

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	15
Kapitel 1:	
Die Fehleroffenbarungspflicht aus § 630c Abs. 2 S. 2 BGB	17
§ 1: Historische Rückschau	17
§ 2: Tatbestandsvoraussetzungen des § 630c Abs. 2 S. 2 BGB	18
I. Begriff des „Behandlungsvertrags“	18
1. Abgrenzung zum Gefälligkeitsverhältnis	18
2. Vertragscharakteristika	19
II. Vertragsparteien des Behandlungsvertrages	20
1. Patienten-Seite	20
1.1. Begriff des „Patienten“	20
1.2. Patient als Vertragspartei	23
1.2.1. Privatpatient	23
1.2.2. Gesetzlich versicherter Patient	23
1.2.3. Nicht versicherter Patient:	24
2. Behandelnder-Seite	24
2.1. Begriff des „Behandelnden“	24
2.2. Behandelnder als Vertragspartei	25
2.2.1. Ambulante Versorgung	25
2.2.1.1. Ambulante Behandlung in einer Praxis	26
2.2.1.1.1. Eigene Praxis des Behandelnden	26
2.2.1.1.2. Gemeinschaftspraxis	26
2.2.1.1.3. Praxisgemeinschaft	26
2.2.1.2. Sonderfall: Ambulante Behandlung im Krankenhaus	27
2.2.2. Stationäre Versorgung	27
2.2.2.1. Totaler Krankenhausaufnahmevertrag	28
2.2.2.2. Totaler Krankenhausaufnahmevertrag mit Wahlarztvertrag	28
2.2.2.3. Gespaltener Krankenhausaufnahmevertrag	29
III. Begriff des „Behandlungsfehlers“	29

1. Definition „Behandlungsfehler“	30
1.1. „Grober Behandlungsfehler“	31
1.2. „Einfacher Behandlungsfehler“	31
2. Inhaltliche Ausgestaltung medizinischer Standards	32
2.1. Richtlinien.....	32
2.2. Leitlinien	34
2.3. Empfehlungen	38
2.4. Stellungnahmen	38
2.5. Verstoß gegen medizinische Standards	39
3. Kategorien von Behandlungsfehlern	39
3.1. Organisationsfehler	39
3.2. Aufklärungsfehler	42
3.3. Befunderhebungs- und Diagnosefehler	45
3.4. Behandlungsfehler im engeren Sinne	47
3.5. Übernahmeverschulden	49
3.6. Aktuelle Behandlungsfehlerstatistiken	50
3.6.1. Gesamtzahlen	50
3.6.2. Verteilung der Behandlungsfehler	51
IV. Begriff „eigene und fremde Fehler“	52
V. Begriff der „Erkennbarkeit von behandlungsfehlerbegründenden Umständen“	52
VI. Begriff „auf Nachfrage oder zur Abwendung gesundheitlicher Gefahren“	54
1. „Auf Nachfrage des Patienten“	54
2. „Zur Abwendung gesundheitlicher Gefahren“	56
3. Ungeschriebene, generelle Fehleroffenbarungspflicht	57
§ 3: Rechtsfolge des § 630c Abs. 2 S. 2 BGB	62
I. „Umstände“	63
II. Negativauskunftspflicht auf Nachfrage des Patienten	65
III. Das „Wie“ der Informationsweitergabe an den Patienten	66
IV. Problemfall: Tod des Patienten	66
V. Entbehrlichkeit der Offenbarung	68
VI. Verstoß des Behandelnden gegen die Fehleroffenbarungspflicht.....	69
1. Haftungsrechtliche Folgen	69

