

## Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| <b>A. Einleitung</b> .....                                    | 11 |
| <b>B. Begriffserklärung</b> .....                             | 15 |
| <b>C. Grundlagen der Patientenverfügung</b> .....             | 16 |
| I. Grundzüge des Betreuungsrechts .....                       | 16 |
| 1. Historische Entwicklung des Betreuungsrechts .....         | 16 |
| 2. Grundprinzipien des Betreuungsrechts .....                 | 17 |
| a) Der Erforderlichkeitsgrundsatz .....                       | 18 |
| b) Das Subsidiaritätsprinzip .....                            | 18 |
| c) Das Selbstbestimmungsrecht .....                           | 19 |
| II. Grundlagen der medizinischen Behandlung .....             | 20 |
| 1. Indikation .....   | 21 |
| 2. Einwilligung .....   | 21 |
| 3. Durchführung lege artis .....                              | 23 |
| III. Verfassungsrechtliche Ausgangslage .....                 | 23 |
| 1. Art. 1 I GG .....  | 24 |
| 2. Art. 2 I i.V.m. Art. 1 I GG .....                          | 24 |
| 3. Art. 2 II 1 GG .....                                       | 25 |
| <b>D. Entwicklungsgeschichte der Patientenverfügung</b> ..... | 27 |
| <b>E. Abgrenzung zu anderen Vorausverfügungen</b> .....       | 32 |
| I. Vorsorgevollmacht .....                                    | 32 |
| 1. Definition und Zweck .....                                 | 33 |
| 2. Erteilung der Vollmacht .....                              | 35 |
| 3. Wirksamkeitsbeginn .....                                   | 36 |
| 4. Inhaltliche Gestaltung .....                               | 37 |
| a) Allgemeines .....  | 38 |
| b) Bestimmtheit .....   | 42 |
| c) Generalvollmacht .....                                     | 47 |
| 5. Form .....   | 48 |
| 6. Verwahrung .....   | 51 |
| 7. Kontrolle des Bevollmächtigten .....                       | 53 |
| 8. Erlöschen der Vollmacht .....                              | 55 |
| 9. Verhältnis zur Patientenverfügung .....                    | 57 |
| a) Unterschiede .....   | 57 |
| b) Verhältnis der Verfügungen .....                           | 58 |
| c) Kombination der Verfügungen .....                          | 59 |

|  |           |
|--|-----------|
| 10. Resümee .....  | 62        |
| II. Betreuungsverfügung .....  | 63        |
| 1. Definition .....  | 64        |
| 2. Verhältnis zur Patientenverfügung .....   | 65        |
| 3. Verhältnis zur Vorsorgevollmacht .....  | 66        |
| <b>F. Rechtsnatur .....</b>  | <b>68</b> |
| <b>G. Voraussetzungen der Errichtung .....</b>   | <b>72</b> |
| I. Wirksamkeitsvoraussetzungen .....   | 72        |
| 1. Einwilligungsfähigkeit .....  | 72        |
| 2. Volljährigkeit .....  | 73        |
| 3. Höchstpersönlichkeit .....  | 73        |
| 4. Schriftform .....   | 74        |
| 5. Fehlen von Wirksamkeitsvoraussetzungen .....  | 75        |
| II. Keine Wirksamkeitsvoraussetzungen .....  | 75        |
| 1. Beratung .....  | 76        |
| a) Medizinische Beratung .....   | 76        |
| b) Rechtliche Beratung .....   | 80        |
| c) Einrichtung von Beratungsangeboten .....  | 81        |
| 2. Aktualisierung .....  | 81        |
| 3. Hinterlegung .....  | 84        |
| 4. Erhöhte Formanforderungen .....   | 86        |
| 5. Ergebnis .....  | 87        |
| III. Errichtung als Minderjähriger .....   | 87        |
| 1. Rechtliche Ausgangslage .....   | 87        |
| 2. Verfassungsmäßigkeit des Volljährigkeitserfordernisses .....                                      | 89        |
| a) Auslegung .....   | 90        |
| aa) Wortlaut .....   | 90        |
| bb) Historie .....   | 90        |
| cc) Systematik .....   | 92        |
| dd) Telos .....  | 93        |
| ee) Grenzen der Auslegung .....  | 94        |
| ff) Ergebnis .....   | 94        |
| b) Vereinbarkeit mit dem Selbstbestimmungsrecht, Art. 1, Art. 2 GG .....                             | 94        |
| aa) Rechtfertigung durch das Elternrecht, Art. 6 II 1 GG .....                                       | 95        |
| bb) Rechtfertigung durch die staatliche Schutzpflicht für Leben und Gesundheit, Art. 2 II 1 GG ..... | 99        |
| cc) Resümee .....  | 100       |
| c) Vereinbarkeit mit dem allgemeinen Gleichbehandlungsgrundsatz, Art. 3 I GG .....                   | 101       |
| d) Stellungnahme zur Verfassungsmäßigkeit .....  | 103       |
| 3. Auswege de lege lata .....  | 104       |

