

Inhaltsübersicht

Vorwort.....	VII
Verdankung	IX
Inhaltsübersicht	XI
Inhaltsverzeichnis	XV
Zusammenfassung.....	XXVII
Résumé.....	XXIX
Riassunto	XXXI
Literaturverzeichnis	XXXIII
Abkürzungsverzeichnis.....	LIX
Gesetzesregister	LXV
Materialien	LXIX

1. Teil : Grundlagen für den Rückgriff der UV im Medizinalhaftpflichtfall1

§ 1 Einführung	3
I. Ausgangslage	3
II. Schadenausgleichssysteme.....	6
III. Extrasystemische Leistungskoordination.....	19
IV. Der Rückgriff der gesetzlichen Unfallversicherung ...	23
V. ... im Medizinalhaftpflichtfall	24
§ 2 Verfahrensrechtliche Voraussetzungen.....	33
I. Vorbemerkung.....	33
II. Datenbearbeitung	34
III. Amts- und Verwaltungshilfe.....	42
IV. Akteneinsicht	43
V. Mitwirkung.....	49
§ 3 Grundsätze des Rückgriffs	63
I. Vorbemerkung.....	63
II. Subrogation	63
III. Umfang.....	74
IV. Solidarität	132

**2. Teil : Die weiteren Voraussetzungen für den Rückgriff der UV
im Medizinalhaftpflichtfall..... 139**

§ 4 Die juristische Abklärung 141

I. Anwendbares Recht..... 141

II. Verjährung und Verwirkung..... 161

III. Haftung..... 188

IV. (Haftpflicht-)Versicherungsdeckung 252

§ 5 Die medizinische Abklärung 269

I. Vorbemerkung..... 269

II. Versicherungsmedizinische Dienste 269

III. Begutachtung 271

**3. Teil : Der Rückgriff der UV im Medizinalhaftpflichtfall und
damit verbundene Auslegungsfragen..... 281**

§ 6 Accident médical..... 283

I. Vorbemerkung..... 283

II. Voraussetzungen..... 283

III. Einordnung ins Unfallversicherungsrecht..... 285

IV. Rechtsprechung..... 287

V. Kritik der Lehre an der Bundesgerichtspraxis..... 293

VI. Zusammenfassung 296

§ 7 Schädigung bei der Heilbehandlung 297

I. Vorbemerkung..... 297

II. Einordnung ins Unfallversicherungsrecht..... 297

III. Rechtsprechung..... 300

IV. Auslegung von Art. 6 Abs. 3 UVG..... 301

**§ 8 Rückgriffsrecht der UV nach Art. 72 Abs. 1 ATSG für Leistungen
gemäss Art. 6 Abs. 3 UVG? 309**

I. Ausgangslage 309

II. Auslegung von Art. 72 Abs. 1 ATSG..... 311

4. Teil : Schlussbetrachtung.....	335
§ 9 Synthese und Erkenntnisse	337
I. Erkenntnisse aus dem 1. Hauptteil	337
II. Erkenntnisse aus dem 2. Hauptteil	342
III. Erkenntnisse aus dem 3. Hauptteil	348
§ 10 Schlusswort.....	353
Anhänge	355
Diagramm «Prüfschema Durchführung Rückgriff»	355
Diagramm «Prüfschema anwendbares Recht»	356
Diagramm «Prüfschema medizinische Abklärung»	357

