

# Inhaltsübersicht

Kapitel 1:	
Einleitung .....	1
Kapitel 2:	
Die ärztliche Schweigepflicht .....	13
Kapitel 3:	
Besonderheiten der ärztlichen Schweigepflicht bei der Behandlung minderjähriger Patienten .....	73
Kapitel 4:	
Ärztliche Schweigepflicht in einzelnen Behandlungssituationen .....	109
Kapitel 5:	
Offenbarungsrechte und -pflichten des Arztes .....	189
Kapitel 6:	
Problem: Rechtliche Möglichkeiten des Minderjährigen bei Verletzung der ärztlichen Schweigepflicht .....	207
Kapitel 7:	
Schlussbetrachtung/Fazit .....	215

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	VII
Abkürzungen .....	IX
<b>Kapitel 1:</b>	
<b>Einleitung .....</b>	<b>1</b>
A) Einführung/Problemstellung.....	1
B) Gang der Untersuchung .....	6
C) Terminologie .....	7
I. Begriff des Minderjährigen .....	8
II. Elterliche Sorge.....	8
1. Träger der elterlichen Sorge .....	8
2. Verfassungsrechtliche Grundlage.....	9
3. Inhalt der elterlichen Sorge.....	10
4. Beginn, Ende und Grenzen der elterlichen Sorge .....	10
a) Beginn und Ende der elterlichen Sorge .....	10
b) Grenzen der elterlichen Sorge.....	11
<b>Kapitel 2:</b>	
<b>Die ärztliche Schweigepflicht.....</b>	<b>13</b>
A) Einleitung .....	13
B) Historische Entwicklung (Überblick) .....	14
C) Rechtsgrundlagen der ärztlichen Schweigepflicht.....	16
I. Verfassungsrechtliche Grundlagen .....	16
1. Einführung .....	16
2. Schutzbereich des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts, insbesondere Recht auf informationelle Selbstbestimmung.....	16
3. Mittelbare Drittwirkung.....	18
4. Rechtfertigung von Eingriffen (Schranken) .....	18
II. Strafrechtliche Grundlagen.....	19
1. Geschütztes Rechtsgut.....	19
a) Individualschutzlehre.....	20
b) Gemeinschaftsschutzlehre .....	20
c) Vermittelnde Ansätze.....	21

d) Stellungnahme .....	21
2. Täterkreis .....	23
3. Fremdes Geheimnis .....	23
a) Grundsatz .....	23
b) Drittgeheimnisse .....	24
c) Minderjähriger als Geheimnisträger .....	25
4. Unbefugt Offenbaren .....	26
a) Offenbaren .....	26
b) Unbefugt .....	26
aa) „Unbefugt“ als Tatbestandsmerkmal oder als ein die Rechtswidrigkeit begründendes Merkmal? .....	26
bb) Stellungnahme .....	27
5. § 203 Abs. 1 StGB als absolutes Antragsdelikt .....	29
a) Allgemeine Voraussetzungen .....	29
b) Antragsberechtigung .....	29
c) Antragsberechtigung bei Drittgeheimnissen .....	32
d) Antragsberechtigung nach dem Tode des Patienten .....	32
III. Zivilrechtliche Grundlagen .....	33
1. Allgemeines .....	33
2. Vertragsschluss durch minderjährige Patienten .....	35
a) Privat krankenversicherter minderjähriger Patient .....	35
b) Gesetzlich krankenversicherter minderjähriger Patient .....	36
c) Diskrepanz zwischen privat und gesetzlich krankenversicherten minderjährigen Patienten .....	37
IV. Arbeitsrechtliche Grundlagen .....	39
1. Der Arzt und sein Arbeitgeber .....	39
2. Der Patient und sein Arbeitgeber .....	40
V. Berufsrechtliche Grundlagen .....	41
VI. Datenschutzrechtliche Grundlagen .....	42
VII. Supranationale Rechtsgrundlagen .....	44
D) Prozessualer Schutz der ärztlichen Schweigepflicht .....	44
I. Strafprozessuales Zeugnisverweigerungsrecht .....	44
1. Der Arzt als Zeuge .....	44
2. Der Arzt als Sachverständiger .....	45
3. Beschlagnahmeverbot, § 97 StPO .....	46
II. Zivilprozessuales Zeugnisverweigerungsrecht .....	46
1. Der Arzt als Zeuge .....	46
2. Der Arzt als Sachverständiger .....	46
E) Umfang der ärztlichen Schweigepflicht .....	47
I. Sachliche Reichweite .....	47
II. Personelle Reichweite .....	48
F) Befreiung von der ärztlichen Schweigepflicht .....	48
I. Durch Gesetz .....	48

