

Arztstrafrecht

Inhaltsverzeichnis

Autor: Dr. iur. Th. Alexander Peters, u.a.
Kanzlei Dr. Peters & Partner

Verlag: Verlag C.H. Beck

Erreichbarkeiten:

Kanzlei Koblenz

Firmungstr. 38 / Jesuitenplatz
56068 Koblenz

Tel.: 0261-133378-0
Fax.: 0261-133378-5

Kanzlei Düsseldorf

Kapellstraße 6
40479 Düsseldorf

Tel.: 0211-3015956
Fax.: 0211-3021937

Kanzlei Köln

Stadtwaldgürtel 13
50935 Köln

Tel.: 0221-940604-0
Fax.: 0221-940604-5

Kanzlei Berlin

Nürnberger Straße 20
10789 Berlin

Tel.: 030-34663097-8
Fax.: 030-34663097-9

Kanzlei Frankfurt

Brüder-Grimm-Str. 13
60314 Frankfurt

Tel.: 069-2691355-6
Fax.: 069-2691355-7

Kanzlei München

Seitzstraße 8
80538 München

Tel.: 089-4111847-11
Fax.: 089-4111847-12

Frister/Lindemann/Peters

Arztstrafrecht

Verlag C.H. Beck

Medizinrecht

Arztstrafrecht

von

Dr. Helmut Frister

Professor für Straf- und Strafprozessrecht an der
Heinrich-Heine-Universität Düsseldorf
Geschäftsführender Direktor des
Instituts für Rechtsfragen der Medizin

Dr. Michael Lindemann

Akademischer Rat a.Z. an der
Heinrich-Heine-Universität Düsseldorf

Dr. Th. Alexander Peters

Rechtsanwalt in Düsseldorf
Fachanwalt für Strafrecht und Medizinrecht



Verlag C.H. Beck München 2011

ine Vielzahl von Personen durch Rat
nnen den Rahmen dieses Vorwortes
rhebung bedarf die Mitwirkung von
und *Thomas Wostry* in der Entste-
Erstellung des druckfertigen Manu-
milian Heuger, Julia Rasemann, To-
und *Benjamin Theis* tatkräftig unter-
elle nicht namentlich genannten Hel-

stand Januar 2011.

Prof. Dr. Helmut Frister
Dr. Michael Lindemann
Dr. Th. Alexander Peters

Inhaltsverzeichnis

- Abkürzungsverzeichnis XIX
- Literaturverzeichnis XXV

- 1. Kapitel. Strafbewehrtes Verhalten im Rahmen von Diagnostik,
Therapie und Nachsorge 1**
- A. Die eigenmächtige Behandlung als Körperverletzung 1**
 - I. Der Tatbestand der Körperverletzung 1
 - II. Qualifikationstatbestände, insbesondere gefährliche Körper-
verletzung 3
 - III. Rechtfertigende Einwilligung des Patienten 6
 - 1. Einwilligungsfähigkeit 7
 - 2. Freiheit von Zwang und Täuschung 9
 - 3. Hinreichende ärztliche Aufklärung 10
 - a) Aufklärungspflichtiger 11
 - b) Zeitpunkt der Aufklärung 12
 - c) Arten und Umfang der Aufklärung 13
 - d) Ausmaß und Grenzen der Methodenaufklärung 14
 - e) Ausmaß und Grenzen der Risikoaufklärung 16
 - f) Aufklärungsverzicht 17
 - g) Das Korrektiv der „hypothetischen Einwilligung“ ... 18
 - 4. Die Einwilligungsschranke der Sittenwidrigkeit 19
 - a) Der Maßstab der guten Sitten 20
 - b) Fallgruppen 21
 - IV. Rechtfertigende Einwilligung bei einwilligungsunfähigen
Patienten 23
 - 1. Einwilligung der Sorgeberechtigten 23
 - 2. Einwilligung eines Vorsorgebevollmächtigten oder
Betreuers 24
 - a) Zur Entscheidung berufene Personen 24
 - b) Entscheidung gemäß dem (mutmaßlichen) Patienten-
willen 26
 - c) Grenzen der Entscheidungsbefugnis 28
 - d) Zwangsweise Durchsetzung der Behandlung 31
 - V. Mutmaßliche Einwilligung 33
 - 1. Notfallmedizinische Behandlung 33
 - 2. Operationserweiterung 35