Inhaltsverzeichnis

Vorwort..... VII

Verdankung IX

Inhaltsübersicht..... XI

InhaltsverzeichnisXV

Zusammenfassung..... XXVII

Résumé..... XXIX

Riassunto..... XXXI

LiteraturverzeichnisXXXIII

Abkürzungsverzeichnis.....LIX

Gesetzesregister LXV

Materialien LXIX

1. Teil : Grundlagen für den Rückgriff der UV im Medizinalhaft-
pflichtfall1

§ 1 Einführung 3

I. Ausgangslage 3

II. Schadenausgleichsysteme..... 6

 1. Überblick..... 6

 2. Versicherungssystem 8

 A. Allgemeines..... 8

 B. Sozialversicherung 9

 a) Allgemeines..... 9

 b) Sozialversicherungssystem und -zweige 10

 C. Privatversicherung.....11

 a) Allgemeines.....11

 b) Versicherungsarten 12

 3. Haftpflichtsystem 14

 A. Allgemeines..... 14

 B. Haftungsarten und -voraussetzungen 16

 C. Bereicherungsverbot und Anspruchskonkurrenz..... 17

III. Extrasystemische Leistungskoordination..... 19

1.	Begriff	19
2.	Überentschädigungsverbot	20
A.	Allgemeines	20
B.	Koordination durch Subrogation	22
IV.	Der Rückgriff der gesetzlichen Unfallversicherung	23
V.	... im Medizinalhaftpflichtfall	24
1.	Begriff	24
2.	Haftungstatbestände	24
3.	Haftungssubjekte	25
4.	Regresspraxis	26
§ 2	Verfahrensrechtliche Voraussetzungen	33
I.	Vorbemerkung	33
II.	Datenbearbeitung	34
1.	... durch die UV als Bundesorgan	34
2.	... durch Dritte (insbesondere Sachverständige)	35
A.	Allgemeines	35
B.	Vorgehen in der Praxis	35
C.	Sonderfall: Begutachtung im Ausland	36
3.	Grundsätze	39
4.	Spezialität: Todesfall	41
III.	Amts- und Verwaltungshilfe	42
1.	Allgemeines	42
2.	Voraussetzungen und Form	42
3.	Konkretisierung auf Verordnungsstufe	43
IV.	Akteneinsicht	43
1.	Allgemeines	43
2.	Voraussetzungen und Form	45
3.	Umfang der Akteneinsicht	47
V.	Mitwirkung	49
1.	Allgemeines	49
2.	Inhalt der Mitwirkungspflichten	51
A.	Auskunftspflicht	51
a)	Auskünfte im Regressverfahren im Allgemeinen	51
b)	Auskünfte im Medizinalhaftpflichtfall im Besonderen	52

B.	Duldungspflicht (körperlicher Untersuchungen).....	53
a)	Allgemeines und Anwendbarkeit im Regressverfahren	53
b)	Erfordernis der Notwendigkeit und Zumutbarkeit	55
3.	Voraussetzungen und Form	57
4.	Folgen bei Verletzung der Mitwirkungspflichten	59
§ 3	Grundsätze des Rückgriffs	63
I.	Vorbemerkung	63
II.	Subrogation	63
1.	Integrale Subrogation	63
A.	Begriff	63
B.	Relevanz der Regresskaskade	64
a)	... im Lichte von BGE 143 III 79 und BGE 144 III 319.....	64
b)	... im Lichte von BGE 146 III 362.....	68
c)	Zusammenfassung	69
2.	Folgen der Subrogation	70
A.	Übergang der Vorzugs- und Nebenrechte	70
B.	Sperr- und Befreiungswirkung	72
C.	Übergang der Verjährungsfristen	73
III.	Umfang.....	74
1.	Vorbemerkung	74
2.	Gesetzlichkeit der Leistungen	76
A.	Allgemeines	76
B.	Gesetzliche Versicherungsleistungen	76
C.	Behauptungs-, Substanziierungs- und Beweislast	78
a)	Allgemeines	78
b)	Bisherige Rechtsprechung	79
c)	Jüngste Rechtsprechung	81
d)	Stellungnahme	83
D.	Ungesetzliche Versicherungsleistungen	84
a)	Allgemeines	84
b)	Die Leistungsanrechnung im Direktschadensverfahren	85
aa)	... bei späterer Bestreitung der Regressfähigkeit jener Leistungen im Regressverfahren	85
bb)	... ist rechtsmissbräuchlich und verdient daher keinen Rechtsschutz?	86

