

Inhalt

<i>Einleitung</i>	1
<i>Abschnitt 1: Sozialrechtliche Schiedspersonen im Überblick</i>	5
A. Einführung von Schiedspersonen im Sozialrecht	6
B. Die Schiedspersonen im Überblick	10
I. Schiedsperson nach § 73b Abs. 4a SGB V	10
II. Weitere Schiedspersonen nach dem SGB V	12
1. § 132a Abs. 2 S. 6-8 SGB V	12
2. § 39a Abs. 1 S. 11-13 SGB V	13
3. § 65c Abs. 6 S. 8-12 SGB V	14
4. § 110 Abs. 1 S. 5-9 SGB V	14
5. § 125 Abs. 1 S. 5-7, Abs. 2 S. 4-6 SGB V	15
6. § 127 Abs. 1a S. 2-4 SGB V	16
7. § 132 Abs. 1 S. 2-4 SGB V	18
8. § 132d Abs. 1 S. 3-5 SGB V	18
9. § 132e Abs. 1 S. 3-5 SGB V	18
10. § 132g Abs. 3 S. 3 SGB V	19
11. § 211 Abs. 4 S. 4 SGB V	19
III. Schiedsperson nach § 76 Abs. 6 SGB XI	20
<i>Abschnitt 2: Die Schiedsperson nach § 73b Abs. 4a SGB V</i>	21
A. Anwendungsbereich von § 73b Abs. 4 S. 1, 2, Abs. 4a SGB V	22
I. Anwendbarkeit nach dem 30. Juni 2009	22
II. Vorrangiger Vertragsschluss mit den Gemeinschaften	25
B. Einsetzung der Schiedsperson	27
I. Beteiligte Parteien	27
1. Gemeinschaft	27
a) Einbezogene Leistungserbringer	27
aa) Allgemeinärzte	28
bb) Sonstige Hausärzte	29
(1) Voraussetzungen der Analogie	29

(2) Analoge Anwendung auf Hausärzte.....	30
b) Verfassungsmäßigkeit der Privilegierung	31
aa) Ungleichbehandlung, Art. 3 Abs. 1 GG	31
bb) Verstoß gegen sonstige Grundrechte	37
cc) Verstoß gegen EU-Recht.....	39
c) Organisationsform	41
d) Vertretung	43
e) Erfüllung der Pflicht aus § 73b Abs. 4 S. 1 SGB V durch Altverträge.....	51
2. Gesetzliche Krankenkassen	52
II. Antrag	52
1. Allgemeines.....	52
2. Antragsberechtigung	53
a) Gemeinschaften.....	53
b) Gesetzliche Krankenkassen.....	53
aa) Grundsatz: keine Antragsberechtigung	53
bb) Ausnahme: Vertragsdurchsetzung durch die gesetzlichen Krankenkassen.....	54
(1) Betroffene Personengruppen.....	55
(a) Gemeinschaften.....	56
(b) Versicherte.....	56
(c) Nachrangige Leistungserbringer nach § 73b Abs. 4 S. 3 SGB V	57
(2) Lösungsmöglichkeiten	58
(a) Analoge Anwendung von § 73 Abs. 4 S. 4 SGB V in Bezug auf die fehlende Antragsstellung von Gemeinschaften	58
(b) Analoge Anwendung von § 73b Abs. 4 S. 2 SGB V in Bezug auf ein Antragsrecht der Krankenkassen	60
(c) Analoge Anwendung von § 73b Abs. 4 S. 2 SGB V in Bezug auf eine Verpflichtung der Gemeinschaften zur Antragsstellung	60
(d) Gerichtliche Durchsetzung des Vertragsschlusses durch Krankenkassen.....	60