| | |
|--|----|
| 3. Schadenverursachende Aufklärung | 36 |
| 4. Vorrang gegenüber dem rechtfertigenden Notstand (§ 34 StGB) | 36 |
| VI. Zwangsbehandlung nach den Unterbringungs- und Maßregelvollzugsgesetzen der Länder | 38 |
| VII. Unrechts- oder schuldausschließende Irrtümer | 39 |
| 1. Erlaubnistatbestandsirrtum nach § 16 StGB analog | 39 |
| 2. Verbotsirrtum nach § 17 StGB | 41 |
| B. Die Strafbarkeit von Behandlungsfehlern als fahrlässige Körperverletzung oder fahrlässige Tötung | 43 |
| I. Objektive Sorgfaltspflichtverletzung | 43 |
| 1. Maßgeblichkeit des Facharztstandards | 43 |
| 2. Konkretisierung des Facharztstandards | 45 |
| a) Erkenntnisstand der medizinischen Wissenschaft | 45 |
| b) Normative, insbesondere wirtschaftliche Komponente | 48 |
| 3. Abweichungen vom Facharztstandard | 50 |
| a) Überschreitung aufgrund besonderer Fähigkeiten | 50 |
| b) Unterschreitung mit Einwilligung des Patienten | 51 |
| 4. Personelle Gewährleistung des Facharztstandards | 51 |
| a) Anfängeroperation | 52 |
| b) Parallelnarkose | 53 |
| c) Bereitschaftsdienst | 55 |
| d) Delegation an nichtärztliches Personal | 57 |
| 5. Verantwortlichkeiten bei arbeitsteiligem Zusammenwirken | 61 |
| a) Horizontale Arbeitsteilung | 61 |
| b) Vertikale Arbeitsteilung | 64 |
| c) Kasuistik | 67 |
| II. Erfolgzurechnung | 70 |
| 1. Pflichtwidrigkeitszusammenhang (rechtmäßiges Alternativverhalten) | 70 |
| a) Begriff und allgemeine Bedeutung | 70 |
| b) Bedeutung im Arztstrafrecht | 72 |
| 2. Schutzzweckzusammenhang | 74 |
| III. Subjektive Pflichtwidrigkeit | 76 |
| C. Die Verweigerung der Behandlung als Unterlassungsdelikt | 79 |
| I. Körperverletzung und Tötung durch Unterlassen | 79 |
| 1. Abgrenzung zwischen Begehungs- und Unterlassungsdelikt | 79 |
| 2. Garantenstellung | 80 |
| 3. Kausalität | 83 |
| 4. Zumutbarkeit | 83 |
| 5. Rechtfertigende Pflichtenkollision | 84 |
| 6. Subjektiver Tatbestand | 84 |

| |
|---|
| II. Unterlassene Hilfeleistung, § 323c StGB |
| 1. Unglücksfall |
| a) Definition |
| b) Suizidversuch als Unglück |
| 2. Der Umfang der Hilfspflicht |
| a) Erforderlichkeit der Hilfe |
| aa) Allgemeine Anforderung |
| bb) Erforderlichkeit von Hilfe |
| b) Zumutbarkeit der Hilfeleistung |
| 3. Subjektiver Tatbestand |
| 4. Konkurrenzen |

| |
|--|
| D. Strafrechtliche Risiken der Behandlung |
| I. Sterbebegleitung bzw. „reine“ Sterbehilfe |
| II. Behandlungsbegrenzung bzw. -abbruch |
| III. Schmerz- oder leidensmindernde Maßnahmen mit lebensverkürzender Wirkung |
| IV. Beihilfe zur freiverantwortlichen Tötung |
| V. Tötung auf Verlangen |

2. Kapitel. Wirtschaftsstraftaten im

| |
|--|
| A. Abrechnungsbetrug |
| I. Einleitung |
| II. Vertrags- und privatärztliches Abrechnungswesen |
| 1. Das vertragsärztliche Abrechnungswesen |
| a) Das Abrechnungssystem |
| aa) Überblick über Struktur und Aufbau |
| bb) Rechtliche Grundlagen des Vertragsarzts |
| cc) Der einheitliche Bewertungsmaßstab (EBM) |
| 2. Berechnung der von den Vertragsärzten zu leistenden Gesamtvergütung |
| aa) Berechnung der Gesamtvergütung |
| bb) Berechnung der Gesamtvergütung |
| 3. Verteilung der Gesamtvergütung |
| a) KV zusammengeschlossene Vertragsärzte |
| aa) Honorarverteilung nach KV-Vertrag |
| bb) Honorarverteilung nach Einzelvertrag |
| d) Die Erstellung der Quartalsabrechnung |

| Inhaltsverzeichnis | IX |
|--|----|
| klärung | 36 |
| chtfertigen Notstand | 36 |
| Unterbringungs- und | |
| Länder | 38 |
| eßende Irrtümer | 39 |
| nach § 16 StGB analog | 39 |
| GB | 41 |
| sfehlern als fahrlässige Körper- | 43 |
| etzung | 43 |
| ztstandards | 43 |
| ztstandards | 45 |
| izinischen Wissenschaft | 45 |
| wirtschaftliche Komponente | 48 |
| ztstandard | 50 |
| besonderer Fähigkeiten | 50 |
| villigung des Patienten | 51 |
| des Facharztstandards | 51 |
| | 52 |
| | 53 |
| | 55 |
| ches Personal | 57 |
| beitsteiligem Zusammenwirken | 61 |
| ig | 61 |
| | 64 |
| | 67 |
| | 70 |
| hang (rechtmäßiges Alterna- | 70 |
| edeutung | 70 |
| cht | 72 |
| § | 74 |
| | 76 |
| g als Unterlassungsdelikt | 79 |
| durch Unterlassen | 79 |
| nungs- und Unterlassungsdelikt | 79 |
| | 80 |
| | 83 |
| | 83 |
| llision | 84 |
| | 84 |

