

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 2. Auflage	V
Abkürzungen und abgekürzt zitierte Literatur	XVI
1. Teil: Einführung	1
§ 1 Begriff, Bedeutung und Rechtsquellen des Arztstrafrechts	1
I. Historische Entwicklung und Begriff des Arztstrafrechts	2
II. Rechtsquellen	4
§ 2 Rechtsverhältnisse eines Arztes	5
I. Arztrechtliche Maxime	5
1. Selbstbestimmungsrecht des Patienten	5
2. Freier Beruf	6
3. Therapiefreiheit	6
4. Berufsethik	6
5. Regeln der ärztlichen Kunst	7
6. Wissenschaftsfreiheit	7
II. Rechtsbeziehung des frei praktizierenden Arztes zum Privatpatienten	7
1. Rechtsnatur des Behandlungsvertrages	7
2. Parteien des Vertrages	7
3. Form	8
4. Pflichten aus dem Vertrag	8
III. Rechtsverhältnisse eines Vertragsarztes	9
1. Das vertragsärztliche Vierecksverhältnis	9
2. Rechtsbeziehungen zum Kassenpatienten	10
3. Rechtsbeziehungen zur Kassenärztlichen Vereinigung	11
4. Rechtsverhältnis zu den Krankenkassen?	11
IV. Rechtsverhältnisse der Krankenhausärzte	11
V. Rechtsverhältnisse der Zahnärzte	12
VI. Parallelberufe	12
VII. Standesrecht	12

Inhaltsverzeichnis

2. Teil: Die einzelnen Bereiche des Arztstrafrechts	13
§ 3 Ärztlicher (Heil-)Eingriff als vorsätzliche Körperverletzung	13
I. Vorbemerkungen	13
1. Begriff des Behandlungsfehlers	13
2. Kein strafrechtlicher Sondertatbestand	14
II. Strafbarkeit als einfache (vorsätzliche) Körperverletzung (§ 223 StGB)	15
1. Vorbemerkungen	15
a) Geschütztes Rechtsgut	15
b) Geschütztes Tatobjekt	15
c) Pränatale Eingriffe mit postnatalen Folgen	16
d) Aufbauschema	17
2. Objektiver Tatbestand	17
a) Körperliche Misshandlung und Gesundheitsbeschädigung	17
b) Tatbestandseinschränkung beim ärztlichen Heileingriff	20
aa) Tatbestandslösungen der Literatur	20
bb) Rechtfertigungslösung der Rechtsprechung	21
3. Subjektiver Tatbestand	22
4. Rechtswidrigkeit	22
a) Rechtfertigende Einwilligung	22
aa) Dispositionsbefugnis und Einwilligungsfähigkeit	23
bb) Freiheit von Willensmängeln und ärztliche Aufklärung	25
cc) Einwilligungserklärung	41
dd) Grenzen der Einwilligung	42
ee) Begrenzung auf einen bestimmten Arzt	46
ff) Subjektives Rechtfertigungselement	46
b) Mutmaßliche Einwilligung	46
aa) Voraussetzungen einer Einwilligung	47
bb) Unmöglichkeit einer Einwilligungserklärung	47
cc) Hypothetischer Wille des Einwilligungsberechtigten	49
dd) Subjektives Rechtfertigungselement	50
c) Hypothetische Einwilligung	50
aa) Rechtsnatur nach den Befürwortern dieser Rechtsfigur	51
bb) Ablehnung dieser Rechtsfigur	53
d) § 34 StGB	55
e) Zwangsbehandlungen, insbesondere im Straf- und Maßregelvollzug	55
f) Weitere Rechtfertigunggründe	56
5. Schuld	56
a) Erlaubnistatbestandsirrtum	56
b) Erlaubnisirrtum	58
6. Strafantrag (§ 230 StGB)	60