(e) Festsetzung des Vertragsinhaltes durch Verwaltungsakt und Durchsetzung mit Verwaltungszwang.....	61
(3) Kritische Würdigung	61
(4) Folgefrage: Sekundäransprüche der nachrangigen Leistungserbringer.....	62
3. Rechtsnatur des Antrags.....	63
a) Verwaltungsakt.....	63
b) Willenserklärung.....	64
4. Rechtsbehelfe gegen den Antrag	65
a) Der Grundsatz von Treu und Glauben im Sozialrecht.....	66
b) Zulässigkeit der Einlegung eines Rechtsbehelfs gegen den Antrag.....	67
III. Anforderungen an die Nichteinigung auf einen Vertrag.....	68
IV. Einigung auf eine Schiedsperson	71
1. Allgemeines	71
2. Rechtsnatur der Bestimmung der Schiedsperson durch die Parteien	72
V. Nichteinigung: Bestimmung durch die Aufsichtsbehörde.....	73
1. Allgemeines	73
2. Zuständige Aufsichtsbehörde.....	73
3. Anforderungen an die Nichteinigung auf eine Schiedsperson ...	75
4. Rechtsnatur der Bestimmung der Schiedsperson	75
5. Bündelung von Verfahren	77
6. Rechtsbehelfe gegen die Bestimmung der Schiedsperson	80
a) Allgemeines	80
b) Statthafte Klageart	80
c) Widerspruchsverfahren.....	81
d) Zuständiges Gericht.....	82
C. Verfahren.....	83
I. Zulässigkeit der Anrufung der Schiedsperson	84
1. Nachweis des Vorliegens einer Gemeinschaft.....	84
a) Zeitpunkt des Vorliegens der Gemeinschaft.....	84

b)	Berücksichtigung nachträglicher Änderungen.....	86
2.	Ausschreibungspflicht.....	88
a)	Nach nationalem Recht	89
aa)	Aus dem SGB V	89
bb)	Aus dem GWB	90
(1)	Verweis in § 69 Abs. 2 S. 1 SGB V	91
(2)	Verweis in § 69 Abs. 2 S. 4 SGB V	92
(a)	Öffentliche Auftraggebereigenschaft	93
(b)	Öffentlicher Auftrag	100
b)	Nach EU-Recht	107
aa)	Europäisches Vergaberecht	107
bb)	Europäisches Kartellrecht	108
c)	Zwischenergebnis: keine Ausschreibungspflicht	109
II.	Arbeit der Schiedsperson.....	109
1.	Anwendbarkeit von Verfahrensvorschriften.....	109
a)	Vorhandene Vorgaben für das Verfahren.....	110
aa)	Einfachgesetzliche Vorgabe: Unabhängigkeit.....	110
(1)	Begriffsbestimmung	110
(2)	Verfahrensanforderungen	113
(3)	Rechtsfolgen.....	114
bb)	Verfahrensvorgaben durch die Parteien	116
cc)	Rückgriff auf die Schiedsklausel in den Verträgen zur hausarztzentrierten Versorgung	117
b)	Bedürfnis nach (genaueren) Verfahrensvorschriften.....	118
c)	Rückgriff auf andere Regelungen	118
aa)	Allgemeines zu den möglichen anwendbaren Regelungen.....	119
(1)	Anwendung der Regelungen zu den weiteren Schiedspersonen.....	119
(2)	Anwendung der Regelungen zu den Schiedsämtern und -stellen sowie den jeweils ergangenen Rechtsverordnungen.....	119
(3)	Anwendung der Regelungen des VwVfG.....	125