| | |
|--|-----|
| II. Unterlassene Hilfeleistung, § 323c StGB | 85 |
| 1. Unglücksfall | 86 |
| a) Definition | 86 |
| b) Suizidversuch als Unglücksfall | 89 |
| 2. Der Umfang der Hilfeleistung | 91 |
| a) Erforderlichkeit der Hilfeleistung | 91 |
| aa) Allgemeine Anforderungen | 91 |
| bb) Erforderlichkeit von Hausbesuchen | 93 |
| b) Zumutbarkeit der Hilfeleistung | 94 |
| 3. Subjektiver Tatbestand | 95 |
| 4. Konkurrenzen | 96 |
| D. Strafrechtliche Risiken der Behandlung am Lebensende | 98 |
| I. Sterbebegleitung bzw. „reine Sterbehilfe“ | 100 |
| II. Behandlungsbegrenzung bzw. Änderung des Therapieziels | 100 |
| III. Schmerz- oder leidensmindernde Maßnahmen mit lebensverkürzender Wirkung | 107 |
| IV. Beihilfe zur freiverantwortlichen Selbsttötung | 110 |
| V. Tötung auf Verlangen | 111 |
| 2. Kapitel. Wirtschaftsstraftaten im Gesundheitswesen | 113 |
| A. Abrechnungsbetrug | 113 |
| I. Einleitung | 113 |
| II. Vertrags- und privatärztliches Vergütungsrecht | 116 |
| 1. Das vertragsärztliche Abrechnungssystem | 116 |
| a) Das Abrechnungssystem | 116 |
| aa) Überblick über Struktur und Leistungsbeziehungen | 116 |
| bb) Rechtliche Grundlagen des vertragsärztlichen Vergütungsrechts | 118 |
| cc) Der einheitliche Bewertungsmaßstab (EBM) als Eckpfeiler des vertragsärztlichen Vergütungssystems | 119 |
| b) Berechnung der von den Krankenkassen an die KVen zu zahlenden Gesamtvergütung | 121 |
| aa) Berechnung der Gesamtvergütung nach alter Rechtslage | 121 |
| bb) Berechnung der Gesamtvergütung nach aktueller Rechtslage | 122 |
| c) Verteilung der Gesamtvergütung an die in der jeweiligen KV zusammengeschlossenen Ärzte | 124 |
| aa) Honorarverteilung nach alter Rechtslage | 125 |
| bb) Honorarverteilung nach neuer Rechtslage | 127 |
| d) Die Erstellung der Quartalsabrechnung durch den Vertragsarzt | 130 |

| | | |
|--|-----|--|
| e) Prüfung der Abrechnungen durch KV, Krankenkassen und Prüfungsausschüsse | 131 | (aa) Konkretisierung des und Prüfung |
| aa) Sachlich-rechnerische Richtigkeit | 132 | (bb) Betrugsrelevanz |
| bb) Plausibilität | 132 | (5) Berechnung zu hoherem finanzieller Vorteil |
| cc) Wirtschaftlichkeit | 133 | (6) Abrechnung unter rechtlicher Vorschrift |
| f) Erlass des Honorarbescheids | 134 | (aa) Fehlende Approbation |
| 2. Das vertragszahnärztliche Abrechnungssystem | 134 | (bb) Leistungserbringungsverhältnis |
| a) Berechnung der Gesamtvergütung | 135 | (cc) Leistungsabrechnung |
| b) Honorarverteilung und Leistungsabrechnung | 135 | cc) Besonderheiten der zahnärztlichen Liquidation |
| aa) Festzuschussystem | 135 | (1) Abrechnung nicht für eigene Leistungen |
| bb) Mehrkostenregelung bei Zahnfüllungen | 137 | (2) Abrechnung un- selbstständige |
| cc) Honorarverteilung auf den einzelnen Zahnarzt | 137 | (3) Abrechnung mit unzulässiger Analyse |
| 3. Das privatärztliche Abrechnungssystem | 139 | (4) Unzulässige Analyse |
| a) Das Rechtsverhältnis zwischen Arzt und Patient | 139 | (5) Privatautonome Leistungen |
| b) Vergütungshöhe | 139 | (6) Abrechnung un- wirtschafter Leistungen |
| c) Das Rechtsverhältnis zwischen Patient und privater Krankenversicherung | 141 | (7) Abrechnung nicht als eigene – V sönlichen Leistung |
| III. Der Tatbestand des (Abrechnungs-)Betruges | 141 | (aa) Delegation von Leistungen |
| 1. Objektiver Tatbestand | 142 | (bb) Sonderfall de legationen |
| a) Täuschung über Tatsachen | 142 | (cc) Sonderfall de legationen |
| aa) Voraussetzungen der Täuschung | 142 | (dd) Täuschungsh nung |
| bb) Täuschung im Rahmen vertragsärztlicher Abrech- nung | 143 | (8) Nichtweitergabe v Leistungen |
| (1) Abrechnung nicht oder nicht vollständig erbrach- ter Leistungen, Falschdeklaration von Leistungen | 145 | (9) Einschaltung priv leistung |
| (2) Keine Täuschung bei lediglich fehlerhafter Sub- sumtion | 146 | b) Irrtum |
| (3) Abrechnung unter Verstoß gegen die Pflicht zur persönlichen Leistungserbringung zustande ge- kommener Leistungen | 147 | aa) Definition |
| (aa) Pflicht zur persönlichen Leistungserbringung | 148 | bb) Irrtum beim Abrech |
| (bb) Leistungserbringung durch Dritte | 149 | cc) Abgrenzung zum Co |
| (i) Rechtliche Grundlagen | 149 | dd) Die für die Bestimmu |
| (ii) Bestimmung der Delegationsfähigkeit im Einzelfall | 151 | Person innerhalb der |
| (iii) Auswahl-, Anordnungs- und Überwachungspflicht | 153 | ee) Qualität und Intensit |
| (iv) Gerätebezogene Leistungen | 155 | (1) Sachgedankliches |
| (v) Erbringung und Abrechnung von Laborleistungen | 155 | (2) Ignorantia facti |
| (cc) Konsequenzen unzulässiger Delegation oder Vertretung | 157 | (3) Irrtum unter Zwe |
| (4) Abrechnung unwirtschaftlicher Leistungen | 157 | |