II. Durch den Patienten .....	49
1. Ausdrückliche Einwilligung.....	49
2. Konkludente Einwilligung .....	51
3. Mutmaßliche Einwilligung.....	52
III. Rechtfertigender Notstand, § 34 StGB .....	53
1. Notstandslage .....	54
2. Notstandshandlung .....	54
3. Subjektives Rechtfertigungselement .....	55
4. Rechtsfolgen.....	55
IV. Wahrnehmung berechtigter Interessen .....	56
V. Schweigepflichtentbindung durch Dritte.....	56
VI. Schweigepflichtentbindung für Versicherer .....	57
1. Privates Versicherungsunternehmen.....	57
2. Gesetzliche Krankenkasse, Sozialversicherungsträger.....	59
G) Rechtsfolgen der Verletzung der ärztlichen Schweigepflicht...59	
I. Strafrechtliche Folgen .....	59
II. Zivilrechtliche Folgen.....	61
1. Vertragliche Schadensersatzansprüche .....	61
2. Deliktische Schadensersatzansprüche .....	62
a) § 823 Abs. 1 BGB.....	62
b) § 823 Abs. 2 BGB.....	63
c) § 831 Abs. 1 BGB.....	64
3. Rechtsfolge: Ersatz des entstandenen Schadens.....	64
a) Art und Umfang des Schadens .....	64
b) Kausalität.....	66
c) Beispiele.....	66
III. Standesrechtliche Folgen.....	67
1. Standesrechtliche Folgen .....	67
2. Ausgewählte Entscheidungen der Berufsgerichte .....	68
IV. Datenschutzrechtliche Sanktionierung .....	70

### **Kapitel 3:**

<b>Besonderheiten der ärztlichen Schweigepflicht bei der Behandlung minderjähriger Patienten .....</b>	<b>73</b>
--	-----------

A) Einleitung .....	73
B) Einwilligung durch den minderjährigen Patienten .....	74
I. Abgrenzung Einwilligungsfähigkeit und Geschäftsfähigkeit.....	74
II. Abgrenzung Einwilligungsfähigkeit und Einwilligungskompetenz.....	74
III. Einwilligungsfähigkeit .....	75
1. Grundsatz.....	75

2. Bestimmung der Einwilligungsfähigkeit.....	76
a) Einleitung .....	76
b) Rechtsnatur der Einwilligung .....	78
c) Rechtsprechung .....	79
d) Literatur .....	82
aa) Alleinentscheidungsbefugnis der Sorgeberechtigten.....	83
bb) Co-Konsens.....	83
cc) Alleinentscheidungsbefugnis des Minderjährigen.....	84
dd) Vetorecht.....	84
ee) Stellungnahme .....	84
e) Konflikt mit elterlicher Sorge .....	87
f) Bestimmung der Einwilligungsfähigkeit im Einzelnen .....	89
aa) Einführung zur einheitlichen Beurteilung .....	89
bb) Bestimmung der Einwilligungsfähigkeit .....	90
(1) Feste Altersgrenzen .....	91
(2) Einzelfallabhängige Prüfung der Einwilligungsfähigkeit .....	92
(3) Zusammenfassung.....	96
3. Einwilligungsunfähigkeit.....	97
4. Spezialproblem: Einwilligung in die Heilbehandlung von Kindern durch ihre minderjährigen Eltern.....	99
5. Zusammenfassung zur Einwilligungsfähigkeit .....	100
C) Informationsrecht/-anspruch der Sorgeberechtigten.....	100
I. Informationsrecht der Sorgeberechtigten als Regelfall .....	101
II. Schweigepflicht als Regelfall.....	102
III. Abwägung im Einzelfall .....	103
IV. Unterscheidung nach Altersgruppen.....	104
V. Stellungnahme.....	105
VI. Zusammenfassung zum Informationsrecht .....	107