Inhaltsverzeichnis

III.	Strafbarkeit als gefährliche Körperverletzung (§ 224 StGB)	60
1.	Vorbemerkungen	60
a)	Rechtsnatur	60
b)	Aufbauschema	61
2.	Die einzelnen gefährlichen Begehnungsweisen	61
a)	§ 224 I Nr. 1 StGB	61
b)	§ 224 I Nr. 2 StGB	64
c)	§ 224 I Nr. 3 StGB	66
d)	§ 224 I Nr. 4 StGB	66
e)	§ 224 I Nr. 5 StGB	67
3.	Subjektiver Tatbestand	68
IV.	Strafbarkeit als schwere Körperverletzung (§ 226 StGB)	69
1.	Vorbemerkungen	69
a)	Rechtsnatur	69
b)	Aufbauschema	69
2.	Schwere Folgen	70
a)	§ 226 I Nr. 1 StGB	70
b)	§ 226 I Nr. 2 StGB	71
c)	§ 226 I Nr. 3 StGB	72
V.	Strafbarkeit wegen Verstümmelung weiblicher Genitalien (§ 226a StGB)	74
1.	Verfassungsmäßigkeit	75
2.	Objektiver Tatbestand	76
3.	Subjektiver Tatbestand	76
4.	Rechtswidrigkeit und sonstige deliktsrechtliche Besonderheiten	76
VI.	Strafbarkeit als Körperverletzung mit Todesfolge (§ 227 StGB)	77
VII.	Strafbarkeit als Körperverletzung im Amt (§ 340 StGB)?	80
4	Ärztlicher (Heil-)Eingriff als fahrlässige Körperverletzung oder Tötung	80
I.	Vorbemerkungen	81
1.	Begriff der Fahrlässigkeit	81
2.	Geschütztes Rechtsgut und Tatobjekt	81
3.	Aufbauschema	81
II.	Objektive Fahrlässigkeit	82
1.	Objektive Sorgfaltspflichtverletzung	82
a)	Maßstab: Der Facharztstandard	83
b)	Beschränkung auf grobe Behandlungsfehler?	88
c)	Diagnosefehler	89
d)	Übernahmefahrlässigkeit	90
e)	Fehler bei Wahl und Durchführung der ärztlichen Maßnahme	91
f)	Bereitschaftsdienst	92
g)	Verantwortlichkeit bei Arbeitsteilung	93
aa)	Horizontale Arbeitsteilung	94

Inhaltsverzeichnis

bb) Vertikale Arbeitsteilung	97
2. Objektive Vorhersehbarkeit	102
III. Pflichtwidrigkeitszusammenhang	102
IV. Schutzzweckzusammenhang.	104
V. Schuld.	105
 § 5 Verweigerung der Behandlung	105
I. Abgrenzung von Tun und Unterlassen.	106
II. Unechtes Unterlassungsdelikt.	107
1. Unterlassen und Aufbauschema.	107
2. Garantenstellung	108
3. Hypothetische Kausalität	111
4. Rechtfertigende Pflichtenkollosion	112
5. Zumutbarkeit	112
III. Unterlassene Hilfeleistung (§ 323c I StGB)	113
1. Vorbemerkungen	113
a) Strafgrund und Rechtsgut	113
b) Rechtsnatur	113
c) Aufbauschema	114
2. Der objektive Tatbestand	114
a) Tatsituation	114
aa) Unglücksfall	114
bb) Gemeine Gefahr	117
cc) Gemeine Not	117
b) Tatbestandsmäßiges Verhalten: Unterlassen einer Hilfeleistung	117
aa) Hilfspflichtiger	117
bb) Unterlassen der Hilfeleistung	118
cc) Zeitpunkt der Hilfeleistung	118
dd) Erforderlichkeit.	118
ee) Zumutbarkeit	120
3. Der subjektive Tatbestand.	120
4. Tätige Reue?	121
5. Konkurrenzrechtliche Besonderheiten.	121
IV. Aussetzung (§ 221 StGB).	121
 § 6 Ärztliche Sterbehilfe	122
I. Abgrenzung strafloser Teilnahme an eigenverantwortlicher Selbsttötung von strafbarer Fremdtötung	123
II. Bisherige Systematik der Sterbehilfe	130
1. Direkte aktive Sterbehilfe	131
a) Tötung auf Verlangen (§ 216 StGB)	131
aa) Objektiver Tatbestand	132
bb) Subjektiver Tatbestand.	133
b) Totschlag (§ 212 StGB)/Mord (§ 211 StGB).	133
2. Indirekte aktive Sterbehilfe	135