cc)	Stellungnahme	87
E.	Verzicht auf Gesetzlichkeit der Leistungen de lege ferenda?.....	91
3.	Quotenvorrecht	92
A.	Allgemeines	92
B.	Quotenvorrecht als Verteilungsvorrecht	93
a)	Regelungsinhalt	93
b)	Voraussetzungen	94
aa)	Kongruente Schadenspositionen	95
bb)	Ungenügende Schadensdeckung durch Sozialversicherungsleistungen	96
cc)	Ungenügendes Haftungssubstrat	96
c)	Abgeschwächtes Verteilungsvorrecht bei immateriellen Schädigungen?.....	103
C.	Quotenvorrecht als Befriedigungsvorrecht.....	105
a)	Regelungsinhalt	105
b)	Voraussetzungen	106
D.	Fiktives oder abstraktes Quotenvorrecht	107
a)	Ausgangslage.....	107
b)	Stellungnahme	109
4.	Quotenteilung	112
A.	Allgemeines	112
B.	Regelungsinhalt	112
C.	Voraussetzungen	113
5.	Kongruenzgrundsatz.....	114
A.	Allgemeines	114
B.	Voraussetzungen	117
a)	Ereignisbezogene Kongruenz.....	117
b)	Sachliche Kongruenz.....	118
c)	Zeitliche Kongruenz	119
d)	Personelle Kongruenz.....	120
C.	1. ATSG-Revision.....	120
6.	Regressprivileg.....	122
A.	Allgemeines	122
a)	Privilegierte Personenkreise	122
b)	Ratio legis.....	125

c)	Rechtsfolgen.....	126
d)	Ausnahmetatbestand.....	128
B.	Relevanz des Familien- bzw. Angehörigenprivilegs	130
C.	Relevanz des Arbeitgeberprivilegs	131
D.	Zusammenfassung	132
IV.	Solidarität	132
1.	Allgemeines.....	132
2.	Spezialität: Schädigung bei der Heilbehandlung	135
A.	Fragestellung	135
B.	Lösung	135
2. Teil :	Die weiteren Voraussetzungen für den Rückgriff der UV	
	im Medizinalhaftpflichtfall.....	139
§ 4	Die juristische Abklärung	141
I.	Anwendbares Recht	141
1.	Vorbemerkung	141
2.	Abgrenzungen	143
3.	Privatrecht oder (kantonales) öffentliches Recht?.....	144
A.	Gesetzgebungskompetenz der Kantone.....	144
B.	Easy Cases	146
C.	Hard Cases.....	147
a)	Private Listenspitäler mit Leistungsauftrag.....	147
aa)	Relevanz kantonaler Spitallisten für die UV	147
bb)	Abgrenzungstheorien.....	148
cc)	Stellungnahme	150
b)	Besondere Rechtsverhältnisse	151
aa)	Relevanz des Vergütungsanspruchs gegenüber der UV (insbesondere bei der Chef- und Belegarztbehandlung)	151
bb)	Chefarztbehandlung.....	153
aaa)	Aufgaben und Kompetenzen	153
bbb)	Einzelne Abgrenzungsfragen.....	153
cc)	Belegarztbehandlung	155
aaa)	Unechte Belegärzte.....	155
bbb)	Echte Belegärzte	157
D.	Zusammenfassung	159

