

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
| Literatur | XXI |
| A. Einleitung..... | 1 |
| I. Thema und Relevanz der Arbeit | 1 |
| II. Prüfungsablauf und Methodik..... | 3 |
| B. Sozialrechtlichen Vorgaben | 5 |
| I. Ärztliches Versorgungssystem | 5 |
| 1. Beteiligte Parteien | 5 |
| a. Die Krankenkassen | 5 |
| b. Die gesetzlich Versicherten..... | 6 |
| c. Die Vertragsärzte..... | 6 |
| d. Die Kassenärztliche Vereinigung | 6 |
| e. Die Fehlverhaltensbekämpfungsstellen..... | 7 |
| 2. Rechtsbeziehungen zwischen den Beteiligten und Systemstruktur..... | 7 |
| 3. Vergütungs- und Abrechnungssystem | 8 |
| a. Grundlagen des ärztlichen Vergütungsrechts | 9 |
| aa. Der einheitliche Bewertungsmaßstab..... | 9 |
| bb. Regionale Euro-Gebührenordnung | 10 |
| cc. Morbiditätsbedingte Gesamtvergütung | 10 |
| dd. Honorarverteilung | 11 |
| b. Abrechnung und Sammelerklärung | 11 |
| c. Prüfung der Abrechnung | 12 |
| aa. § 106a SGB V – Abrechnungsprüfung | 12 |

| | | |
|------|--|----|
| (1.) | Abrechnungsprüfung durch die Kassenärztliche Vereinigung..... | 13 |
| (2.) | Abrechnungsprüfung durch die Krankenkassen | 14 |
| bb. | § 106 SGB V – Wirtschaftlichkeitsprüfung | 14 |
| II. | Ambulanter Pflegedienstbereich..... | 15 |
| 1. | Soziale Pflegeversicherung..... | 15 |
| a. | Beteiligte Parteien | 16 |
| aa. | Die Pflegekassen..... | 16 |
| bb. | Die Krankenkassen | 16 |
| cc. | Die gesetzlich Versicherten..... | 17 |
| dd. | Die ambulanten Pflegedienste | 17 |
| ee. | Der Medizinische Dienst der Krankenversicherung..... | 18 |
| ff. | Die Fehlverhaltensbekämpfungsstellen..... | 18 |
| b. | Rechtsbeziehungen zwischen den Beteiligten und Systemstruktur..... | 18 |
| aa. | Leistungsbeziehungen zwischen den Pflegekassen und Versicherten | 19 |
| bb. | Leistungsbeziehungen zwischen den Pflegekassen und ambulanten Pflegediensten | 20 |
| cc. | Leistungsbeziehungen zwischen den Versicherten und ambulanten Pflegediensten | 21 |
| c. | Vergütungs- und Abrechnungssystem | 21 |
| aa. | Grundlagen der Vergütung..... | 21 |
| bb. | Vergütungsvereinbarungen..... | 21 |
| cc. | Grundlagen der Abrechnung..... | 23 |
| (1.) | Abrechnung gegenüber den Pflegekassen..... | 24 |
| (2.) | Abrechnung gegenüber den Pflegebedürftigen | 24 |
| (3.) | Abrechnung gegenüber dem Sozialhilfeträger | 25 |
| dd. | Prüfung der Abrechnung | 25 |
| (1.) | § 114 SGB XI – Qualitätsprüfungen | 26 |
| (2.) | § 79 SGB XI – Wirtschaftlichkeitsprüfungen | 26 |
| 2. | Häusliche Krankenpflege durch die Gesetzliche Krankenversicherung..... | 27 |

