

## Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| <b>A. EINLEITUNG</b>  | <b>1</b>  |
| I. UNTERSUCHUNGSGEGENSTAND  | 1         |
| II. VORGEHENSWEISE  | 3         |
| <b>B. DER AUSGANGSPUNKT: DIE ARBEITGEBERHAFTUNG DER BETRIEBSBEZOGENEN BETRIEBSKRANKENKASSEN</b>   | <b>5</b>  |
| I. BEGRIFFLICHKEITEN  | 5         |
| 1. <i>Betriebsbezogene Betriebskrankenkassen</i>  | 5         |
| 2. <i>Arbeitgeber</i>   | 6         |
| II. HISTORISCHE GRUNDLAGEN DER ARBEITGEBERHAFTUNG   | 6         |
| 1. <i>Gesetz, betreffend die Krankenversicherung der Arbeiter</i>                                 | 6         |
| 1.1 Begründung der gesetzlichen Krankenversicherung   | 7         |
| 1.2 Grundsatzentscheidung – Betriebskrankenkassen   | 8         |
| 1.3 Zusammenfassung   | 9         |
| 2. <i>Reform der Krankenversicherung im Jahre 1911</i>  | 10        |
| 2.1 Grundsätzliche Änderungen durch die RVO   | 10        |
| 2.2 Beibehaltung der Grundsatzentscheidung – Betriebskrankenkassen                                | 11        |
| 3. <i>Kontinuität der Grundsatzentscheidung zur Arbeitgeberhaftung</i>                            | 13        |
| 4. <i>Zusammenfassung</i>   | 16        |
| III. HEUTIGE REGELUNGEN DER FINANZIERUNG, STRUKTUR UND HAFTUNG DER GKV                            | 19        |
| 1. <i>Errichtung von Betriebskrankenkassen</i>  | 20        |
| 1.1 Wesen der Krankenkassen als KöR   | 20        |
| 1.2 Verfahren zur Errichtung von Betriebskrankenkassen  | 21        |
| 2. <i>Finanzierung der gesetzlichen Krankenversicherung</i>                                       | 22        |
| 2.1 Zusatzbeiträge  | 23        |
| 2.1.1 Kassenindividueller Zusatzbeitrag   | 23        |
| 2.1.2 Durchschnittlicher Zusatzbeitrag  | 25        |
| 2.2 Zentrum der GKV – der Gesundheitsfonds  | 26        |
| 3. <i>Bedeutung von §§ 272, 272b SGB V für die Finanzreserven der Krankenkassen</i>               | 28        |
| 3.1 Die Leistungsfähigkeit  | 28        |
| 3.2 Betriebsmittel  | 29        |
| 3.3 Rücklagen   | 30        |
| 3.4 Höhenmäßige Begrenzung der Finanzreserven   | 32        |
| 4. <i>Haftung der Arbeitgeber betriebsbezogener Betriebskrankenkassen</i>                         | 33        |
| 5. <i>Zusammenfassung der heutigen Regelungen</i>   | 35        |
| IV. ZUSAMMENFASSUNG DER REGELUNGEN ZUR ARBEITGEBERHAFTUNG BETRIEBSBEZOGENER BETRIEBSKRANKENKASSEN | 35        |
| <b>C. EINFÜHRUNG DER SOLIDARAUSGLEICHE §§ 272, 272B SGB V</b>                                     | <b>37</b> |
| I. GESETZGEBUNGSVERFAHREN DES § 272 SGB V   | 38        |
| 1. <i>Förmliches Gesetzgebungsverfahren</i>   | 38        |
| 1.1 Entwurf der Bundesregierung   | 39        |
| 1.2 Behandlung im Bundesrat   | 39        |
| 1.2.1 Beschlussempfehlung der Ausschüsse  | 39        |
| 1.2.2 Änderungsantrag des Landes Nordrhein-Westfalen  | 40        |