II.	Verjährung und Verwirkung.....	161
1.	Vorbemerkung	161
2.	Besonderheiten bei Verwirkungsfristen.....	162
A.	Allgemeines.....	162
B.	Übergang der Verwirkungsfrist auf den Versicherungsträger.....	163
3.	Privatrechtliche Verjährung.....	164
A.	Verjährungsrechtsrevision: Revidierte Fristen	164
B.	Fristenlauf: Beginn der relativen Fristen.....	165
a)	Allgemeines.....	165
b)	Kenntnis der Leistungen.....	166
aa)	Allgemeines.....	166
bb)	Sonderfragen.....	168
aaa)	Revision von Dauerleistungen.....	168
bbb)	Leistungsausrichtung trotz möglichem Fallabschluss	168
ccc)	Zukunftsrisiko.....	170
c)	Kenntnis der Person des Ersatzpflichtigen	171
C.	Verlängerung und Unterbrechung der Verjährung.....	173
a)	Verjährungseinredeverzichtserklärung	173
aa)	Allgemeines.....	173
bb)	Wirkung der Erklärung.....	174
cc)	Form des Verjährungseinredeverzichts.....	178
b)	Unterbrechung der Verjährung	179
aa)	Allgemeines.....	179
bb)	Unterbrechungshandlungen.....	179
cc)	Wirkung der Unterbrechung.....	181
4.	Abkommensrechtliche Verjährung.....	182
A.	Allgemeines.....	182
B.	UVG-Regressabkommen.....	182
a)	Allgemeines.....	182
b)	Spezialitäten im Medizinalhaftpflichtfall	183
aa)	Verjährungseinredeverzicht	183
bb)	Schädigung bei der Heilbehandlung.....	184
5.	Strafrechtliche Verjährung.....	186
III.	Haftung.....	188
1.	Vorbemerkung	188

2. Tatbestandselemente.....	190
A. Schaden.....	190
a) Schadensbegriff im Allgemeinen.....	190
b) Personenschaden im Besonderen	192
aa) Schaden infolge Körperverletzung.....	193
bb) Schaden infolge Tötung.....	194
c) Schadensberechnung	195
aa) Grundsätze.....	195
bb) Bisheriger Schaden.....	198
cc) Rechnungstag	199
dd) Zukünftiger Schaden	200
ee) Spezialität: Differenzschaden.....	201
d) Schadenersatzbemessung	201
B. Widerrechtlichkeit bzw. Vertragsverletzung.....	202
a) Allgemeines.....	202
b) Sorgfaltspflichtverletzung.....	203
aa) Begriff.....	203
bb) Sorgfaltsmassstab	205
cc) Beweisfragen	206
c) Rechtfertigung	211
aa) Allgemeines.....	211
bb) Aufklärung.....	213
aaa) Gehörige Aufklärung	213
bbb) Verletzung der Aufklärungspflicht.....	216
cc) Einwilligung	217
aaa) Entscheidungsträger	217
bbb) Hypothetische Einwilligung	219
dd) Beweislast.....	221
C. Kausalzusammenhang	222
a) Allgemeines.....	222
b) Natürlicher Kausalzusammenhang.....	223
aa) Tatsächliche Kausalität.....	223
bb) Hypothetische Kausalität.....	224
cc) Beweismass	226
c) Adäquater Kausalzusammenhang	227

aa)	Adäquanzformel	227
bb)	Relevanz	228
D.	Verschulden	228
a)	Einleitung	228
b)	Relevanz	229
3.	Besonderheit: Produktheftpflicht.....	230
A.	Allgemeines	230
B.	Voraussetzungen	233
a)	Überblick	233
b)	Produktbegriff.....	234
c)	Herstellerbegriff.....	234
d)	Fehlerbegriff.....	236
e)	Beweisfragen	240
4.	Exkurs: Telemedizin.....	241
A.	Allgemeines	241
B.	Begriff.....	243
C.	Haftungsfragen	245
a)	Haftungssubjekte und Anspruchsgrundlagen	245
b)	Sorgfaltsmassstab	246
c)	Haftung für Apps und Geräte	248
D.	Relevanz für die UV	250
E.	Ausblick.....	251
IV.	(Haftpflicht-)Versicherungsdeckung	252
1.	Vorbemerkung	252
2.	Versicherungspolice	253
A.	Geltungsbereich.....	253
a)	Sachlich	253
b)	Zeitlich.....	256
B.	Deckungssumme.....	258
C.	Einsichtsrecht	259
3.	Versicherter Personenkreis	260
A.	Natürliche Personen.....	260
a)	Praxistätigkeit	260
aa)	Allgemeines	260
bb)	Praxisformen.....	261