| | |
|---------------------------------|-----|
| erzeichnis | |
| gen durch KV, Krankenkassen | |
| | 131 |
| e Richtigkeit | 132 |
| | 132 |
| | 133 |
| ieids | 134 |
| Abrechnungssystem | 134 |
| vergütung | 135 |
| Leistungsabrechnung | 135 |
| | 135 |
| bei Zahnfüllungen | 137 |
| auf den einzelnen Zahnarzt | 137 |
| nungssystem | 139 |
| ischen Arzt und Patient | 139 |
| | 139 |
| ischen Patient und privater | |
| | 141 |
| ungs-)Betruges | 141 |
| | 142 |
| en | 142 |
| Täuschung | 142 |
| en vertragsärztlicher Abrech- | |
| | 143 |
| oder nicht vollständig erbrach- | |
| schdeklaration von Leistungen | 145 |
| bei lediglich fehlerhafter Sub- | |
| | 146 |
| Verstoß gegen die Pflicht zur | |
| ngserbringung zustande ge- | |
| gen | 147 |
| sönlichen Leistungserbringung | 148 |
| ngung durch Dritte | 149 |
| Grundlagen | 149 |
| ng der Delegationsfähigkeit im | |
| | 151 |
| Anordnungs- und | |
| ungspflicht | 153 |
| ogene Leistungen | 155 |
| g und Abrechnung von | |
| ungen | 155 |
| unzulässiger Delegation oder | |
| | 157 |
| tschaftlicher Leistungen | 157 |

| | |
|---|-----|
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| (aa) Konkretisierung des Wirtschaftlichkeitsgebotes und Prüfung der Wirtschaftlichkeit | 158 |
| (bb) Betrugsrelevante Fallgruppen | 159 |
| (5) Berechnung zu hoher Kosten – Verheimlichung finanzieller Vorteile | 161 |
| (6) Abrechnung unter Verstoß gegen vertragsarztrechtliche Vorschriften | 164 |
| (aa) Fehlende Approbation oder Qualifikation | 164 |
| (bb) Leistungserbringung im verdeckten Anstellungsverhältnis – Scheingesellschafter | 165 |
| (cc) Leistungsabrechnung über einen Strohmann | 167 |
| cc) Besonderheiten der Täuschung im Bereich der privatärztlichen Liquidation | 167 |
| (1) Abrechnung nicht oder nicht vollständig erbrachter Leistungen | 168 |
| (2) Abrechnung unselbstständiger Leistungen als selbstständige | 170 |
| (3) Abrechnung mit überhöhtem Steigerungsfaktor | 171 |
| (4) Unzulässige Analogbewertung von Leistungen | 172 |
| (5) Privatautonome Leistungsvereinbarungen | 174 |
| (6) Abrechnung unwirtschaftlicher oder nicht indizierter Leistungen | 174 |
| (7) Abrechnung nicht persönlich erbrachter Leistungen als eigene – Verstoß gegen das Gebot der persönlichen Leistungserbringung | 175 |
| (aa) Delegation von Leistungen | 177 |
| (bb) Sonderfall der wahlärztlichen Behandlung | 177 |
| (cc) Sonderfall der Erbringung von Laborleistungen | 179 |
| (dd) Täuschungshandlung | 181 |
| (8) Nichtweitergabe von Rabatten, Skonti und Boni | 182 |
| (9) Einschaltung privatärztlicher Verrechnungsstellen | 182 |
| b) Irrtum | 182 |
| aa) Definition | 182 |
| bb) Irrtum beim Abrechnungsbetrug | 183 |
| cc) Abgrenzung zum Computerbetrug, § 263a StGB | 183 |
| dd) Die für die Bestimmung des Irrtums maßgebliche Person innerhalb der KV | 184 |
| ee) Qualität und Intensität der Fehlvorstellung | 184 |
| (1) Sachgedankliches Mitbewusstsein | 185 |
| (2) Ignorantia facti | 185 |
| (3) Irrtum unter Zweifeln | 186 |

