

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| A. Einleitende Thesen | 15 |
| B. Begründung | 17 |
| I. Missstände in den Pflegeheimen | 17 |
| 1. Lebenssituation der Pflegebedürftigen in den Pflegeheimen | 17 |
| 2. Begriff der Pflegemissstände | 21 |
| a) Begriffsklärung | 21 |
| b) Gewaltbegriff | 22 |
| aa) Direkte Gewalt | 24 |
| (1) Physische Misshandlung | 25 |
| (2) Psychische Misshandlung | 26 |
| (3) Vernachlässigung | 26 |
| (4) Freiheitseinschränkung | 27 |
| (5) Finanzielle Misshandlung | 29 |
| (6) Sexuelle Misshandlung | 30 |
| bb) Indirekte Gewalt | 30 |
| c) Zusammenfassung | 32 |
| 3. Empirische Belegbarkeit | 32 |
| a) Freiburger Pflegestudie | 33 |
| b) Studie in Niedersachsen und Hessen | 34 |
| c) Kombinierte Pflegestudie | 35 |
| d) Studie „Beschwerden in der Altenpflege“ | 36 |
| aa) VIF | 36 |
| bb) „Pflege in Not“ | 37 |
| e) Pflegequalitätsbericht des Medizinischen Dienstes des Spitzenverbandes Bund der Krankenkassen | 38 |
| aa) Durchführung der Prüfung | 39 |
| bb) Personenbezogene Prozess- und Ergebnisqualität (Versorgungsqualität) | 39 |
| cc) Zufriedenheit der Bewohner | 44 |
| dd) Einrichtungsbezogene Struktur- und Prozessqualität | 44 |
| ee) Entwicklung der Pflegequalität | 45 |

| | |
|--|----|
| 4. Stellungnahme | 46 |
| II. Ursachen der Missstände | 50 |
| 1. Ursachen in der Person des Pflegenden | 50 |
| a) Persönlichkeitsstruktur des Täters | 50 |
| b) Berufsmotivation | 51 |
| c) Psychischer Zustand: Stress, Überforderung und Burnout | 52 |
| d) Machtgefälle zwischen Mitarbeitern und Pflegebedürftigen | 53 |
| 2. Ursachen in der Person des Pflegebedürftigen | 54 |
| 3. Ursachen außerhalb der pflegerischen Beziehung | 55 |
| a) Institutioneller Kontext und Tätigkeitsstrukturen | 55 |
| b) Personalmangel und Arbeitsbedingungen | 57 |
| c) Arbeitsklima und Teamprobleme | 58 |
| d) Rollen und Rollenkonflikte | 59 |
| e) Ansehen des Berufsbildes | 59 |
| f) Diskrepanz zwischen Berufsbild und Berufspraxis | 60 |
| 4. Systemische Ursachen | 61 |
| a) Pflegebedürftigkeitsbegriff | 62 |
| aa) Kritik der Pflegewissenschaft am Pflegebedürftigkeitsbegriff | 64 |
| bb) Stellungnahme | 66 |
| b) Trennung der Versicherungszweige Kranken- und Pflegeversicherung | 68 |
| aa) Vorrang von Prävention und Rehabilitation | 69 |
| bb) Trennung von Grund- und Behandlungspflege | 72 |
| cc) Stellungnahme | 75 |
| c) Personalbedarf: | 76 |
| aa) Verfahren zu Ermittlung des Personalbedarfs | 76 |
| bb) Stellungnahme | 81 |
| d) Qualität in der Pflege und Kontrolle der Pflegeeinrichtungen | 82 |
| aa) Qualität in der Pflege | 82 |
| (1) Gesetzliche Regelungen zur Sicherstellung der Qualität in der Pflege | 82 |
| (2) Stellungnahme | 84 |
| bb) Kontrolle der Pflegeeinrichtungen | 85 |
| (1) Gesetzliche Ausgestaltung der Überprüfung der Pflegeeinrichtungen | 85 |

| | |
|--|-----|
| (2) Stellungnahme | 88 |
| e) Personalmangel und Ausbildung | 89 |
| f) Finanzstrukturelle Probleme | 90 |
| g) Zusammenfassende Stellungnahme | 93 |
| III. Staatliche Schutzpflichten gegenüber den Pflegebedürftigen | 94 |
| 1. Existenz staatlicher Schutzpflichten | 95 |
| a) Ausgangslage: Grundrechte als Abwehrrechte | 95 |
| b) Herleitung staatlicher Schutzpflichten durch das Bundesverfassungsgericht | 96 |
| c) Exkurs: Weitere Ansätze zur Herleitung staatlicher Schutzpflichten | 97 |
| 2. Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts | 99 |
| 3. Inhalt staatlicher Schutzpflichten | 103 |
| a) Adressat der grundrechtlichen Schutzpflichten | 103 |
| b) Schutzgüter | 104 |
| c) Umfang des Schutzes und Art und Weise der Schutzpflichterfüllung | 105 |
| d) Gefahrenbegriff | 109 |
| aa) Gefahrquelle | 110 |
| bb) Schutzpflichtenauslösendes Gefahrenniveau | 110 |
| e) Reichweite der Schutzpflicht | 112 |
| aa) Herleitung des Untermaßverbotes | 113 |
| bb) Inhalt des Untermaßverbotes | 113 |
| cc) Kontrollmaßstab des Bundesverfassungsgerichts | 114 |
| (1) Untermaßverbot | 115 |
| (2) Mischformel | 115 |
| (3) Evidenzkontrolle | 116 |
| (4) Kritik der Literatur an der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts | 117 |
| dd) Stellungnahme | 119 |
| ee) Vorbehalt der Möglichkeit der Schutzpflichterfüllung | 120 |
| 4. Schutzpflichten als subjektive Rechte | 120 |
| 5. Schutzpflichten gegenüber pflegebedürftigen Menschen | 123 |
| a) Sozialpolitische Notwendigkeit | 123 |