Inhaltsverzeichnis

3.	Passive Sterbehilfe	136
a)	Hilfe beim Sterben	136
b)	Hilfe zum Sterben	137
c)	Behandlungsabbruch durch Abschalten lebenserhaltender Maschinen	138
III.	Neuausrichtung der Sterbehilfesystematik durch BGHSt. 55, 191 ff.	139
IV.	Feststellung des Patientenwillens	142
V.	Geschäftsmäßige Förderung der Selbsttötung (§ 217 StGB)	144
1.	Vorbemerkungen	144
a)	Sterbehilfegesellschaften und Gesetzgebungsgeschichte	144
b)	Strafgrund, Rechtsgut und Systematik	146
c)	Zweifel an der Verfassungsmäßigkeit	147
2.	Der objektive Tatbestand	149
a)	Tathandlungen	149
b)	Geschäftsmäßigkeit	151
3.	Der subjektive Tatbestand	153
4.	Rechtswidrigkeit	153
5.	Täterschaft und Teilnahme	154
a)	Täterschaft	154
b)	Teilnahme	154
aa)	Notwendige Teilnahme des Suizidenten	154
bb)	Strafausschließungsgrund des § 217 II StGB	155
cc)	Werbung	156
6.	Konkurrenzen und Rechtsfolgen	156
VI.	Früheuthanasie	156
§ 7	Strafbare Organ- und Gewebetransplantation	157
I.	Bevorzugung von Transplantations-Wartelistenpatienten	158
II.	Organ- und Gewebehandel	161
III.	Organ- und Gewebeentnahme vom Toten	162
IV.	Organ- und Gewebeentnahme vom Lebenden	164
V.	Implantation fremder Organe	166
VI.	Verletzung der Schweigepflicht	166
§ 8	Schutz des ungeborenen Lebens	166
I.	Überblick über die einzelnen Schutzphasen	167
II.	Extrakorporaler Schutz von Embryonen	169
1.	Schutzeinte des Embryonenschutzgesetzes	169
2.	Präimplantationsdiagnostik	169
3.	Stammzellgesetz	171
III.	Schwangerschaftsabbruch (§§ 218 ff. StGB)	171
1.	§ 218 StGB (Schwangerschaftsabbruch)	171
a)	Vorbemerkungen	171
aa)	Geschütztes Rechtsgut	171
bb)	Aufbauschema	172