| | |
|--|-----|
| (4) Wissenszurechnung | 187 |
| (aa) Kenntnis des verfügenden Sachbearbeiters | 187 |
| (bb) Kenntnis des prüfenden, nicht aber des verfügenden Sachbearbeiters | 188 |
| (cc) Kenntnis des Vorstandes, nicht aber des verfügenden Sachbearbeiters | 189 |
| ff) Irrende bzw. verfügende Person in der Krankenkasse | 190 |
| gg) Irrtum des Privatpatienten bzw. der privaten Krankenversicherung | 191 |
| c) Vermögensverfügung | 191 |
| aa) Definition | 191 |
| bb) Vertragsärztliches Abrechnungssystem | 193 |
| (1) Die für die Annahme einer Vermögensverfügung maßgebliche Handlung | 193 |
| (2) Bestimmung der betroffenen Vermögensmasse nach der bis zum 31.12.2008 geltenden Rechtslage | 195 |
| (aa) Verfügung über Vermögen der KV | 196 |
| (bb) Verfügung über das Vermögen der Krankenkasse | 197 |
| (cc) Verfügung über das Vermögen der ordnungsgemäß abrechnenden Ärzteschaft | 196 |
| (dd) Sonderfall Einzelleistungsvergütung | 197 |
| (3) Bestimmung der betroffenen Vermögensmasse nach aktueller Rechtslage | 197 |
| cc) Vertragszahnärztliches Abrechnungssystem | 200 |
| dd) Privatärztliches Abrechnungssystem | 202 |
| d) Schaden | 202 |
| aa) Definition | 202 |
| bb) Besonderheiten der Schadensfeststellung im Bereich des ärztlichen Abrechnungsbetruges | 203 |
| (1) Streng formale Betrachtungsweise bei der Schadensberechnung | 203 |
| (2) Kritik an der streng formalen Betrachtungsweise | 204 |
| (3) Bestimmung der Schadenshöhe durch Hochrechnung | 206 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 207 |
| a) Allgemeines zum subjektiven Betrugstatbestand | 207 |
| b) Der subjektive Tatbestand beim ärztlichen Abrechnungsbetrug | 208 |
| aa) Vorsatz- und Fahrlässigkeitsfälle | 208 |

| | |
|---|-------|
| bb) Schädigungsvorsatzungsweise | |
| 3. Anforderungen an den Nachgehenden | |
| 4. Betrug in einem besonders ger Bandenbetrug, § 263 A | |
| 5. Strafzumessung und Verjährung | |
| B. Untreue im Rahmen (vertrags-)ärztlicher Tätigkeit | |
| I. Einleitung | |
| II. Fallkonstellationen | |
| III. Der Tatbestand des § 266 Abs. 1 StGB | |
| 1. Verfügungsbefugnis | |
| a) Die Rechtsprechung und die Literatur | |
| b) Kritik | |
| 2. Vermögensbetreuungspflicht | |
| a) Die Rechtsprechung und die Literatur | |
| b) Kritik | |
| 3. Vermögensnachteil | |
| 4. Subjektiver Tatbestand | |
| IV. Konsequenzen der Vertragsuntreue | |
| eine mögliche Strafbarkeit auf | |
| C. Korruptionsdelikte | |
| I. Einleitung | |
| II. Rechtsgut und Schutzzweck | |
| III. § 331 StGB – Vorteilsannahme | |
| 1. Objektiver Tatbestand | |
| a) Täterqualifikation | |
| aa) Wahrnehmung öffentlicher Aufgaben | |
| bb) Eingliederung in die öffentliche Verwaltung | |
| cc) Bestellung | |
| dd) Fallgruppen | |
| b) Dienstaussübung | |
| aa) Abgrenzung zu Privatwirtschaft | |
| bb) Besonderheiten der Dienstaussübung | |
| oder Schiedsrichter | |
| cc) Gleichstellung von a) und b) | |
| gemäß § 336 StGB | |
| c) Vorteil | |
| aa) Immaterielle Bessersstellung | |
| bb) Materielle Bessersstellung | |
| cc) Einbeziehung von d) und e) | |
| d) Fordern | |

| | |
|---------------------------------|------|
| Inhaltsverzeichnis | XIII |
| ig | 187 |
| verfügenden Sachbearbeiters | 187 |
| prüfenden, nicht aber des ver- | |
| hbearbeiters | 188 |
| Vorstandes, nicht aber des ver- | |
| hbearbeiters | 189 |
| nde Person in der Kranken- | |
| | 190 |
| enten bzw. der privaten Kran- | |
| | 191 |
| | 191 |
| | 191 |
| rechnungssystem | 193 |
| me einer Vermögensverfügung | |
| llung | 193 |
| etroffenen Vermögensmasse | |
| 31.12.2008 geltenden Rechts- | |
| | 195 |
| er Vermögen der KV | 196 |
| er das Vermögen der Kranken- | |
| | 197 |
| er das Vermögen der ord- | |
| abrechnenden Ärzteschaft | 196 |
| izelleistungsvergütung | 197 |
| etroffenen Vermögensmasse | |
| htslage | 197 |
| es Abrechnungssystem | 200 |
| chnungssystem | 202 |
| | 202 |
| | 202 |
| chadensfeststellung im Bereich | |
| inungsbetruges | 203 |
| rachtungsweise bei der Scha- | |
| | 203 |
| g formalen Betrachtungsweise | 204 |
| chadenshöhe durch Hochrech- | |
| | 206 |
| | 207 |
| iven Betrugstatbestand | 207 |
| d beim ärztlichen Abrechnungs- | |
| | 208 |
| sigkeitsfälle | 208 |

