

# 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

III

(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 (genauerer) 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) Höchstrichterliche Rechtsprechung zu § 132a SGB V .....	190
(cc) Höchstrichterliche 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>	383
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>	405
<i>Literatur.....</i>	409
<i>Stichwortverzeichnis.....</i>	431