

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Danksagung	9
Einleitung	19
Kapitel 1 Grundlagen des Heilbehandlungsrechts	21
1.1 Das Arzt-Patient-Verhältnis	21
1.2 Die zivilrechtlichen Grundlagen der Heilbehandlung	27
1.2.1 Grundlagen der Haftung	27
1.2.2 Der Behandlungsvertrag	27
1.2.3 Behandlungsfehler	29
1.2.3.1 Diagnosefehler	32
1.2.3.2 Anwendungs- oder Therapiefehler/ Behandlungsfehler im engeren Sinn	33
1.2.3.3 Überwachungs- und Kontrollfehler	33
1.2.3.4 Sicherungsaufklärungsfehler/Fehler bei der therapeutischen Aufklärung	34
1.2.3.5 Übernahmeverorschulden/ Übernahmefehler	35
1.2.3.6 Organisationsfehler/ Organisationsverschulden	36
1.2.4 Die ärztlichen Aufklärungs- und Informationspflichten	37
1.2.4.1 Selbstbestimmungsaufklärung	38
1.2.4.2 Therapeutische Aufklärung/ Sicherungsaufklärung	45
1.2.4.3 Wirtschaftliche Aufklärung	47
1.2.5 Besonderheiten des Beweisrechts im Arzthaftungsprozess	49

1.2.5.1	Verminderte Darlegungslast	51
1.2.5.2	Beweiserleichterung durch Anscheinsbeweis	52
1.2.5.3	Beweiserleichterung bei Dokumentationsmangel	53
1.2.5.4	Beweiserleichterung bei mangelnder Befunderhebung oder Befund Sicherung	53
1.2.5.5	Beweiserleichterung bei Einwirkung auf Beweismittel	55
1.2.5.6	Beweislastumkehr bei grobem Behandlungsfehler	55
1.2.5.7	Beweiserleichterung bei Organisationsmangel	57
1.2.5.8	Beweiserleichterung bei voll beherrschbaren Risiken	58
1.2.6	Vorprozessuale und außergerichtliche Klärung ärztlicher Behandlungsfehler	59
1.2.6.1	Gutachterkommissionen und Schlichtungsstellen	59
1.2.6.2	Unterstützung durch die gesetzlichen Krankenkassen	60
1.2.6.3	Privatgutachten	61
1.3	Die ärztliche Heilbehandlung aus strafrechtlicher Sicht	61
1.3.1	Körperverletzungsdoktrin	61
1.3.2	Reformbestrebungen	65
1.3.3	Beweisfragen des Medizinstrafrechts	69
1.3.4	Garantenstellung des Arztes	69
1.3.5	Einwilligung und Aufklärung	71
1.3.6	Sonderfall der hypothetischen Einwilligung im Arztstrafrecht	72
1.3.7	Strafrechtliche Folgen fehlerhafter oder unterlassener Aufklärung	75
1.3.7.1	Selbstbestimmungsaufklärung	75

1.3.7.2 Therapeutische Aufklärung	76
1.4 Außerzivil- und -strafrechtliche Folgen fehlerhafter ärztlicher Behandlung	77
1.4.1 Berufsrechtliche Folgen	77
1.4.2 Widerruf der Approbation	82
1.4.3 Ruhen der Approbation	84
1.4.4 Vertragsarztrechtliche Folgen	87
1.4.4.1 Vertragsärztliches Disziplinarverfahren	87
1.4.4.2 Entziehung der Vertragsarztzulassung	89
1.4.5 Arbeitsrechtliche Folgen	90
1.4.5.1 Kündigung	92
1.4.5.2 Arbeitnehmerhaftung	94
Kapitel 2 Das Patientenrechtegesetz	99
2.1 Entstehungsgeschichte/Gesetzesgeschichte	99
2.2 Überblick zur gesamten Regelungsmaterie des Patientenrechtegesetzes	102
2.3 Beweggründe des Gesetzgebers und Gesetzeszweck	104
2.4 Überblick zu den Änderungen des BGB durch das Patientenrechtegesetz	106
2.5 Zwischenfazit	114
Kapitel 3 Fehleroffenbarung vor Inkrafttreten des Patientenrechtegesetzes	117
3.1 Rechtsprechung zur Informationspflicht über eigene und fremde Behandlungsfehler	117
3.2 Zwischenfazit	119
3.3 Streitstand im Schrifttum zur Informationspflicht über eigene oder fremde Behandlungsfehler	120
3.4 Pflicht zur unaufgeforderten Offenbarung eigener Fehler - Fehleraufklärungspflicht	121

3.4.1	Ableitung aus der Selbstbestimmungsaufklärung	121
3.4.1.1	<i>Kleuser</i>	121
3.4.1.2	<i>Taupitz</i>	123
3.4.1.3	<i>Gubernatis</i>	124
3.4.1.4	<i>Rieger</i>	124
3.4.1.5	<i>Laufs</i>	125
3.4.1.6	<i>Solbach</i>	125
3.4.1.7	<i>Glatz</i>	125
3.4.1.8	<i>Tebille/Schmitz-Herscheidt</i>	126
3.4.2	Ableitung aus der Pflicht zur therapeutischen Aufklärung	126
3.4.2.1	<i>Kleuser</i>	126
3.4.2.2	<i>Tebille/Schmitz-Herscheidt</i>	127
3.4.2.3	<i>Schelling/Warntje</i>	127
3.4.2.4	<i>Taupitz</i>	128
3.4.3	Ableitung aus der Diagnoseaufklärung	129
3.4.4	Ableitung aus einer Vermögensbetreuungspflicht/wirtschaftlichen Aufklärungspflicht	130
3.4.4.1	<i>Tebille/Schmitz-Herscheidt</i>	130
3.4.4.2	<i>Glatz</i>	131
3.4.4.3	<i>Kleuser</i>	131
3.4.4.4	<i>Taupitz</i>	132
3.4.4.5	<i>Solbach</i>	132
3.4.5	Ableitung aus § 666 BGB direkt bzw. analog	132
3.4.5.1	<i>Kleuser</i>	133
3.4.5.2	<i>Taupitz</i>	133
3.4.6	Ableitung aus Behandlungsvertrag und allgemeiner Treuepflicht	134
3.4.6.1	<i>Uhlenbruck</i>	135
3.4.6.2	<i>Francke/Hart</i>	135