(4) Anwendung der Regelungen des SGB X	125
(5) Anwendung prozessrechtlicher Regelungen: SGG, VwGO	126
(6) Anwendung privatrechtlicher Regelungen, §§ 317 ff. BGB, §§ 1025 ff. ZPO u.a.	127
(a) Schiedsperson als Mediator	128
(b) Schiedsperson als Dritter im Sinne von §§ 317 ff. BGB	129
(c) Die Leistungsbestimmung nach den §§ 317 ff. BGB im Überblick	129
(d) Schiedsgerichtsverfahren, §§ 1025 ff. ZPO	131
(7) Zwischenergebnis: Mögliche anwendbare Regelungen	133
bb) Grundfrage: Schiedsperson als Behörde i.S.v. § 1 Abs. 2 SGB X	133
(1) Behördenbegriff	133
(a) Der organisationsrechtliche Behördenbegriff ..	135
(b) Der prozessuale Behördenbegriff	136
(c) Der funktionale Behördenbegriff	138
(2) Auswertung der erst- und zweitinstanzlichen Rechtsprechung	143
(3) Das Urteil des Bundessozialgerichts vom 25. März 2015 – B 6 KA 9/14 R	146
(4) Einordnung der Schiedsperson nach § 73b Abs. 4a SGB V	147
(a) Anwendung der Behördenbegriffe	147
(b) Historische Betrachtung	153
(c) Teleologische Betrachtung	156
(d) Systematische Betrachtung	156
(aa) Die Schiedsperson nach § 132a SGB V ...	157
(aaa) Allgemeine Grundlagen	157
(bbb) Rechtsnatur der Schiedsperson und des Schiedsspruchs	160
(bb) Die weiteren Schiedspersonen	166

(cc) Das Schiedsamt nach § 89 SGB V sowie die Schiedsstellen.....	166
(dd) Näheverhältnis	170
(5) Sonderfall: Beleihung	172
(a) Grundsätze der Beleihung.....	172
(b) Beleihung im Sozialrecht.....	176
(c) Beleihung der Schiedsperson durch Gesetz.....	177
(d) Beleihung durch die Parteien aufgrund eines Gesetzes	177
(aa) Fähigkeit zur Verleihung hoheitlicher Befugnisse der Krankenkassen.....	179
(bb) Fähigkeit zur Verleihung hoheitlicher Befugnisse durch die Gemeinschaften	179
(aaa) Unterbeleihung	179
(bbb) Gemeinschaften als Beliehene.....	184
(cc) Beleihungsbefugnis gegenüber der Schiedsperson	188
(e) Beleihung durch Aufsichtsbehörde aufgrund von Gesetz.....	189
(f) Schiedsperson als Beliehene.....	189
(aa) Erst- und zweitinstanzliche Rechtsprechung zur Schiedsperson nach § 73b SGB V	190
(bb) Höchststrichterliche Rechtsprechung zu § 132a SGB V	190
(cc) Höchststrichterliche Rechtsprechung zu § 73b SGB V	190
(dd) Weitere Auslegung der Norm	191
(ee) Kritische Würdigung.....	192
(aaa) Regelung von Art und Umfang der Befugnisse.....	192
(bbb) Regelung einer Aufsicht	193
(ccc) Die Regelung zum Klagegegner, § 73b Abs. 4a S. 5 SGB V	196

(ddd) Ausreichende Legitimation für Unterbeleihung.....	199
(eee) Übertragung hoheitlicher Befugnisse	200
(g) Zwischenergebnis: Beleihung	202
(6) Zwischenergebnis: Schiedsperson als Behörde.....	202
cc) Folgen für das Schiedsverfahren: Anwendbare Regelungen	203
(1) Weitere Konstruktionsmöglichkeiten	203
(a) Öffentlich-rechtliche Rechtsfiguren	203
(b) Zivilrechtliche Rechtsfiguren.....	204
(2) Analogie zu den Vorschriften des SGB X	206
(3) Einordnung als öffentlich-rechtlicher Vertragshelfer.....	207
(a) Anwendbarkeit der §§ 317 ff. BGB	208
(aa) Anwendung der zivilrechtlichen Regelungen in §§ 317 ff. BGB im Sozialrecht	208
(aaa) § 69 Abs. 1 S. 3 SGB V.....	208
(bbb) § 61 S. 2 SGB X.....	209
(ccc) Die Einordnung der Verträge zur hausarztzentrierten Versorgung als öffentlich-rechtliche Verträge.....	210
(ddd) Anzuwendende Verweisnorm	212
(bb) Vertragshelfereigenschaft.....	216
(aaa) Vertragshelfer in der öffentlichen Verwaltung	216
(bbb) Vertragshelfer bei der Erfüllung autonomer Funktionen	217
(ccc) Vertragshelfer im engeren oder weiteren Sinne.....	220
(b) Vorgaben für das Verfahren	221
(aa) Billiges Ermessen oder freies Belieben ...	222
(bb) Der Inhalt des billigen Ermessens.....	224
(cc) Die Person des Dritten.....	228