| | | |
|------|--|----|
| a. | Anspruch des Versicherten auf häusliche Krankenpflege..... | 27 |
| b. | Beziehung zu den Pflegediensten (§ 132a SGB V)..... | 28 |
| c. | Vergütungs- und Abrechnungssystem | 29 |
| aa. | Vergütungssystem | 30 |
| (1.) | Allgemeines..... | 30 |
| (2.) | Vergütungsverträge | 30 |
| bb. | Abrechnungssystem..... | 30 |
| cc. | Prüfung der Abrechnung | 31 |
| dd. | Abgrenzung zur sozialen Pflegeversicherung..... | 32 |
| d. | Vergleich der häuslichen Krankenpflege mit der sozialen Pflegeversicherung..... | 32 |
| aa. | Anspruchsvoraussetzungen | 32 |
| bb. | Zulassung zur Versorgung | 33 |
| cc. | Abrechnungssysteme | 33 |
| 3. | Private Pflegeversicherung..... | 33 |
| III. | Vergleich des vertragsärztlichen Versorgungssystems mit dem System der Versorgung mit ambulanter Pflege | 34 |
| 1. | Vergleich der GKV mit der SPV..... | 35 |
| a. | Beteiligte Parteien | 35 |
| b. | Rechtsbeziehungen zwischen den Beteiligten und Systemstruktur..... | 36 |
| c. | Vergütungs- und Abrechnungssystem | 37 |
| aa. | Vergütungssystem | 37 |
| (1.) | Rechtsquellen..... | 37 |
| (2.) | Honorarverteilung | 38 |
| (3.) | Kostenerstattung..... | 38 |
| bb. | Abrechnungssystem | 39 |
| (1.) | Allgemeines..... | 39 |
| (2.) | Abrechnungsprüfung..... | 40 |
| (a.) | Prüfung der Richtigkeit der Abrechnung | 40 |
| (b.) | Wirtschaftlichkeitsprüfung..... | 41 |
| 2. | Vergleich der häuslichen Krankenpflege mit der vertragsärztlichen Versorgung..... | 41 |

| | |
|---|-----------|
| C. Vertragsärztlicher Abrechnungsbetrug | 43 |
| I. Ausgangsfall: Abrechnung von nicht/nicht vollständig erbrachten Leistungen | 43 |
| 1. Täuschung über Tatsachen | 44 |
| a. Täuschung | 45 |
| b. Tatsachen | 46 |
| 2. Irrtum | 47 |
| a. Kassenärztliche Vereinigung | 47 |
| aa. Abgrenzung zum Computerbetrug | 47 |
| bb. Maßgebliche Person des Irrenden | 48 |
| b. Krankenkasse | 50 |
| 3. Vermögensverfügung | 50 |
| a. Kassenärztliche Vereinigung | 50 |
| aa. Vermögensminderung bei der Kassenärztlichen Vereinigung | 51 |
| (1.) Juristischer Vermögensbegriff | 52 |
| (2.) Wirtschaftlicher Vermögensbegriff | 52 |
| (3.) Juristisch-ökonomischer Vermögensbegriff | 56 |
| (4.) Personalvermögensbegriff | 57 |
| (5.) Entscheidung | 57 |
| bb. Vermögensminderung bei den Krankenkassen | 57 |
| (1.) Vergütung innerhalb der MGV | 58 |
| (2.) Vergütung von Einzelleistungen | 58 |
| (3.) Vergütung des unvorhergesehenen morbiditätsbedingten Behandlungsbedarfes | 62 |
| cc. Vermögensminderung bei den anderen Ärzten | 65 |
| (1.) Überblick über die Honorarverteilungssysteme | 65 |
| (a.) Honorarverteilung bis 2009 | 66 |
| (b.) Honorarverteilung bis 2011 | 66 |
| (c.) Derzeitige Honorarverteilung nach dem GKV-VStG | 67 |
| (2.) Mögliche Auswirkungen der Falschabrechnung | 70 |
| (3.) Vermögensminderung und maßgebliche Verfügungshandlung | 71 |

