

# Inhaltsübersicht

Inhaltsübersicht .....	V
Inhaltsverzeichnis .....	VII
<b>A. Einführung.....</b>	<b>1</b>
I.    Problemstellung.....	2
II.   Gang der Untersuchung.....	5
<b>B. Selbstbestimmung des Patienten bei der Heilbehandlung .....</b>	<b>7</b>
I.    Verhaltensnormen im Zusammenhang mit der Heilbehandlung.....	8
II.   Sanktionierung von Verhaltensnormverstößen.....	58
III.  Die Umsetzung des Selbstbestimmungsrechts in der Praxis .....	95
IV.   Zwischenergebnis.....	156
<b>C. Selbstbestimmung des Patienten am Lebensende .....</b>	<b>159</b>
I.    Verhaltensnormen bei der ärztlichen Behandlung am Lebensende.....	160
II.   Sanktionierung von Verhaltensnormverstößen bei der Behandlung am Lebensende .....	191
III.  Die Patientenverfügung in der Praxis .....	207
<b>D. Ergebnis und Ausblick .....</b>	<b>243</b>
I.    Die Selbstbestimmung des Patienten bei der Heilbehandlung.....	243
II.   Die Selbstbestimmung des Patienten am Lebensende .....	246
<b>Anhang: Studie zur Patientenverfügung .....</b>	<b>249</b>
I.    Auswertung der Studie .....	249
II.   Fragebogen zur Patientenverfügung.....	264
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>271</b>



# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einführung .....</b>	<b>- 1 -</b>
I. Problemstellung .....	- 2 -
II. Gang der Untersuchung.....	- 5 -
<b>B. Selbstbestimmung des Patienten bei der Heilbehandlung .....</b>	<b>- 7 -</b>
I. Verhaltensnormen im Zusammenhang mit der Heilbehandlung .....	- 8 -
1. Verhaltensnormen mit Selbstbestimmungsbezug .....	- 11 -
a) Medizinische Indikation.....	- 12 -
b) Allgemein anerkannter fachlicher Standard (lege artis).....	- 13 -
c) Aufklärung und Einwilligung des Patienten .....	- 13 -
2. Das Selbstbestimmungsrecht des Patienten und dessen Einfluss auf die Verhaltensnormen .....	- 14 -
a) Herleitung und Reichweite des Selbstbestimmungsrechts.....	- 14 -
aa) Herleitung des Selbstbestimmungsrechts .....	- 14 -
bb) Reichweite des Selbstbestimmungsrechts .....	- 15 -
cc) Begrenzung der Reichweite .....	- 17 -
b) Die Verhaltensnormen im Lichte des Selbstbestimmungsrechts.....	- 19 -
aa) Die medizinische Indikation.....	- 20 -
(1) Gebräuchliche Definitionen und entstehender Eindruck einer Behandlungspflicht .....	- 20 -
(2) Bedeutung und Maßgeblichkeit der medizinischen Indikation im Verhältnis zur Einwilligung.....	- 22 -
(3) Die Indikation als Behandlungsvorschlag .....	- 25 -
bb) Allgemein anerkannte fachliche Standards.....	- 27 -
cc) Aufklärung und Einwilligung des Patienten.....	- 30 -
c) Ausdruck und Entfaltung des Selbstbestimmungsrechts.....	- 30 -
aa) Die Einwilligung und die Voraussetzungen der Selbstverantwortung beim erwachsenen Patienten .....	- 31 -
(1) Die Behandlung des einwilligungsfähigen Patienten .....	- 32 -
(a) Die allgemeinen Wirksamkeitsvoraussetzungen einer Einwilligung.....	- 32 -
(aa) Einwilligungsfähigkeit.....	- 33 -
(bb) Form der Einwilligungserklärung.....	- 34 -
(b) Aufklärung des Patienten als Wirksamkeitsvoraussetzung der Einwilligung .....	- 34 -
(aa) Inhalt und Umfang der Aufklärung.....	- 35 -
(bb) Selbstbestimmungsaufklärung.....	- 36 -

