung | 135 |
| II | Die weitergehende Reglementierung | 136 |
| III | Die Öffnung des Systems | 136 |
| | Schluß | 139 |
| | Literaturverzeichnis | 141 |