|  |     |
|--|-----|
| a) Verfassungskonforme Auslegung des § 1827 I 1 BGB.....                                 | 104 |
| b) Die Errichtung einer Patientenverfügung stellvertretend durch die Eltern .....        | 105 |
| c) Die Errichtung einer Vorsorgevollmacht durch den Minderjährigen .....                 | 105 |
| d) Beachtlichkeit des Willens des Minderjährigen gem. § 1827 II BGB analog .....         | 109 |
| e) Unmittelbarer Rückgriff auf den Willen des Minderjährigen ..                          | 110 |
| f) Gerichtliche Ersetzung nach § 1666 III Nr. 5 BGB .....                                | 111 |
| g) Empfehlungen zum Vorgehen in Notfallsituationen .....                                 | 113 |
| h) Resümee .....   | 114 |
| 4. Eigener Lösungsansatz .....   | 114 |
| a) Die Einwilligung des Minderjährigen in ärztliche Behandlungen                         | 114 |
| aa) Die generelle Einwilligungsbefugnis bei der Behandlung minderjähriger Patienten..... | 115 |
| (1) Keine gesetzliche Regelung.....  | 115 |
| (2) Stand der höchstrichterlichen Rechtsprechung .....                                   | 115 |
| (3) Stand der Literatur .....  | 116 |
| (4) Zwischenergebnis .....   | 118 |
| bb) Übertragbarkeit auf die Patientenverfügung .....                                     | 119 |
| b) Die Errichtung anderer höchstpersönlicher Verfügungen .....                           | 119 |
| aa) Vergleich zur Errichtung eines Testaments .....                                      | 120 |
| (1) Die Errichtung eines Testaments .....  | 120 |
| (2) Übertragbarkeit auf die Patientenverfügung .....                                     | 121 |
| bb) Vergleich zur Errichtung einer Vorsorgevollmacht .....                               | 123 |
| cc) Vergleich zur Eheschließung .....  | 123 |
| c) Andere Altersgrenzen im Gesetz .....  | 124 |
| d) Zwischenergebnis .....  | 125 |
| e) Eigener Lösungsvorschlag .....  | 125 |
| 5. Ergebnis .....  | 128 |
| <b>H. Inhalt der Patientenverfügung .....</b>  | 130 |
| I. Regelungsinhalt .....   | 130 |
| II. Bestimmtheit .....   | 132 |
| 1. Entwicklung der Rechtsprechung .....  | 132 |
| a) Rechtslage unmittelbar nach Inkrafttreten des § 1827 BGB ..                           | 132 |
| b) Beschluss des BGH vom 17. September 2014 .....  | 134 |
| 2. Aktuelle Rechtsprechung .....   | 136 |
| a) Beschluss des BGH vom 6. Juli 2016 .....  | 137 |
| aa) Inhalt der Entscheidung .....  | 137 |
| bb) Einordnung der Entscheidung .....  | 138 |
| b) Beschluss des BGH vom 8. Februar 2017 .....   | 140 |
| aa) Inhalt der Entscheidung .....  | 140 |

|   |            |
|---|------------|
| bb) Einordnung der Entscheidung .....   | 142        |
| c) Beschluss des BGH vom 14. November 2018 .....  | 143        |
| aa) Inhalt der Entscheidung .....   | 143        |
| bb) Einordnung der Entscheidung .....   | 144        |
| 3. Bewertung der Rechtsprechung .....   | 144        |
| a) Vorgaben des BGH .....   | 145        |
| b) Bewertung der Vorgaben des BGH .....   | 146        |
| aa) Ärztliche Maßnahmen und Behandlungssituationen .....                                | 146        |
| bb) Konkretisierungsgrad .....  | 146        |
| cc) Auslegung .....   | 150        |
| dd) Zusammenfassung .....   | 152        |
| c) Handlungsbedarf des Gesetzgebers .....   | 153        |
| d) Vergleich zur Rechtslage in Österreich .....   | 154        |
| 4. Folgen für die Praxis .....  | 155        |
| <b>I. Widerruf .....</b>  | <b>158</b> |
| <b>J. Rechtsfolgen der Patientenverfügung .....</b>                                     | <b>160</b> |
| I. Verbindlichkeit .....  | 160        |
| II. Fehlen einer verbindlichen Verfügung .....  | 162        |
| III. Möglichkeiten der Überprüfung .....  | 164        |
| <b>K. Einzelne Anwendungsfälle der Patientenverfügung .....</b>                         | <b>166</b> |
| I. Patientenverfügung und postmortale Organspende .....                                 | 166        |
| II. Patientenverfügung und COVID-19-Erkrankung .....                                    | 168        |
| <b>L. Vorausschauende Behandlungsplanung als Ergänzung zur Patientenverfügung .....</b> | <b>171</b> |
| <b>M. Schlussbetrachtung .....</b>  | <b>176</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>   | <b>179</b> |
| <b>Internetquellen .....</b>  | <b>191</b> |
| <b>Stichwortverzeichnis .....</b>   | <b>193</b> |