(c) Zwischenergebnis: Vertragshelfer.....	229
(4) Ergebnis: Anzuwendende Verfahrensregelungen ...	229
dd) Allgemein anzuwendende Grundsätze aus dem Grundgesetz.....	230
(1) Herleitung und Anwendbarkeit allgemeiner Verfahrensgrundsätze	230
(a) In Betracht kommende Grundrechte.....	230
(b) Mittelbare Wirkung von Grundrechten.....	231
(c) Persönlicher Anwendungsbereich der Grundrechte.....	231
(2) Anwendbarkeit einzelner Verfahrensgrundsätze.....	233
(a) Recht auf Akteneinsicht	233
(b) Bekanntgabe und Begründung von Entscheidungen	234
(c) Beschleunigungsgrundsatz.....	235
(d) Dispositionsgrundsatz vs. Amtsermittlungsgrundsatz	236
(e) Mündlichkeitsgrundsatz.....	237
(f) Öffentlichkeitsgrundsatz	237
(g) Anspruch auf rechtliches Gehör	238
ee) Ergebnis: Allgemeine Verfahrensgrundsätze	238
2. Nachträgliche Beendigung des Verfahrens durch die Parteien...	239
a) Einvernehmliche beiderseitige Beendigung.....	239
b) Einseitige Beendigung durch die Gemeinschaft	241
3. Einseitige Beendigung des Verfahrens durch die Schiedsperson	242
a) Rechtsnatur der Rechtsbeziehungen	243
aa) Im Falle eines Vertrages	243
(1) Der Schiedsgutachtervertrag: Öffentlich- rechtlicher oder privatrechtlicher Vertrag	243
(2) Konkrete Einordnung des Schiedsgutachtervertrages.....	245
bb) Im Falle der Bestimmung durch die Aufsichtsbehörde.....	248

b)	Anfechtung.....	248
c)	Kündigung	249
aa)	Im Falle eines Vertrages.....	249
bb)	Im Falle einer Bestimmung durch die Aufsichtsbehörden	253
d)	Sonstige Beendigungsgründe.....	253
4.	Verstoß gegen höherrangiges Recht durch Nichtregelung von Verfahrensvorschriften.....	254
III.	Kostentragung	257
1.	Erfasste Kosten	257
2.	Haftung	258
D.	Rechte und Pflichten der Schiedsperson.....	260
I.	Reichweite der Entscheidungskompetenz	260
II.	Allgemeine Rechte und Pflichten aus dem Schiedsgutachtervertrag	261
III.	Nachweis- und Übermittlungspflichten bezüglich des Schiedsspruchs	262
E.	Entscheidung der Schiedsperson: Der Schiedsspruch	266
I.	Rechtsnatur.....	266
1.	Verwaltungsakt, § 31 S. 1 SGB X.....	266
2.	Schiedsspruch als Leistungsbestimmung	267
3.	Schiedsspruch als Willenserklärung	267
a)	Das Innenverhältnis	267
b)	Das Außenverhältnis	269
4.	Öffentlich-rechtlicher Vertrag.....	270
a)	Allgemeines	270
b)	Art des Vertrages.....	271
c)	Schriftformerfordernis, § 56 SGB X	272
d)	Nichtigkeit, § 58 Abs. 1 SGB X	272
e)	Anpassung und Kündigung, § 59 SGB X.....	273
f)	Ergänzende Vorschriften, § 61 S. 1 SGB X.....	273
II.	Wirksamwerden des Schiedsspruchs	274
III.	Wirkung gegenüber Dritten.....	277