Inhaltsverzeichnis

b)	Objektiver Tatbestand	172
aa)	Tatobjekt	172
bb)	Tathandlung	173
cc)	Tatbestandsausschluss, § 218a I StGB	174
c)	Subjektiver Tatbestand	177
d)	Rechtswidrigkeit	177
aa)	Medizinisch-soziale Indikation, § 218a II StGB	178
bb)	Kriminologische Indikation, § 218a III StGB	180
e)	Strafausschließungsgrund bzw. Absehen von Strafe, § 218a IV StGB	181
f)	Deliktsrechtliche Besonderheiten	182
aa)	Versuch	182
bb)	Täterschaft und Teilnahme	182
cc)	Regelbeispiele, § 218 II StGB	183
dd)	Konkurrenzen	183
g)	Anhang: Nothilfe zugunsten des ungeborenen Kindes?	184
2.	§ 218b StGB (fehlende bzw. unrichtige ärztliche Feststellung)	184
3.	§ 218c StGB (ärztliche Pflichtverletzung)	185
4.	§ 219a StGB (Werbung für den Schwangerschaftsabbruch)	185
5.	§ 219b StGB (Inverkehrbringen von Mitteln zum Schwangerschaftsabbruch)	186
§ 9	Verletzung der ärztlichen Schweigepflicht	186
I.	Verletzung von Privatgeheimnissen (§ 203 StGB)	186
1.	Vorbemerkungen	187
a)	Rechtsgut	187
b)	Aufbauschema	187
2.	Objektiver Tatbestand	188
a)	Täterqualifikation	188
b)	Tatobjekt	190
aa)	Geheimnis	190
bb)	Fremdheit	191
cc)	Einzelangaben iSd § 203 II 2 StGB	191
dd)	Anvertraut/bekannt geworden	192
c)	Tathandlung: offenbaren	193
d)	Qualifikation, § 203 V Var. 1 StGB	194
3.	Subjektiver Tatbestand	195
a)	Vorsatz	195
b)	Qualifikation, § 203 V Var. 2 StGB	195
4.	Rechtswidrigkeit: Unbefugtheit	195
a)	Einwilligung	196
b)	Rechtfertigender Notstand (§ 34 StGB)	199
c)	Gesetzliche Offenbarungspflichten	200
5.	Deliktsrechtliche Besonderheiten	200
a)	Strafantrag, § 205 StGB	200

Inhaltsverzeichnis

b) Konkurrenzen	201
II. Verwertung fremder Geheimnisse (§ 204 StGB)	201
§ 10 Ausstellen und Gebrauchen unrichtiger Gesundheitszeugnisse	201
I. Ausstellen unrichtiger Gesundheitszeugnisse (§ 278 StGB).	202
1. Objektiver Tatbestand	202
a) Täterqualifikation	202
b) Tatobjekt: Unrichtiges Gesundheitszeugnis	202
aa) Gesundheitszeugnis	203
bb) Unrichtigkeit	204
c) Tathandlung: Ausstellen	206
d) Zweckrichtung	206
2. Subjektiver Tatbestand	206
3. Konkurrenzen	207
II. Gebrauch unrichtiger Gesundheitszeugnisse (§ 279 StGB).	207
§ 11 Abrechnungsbetrug	207
I. Überblick über das ärztliche Vergütungssystem	209
1. Die vertragsärztliche Abrechnung	209
a) Das Abrechnungssystem	209
b) Typische Fallgruppen des Abrechnungsbetrugs	213
2. Die vertragszahnärztliche Abrechnung	213
3. Die privatärztliche Abrechnung	214
4. Die Abrechnung von Krankenhäusern	215
II. Dogmatische Vorbemerkungen zur Betrugsstrafbarkeit	215
1. Geschütztes Rechtsgut	215
2. Aufbauschema	215
III. Objektiver Tatbestand	216
1. Täuschung	216
a) Ausdrückliche Täuschungen	218
b) Konkludente Täuschungen	219
c) Täuschung durch Unterlassen	223
2. Irrtum	223
3. Vermögensverfügung	225
a) Begriff des Vermögens	225
b) Person des Geschädigten	226
aa) Vertragsärztlicher Bereich	226
bb) Privatärztlicher Bereich	227
cc) Abrechnungen von Krankenhäusern	227
c) Zulässigkeit des Dreiecksbetrugs	227
d) Verfügungshandlung	228
4. Vermögensschaden	228
a) Saldierung mit formell rechtswidrigen werthaltigen Leistungen?	229
aa) Vertragsärztlicher Bereich	229
bb) Privatärztlicher Bereich	231