| | |
|---|------|
| Inhaltsverzeichnis | XIII |
| bb) Schädigungsvorsatz und streng formale Betrachtungsweise | 210 |
| 3. Anforderungen an den Nachweis bei fortgesetzter Tatbe- | |
| gehung | 210 |
| 4. Betrug in einem besonders schweren Fall und gewebsmäßi- | |
| ger Bandenbetrug, § 263 Abs. 3, 5 StGB | 211 |
| 5. Strafzumessung und Verjährung | 212 |
| B. Untreue im Rahmen (vertrags-)ärztlicher Leistungserbringung | 214 |
| I. Einleitung | 214 |
| II. Fallkonstellationen | 215 |
| III. Der Tatbestand des § 266 Abs. 1 StGB | 216 |
| 1. Verfügungsbefugnis | 217 |
| a) Die Rechtsprechung und hM | 217 |
| b) Kritik | 221 |
| 2. Vermögensbetreuungspflicht | 225 |
| a) Die Rechtsprechung und hM | 226 |
| b) Kritik | 228 |
| 3. Vermögensnachteil | 231 |
| 4. Subjektiver Tatbestand | 232 |
| IV. Konsequenzen der Vertragsarztuntreue-Rechtsprechung für | |
| eine mögliche Strafbarkeit aus § 299 Abs. 1 StGB | 233 |
| C. Korruptionsdelikte | 235 |
| I. Einleitung | 235 |
| II. Rechtsgut und Schutzzweck der Korruptionsdelikte | 238 |
| III. § 331 StGB – Vorteilsannahme | 239 |
| 1. Objektiver Tatbestand | 239 |
| a) Täterqualifikation | 239 |
| aa) Wahrnehmung öffentlicher Aufgaben | 240 |
| bb) Eingliederung in die Staatsverwaltung | 242 |
| cc) Bestellung | 244 |
| dd) Fallgruppen | 245 |
| b) Dienstaussübung | 247 |
| aa) Abgrenzung zu Privathandlungen | 248 |
| bb) Besonderheiten der Vorteilsannahme durch Richter | |
| oder Schiedsrichter gemäß § 331 Abs. 2 StGB | 249 |
| cc) Gleichstellung von aktivem Tun und Unterlassen | |
| gemäß § 336 StGB | 250 |
| c) Vorteil | 251 |
| aa) Immaterielle Besserstellungen | 251 |
| bb) Materielle Besserstellungen | 252 |
| cc) Einbeziehung von Drittanteilen | 254 |
| d) Fordern | 255 |

| | |
|--|-----|
| e) Sichversprechenlassen | 256 |
| f) Annehmen | 256 |
| g) Unrechtsvereinbarung | 257 |
| aa) § 331 Abs. 1 StGB | 257 |
| bb) § 331 Abs. 2 StGB | 261 |
| cc) Einschränkungen des Anwendungsbereichs | 262 |
| (1) Sozialadäquanz | 262 |
| (2) Drittmittelinwerbung | 264 |
| (3) Transparenz und Kontrolle/Legitimation durch Verfahren | 265 |
| (4) Abschluss von Beschaffungsverträgen | 268 |
| (5) Praktische Probleme | 269 |
| (6) Zuwendungen zu gemeinnützigen Zwecken | 272 |
| 2. Subjektiver Tatbestand | 272 |
| 3. Ausschluss der Rechtswidrigkeit nach § 331 Abs. 3 StGB | 273 |
| a) Anwendungsbereich | 274 |
| b) Verhältnis zu dienst- und beamtenrechtlichen Vorschriften | 274 |
| 4. Teilnahme | 276 |
| IV. § 332 StGB – Bestechlichkeit | 278 |
| 1. Allgemeines | 278 |
| 2. Objektiver Tatbestand | 279 |
| 3. Subjektiver Tatbestand | 283 |
| 4. Rechtswidrigkeit | 284 |
| V. § 333 StGB – Vorteilsgewährung | 284 |
| 1. Allgemeines | 284 |
| 2. Objektiver Tatbestand | 285 |
| 3. Subjektiver Tatbestand | 286 |
| 4. Rechtswidrigkeit | 287 |
| VI. § 334 StGB – Bestechung | 288 |
| 1. Allgemeines | 288 |
| 2. Objektiver Tatbestand | 289 |
| VII. § 299 StGB – Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr | 290 |
| 1. Allgemeines | 290 |
| 2. Objektiver Tatbestand | 291 |
| a) Angestellter oder Beauftragter | 292 |
| b) Beauftragtenstellung des Vertragsarztes? | 293 |
| b) Unrechtsvereinbarung | 304 |
| 3. Subjektiver Tatbestand | 306 |
| VIII. Strafbarkeit von Auslandstaten | 307 |
| 1. Anwendungsbereich | 307 |
| a) Sachlich | 307 |