#### **Kapitel 4:**

#### **Ärztliche Schweigepflicht in einzelnen**

#### **Behandlungssituationen.....109**

A) Kontrazeptiva.....	109
I. Einführung .....	109
1. Abschluss des Behandlungsvertrages.....	110
2. Einwilligungsfähigkeit .....	111
3. Strafrechtliches Risiko .....	113
4. Ergebnis zur Einwilligungsfähigkeit.....	115
5. Postkoitale Kontrazeption.....	115
II. Schweigepflicht .....	116
B) Schwangerschaft.....	117
I. Grundsätzliches.....	117
II. Schweigepflicht .....	118

C) Schwangerschaftsabbruch.....	119
I. Einführung und Bedeutung .....	119
II. Gesetzeslage im Strafrecht.....	121
III. Abschluss des Behandlungsvertrags.....	123
IV. Schwangerschaftsabbruch durch Minderjährige, Einwilligungsfähigkeit .....	124
1. Schwangerschaftsabbruch gegen den Willen der Schwangeren.....	124
2. Schwangerschaftsabbruch gegen den Willen der Sorgeberechtigten.....	125
a) Literatur .....	125
b) Rechtsprechung .....	126
c) Zusammenfassung/Stellungnahme .....	128
3. Nicht einwilligungsfähige Schwangere .....	130
V. Schweigepflicht .....	131
D) Impfungen, am Beispiel der Impfung gegen Sars-CoV 2.....	133
I. Einführung/ Einwilligung.....	133
II. Impfung gegen SARS-CoV 2.....	133
1. Abschluss des Behandlungsvertrages.....	134
2. Einwilligungsfähigkeit .....	135
III. Schweigepflicht .....	137
E) Sterilisation und Kastration .....	137
F) Zirkumzision.....	138
I. Einführung/ Einwilligung.....	138
II. Schweigepflicht .....	139
G) Geschlechtsumwandlung/-anpassung .....	139
I. Einführung und Begriffsbestimmung .....	139
II. Einwilligung .....	141
1. Transsexualität .....	141
2. Intersexualität .....	142
a) Einführung .....	142
b) Einwilligungsfähigkeit .....	144
III. Schweigepflicht .....	145
IV. Zusammenfassung.....	146
H) Plastisch-ästhetische Operationen .....	147
I. Begriff, Statistik und Gesetzeslage .....	147
II. Abschluss des Behandlungsvertrages .....	149
III. Einwilligungskompetenz und -fähigkeit.....	151
1. Meinungsstand .....	152
2. Stellungnahme .....	153
3. Fehlende Dringlichkeit und Notwendigkeit .....	154
4. Bestimmung der Einwilligungsfähigkeit im Einzelnen .....	155