1. Mittelbare Wirkung	277
a) Gegenüber den Hausärzten.....	277
b) Gegenüber den Versicherten.....	279
2. Unmittelbare Wirkung.....	280
a) Grundlagen einer unmittelbaren Wirkung gegenüber Dritten.....	281
b) Partner der Selbstverwaltung	285
aa) Die sog. gemeinsame Selbstverwaltung.....	286
bb) Selbstverwaltungskompetenz der Krankenkassen	287
cc) Selbstverwaltungskompetenz der Gemeinschaften.....	287
c) Wahrung verfassungsrechtlicher Vorgaben	289
aa) Wahrung von Grundrechten	289
bb) Wahrung des Erfordernisses einer ausreichenden demokratischen Legitimation.....	290
d) Systematischer Vergleich mit Verträgen mit weiteren Leistungserbringern.....	293
e) Unmittelbare Wirkung gegenüber nicht beigetretenen Versicherten und Hausärzten	295
aa) Nicht beigetretene Versicherte	295
bb) Nicht beigetretene Hausärzte	297
f) Unmittelbare Wirkung gegenüber weiteren Krankenkassen	298
g) Unmittelbare Wirkung von Vertragsänderungen und Neuabschlüssen	298
h) Zwischenergebnis: Unmittelbare Wirkung	300
IV. Zulässiger Inhalt des Schiedsspruchs	300
1. Allgemeines.....	300
a) Pflichtinhalt	301
b) Weitere Inhalte	301
c) Beteiligung der Kassenärztlichen Vereinigung	302
d) Wahrung des allgemeinen Wirtschaftlichkeitsgebots	303
2. Arten von Festsetzungen	303
a) Begrenzung bei der Festsetzung durch die Schiedsperson....	304

b)	Zulässigkeit von Add-On-Verträgen	305
3.	Geltung des Grundsatzes der Beitragssatzstabilität	308
4.	Datenschutz	312
a)	Allgemeines	312
b)	Abrechnung durch private Abrechnungsgesellschaften	314
V.	Rechtsfolgen einer rechtswidrigen Festsetzung	317
1.	Allgemeines	317
2.	Arten rechtswidriger Festsetzungen	318
3.	Zeitpunkt der Beurteilung	319
4.	Maßstab: (offenbare) Unbilligkeit, § 319 Abs. 1 BGB	320
a)	Definition der offenbaren Unbilligkeit	321
b)	Auf § 73b Abs. 4a SGB V anzuwendender Maßstab	322
5.	Rechtsfolge: Nichtigkeit oder bloße Unverbindlichkeit der Festsetzung	325
a)	Unverbindlichkeit und Nichtigkeit im Zivil- und Arbeitsrecht	326
b)	Unverbindlichkeit und Nichtigkeit im Rahmen von § 73b SGB V	329
6.	Anfechtung	330
a)	Die Anfechtung der zivilrechtlichen Leistungsbestimmung	331
b)	Die Anfechtung der Vertragsfestsetzung nach § 73b Abs. 4a SGB V	332
7.	Folgen für die bereits erfolgte Durchführung von Verträgen ...	334
a)	Rückabwicklung nichtiger Verträge im öffentlichen Recht	335
b)	Ausschluss der Rückabwicklung im Rahmen von § 73b SGB V	337
8.	Sekundäransprüche gegen die Schiedsperson	339
a)	Nacherfüllungsanspruch	339
b)	Schadensersatzansprüche	341
aa)	Vertragliche Schadensersatzansprüche	341
bb)	Deliktische Schadensersatzansprüche	343
c)	Sonstige Sekundäransprüche	345