| |
|---|
| aa) Bestechungsdelikte |
| bb) Auslandstaten |
| b) Personell |
| 2. Tatbestandliche Einschränkungen |
| 3. Privater Geschäftsverkehr |
| IX. Verjährung |
| X. Strafrechtliche Vorfeldberathungswesen |
| 1. Allgemeine Grundsätze |
| a) Trennungsprinzip |
| b) Äquivalenzprinzip |
| c) Mehraugenprinzip |
| d) Transparenz-/Genehmigungsprinzip |
| e) Dokumentationsprinzip |
| f) Regeln für den Zahlungswesen |
| 2. Anwendung der Grundsätze |
| Fallgestaltungen |
| a) Einseitig verpflichtende |
| aa) Geschenke |
| bb) Ermöglichung der Fortbildungsveranstaltungen |
| cc) Geschäftsessen |
| dd) Spenden |
| b) Synallagmatische Leistungen |
| aa) Forschungsverträge |
| (1) Inhalt |
| (2) Genehmigung |
| (3) Vertragsabwicklung |
| bb) Beschaffungsverträge |
| cc) Medikamentenverschreibungen |
| dd) Referenten- und Beauftragten |
| 3. Kapitel. Verteidigung und Verteidigungsverfahren |
| A. Erstkontakt mit dem Mandanten |
| I. Aufklärung des Arztes über rechtliche Folgen ärztlichen Fehlverhaltens |
| II. Die Vorladung |
| 1. Rechte und Pflichten des Zeugen (§§ 161a, 52 f. und 55 StP) |
| 2. Rechte und Pflichten des Sachverständigen (§§ 136, 163a StPO) |

| | |
|-------------------------------|-------|
| | 256 |
| | 256 |
| | 257 |
| | 257 |
| | 261 |
| Anwendungsbereichs | 262 |
| | 262 |
| ung | 264 |
| ontrolle/Legitimation durch | |
| | 265 |
| schaffungsverträgen | 268 |
| ie | 269 |
| gemeinnützigen Zwecken | 272 |
| | 272 |
| igkeit nach § 331 Abs. 3 StGB | 273 |
| | 274 |
| beamtenrechtlichen Vorschrif- | |
| | 274 |
| | 276 |
| | 278 |
| | 278 |
| | 279 |
| | 283 |
| | 284 |
| ng | 284 |
| | 284 |
| | 285 |
| | 286 |
| | 287 |
| | 288 |
| | 288 |
| | 289 |
| und Bestechung im geschäftli- | |
| | 290 |
| | 290 |
| | 291 |
| agter | 292 |
| Vertragsarztes? | 293 |
| | 304 |
| | 306 |
| 1 | 307 |
| | 307 |
| | 307 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-------|
| aa) Bestechungsdelikte | 307 |
| bb) Auslandstaten | 308 |
| b) Personell | 308 |
| 2. Tatbestandliche Einschränkungen | 309 |
| 3. Privater Geschäftsverkehr, § 299 Abs. 3 StGB | 310 |
| IX. Verjährung | 310 |
| X. Strafrechtliche Vorfeldberatung und Compliance im Gesund- | |
| heitswesen | 311 |
| 1. Allgemeine Grundsätze | 315 |
| a) Trennungsprinzip | 315 |
| b) Äquivalenzprinzip | 316 |
| c) Mehraugenprinzip | 317 |
| d) Transparenz-/Genehmigungsprinzip | 317 |
| e) Dokumentationsprinzip | 319 |
| f) Regeln für den Zahlungsverkehr | 320 |
| 2. Anwendung der Grundsätze auf praktisch bedeutsame | |
| Fallgestaltungen | 320 |
| a) Einseitig verpflichtende Verträge | 320 |
| aa) Geschenke | 320 |
| bb) Ermöglichung der Teilnahme an | |
| Fortbildungsveranstaltungen | 321 |
| cc) Geschäftsessen | 323 |
| dd) Spenden | 323 |
| b) Synallagmatische Leistungsbeziehungen | 324 |
| aa) Forschungsverträge | 324 |
| (1) Inhalt | 325 |
| (2) Genehmigung | 326 |
| (3) Vertragsabwicklung | 327 |
| bb) Beschaffungsverträge | 327 |
| cc) Medikamentenverschreibung | 328 |
| dd) Referenten- und Beraterverträge, Gutachtenaufträge | 328 |
| 3. Kapitel. Verteidigung und Verteidigungsstrategien im Arztstraf- | |
| verfahren | 331 |
| A. Erstkontakt mit dem Mandanten | 331 |
| I. Aufklärung des Arztes über mögliche rechtliche und tatsäch- | |
| liche Folgen ärztlichen Fehlverhaltens | 331 |
| II. Die Vorladung | 332 |
| 1. Rechte und Pflichten des Zeugen | |
| (§§ 161a, 52 f. und 55 StPO) | 332 |
| 2. Rechte und Pflichten des Beschuldigten | |
| (§§ 136, 163a StPO) | 334 |