3.4.6.3	<i>Terbille/Schmitz-Herscheidt</i>	136
3.4.6.4	<i>Gubernatis</i>	137
3.4.6.5	<i>Prutting</i>	137
3.4.6.6	<i>Zwischenfazit</i>	138
3.4.7	Inhalt und Umfang der Fehleroffenbarungspflicht im Schrifttum	138
3.4.7.1	<i>Kleuser</i>	140
3.4.7.2	<i>Taupitz</i>	141
3.4.7.3	<i>Schwarz</i>	142
3.4.7.4	Eigene Stellungnahme	143
3.5	Pflicht zur Fehleroffenbarung auf Nachfrage des Patienten	148
3.5.1	Umfang der Offenbarungspflicht auf Nachfrage	149
3.5.1.1	<i>Terbille/Schmitz-Herscheidt</i>	149
3.5.1.2	<i>Uhlenbruck</i>	149
3.5.1.3	<i>Dann</i>	149
3.5.1.4	<i>Schelling/Warntjen</i>	150
3.5.1.5	Eigene Stellungnahme	151
3.6	Pflicht zur Offenbarung fremder Fehler	157
3.6.1	<i>Glatz</i>	157
3.6.2	<i>Rieger</i>	158
3.6.3	<i>Kern/Laufs</i>	159
3.6.4	<i>Schreiber</i>	159
3.6.5	Eigene Stellungnahme	159
3.6.6	Umfang der Pflicht zur Offenbarung fremder Fehler	160
3.7	Fehleroffenbarungspflicht aus strafrechtlicher Sicht	163
3.7.1	Körperverletzung durch Unterlassen?	163
3.7.2	Strafvereitelung durch Unterlassen?	165
3.7.3	Strafbarkeit wegen Betruges?	167
3.8	Zwischenfazit	174

Kapitel 4 Fehleroffenbarung nach dem Patientenrechtegesetz	177
4.1 Allgemeines	177
4.2 Anwendungsbereich	177
4.2.1 Adressat der Informationspflicht	178
4.2.2 Adressat der Information nach § 630c Abs. 2 Satz 2 BGB	180
4.3 Entstehungsvoraussetzungen der Informationspflicht des § 630c Abs. 2 Satz 2 BGB	183
4.3.1 Behandlungsfehler	183
4.3.2 Erkennbarkeit	185
4.3.3 Nachfrage (Alternative 1)	188
4.3.4 Abwendung einer Gesundheitsgefahr (Alternative 2)	191
4.4 Inhalt und Umfang	193
4.4.1 Streitstand	195
4.4.2 Historische Auslegung	196
4.4.3 Teleologische Auslegung	198
4.4.4 Systematische Auslegung	201
4.4.5 Verfassungsrechtliche Auslegung	202
4.4.5.1 Verfassungsmäßigkeit einer Informationspflicht zu eigenen Fehlern	203
4.4.5.2 Zwischenfazit	238
4.5 Form der Informationserteilung	239
4.6 Entbehrlichkeit der Informationspflicht	240
4.7 Rechtsfolgen der Informationspflichtverletzung	241
4.7.1 Zivilrechtliche Haftung	241
4.7.2 Strafrechtliche Folgen	242
4.7.2.1 Strafbarkeit wegen Betruges durcht Unterlassen?.....	242

Kapitel 5 Das Beweisverbot in § 630c Abs. 2 Satz 3 BGB	247
5.1 Allgemeines	247
5.2 Grundlagen zu Beweisverboten	247
5.2.1 Beweiserhebungsverbote	248
5.2.2 Beweisverwertungsverbote	249
5.2.3 Verwendungsverbote	252
5.2.3.1 Begriff und Abgrenzung	252
5.2.3.2 Reichweite und Umfang der Verwendungsverbote	256
5.3 Einordnung des § 630c Abs. 2 Satz 3 BGB	259
5.3.1 Streitstand im Schrifttum	259
5.3.2 Eigene Stellungnahme	261
5.4 Umfang und Reichweite des § 630c Abs. 2 Satz 3 BGB	265
5.4.1 Umfang und sachliche Reichweite im Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahren	266
5.4.1.1 Umfang	266
5.4.1.2 Sachliche Reichweite im Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahren	270
5.4.2 Personelle Reichweite des Beweisverbots	283
5.4.2.1 Analoge Anwendung des Verwendungsverbotes auf tatsächliche Behandelnde	285
5.4.3 Zustimmungserfordernis für die Verwendung	292
5.4.3.1 Belehrungspflicht	293
5.4.3.2 Art und Weise der Zustimmung	294
5.4.3.3 Widerruf der Zustimmung	297
5.4.4 Reichweite außerhalb des Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahrens	301
5.4.4.1 Unmittelbare Anwendung des § 630c Abs. 2 Satz 3 BGB außerhalb von Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahren	302
5.4.4.2 Analoge Anwendung des § 630c Abs. 2 Satz 3 BGB außerhalb von	

Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahren	302
Kapitel 6 Zusammenfassung und Ausblick	307
Literaturverzeichnis	327