1.1. Überblick zur Haftung nach §§ 630a ff. BGB	69
1.2. Zivilrechtliche Folgen	70
2. Berufsrechtliche Folgen	71
2.1. Allgemeines	71
2.2. Berufsgerichtliches Verfahren	71
2.2.1. Verstoß gegen Fehleroffenbarungspflicht als Verletzung von § 2 Abs. 5 MBO-Ä	72
2.2.2. Berufsgerichtliche Folgen bei Verstoß gegen § 2 Abs. 5 MBO-Ä	73
2.3. Entziehung der Approbation, § 5 Abs. 2 BÄO	74
2.3.1. Rechtsnatur der Approbation	74
2.3.2. Widerruf der Approbation	74
2.4. Strafrechtliche Untersagung der Berufsausübung, § 70 Abs. 1 StGB	75
2.4.1. Allgemeines	75
2.4.2. Rechtswidrige Tat	76
2.4.3. Verurteilung oder Nichtverurteilung wegen Schuldunfähigkeit	76
2.4.4. Missbrauch des Berufs oder Gewerbes/Grobe Verletzung der Pflichten in Beruf oder Gewerbe	76
2.4.4.1. Missbrauch des Berufs oder Gewerbes	77
2.4.4.2. Grobe Verletzung der Pflichten in Beruf oder Gewerbe	77
2.4.5. Gefahrenprognose	77
2.4.6. Verletzung der Fehleroffenbarungspflicht als Ausgangspunkt für die Anordnung eines Berufsverbots nach § 70 Abs. 1 StGB	78
2.5. Disziplinarmaßnahmen, § 81 Abs. 5 SGB V	79
2.5.1. Adressatenkreis	79
2.5.2. Vertragsärztliche Verpflichtung	81
2.5.3. Disziplinarische Maßnahmen	81
2.6. Entzug der Kassenzulassung, § 95 Abs. 6 SGB V	82
2.6.1. Adressatenkreis der Regelung	82
2.6.2. Voraussetzung für eine Entziehung	82
2.6.2.1. Entfallen der Zulassungsvoraussetzungen	82

2.6.2.2. Gröbliche Verletzung vertragsärztlicher Pflichten	83
2.6.2.3. Wirkung der Zulassungsentziehung	84
3. Strafrechtliche Folgen	84
3.1. Relevante Delikte	84
3.2. Garantenstellung des Behandelnden	85
3.3. Unterlassen des Behandelnden	85
4. Verhältnis möglicher haftungsrechtlicher Verfahren zueinander	86
§ 4: Zusammenfassung von Kapitel 1	87

Kapitel 2:

§ 630c Abs. 2 S. 2 BGB als Verstoß gegen formelles Verfassungsrecht 89

§ 1: Art. 74 Abs. 1 Nr. 1 GG als taugliche Kompetenzgrundlage	89
I. Reichweite des Art. 74 Abs. 1 Nr. 1 GG	89
1. Bedeutung der konkurrierenden Gesetzgebung	89
2. Inhalt des Art. 74 Abs. 1 Nr. 1 GG	90
II. Übertragbarkeit der Ausführungen auf §§ 630a ff. BGB	96
§ 2: Art. 74 Abs. 1 Nr. 11 GG als taugliche Kompetenzgrundlage	96
I. Reichweite des Art. 74 Abs. 1 Nr. 11 GG	96
II. Konklusion	98
§ 3: Art. 74 Abs. 1 Nr. 12 GG als taugliche Kompetenzgrundlage	99
I. Reichweite des Art. 74 Abs. 1 Nr. 12 GG	99
II. Konklusion	100
§ 4: Ungeschriebene Gesetzeskompetenz	101
I. Gesetzgebungskompetenz kraft Sachzusammenhangs	101
II. Gesetzgebungskompetenz kraft Natur der Sache	104
III. Gesetzgebungskompetenz kraft Annexes	106
§ 5: Verstoß gegen Art. 74 Abs. 1 Nr. 19 GG	107
I. Reichweite des Art. 74 Abs. 1 Nr. 19 GG	107
II. § 630c Abs. 2 S. 2 BGB als Berufszulassungsregelung	108
1. Abgrenzung zu Berufsausübungsregelungen	108
2. Bewertung von § 630c Abs. 2 S. 2 BGB	108
III. Reichweite des Begriffs „Regelung“	110
1. § 630c Abs. 2 S. 2 BGB als deklaratorische Regelung	110

2. Elemente einer konstitutiven Natur von § 630c Abs. 2 S. 2 BGB.....	115
3. § 630c Abs. 2 S. 2 als Regelung i.S.d. Art. 70 ff. GG.....	116
§ 6: Zusammenfassung von Kapitel 2	117

Kapitel 3:

§ 630c Abs. 2 S. 2 BGB als Verstoß gegen materielles

Verfassungsrecht	119
-------------------------------	------------

§ 1: Nemo tenetur se ipsum accusare	119
I. Ursprung und Entwicklung des nemo-tenetur-Grundsatzes	119
1. Talmudisches Recht	119
2. Entwicklung im Deutschen Recht	120
II. Herleitung des nemo-tenetur-Grundsatzes aus nationalem Verfassungsrecht	122
1. Überblick	122
2. Die Selbstbelastungsfreiheit als Teil des Rechtsstaatsprinzips.....	122
3. Die Selbstbelastungsfreiheit als Ausdruck des allgemeinen Persönlichkeitsrechts, Art. 2 Abs. 1 i.V.m. 1 Abs. 1 GG	125
4. Zusammenfassung	128
III. Reichweite des nemo-tenetur-Grundsatzes	128
1. Geltung des nemo-tenetur-Prinzips für außerstrafrechtliche Verfahrensarten	128
2. Geltung des nemo-tenetur-Prinzips bei Zwangsausübung durch Private.....	130
IV. § 630c Abs. 2 S. 2 BGB als Verstoß gegen den „nemo-tenetur“- Grundsatz	132
1. Vorgehensweise der Untersuchung	132
2. Eröffnung des Schutzbereichs.....	133
2.1. freiwilliger Pflichtenbegründung	133
2.1.1. Auskunftspflichten bei Nachfrage des Patienten	137
2.1.1.1. Grundsätzliche Abschlussfreiheit bei Behandlungsverträgen	137
2.1.1.2. Einschränkungen der Abschlussfreiheit.....	137
2.1.1.2.1. Allgemeine Einschränkungen	137
2.1.1.2.2. Einschränkungen für Ärzte	138
2.1.1.2.3. Weitergehende, spezielle Einschränkungen für Vertragsärzte	139

2.1.1.2.4. Noch weitergehende Einschränkungen für Krankenhausträger	140
2.1.1.3. Zusammenfassung und Ergebnis	141
2.1.2. Auskunftspflichten zur Abwendung gesundheitlicher Gefahren	142
2.1.2.1. Grundsätzliche Entscheidungsfreiheit zur Behandlungsübernahme	142
2.1.1.2. Einschränkungen der Entscheidungsfreiheit.....	143
2.1.1.2.1. Weisungen	143
2.1.1.2.1.1. Weisungsgebundenheit	143
2.1.1.2.1.2. Grenzen der Weisungsgebundenheit	145
2.1.1.2.1.3. Fallkonstellationen	145
2.1.1.2.2. Behandlung als hoheitliche Maßnahme	146
2.1.1.2.3. Notfälle.....	147
2.1.1.3. Zusammenfassung und Ergebnis	147
2.2. Ausschluss des nemo-tenetur-Grundsatzes bei fehlenden staatlichen Zwangsmitteln.....	148
2.2.1. Auskunftspflicht des Gemeinschuldners im Insolvenzverfahren, § 97 InsO	148
2.2.1.1. Inhaltliche Darstellung des Gemeinschuldnerbeschlusses	148
2.2.1.2. Analyse des Gemeinschuldnerbeschlusses im Hinblick auf Zwangsmittel	150
2.2.2. Auskunftspflicht des Steuerpflichtigen, § 90 Abs. 1 AO	152
2.2.3. Vergleich zu § 630c Abs. 2 S. 2 BGB	154
§ 2: Zusammenfassung von Kapitel 3	155

Kapitel 4:

Reichweite des Beweisverwertungsverbots, § 630c Abs. 2 S. 3 BGB..... 157

§ 1: § 630c Abs. 2 S. 3 BGB als Ausdruck legislativer Nachteilsvermeidungsabsicht	157
I. § 630c Abs. 2 S. 3 BGB als Beweisverwendungsverbot	157
II. § 630c Abs. 2 S. 3 BGB als Beweisverwertungsverbot	158
§ 2: Untersuchung vergleichbarer Verbote	159
I. Vergleich mit § 97 Abs. 1 S. 3 InsO	159

1. Entwicklung des § 97 Abs. 1 S. 3 InsO	159
2. Reichweite des § 97 Abs. 1 S. 3 InsO	160
II. Vergleich mit § 393 Abs. 2 AO	161
1. Entwicklung des § 393 Abs. 2 AO	161
2. Reichweite des § 393 Abs. 2 AO	162
3. Einordnung von § 630c Abs. 2 S. 3 BGB als Beweisverwendungsverbot	163
4. Meinungsstand in der Literatur	163
4.1. Jäger	163
4.2. Kett-Straub/Sipos-Lay	165
4.3. Spickhoff	166
4.4. Wagner	167
§ 3: Zusammenfassung von Kapitel 4/Bewertung	168
Kapitel 5:	
Gesamtzusammenfassung	171
Literaturverzeichnis	177