Inhaltsverzeichnis

b) Berechnung durch Hochrechnung?	232
IV. Subjektiver Tatbestand	233
1. Vorsatz	233
2. Bereicherungsabsicht	233
V. Deliktsrechtliche Besonderheiten	234
1. Versuch	234
2. Qualifikation und Regelbeispiele	234
3. Konkurrenzen	235
 § 12 Korruption im Gesundheitswesen	235
I. Bestechung von Klinikärzten nach §§ 331 ff. StGB	236
1. Rechtsgut und Deliktsnatur	236
2. Vorteilsannahme (§ 331 StGB)	237
a) Objektiver Tatbestand	237
aa) Täterqualität	237
bb) Tathandlung	238
cc) Dienstausübung	242
dd) Unrechtsvereinbarung	242
b) Subjektiver Tatbestand	244
c) Genehmigung, § 331 III StGB	244
d) Konkurrenzrechtliche Aspekte	244
3. Bestechlichkeit (§ 332 StGB)	245
4. Vorteilsgewährung (§ 333 StGB)	246
5. Bestechung (§ 334 StGB)	246
II. Bestechung von Vertragsärzten	246
1. Strafbarkeit nach §§ 331 ff. StGB	246
2. Strafbarkeit nach § 299a StGB (Bestechlichkeit im Gesundheitswesen)	248
a) Rechtsgut und Deliktsnatur	249
b) Objektiver Tatbestand	250
aa) Täterqualität	250
bb) Tathandlung	251
cc) Unrechtsvereinbarung	253
c) Subjektiver Tatbestand	255
d) Strafzumessungsvorschrift des § 300 StGB	256
e) Konkurrenzen	257
3. Strafbarkeit nach § 299b StGB (Bestechung im Gesundheitswesen)	257
4. Strafbarkeit nach § 266 StGB (Vertragsarztuntreue)	257
a) Missbrauchstatbestand	258
b) Treubruchtatbestand	259
aa) Vermögensbetreuungspflicht des Vertragsarztes	260
bb) Pflichtverletzung	263
cc) Vermögensnachteil und subjektiver Tatbestand	264
III. Compliance im Gesundheitswesen	264

Inhaltsverzeichnis

§ 13 Nebenstrafrechtliche Bereiche	266
I. Strafbare Verschreibung von Betäubungsmitteln.	266
1. Das Ärzteprivileg des § 13 BtMG	266
2. Strafbarkeit nach § 29 I Nr. 6a und b BtMG	267
II. Strafbarkeiten nach dem Arzneimittelgesetz.	268
III. Strafbare Werbung	270
1. Strafbarkeit nach § 16 I UWG	270
2. Strafbarkeit nach § 14 HWG	271
3. Strafbarkeit nach § 148 Nr. 1 und 2 GewO	272
3. Teil: Sanktionen	273
§ 14 Strafrechtliche Sanktionen	273
I. Strafen	273
II. Die Anordnung eines Berufsverbots (§ 70 StGB)	273
1. Formelle Voraussetzung: Anlasstat	273
a) Missbrauch des Berufes oder Gewerbes	273
b) Grobe Verletzung berufsrechtlicher Pflichten	275
2. Materielle Voraussetzung: Gefahrenprognose	275
3. Die richterliche Entscheidung	276
4. Folgen des Berufsverbots	277
§ 15 Außerstrafrechtliche Sanktionen	277
I. Berufsrechtliche Folgen	277
1. Berufsunwürdigkeit	278
2. „Berufsrechtlicher Überhang“	278
3. Rechtsfolgen	282
II. Widerruf und Ruhen der Approbation	282
1. Unwürdigkeit oder Unzuverlässigkeit zur Ausübung des ärztlichen Berufs	282
2. Berufsrechtlicher Überhang	284
3. Widerrufentscheidung	285
4. Ruhen der Approbation	285
III. Vertragsärztliche Folgeverfahren	285
1. Entzug der Kassenzulassung	285
2. Disziplinarverfahren	286
3. Erstattung zu Unrecht erhaltener Vergütung	287
IV. Hochschulrechtliche Folgen	287
Stichwortverzeichnis	289