| | | |
|------|---|----|
| (a.) | Gleiches Quartal..... | 71 |
| (b.) | Folgendes Quartal | 73 |
| (4.) | Dreiecksbetrug..... | 76 |
| b. | Krankenkasse | 76 |
| c. | Ergebnis | 77 |
| 4. | Schaden..... | 77 |
| 5. | Vorsatz und Absicht rechtswidriger und stoffgleicher Bereicherung..... | 79 |
| II. | Anwendungsfälle der streng formalen Betrachtungsweise | 79 |
| 1. | Konstellationen des Abrechnungsbetruges..... | 80 |
| a. | Abrechnung von nicht persönlich (sondern durch das nichtärztliche Hilfspersonal) erbrachten Leistungen | 80 |
| aa. | Gebot der persönlichen Leistungserbringung..... | 80 |
| bb. | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 81 |
| b. | Abrechnung unter Verstoß gegen den Grundsatz der Freiberuflichkeit des Arztes (verdecktes Anstellungsverhältnis)..... | 82 |
| aa. | Grundsatz der Freiberuflichkeit | 82 |
| bb. | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 83 |
| c. | Abrechnung mittels erschlichener oder ohne Zulassung..... | 85 |
| aa. | Zulassung und Approbation | 85 |
| bb. | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 86 |
| 2. | Schadensbestimmung mittels der streng formalen Betrachtungsweise..... | 86 |
| a. | Rechtsprechungsübersicht | 87 |
| b. | Auseinandersetzung mit der streng formalen Betrachtungsweise..... | 89 |
| aa. | Unterschiede zur üblichen Schadensbestimmung..... | 89 |
| bb. | Vereinbarkeit mit Art. 103 II GG..... | 91 |
| cc. | Möglichkeit einer nur teilweisen Anwendung der streng formalen Betrachtungsweise..... | 93 |
| dd. | Entscheidung | 94 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 3. | Schadensbestimmung mittels der Saldierungslehre | 97 |
| a. | Abrechnung von nicht persönlich (sondern durch das nichtärztliche Hilfspersonal) erbrachten Leistungen | 99 |
| aa. | Kompensation durch die Arbeitsleistung | 99 |
| bb. | Kompensation durch die Befreiung von einer Verbindlichkeit | 100 |
| (1.) | Kompensation durch die Befreiung vom Zahlungsanspruch gegenüber der KV..... | 100 |
| (2.) | Kompensation durch die Befreiung vom Behandlungsanspruch gegenüber den Versicherten ... | 100 |
| (a.) | Unmittelbarkeitszusammenhang | 101 |
| (aa.) | Behandlungserfolg | 101 |
| (bb.) | Erfüllungsbetrug | 102 |
| (b.) | Erfüllung des Behandlungsanspruchs des Versicherten | 105 |
| cc. | Kompensation durch die Ersparnis von Aufwendungen | 108 |
| b. | Abrechnung unter Verstoß gegen den Grundsatz der Freiberuflichkeit des Arztes (verdecktes Anstellungsverhältnis) | 109 |
| c. | Abrechnung mittels erschlichener oder ohne Zulassung..... | 110 |
| D. | Abrechnungsbetrug im ambulanten Pflegedienstbereich | 113 |
| I. | Strukturelle Probleme..... | 113 |
| 1. | Strafverfolgung | 113 |
| 2. | Abschluss des Strafverfahrens | 116 |
| 3. | Verlagerung ins Strafrecht/Instrumentalisierung | 118 |
| 4. | Geringe Zulassungsvoraussetzungen..... | 119 |
| II. | Abrechnungsbetrug durch den Inhaber des Pflegedienstes | 120 |
| 1. | Abrechnung von nicht/nicht vollständig erbrachten Leistungen | 120 |
| a. | Täuschung über Tatsachen..... | 121 |

| | | |
|------|--|-----|
| b. | Irrtum | 122 |
| aa. | Irrtum der Pflegekasse (SPV) | 122 |
| (1.) | Ausprägung der Fehlvorstellung (sachgedankliches Mitbewusstsein)..... | 123 |
| (2.) | Zweifel des verfügenden Sachbearbeiters | 124 |
| (3.) | Zurechnung der Kenntnis der Unrichtigkeit..... | 125 |
| (a.) | Zurechnung der Kenntnis des MDK | 125 |
| (b.) | Zurechnung der Kenntnis der Sachverständigen..... | 128 |
| bb. | Irrtum der Krankenkasse (häusliche Krankenpflege) | 128 |
| cc. | Irrtum des Klienten..... | 129 |
| dd. | Irrtum des Sozialhilfeträgers | 129 |
| c. | Vermögensverfügung..... | 129 |
| aa. | Vermögensverfügung durch die Pflegekasse (SPV)..... | 130 |
| bb. | Vermögensverfügung durch die Krankenkasse (häusliche Krankenpflege) | 130 |
| cc. | Vermögensverfügung durch den Klienten..... | 131 |
| dd. | Vermögensverfügung durch den Sozialhilfeträger | 131 |
| d. | Schaden (inklusive Hochrechnungen) | 131 |
| e. | Vorsatz und Absicht rechtswidriger und stoffgleicher Bereicherung | 133 |
| 2. | Anwendungsfälle der streng formalen Betrachtungsweise..... | 133 |
| a. | Konstellationen des Abrechnungsbetruges..... | 134 |
| aa. | Abrechnung von Leistungen durch nicht qualifiziertes Pflegepersonal | 134 |
| (1.) | Qualifiziertes Personal..... | 134 |
| (a.) | Häusliche Krankenpflege..... | 135 |
| (b.) | SPV | 136 |
| (2.) | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 137 |
| (a.) | Häusliche Krankenpflege..... | 137 |
| (b.) | SPV | 138 |
| (3.) | Vorsatz | 139 |
| bb. | Abrechnung von Pflegekursen durch nicht qualifiziertes Pflegepersonal | 140 |