(cc)	Zeitpunkt und Form.....	- 39 -
(dd)	Ausnahmen von der Aufklärungspflicht .....	- 39 -
(c)	Grenzen der Einwilligung.....	- 40 -
(2)	Die Behandlung des nicht einwilligungsfähigen Patienten .....	- 41 -
(a)	Die mutmaßliche Einwilligung.....	- 42 -
(aa)	Geschichte und Grundlage.....	- 43 -
(bb)	Anwendungsbereich.....	- 43 -
(cc)	Voraussetzungen .....	- 44 -
(dd)	Ermittlung des mutmaßlichen Willens.....	- 45 -
(b)	Die Einschaltung des Betreuungsgerichts .....	- 45 -
bb)	Selbstbestimmung des minderjährigen Patienten.....	- 46 -
(1)	Rechtliche Bedeutung der Entscheidung des Minderjährigen.....	- 47 -
(a)	Relevanz der Entscheidung des Minderjährigen .....	- 47 -
(b)	Maßgeblichkeit der Entscheidung des Minderjährigen .....	- 48 -
(2)	Die Bestimmung der Einsichtsfähigkeit Minderjähriger .....	- 52 -
(3)	Rechtliche Folgen des Bewertungsergebnisses .....	- 53 -
(a)	Entscheidungsbefugnis des Minderjährigen und Aufklärung durch den Arzt .....	- 53 -
(b)	Entscheidungsbefugnis der gesetzlichen Vertreter und deren Aufklärung.....	- 54 -
(4)	Der Arzt als Entscheidungsträger .....	- 56 -
(5)	Einbeziehung des Betreuungsgerichts .....	- 57 -
II.	Sanktionierung von Verhaltensnormverstößen.....	- 58 -
1.	Historische Entwicklung des „Arztstrafrechts“ .....	- 58 -
2.	Sanktionsnormen.....	- 60 -
3.	Mögliche Verhaltensnormverstöße .....	- 61 -
a)	Die einzelnen Tatbestände .....	- 62 -
aa)	Ärztlicher Heileingriff als vorsätzlich begangene Körperverletzung oder Tötung.....	- 62 -
(1)	Vorsätzlich begangene Körperverletzung (§§ 223 ff. StGB) .....	- 63 -
(a)	Die dogmatische Einordnung der ärztlichen Heil- behandlung.....	- 63 -
(aa)	Auffassung der Rechtsprechung und Kritik.....	- 64 -
(bb)	Auffassungen in der Literatur und Kritik.....	- 65 -
(cc)	Stellungnahme.....	- 67 -
(b)	Die einfache Körperverletzung.....	- 70 -
(c)	(Erfolgs-) Qualifikationstatbestände und Körperverletzung im Amt.....	- 71 -