| | |
|---|-----|
| b) Dogmatische Begründbarkeit | 124 |
| aa) Bisherige Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts zur Pflegeversicherung | 124 |
| bb) Relevante Grundrechte der Pflegebedürftigen | 124 |
| (1) Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1 GG) | 125 |
| (a) Schutzgut | 125 |
| (b) Beeinträchtigung des grundrechtlichen Schutzgutes | 127 |
| (2) Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG) | 129 |
| (a) Schutzgut | 129 |
| (b) Beeinträchtigung des grundrechtlichen Schutzgutes | 131 |
| (3) Recht auf freie Entfaltung der Persönlichkeit (Art. 2 Abs. 1 GG) | 133 |
| (a) Schutzgut | 133 |
| (b) Beeinträchtigung des grundrechtlichen Schutzgutes | 134 |
| (4) Fortbewegungsfreiheit (Art. 2 Abs. 2 S. 2 GG) | 136 |
| (a) Schutzgut | 136 |
| (b) Beeinträchtigung des grundrechtlichen Schutzgutes | 136 |
| cc) Vergleichbare Fallkonstellationen bisheriger Urteile | 138 |
| (1) Schwangerschaftsabbruch | 138 |
| (2) Sicherungsverwahrung | 141 |
| (3) Asylbewerberleistungsgesetz | 143 |
| c) Stellungnahme | 146 |
| 6. Schutzpflichterfüllung und Prüfungsmaßstab | 148 |
| a) Prüfungsmaßstab | 149 |
| b) Erfüllung der Schutzpflicht | 150 |
| aa) Elftes Buch Sozialgesetzbuch | 150 |
| bb) Heimgesetz und Ländergesetzgebung | 153 |
| (1) Heimindestbauverordnung und Länderverordnungen | 155 |
| (2) Heimpersonalverordnung und Länderverordnungen | 158 |

| | |
|---|-----|
| cc) Stellungnahme | 160 |
| IV. Vorgehen vor dem Bundesverfassungsgericht | 163 |
| 1. Handlungsmöglichkeiten des Bundesverfassungsgerichts | 163 |
| a) Nichtigkeitserklärung verfassungswidriger Normen | 164 |
| aa) Ex-tunc Nichtigkeit | 164 |
| bb) Teilnichtigkeit | 164 |
| b) Unvereinbarerklärung einer verfassungswidrigen Norm | 165 |
| c) Verfassungswidrigerklärung gesetzgeberischen Unterlassens | 167 |
| d) Vereinbarerklärung bei noch verfassungsgemäßer Rechtslage | 169 |
| e) Verfassungskonforme Auslegung | 170 |
| f) Appellentscheidung | 172 |
| 2. Das Bundesverfassungsgericht zwischen Recht und Politik | 175 |
| a) Recht und Politik | 176 |
| b) Aufgaben und Grenzen der Verfassungsgerichtsbarkeit | 179 |
| aa) Judicial self-restraint | 180 |
| bb) Political question-Doktrin | 183 |
| cc) Gewaltenteilung | 184 |
| dd) Demokratieprinzip | 185 |
| ee) Funktionell-rechtlicher Ansatz | 187 |
| ff) Stellungnahme | 189 |
| 3. Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts im Fall der Pflegebedürftigen | 190 |
| a) Kontrollmaßstab | 190 |
| b) Entscheidungsart | 191 |
| c) Inhaltliche Ausgestaltung eines Appells | 193 |
| d) Funktionell-rechtlicher Aspekt | 195 |
| e) Durchsetzbarkeit | 197 |
| f) Prozessuale Überlegungen | 199 |
| aa) Abstrakte Normenkontrolle | 200 |
| bb) Konkrete Normenkontrolle | 200 |
| cc) Verfassungsbeschwerde | 201 |
| (1) Subsidiarität der Verfassungsbeschwerde | 201 |
| (2) Adressat der verletzten Schutzpflicht | 203 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| (3) Schlüssige Darlegung der Schutzpflichtverletzung | 205 |
| (4) Beschwerdebefugnis | 208 |
| (5) Erfolgsaussichten einer Verfassungsbeschwerde | 213 |
| C. Schlussbemerkung | 214 |
| Literaturverzeichnis | 217 |