5. Folgen fehlender Einwilligungsfähigkeit .....	155
IV. Besondere Anforderungen an Aufklärung .....	156
V. Schweigepflicht .....	156
1. Durchbrechung der ärztlichen Schweigepflicht durch Meldepflicht .....	156
2. Schweigepflicht gegenüber den Sorgeberechtigten .....	157
VI. Zusammenfassung .....	158
I) Entnahme von Knochenmark, Organspende, Blutspende .....	159
I. Knochenmarkspende .....	159
II. Organspende .....	160
III. Blutspende .....	161
IV. Annahme einer solchen Spende .....	161
V. Schweigepflicht .....	162
J) Medizinische Forschung .....	163
I. Arzneimittelprüfung .....	163
II. Klinische Prüfung von Medizinprodukten .....	164
III. Anwendung radioaktiver Stoffe oder ionisierender Strahlung am Menschen zum Zwecke der medizinischen Forschung .....	165
IV. Schweigepflicht .....	165
K) Genetische Untersuchungen .....	166
I. Einführung .....	166
II. Voraussetzungen für genetische Untersuchungen bei Minderjährigen .....	167
III. Schweigepflicht .....	168
1. Regelung des GenDG .....	168
2. Kritik .....	169
a) Fachorganisationen .....	169
b) Literatur .....	170
aa) Stimmen für ein Offenbarungsrecht .....	170
bb) Stimmen gegen ein Offenbarungsrecht .....	173
cc) Stellungnahme .....	174
L) Off-Label-Use .....	176
I. Begriff und Bedeutung .....	176
II. Leistungsumfang in der Krankenversicherung .....	177
III. Notwendiger Off-Label-Use .....	178
IV. Einwilligung .....	179
1. Off-Label-Use als Standard .....	179
2. Off-Label-Use als individueller Heilversuch .....	180
3. Off-Label-Use als klinische Prüfung .....	181
4. Zusammenfassung zur Einwilligung .....	181
V. Schweigepflicht .....	181

M) Patientenverfügungen .....	182
N) Therapieabbruch/-verweigerung.....	185
I. Einwilligung .....	185
II. Schweigepflicht .....	186
O) Ergebnis .....	186
<b>Kapitel 5:</b>	
<b>Offenbarungsrechte und -pflichten des Arztes.....</b>	<b>189</b>
A) Kindesmisshandlungen, § 4 KKG.....	189
I. Einführung .....	189
II. Inhalt .....	189
III. Einwilligungsfähigkeit als Voraussetzung? .....	191
IV. Anwendung bei ungeborenen Kindern? .....	192
V. Gesetzesinitiativen in den Bundesländern.....	192
B) Gefährliche, übertragbare Krankheiten, insbesondere HIV- Infektion.....	193
I. Ausgangssituation .....	194
II. Pflicht des Arztes zur Offenbarung einer Infektionskrankheit? .....	195
1. Zivilrechtliche Offenbarungspflicht .....	195
a) Informationspflicht aus eigenem Behandlungsvertrag (Gefährdeter Dritter ist ebenfalls Patient des Arztes).....	195
b) Informationspflicht aus einem Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter (Gefährdeter Dritter ist nicht gleichfalls Patient des Arztes) .....	196
aa) Leistungsnähe.....	196
bb) Gläubignähe.....	197
cc) Erkennbarkeit des geschützten Personenkreises .....	197
dd) Schutzbedürftigkeit des Dritten .....	197
ee) Zusammenfassung.....	198
2. Strafrechtliche Offenbarungspflicht .....	198
a) § 138 Abs. 1 Nr. 5 1. und 2. Alt. StGB .....	198
b) § 323c StGB.....	198
c) Offenbarungsrecht aus § 34 StGB .....	199
3. Situation bei Minderjährigen.....	201
C) Drogenabhängigkeit .....	203
D) § 138, § 139 Abs. 3 StGB.....	204
E) § 7 Infektionsschutzgesetz (IfSG) .....	205



<b>Kapitel 6:</b>	
<b>Problem: Rechtliche Möglichkeiten des Minderjährigen bei Verletzung der ärztlichen Schweigepflicht.....</b>	<b>207</b>
A) Einleitung .....	207
B) Rechtliche Möglichkeiten .....	208
I. Ergänzungspflegschaft.....	208
II. Entziehung der Vertretungsbefugnis, § 1789 Abs. 2 Satz 3, 4 BGB .....	209
III. Kindeswohlgefährdung, § 1666 BGB .....	210
IV. Pflicht zur Vertretung aus elterlicher Sorge.....	211
1. Materiell-rechtliche Pflicht.....	211
2. Möglichkeit der prozessualen Geltendmachung.....	212
3. Zwischenergebnis .....	213
4. Rechtsfolge .....	213
C) Zusammenfassung .....	214
<b>Kapitel 7:</b>	
<b>Schlussbetrachtung/Fazit .....</b>	<b>215</b>
A) Gesamtfazit.....	215
B) Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....	216
 <b>Literaturverzeichnis.....</b>	 <b>219</b>