(2) Vorsätzliche Tötungsdelikte .....	- 71 -
bb) Fahrlässig begangene Körperverletzung (§ 229 StGB) oder Tötung (§ 222 StGB) .....	- 72 -
cc) Korruption (§§ 331 ff. StGB).....	- 72 -
dd) Verletzung der Schweigepflicht (§ 203 StGB).....	- 73 -
b) Art des Handlungs- und Erfolgsunrechts .....	- 74 -
aa) Vollendung oder Versuch.....	- 74 -
bb) Tun oder Unterlassen .....	- 74 -
(1) Abgrenzung .....	- 76 -
(2) Inhalt und Voraussetzungen des begehungsgleichen Unterlassens.....	- 77 -
c) Irrtümer.....	- 79 -
aa) Erlaubnistatbestandsirrtum .....	- 80 -
bb) Verbotsirrtum .....	- 81 -
d) Rechtfertigung.....	- 82 -
aa) Allgemeine Rechtfertigungsgründe .....	- 82 -
bb) Die hypothetische Einwilligung.....	- 83 -
(1) Entwicklung und Anforderungen der hypothetischen Einwilligung .....	- 84 -
(a) Historische Entwicklung der hypothetischen Einwilligung. -	84 -
(b) Anforderungen der hypothetischen Einwilligung.....	- 85 -
(2) Ablehnung der hypothetischen Einwilligung im Strafrecht.....	- 86 -
(a) Tatbestandsspezifischer Verhaltensnormverstoß .....	- 86 -
(b) Aushöhlung des Selbstbestimmungsrechts .....	- 87 -
(c) Rechtsfolgen der Anwendung im Strafrecht.....	- 90 -
4. Sanktionsmöglichkeiten .....	- 92 -
a) Strafrechtliche Sanktionen und andere Maßnahmen.....	- 93 -
b) Außerstrafrechtliche Konsequenzen.....	- 93 -
aa) Berufsrechtliche Folgen .....	- 94 -
bb) Verwaltungsrechtliche Maßnahmen.....	- 94 -
cc) Vertragsarztrechtliche Folgeverfahren .....	- 94 -
c) Verhältnis zwischen Strafverfahren und außerstrafrechtlichen Folge- verfahren .....	- 95 -
III. Die Umsetzung des Selbstbestimmungsrechts in der Praxis.....	- 95 -
1. Bestandsaufnahme .....	- 96 -
2. Die Bedeutung des Arzt-Patienten-Verhältnisses für das Selbstbestimmungs- recht des Patienten.....	- 98 -
a) Asymmetrie des Arzt-Patienten-Verhältnisses.....	- 99 -

aa)	Die historische Entwicklung .....	- 100 -
bb)	Status Quo des Arzt-Patienten-Verhältnisses.....	- 103 -
b)	Neue Rollenverteilung.....	- 105 -
aa)	Der Arzt als Sachwalter fremder Interessen .....	- 106 -
bb)	Der mündige Patient.....	- 109 -
cc)	Folgen der neuen Rollenverteilung.....	- 110 -
(1)	Verantwortung des Patienten .....	- 110 -
(2)	Herstellung der Patientenautonomie durch den Arzt.....	- 110 -
c)	Auswirkungen eines funktionierenden Arzt-Patienten-Verhältnisses .....	- 111 -
3.	Weitere Rahmenbedingungen, unter denen Selbstbestimmung stattfinden kann .....	- 112 -
a)	Die Entscheidungsfreiheit des Patienten beeinflussende Aspekte .....	- 112 -
aa)	Symmetrisches und vertrauensvolles Arzt-Patienten-Verhältnis.....	- 113 -
bb)	Kenntnis der Patientenrechte .....	- 114 -
cc)	Entscheidungsfreiheit ohne zeitlichen oder psychischen Druck .....	- 115 -
b)	Den Inhalt der Entscheidung des Patienten beeinflussende Aspekte.....	- 118 -
aa)	Ordnungsgemäße Aufklärung.....	- 118 -
bb)	Qualität des unterbreiteten Behandlungsvorschlages .....	- 119 -
cc)	Offenlegung finanzieller Interessen des Arztes.....	- 120 -
dd)	Exkurs: Finanzielle Aspekte .....	- 124 -
(1)	Finanzielle Situation des Patienten .....	- 124 -
(2)	Wirtschaftliche Aspekte des Gesundheitssystems .....	- 124 -
(3)	Auswirkung auf das Selbstbestimmungsrecht des Patienten.....	- 125 -
4.	Lösungsansätze zur Stärkung des Selbstbestimmungsrechts des Patienten.....	- 126 -
a)	Maßnahmen durch den Gesetzgeber.....	- 127 -
aa)	Das Patientenrechtegesetz .....	- 128 -
(1)	Inhalt des Gesetzes .....	- 129 -
(a)	Das Zusammenwirken von Arzt und Patient .....	- 129 -
(b)	Die wirtschaftliche Aufklärungspflicht.....	- 131 -
(c)	Die ärztliche Offenbarungspflicht.....	- 132 -
(2)	Kritik und Stellungnahme.....	- 136 -
bb)	Keine weiteren strafrechtlichen Regelungen.....	- 139 -
cc)	Schaffung korruptionsrechtlicher Sanktionsnormen.....	- 141 -
b)	Maßnahmen durch die Beteiligten.....	- 148 -
aa)	Maßnahmen durch Ärzte und Krankenkassen .....	- 150 -
(1)	Vermittlung der Patientenrechte .....	- 150 -