VI.	Folgefrage: Gerichtlicher Rechtsschutz gegen den Schiedsspruch	346
1.	Verwirkung des Klagerechts.....	346
2.	Rechtsweg.....	348
3.	Zuständiges Gericht.....	348
a)	Sachliche Zuständigkeit	348
b)	Örtliche Zuständigkeit.....	349
aa)	Örtliche Zuständigkeit nach § 57a Abs. 2 SGG.....	349
bb)	Örtliche Zuständigkeit nach § 57a Abs. 3 SGG.....	351
c)	Instanzielle Zuständigkeit	352
4.	Kontrolldichte.....	353
5.	Klageart	356
a)	Feststellungsklage	357
b)	Ersetzungsklage.....	359
aa)	Leistungs- oder Ersetzungsklage	359
bb)	Zulässigkeit einer gerichtlichen Festsetzung	360
cc)	Auslegung oder Umdeutung in eine Leistungsklage	363
6.	Klagegegner.....	364
a)	Allgemeines.....	364
b)	Inhalt und Bedeutung des § 73b Abs. 4a S. 5 SGB V.....	365
c)	Dogmatische Einordnung von § 73b Abs. 4a S. 5 SGB V	366
7.	Beiladung.....	367
a)	Notwendige Beiladung, § 75 Abs. 2 SGG	367
b)	Einfache Beiladung, § 75 Abs. 1 S. 1 SGG.....	368
8.	Einstweiliger Rechtsschutz	369
F.	Verhältnis zu weiteren Rechtsquellen.....	371
I.	Verhältnis zu den Satzungen der Krankenkassen	372
II.	Verhältnis zu sonstigen Rechtsnormen.....	377
III.	Verhältnis zu den Beitrittserklärungen	377
1.	Beitrittserklärungen der Versicherten.....	378
2.	Beitrittserklärungen der Ärzte.....	379

G. Aufsicht	379
I. Aufsicht über die Bestimmung der Schiedsperson durch die Aufsichtsbehörde	379
II. Aufsicht über die Tätigkeit der Schiedsperson	380
III. Verfassungsmäßigkeit der Ausgestaltung	380
<i>Abschnitt 3: Übertragbarkeit der Erkenntnisse auf die weiteren Schiedspersonen im Sozialrecht.....</i>	<i>383</i>
A. Grundüberlegungen zu den Schiedspersonen als Basis für die Vergleichbarkeit	383
B. Vergleichbarkeit der Schiedspersonen und Übertragbarkeit der Überlegungen zur Schiedsperson nach § 73b Abs. 4a SGB V	385
I. Allgemeines	386
II. § 132a Abs. 2 S. 3-8 SGB V	387
III. § 39a Abs. 1 S. 11-13 SGB V	388
IV. § 65c Abs. 6 S. 8-12 SGB V	390
V. § 110 Abs. 1 S. 5-9 SGB V	392
VI. § 125 Abs. 1 S. 5-7, Abs. 2 S. 4-6 SGB V	392
VII. § 127 Abs. 1a S. 2-4 SGB V	394
VIII. § 132 Abs. 1 S. 2-4 SGB V	395
IX. § 132d Abs. 1 S. 3-5 SGB V	396
X. § 132e Abs. 1 S. 3-5 SGB V	397
XI. § 132g Abs. 3 S. 3 SGB V	398
XII. § 211 Abs. 4 S. 4 SGB V	398
XIII. § 76 Abs. 6 SGB XI	399
1. Grundlegende Vergleichbarkeit	399
2. Schiedsperson nach § 76 Abs. 6 SGB XI	400
XIV. Schlussfolgerungen	402
<i>Abschnitt 4: Zusammenfassung und Fazit.....</i>	<i>405</i>
<i>Literatur.....</i>	<i>409</i>
<i>Stichwortverzeichnis.....</i>	<i>431</i>