b)	Spitaltätigkeit.....	265
B.	Juristische Personen.....	266
a)	Allgemeines.....	266
b)	Behandlungs- und Betriebs-AG/-GmbH.....	266
§ 5	Die medizinische Abklärung.....	269
I.	Vorbemerkung.....	269
II.	Versicherungsmedizinische Dienste.....	269
III.	Begutachtung.....	271
1.	Allgemeines.....	271
2.	Verfahren.....	272
A.	Vorbereitung	272
a)	... durch die UV.....	272
b)	... durch den Gutachter.....	275
B.	Nachbereitung.....	277
a)	... und dabei zu Unterlassendes.....	277
b)	... und dabei zu Verhinderndes/Vermeidendes.....	277
3.	Anforderungen.....	278
A.	Aufbau und Form.....	278
B.	Inhalt und Umfang.....	280
3. Teil :	Der Rückgriff der UV im Medizinalhaftpflichtfall und damit verbundene Auslegungsfragen.....	281
§ 6	Accident médical.....	283
I.	Vorbemerkung.....	283
II.	Voraussetzungen.....	283
III.	Einordnung ins Unfallversicherungsrecht.....	285
IV.	Rechtsprechung.....	287
1.	Bejahung eines accident médical.....	287
2.	Verneinung eines accident médical.....	290
3.	Kommentar.....	291
V.	Kritik der Lehre an der Bundesgerichtspraxis.....	293
1.	Die Argumente der Doktrin.....	293
2.	Stellungnahme.....	293
VI.	Zusammenfassung.....	296

§ 7 Schädigung bei der Heilbehandlung 297

I. Vorbemerkung..... 297

II. Einordnung ins Unfallversicherungsrecht..... 297

III. Rechtsprechung..... 300

IV. Auslegung von Art. 6 Abs. 3 UVG..... 301

1. Vorbemerkung 301

2. Grammatikalische und historische Auslegung 301

 A. Allgemeines..... 301

 B. Begriff der «Schädigung»..... 302

 C. Kausalzusammenhang 303

3. Systematische Auslegung..... 305

4. Teleologische Auslegung..... 306

5. Ergebnis..... 307

**§ 8 Rückgriffsrecht der UV nach Art. 72 Abs. 1 ATSG für Leistungen
gemäss Art. 6 Abs. 3 UVG? 309**

I. Ausgangslage 309

II. Auslegung von Art. 72 Abs. 1 ATSG..... 311

1. Grammatikalische und historische Auslegung 311

 A. Allgemeines..... 311

 B. Begriff des «Versicherungsfalls» 312

 a) ... im Allgemeinen 312

 b) ... im Sozialversicherungsrecht..... 313

 c) ... im Privatversicherungsrecht 316

 d) Zwischenfazit 318

 C. Begriff des «Zeitpunkts» 318

 a) ... im Allgemeinen 318

 b) ... im Sozialversicherungsrecht..... 319

 c) ... im Privatversicherungsrecht 323

 d) Zwischenfazit 327

2. Systematische Auslegung..... 328

3. Teleologische Auslegung..... 330

4. Ergebnis..... 331

4. Teil : Schlussbetrachtung.....	335
§ 9 Synthese und Erkenntnisse	337
I. Erkenntnisse aus dem 1. Hauptteil	337
II. Erkenntnisse aus dem 2. Hauptteil	342
III. Erkenntnisse aus dem 3. Hauptteil	348
1. Fragestellung	348
2. Lösung.....	348
§ 10 Schlusswort.....	353
Anhänge	355
Diagramm «Prüfschema Durchführung Rückgriff»	355
Diagramm «Prüfschema anwendbares Recht»	356
Diagramm «Prüfschema medizinische Abklärung»	357