

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
Kapitel 1:	
Einleitung	1
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
Kapitel 2:	
Die ärztliche Schweigepflicht.....	13
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:

Besonderheiten der ärztlichen Schweigepflicht bei der

Behandlung minderjähriger Patienten	73
--	-----------

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
Kapitel 5:	
Offenbarungsrechte und -pflichten des Arztes	189
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) Gläubigernähe	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

Kapitel 6:	
Problem: Rechtliche Möglichkeiten des Minderjährigen bei Verletzung der ärztlichen Schweigepflicht.....	207
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
Kapitel 7:	
Schlussbetrachtung/Fazit	215
A) Gesamtfazit.....	215
B) Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	216
Literaturverzeichnis.....	219