| | | |
|-------|--|-----|
| (1.) | Pflegekurse | 140 |
| (2.) | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 141 |
| cc. | Abrechnung von Leistungen unter Verstoß gegen die Dokumentationspflicht | 142 |
| (1.) | Pflegedokumentation..... | 142 |
| (a.) | Häusliche Krankenpflege..... | 142 |
| (aa.) | Bestehende Regelungen zur Erstattungsfähigkeit bei Dokumentationsmängeln | 142 |
| (bb.) | Fehlende Regelung zur Erstattungsfähigkeit bei Dokumentationsmängeln..... | 144 |
| (b.) | SPV..... | 144 |
| (2.) | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 146 |
| (a.) | Häusliche Krankenpflege..... | 146 |
| (b.) | SPV..... | 146 |
| dd. | Abrechnung aufgrund rechtswidrigen Zulassungsvertrags..... | 147 |
| (1.) | Zulassungsvertrag | 147 |
| (a.) | SPV..... | 147 |
| (b.) | Häusliche Krankenpflege..... | 148 |
| (2.) | Erstattungsfähigkeit der Leistungen | 149 |
| (3.) | Täuschung, Irrtum und Vermögensverfügung | 150 |
| ee. | Abrechnung bei sonstigen Vertragsverstößen..... | 151 |
| b. | Schadensbestimmung mittels der streng formalen Betrachtungsweise..... | 152 |
| aa. | Rechtsprechungsübersicht | 152 |
| bb. | Übertragung der streng formalen Betrachtungsweise auf den ambulanten Pflegedienstbereich | 155 |
| (1.) | Formale Vorgaben..... | 155 |
| (2.) | Strafbarkeit eines Verstoßes gegen vertragliche Regelungen..... | 156 |
| (3.) | Entscheidung des BGH zur Übertragbarkeit der streng formalen Betrachtungsweise..... | 158 |
| (a.) | Sachverhalt und Entscheidung..... | 158 |

| | | |
|------|--|-----|
| (b.) | Entscheidungsbesprechung..... | 160 |
| c. | Schadensbestimmung mittels der Saldierungslehre | 162 |
| aa. | Abrechnung von Leistungen durch nicht qualifiziertes Pflegepersonal | 163 |
| (1.) | Kompensation bei der Krankenkasse | 163 |
| (a.) | Kompensation durch die Arbeitsleistung | 164 |
| (b.) | Kompensation durch die Befreiung vom Anspruch auf häusliche Krankenpflege gegenüber den Versicherten | 164 |
| (c.) | Kompensation durch die Ersparnis von Aufwendungen | 168 |
| (2.) | Kompensation bei der Pflegekasse..... | 169 |
| bb. | Abrechnung von Pflegekursen durch nicht qualifizierte Dozenten | 170 |
| cc. | Abrechnung von Leistungen unter Verstoß gegen die Dokumentationspflicht..... | 171 |
| (1.) | Kompensation bei der Krankenkasse | 171 |
| (2.) | Kompensation bei der Pflegekasse..... | 172 |
| (3.) | Kompensation bei dem Klienten..... | 172 |
| (4.) | Kompensation bei dem Sozialhilfeträger | 173 |
| dd. | Abrechnung mittels rechtswidrigen Zulassungsvertrages..... | 173 |
| (1.) | Kompensation bei der Pflegekasse..... | 173 |
| (a.) | Zulassungsvoraussetzungen des § 72 III S. 1 Nr. 1 SGB XI..... | 174 |
| (b.) | Zulassungsvoraussetzungen des § 72 III S. 1 Nr. 2 SGB XI..... | 175 |
| (c.) | Zulassungsvoraussetzung des § 72 III S. 1 Nr. 3 SGB XI..... | 176 |
| (d.) | Zulassungsvoraussetzungen des § 72 III S. 1 Nr. 4 SGB XI..... | 177 |
| (2.) | Kompensation bei der Krankenkasse | 178 |
| (3.) | Kompensation bei dem Klienten..... | 179 |
| (4.) | Kompensation bei dem Sozialhilfeträger | 179 |

| | |
|---|-----|
| III. Abrechnungsbetrug durch die verantwortliche Pflegefachkraft des Pflegedienstes | 179 |
| 1. Verantwortliche Pflegefachkraft..... | 180 |
| 2. Pflegepersonal..... | 181 |
| E. Fazit..... | 183 |