|  |           |
|--|-----------|
| 1.2.3 Gegenäußerung der Bundesregierung  | 41        |
| 1.3 Behandlung im Bundestag  | 42        |
| 1.4 Keine Anrufung des Vermittlungsausschusses   | 44        |
| 2. Zwecksetzung und Rechtfertigung des Gesetzgebers  | 44        |
| 3. Stellungnahmen der Verbände   | 46        |
| 3.1 Interessengemeinschaft Betriebliche Krankenversicherung e. V.  | 46        |
| 3.2 BKK Dachverband e. V.  | 47        |
| 3.3 AOK-Bundesverband  | 48        |
| 3.4 Berücksichtigung durch den Gesetzgeber   | 49        |
| 4. Zusammenfassung   | 49        |
| II. VERWALTUNGSHANDELN   | 50        |
| III. ERNEUTER ZUGRIFF AUF DIE FINANZRESERVEN 2023  | 50        |
| <b>D. VERLETZUNG VON RECHTEN DRITTER DURCH §§ 272, 272B SGB V</b>  | <b>53</b> |
| I. KRANKENKASSEN ALS GRUNDRECHTSTRÄGER   | 53        |
| II. VERLETZUNG DER ARBEITGEBERRECHTE   | 54        |
| 1. Bestehen eines nachträglich geschaffenen Haftungsrisikos  | 54        |
| 2. Zivilrechtliche Aspekte   | 56        |
| 2.1 Vergleichbarkeit mit Bürgschaft  | 56        |
| 2.1.1 Vertragscharakteristika der Bürgschaft   | 57        |
| 2.1.2 Abgrenzung zu anderen Vertragstypen  | 57        |
| 2.1.3 Schutz vor nachträglicher Belastung zulasten Dritter   | 58        |
| 2.1.4 Übertragung auf den Gesetzgeber  | 59        |
| 3. Grundrechtliche Aspekte   | 60        |
| III. ZUSAMMENFASSUNG   | 60        |
| <b>E. UNGLEICHBEHANDLUNG UND FOLGEWIDRIGKEIT ALS BEWERTUNGSMÄßSTAB</b>   | <b>63</b> |
| I. HISTORIE DES GLEICHBEHANDLUNGSGRUNDSETZES   | 64        |
| 1. Frankreich und USA  | 64        |
| 2. Weimarer Reichsverfassung   | 65        |
| 3. Grundgesetz   | 65        |
| 4. Zusammenfassung   | 66        |
| II. DIE ENTWICKLUNG DES FOLGERICHTIGKEITSGEBOTS AUS DEM GLEICHHEITSGRUNDSETZ                                       | 67        |
| 1. Prüfungsmaßstab   | 67        |
| 1.1 Willkürformel  | 68        |
| 1.2 Neue Formel  | 69        |
| 1.3 Stufenlose Prüfung   | 70        |
| 1.4 Zwischenergebnis   | 70        |
| 2. Typisierungen und Pauschalierungen  | 71        |
| 3. Grundsatz der Belastungsgleichheit  | 72        |
| 4. Gebot der Folgerichtigkeit  | 74        |
| 4.1 Entwicklung durch das Bundesverfassungsgericht   | 74        |
| 4.2 Inhalt des Folgerichtigkeitsgebots   | 77        |
| 4.3 Anwendung des Folgerichtigkeitsgebots außerhalb des Steuerrechts   | 81        |
| 4.4 Rechtsanwendung durch das BVerfG   | 82        |
| 4.4.1 Zins-Urteil – BVerfG, Urteil vom 27. Juni 1991, Az.: 2 BvR 1493/89 = BStBl II 1991, 654, BVerfGE 84, 239–285 | 82        |
| 4.4.2 Pendlerpauschale – BVerfG, Urteil vom 9. Dezember 2008, Az.: 2 BvL 1/07 = BVerfGE 122, 210–248               | 83        |

|   |            |
|---|------------|
| 4.4.3 Nichtraucherschutz – BVerfG, Urteil vom 30. Juli 2008, Az.: 1 BvR 3262/07 = BVerfGE<br>121, 317–388 | 86         |
| 4.4.4 Zwischenergebnis  | 87         |
| 4.5 Kritik am Folgerichtigkeitsgebot  | 87         |
| 4.5.1 Destruktive Kritik  | 87         |
| 4.5.2 Konstruktive Kritik   | 88         |
| 4.5.2.1 Verfassungsannäherung   | 88         |
| 4.5.2.2 Zeitmoment  | 89         |
| 4.5.3 Exkurs: Diskurs innerhalb des BVerfG  | 90         |
| 4.6 Stellungnahme: Rechtfertigung des Folgerichtigkeitsgebots   | 91         |
| 4.6.1 Reines Begründungserfordernis   | 91         |
| 4.6.2 Effektive Umsetzung der Gewaltenteilung – Verfassungsgericht als <i>pouvoir neutre</i>              | 92         |
| 4.6.3 Grundidee des richtigen Gesetzes  | 97         |
| 4.6.4 Erkenntnisgewinn für die Grundrechtsprüfung   | 99         |
| 4.6.5 Kontinuität als Kriterium   | 100        |
| III. ZUSAMMENFASSUNG  | 100        |
| <b>F. FOLGEWIDRIGE UNGLEICHBEHANDLUNG DER ARBEITGEBER<br/>BETRIEBSBEZOGENER BETRIEBSKRANKENKASSEN</b>     | <b>103</b> |
| I. FOLGEWIDRIGKEIT  | 103        |
| 1. Ursprünglich wertende Entscheidung bei der Schaffung von Betriebskrankenkassen<br>104                  |            |
| 2. Abweichung durch §§ 272, 272b SGB V  | 106        |
| 3. Rechtfertigung des folgewidrigen Gesetzes  | 108        |
| 3.1 Stabilisierung durchschnittlicher Zusatzbeitrag   | 108        |
| 3.2 Anhaltung der Krankenkassen zur Ausgabefreudigkeit  | 110        |
| 3.3 Widersprüchlichkeit der Gesetzgebung  | 110        |
| 4. Zusammenfassung  | 111        |
| II. BELASTUNGSGLEICHHEIT  | 112        |
| 1. Vergleichbarkeit zur fremdnützigen Sozialabgabe  | 112        |
| 2. Mittelbare Ungleichbehandlung  | 112        |
| 3. Rechtfertigung   | 113        |
| 3.1 Keine Typisierung   | 113        |
| 3.2 Bestimmung der Schwere der Ungleichbehandlung   | 113        |
| 3.3 Verhältnismäßigkeit   | 114        |
| 3.3.1 Legitimer Zweck   | 114        |
| 3.3.2 Geeignetheit  | 114        |
| 3.3.3 Erforderlichkeit  | 115        |
| 3.3.4 Angemessenheit  | 115        |
| 4. Zusammenfassung  | 117        |
| <b>G. MÖGLICHE ALTERNATIVE HANDLUNGSMÖGLICHKEITEN DER<br/>BETEILIGTEN</b>                                 | <b>119</b> |
| I. ENTHAFTUNG DURCH ÖFFNUNG DER BETRIEBSBEZOGENEN BETRIEBSKRANKENKASSEN DURCH<br>SATZUNGSÄNDERUNG         | 119        |
| II. ABSCHAFFUNG DER BETRIEBSBEZOGENEN BETRIEBSKRANKENKASSEN DURCH DEN GESETZGEBER                         | 120        |
| <b>H. ZUSAMMENFASSUNG</b>   | <b>121</b> |
| <b>I. LITERATURVERZEICHNIS</b>  | <b>125</b> |