

# 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 Spaltenverbandes 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

## *Inhaltsverzeichnis*

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
<b>III. Staatliche Schutzpflichten gegenüber den Pflegebedürftigen</b>	<b>94</b>
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 Gefahrniveau	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

## *Inhaltsverzeichnis*

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)	Heimmindestbauverordnung und Länderverordnungen	155
(2)	Heimpersonalverordnung und Länderverordnungen	158

cc) Stellungnahme	160
<b>IV. Vorgehen vor dem Bundesverfassungsgericht</b>	<b>163</b>
1. Handlungsmöglichkeiten des Bundesverfassungsgerichts	163
a) Nichtigerklärung verfassungswidriger Normen	164
aa) Ex- <i>tunc</i> 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 Schutzwürdigkeit	203

*Inhaltsverzeichnis*

(3) Schlüssige Darlegung der Schutzpflichtverletzung	205
(4) Beschwerdebefugnis	208
(5) Erfolgsaussichten einer Verfassungsbeschwerde	213
<b>C. Schlussbemerkung</b>	<b>214</b>
<b>Literaturverzeichnis</b>	<b>217</b>