(2) Maßnahmen zur Verbesserung des Arzt-Patienten-Verhältnisses .....	- 152 -
(3) Maßnahmen für mehr Transparenz.....	- 154 -
(4) Unterstützung durch die Krankenkassen .....	- 155 -
bb) Maßnahmen seitens des Patienten.....	- 156 -
IV. Zwischenergebnis .....	- 156 -
<b>C. Selbstbestimmung des Patienten am Lebensende.....</b>	<b>- 159 -</b>
I. Verhaltensnormen bei der ärztlichen Behandlung am Lebensende .....	- 160 -
1. Die Wahrung des Selbstbestimmungsrechts bei einwilligungsfähigen Patienten.....	- 160 -
2. Die Wahrung des Selbstbestimmungsrechts bei einwilligungsunfähigen Patienten.....	- 161 -
a) Begriff und Risiken der Patientenverfügung .....	- 162 -
b) Historische Entwicklung der Patientenverfügung.....	- 164 -
aa) Die Rechtslage vor Inkrafttreten des Dritten Gesetzes zur Änderung des Betreuungsrechts .....	- 165 -
bb) Rechtslage seit Inkrafttreten des Dritten Gesetzes zur Änderung des Betreuungsrechts .....	- 169 -
c) Inhalt der heute im BGB verankerten Regelung zur Patientenverfügung..	- 169 -
aa) Wirksamkeitsvoraussetzungen einer Patientenverfügung (§ 1901a BGB).....	- 170 -
(1) Einwilligungsfähigkeit .....	- 171 -
(2) Volljährigkeit .....	- 171 -
(3) Schriftform.....	- 171 -
(4) Inhalt der Patientenverfügung.....	- 172 -
(a) Noch nicht unmittelbar bevorstehende ärztliche Maßnahmen .....	- 172 -
(b) Künftige Einwilligungsunfähigkeit.....	- 172 -
(c) Bestimmtheitsgebot.....	- 173 -
(d) Keine weiteren Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	- 174 -
bb) Voraussetzungen für die Feststellung des Patientenwillens (§ 1901b BGB).....	- 175 -
(1) Die Aufgaben des Betreuers.....	- 175 -
(2) Die Rolle des Arztes .....	- 178 -
(3) Die Rolle des Betreuungsgerichts.....	- 180 -
(a) Die Bestellung eines Betreuers.....	- 180 -
(b) Die Genehmigung ärztlicher Maßnahmen.....	- 181 -
d) Rechtsnatur und Rechtsfolge der Patientenverfügung .....	- 182 -

aa)	Rechtsnatur der mit der Patientenverfügung getroffenen Festlegungen .....	- 182 -
bb)	Rechtsfolge einer Patientenverfügung.....	- 185 -
(1)	Rechtsfolge einer wirksamen, eindeutigen und auf die konkrete Situation zutreffenden Patientenverfügung.....	- 185 -
(2)	Rechtsfolge bei fehlender, unwirksamer oder nicht auf die aktuelle Situation passender Patientenverfügung .....	- 189 -
(3)	Rechtsfolge von Patientenverfügungen in Notfallsituationen...	- 190 -
(4)	Rechtsfolge von vor dem 01.09.2009 erstellten Patientenverfügungen .....	- 190 -
II.	Sanktionierung von Verhaltensnormverstößen bei der Behandlung am Lebensende .....	- 191 -
1.	Sanktionsnormen bei der Behandlung am Lebensende.....	- 191 -
2.	Mögliche Verhaltensnormverstöße .....	- 192 -
a)	Verhaltensnormverstoß bei der Umsetzung der Patientenverfügung .....	- 192 -
aa)	Die fehlerfreie Umsetzung der Patientenverfügung und die Abgrenzung zur rechtlich missbilligten Tötung auf Verlangen (§ 216 StGB) .....	- 193 -
(1)	Straflosigkeit bei fehlerfreier Umsetzung einer Patientenverfügung.....	- 193 -
(2)	Abgrenzung zur Tötung auf Verlangen nach § 216 StGB .....	- 194 -
(a)	Die Sanktionsnorm des § 216 StGB .....	- 195 -
(b)	Die durch die frühere Rechtsprechung geprägten Abgrenzungskriterien der sog. „aktiven“ und „passiven“ Sterbehilfe .....	- 196 -
(c)	Die Einführung der „Rechtsfigur“ des Behandlungsabbruchs als weiteres Abgrenzungskriterium .....	- 199 -
(d)	Bedeutung der neuen Rechtsprechung .....	- 204 -
bb)	Die Umsetzung einer unwirksamen oder nicht auf die aktuelle Lebens- und Behandlungssituation zutreffenden Patientenverfügung.....	- 204 -
cc)	Fehlerhafte Umsetzung der Patientenverfügung .....	- 205 -
b)	Vollständige Missachtung der wirksamen Patientenverfügung .....	- 206 -
III.	Die Patientenverfügung in der Praxis .....	- 207 -
1.	Bestehende Probleme mit der Patientenverfügung in der Praxis .....	- 207 -
a)	Probleme bei der Erstellung der Patientenverfügung.....	- 210 -
aa)	Unklare Formulierungen.....	- 210 -
bb)	Fehlende Beratung des Patienten.....	- 212 -
cc)	Das Volljährigkeitserfordernis.....	- 212 -
b)	Probleme bei der Kenntniserlangung von Patientenverfügungen.....	- 215 -



c)	Probleme bei der Beratung und Entscheidungsfindung .....	- 217 -
aa)	Zusammenwirken zwischen Arzt und Betreuer .....	- 220 -
bb)	Widerruf von Patientenverfügungen .....	- 221 -
d)	Probleme im Zusammenhang mit der Umsetzung des Patientenwillens ...	- 223 -
2.	Lösungsansätze zur Stärkung des Selbstbestimmungsrechts .....	- 224 -
a)	Änderungen bei der Erstellung von Patientenverfügungen .....	- 224 -
aa)	Die Empfehlung einer ärztlichen Beratung.....	- 225 -
bb)	Formulierungen für Patientenverfügungen.....	- 232 -
cc)	Das Selbstbestimmungsrecht des Minderjährigen .....	- 233 -
b)	Änderungen im Rahmen der Bekanntgabe.....	- 235 -
c)	Änderungen bei der Erörterung und Entscheidungsfindung .....	- 236 -
aa)	Zusammenwirken von Arzt und Betreuer.....	- 237 -
bb)	Risiko des nicht nach außen erkennbaren Widerrufs .....	- 238 -
d)	Änderungen bei der Umsetzung von Patientenverfügungen .....	- 241 -
3.	Zwischenergebnis .....	- 241 -
a)	Durch den Gesetzgeber zu ergreifende Maßnahmen .....	- 241 -
b)	Empfehlungen an die Verfasser von Patientenverfügungen .....	- 242 -
<b>D.</b>	<b>Ergebnis und Ausblick .....</b>	<b>- 243 -</b>
I.	Die Selbstbestimmung des Patienten bei der Heilbehandlung.....	- 243 -
II.	Die Selbstbestimmung des Patienten am Lebensende .....	- 246 -
	<b>Anhang: Studie zur Patientenverfügung .....</b>	<b>- 249 -</b>
I.	Auswertung der Studie .....	- 249 -
II.	Fragebogen zur Patientenverfügung .....	- 264 -
	<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>- 271 -</b>