| | |
|--|-----|
| III. Verteidigungstaktische Erwägungen | 335 |
| 1. Beschaffung verteidigungsrelevanter Information | 336 |
| 2. Empfehlungen zum weiteren Verhalten Dritten gegenüber | 337 |
| IV. Vergütungsfragen | 339 |
| B. Tätigkeit nach Erhalt der Akte | 340 |
| I. Verjährungsprüfung | 340 |
| II. Überprüfung des (besonderen) öffentlichen Interesses | 340 |
| 1. Argument: Ablauf der Frist des § 77b StGB | 341 |
| 2. Argument: falscher Antragsteller | 342 |
| 3. Argument: Missbrauch des Strafantrages | 342 |
| 4. Argument: berufsrechtlicher Bezug | 343 |
| 5. Argument: Verfolgungsverlangen | 344 |
| III. Überprüfung von Zwangsmaßnahmen | 344 |
| 1. Durchsuchung / Beschlagnahme | 344 |
| 2. Haftbefehl | 347 |
| a) Dringender Tatverdacht gem. § 112 Abs. 1 StPO | 347 |
| b) Haftgrund gem. §§ 112 Abs. 2, 3, 112a StPO | 348 |
| IV. Weitere taktische Erwägungen | 351 |
| 1. Zur Gebotenheit einer Einlassung | 351 |
| 2. Erstes Gespräch mit der Staatsanwaltschaft | 354 |
| 3. Festlegung der weiteren Verteidigungsstrategie | 355 |
| 4. Zur Akzeptanz einer Einstellung nach § 153a StPO | 356 |
| 5. Das Sachverständigengutachten | 359 |
| a) Gutachten in Arzthaftungsverfahren | 362 |
| b) Gutachten in Verfahren wegen Abrechnungsbetruges | 370 |
| V. Eigene Ermittlungen der Verteidigung | 377 |
| 1. Sachverständigenbeauftragung | 377 |
| 2. Zeugenbefragung | 378 |
| C. Tätigkeit nach Anklage und vor Eröffnung des Hauptverfahrens | 380 |
| 4. Kapitel. Berufsverbot (§ 70 StGB) und außerstrafrechtliche Folgen strafbewehrten ärztlichen Fehlverhaltens | 385 |
| A. Das Verhältnis zwischen Strafverfahren und nichtstrafrechtlichen Folgeverfahren | 385 |
| B. Das Berufsverbot als strafrechtliche Maßregel zur Besserung und Sicherung | 388 |
| I. Missbrauch des Berufs oder Gewerbes | 388 |
| II. Grobe Verletzung der beruflichen oder gewerblichen Pflichten | 389 |
| III. Wahrscheinlichkeit weiterer Verfehlungen | 390 |

| | |
|--|--|
| IV. Entscheidung nach pflichtgemäßem Ermessen | |
| V. Vorläufiges Berufsverbot gem. § 70 StGB | |
| C. Berufsrechtliche Folgen | |
| I. Berufsunwürdige Handlung | |
| II. Bestehen eines so genannten Berufsverbotes | |
| III. Rechtsfolgen | |
| IV. Verfahrenshindernisse | |
| D. Widerruf der Approbation | |
| I. Unzuverlässigkeit/Unwürdigkeit | |
| II. Sofortiger Vollzug | |
| III. Ruhen der Approbation | |
| E. Vertragsarztrechtliche Folgeverfahren | |
| I. Rückforderung der zu Unrecht entzogenen Zulassung | |
| II. Zulassungsentziehungsverfahren | |
| 1. Vorliegen einer gröblichen Verletzung | |
| 2. Zuständigkeit und Verfahren | |
| 3. Rechtsfolge | |
| III. Disziplinarverfahren | |
| Stichwortverzeichnis | |

| | |
|-------------------------------------|-----|
| Inhaltsverzeichnis | 335 |
| relevanter Information | 336 |
| Verhalten Dritten gegenüber | 337 |
| | 339 |
| | 340 |
| | 340 |
| öffentlichen Interesses | 340 |
| des § 77b StGB | 341 |
| eller | 342 |
| itrafantrages | 342 |
| Bezug | 343 |
| ngen | 344 |
| rahmen | 344 |
| ime | 344 |
| | 347 |
| em. § 112 Abs. 1 StPO | 347 |
| bs. 2, 3, 112a StPO | 348 |
| | 351 |
| assung | 351 |
| itsanwaltschaft | 354 |
| eidigungsstrategie | 355 |
| ung nach § 153a StPO | 356 |
| ten | 359 |
| sverfahren | 362 |
| egen Abrechnungsbetruges | 370 |
| digung | 377 |
| ng | 377 |
| | 378 |
| öffnung des Hauptver- | |
| | 380 |
| und außerstrafrechtliche | |
| entlichen Fehlverhaltens | 385 |
| ahren und nichtstrafrechtli- | |
| | 385 |
| ie Maßregel zur Besserung | |
| | 388 |
| erwerbes | 388 |
| ien oder gewerblichen Pflich- | |
| | 389 |
| erfehlungen | 390 |

| | |
|---|------|
| Inhaltsverzeichnis | XVII |
| IV. Entscheidung nach pflichtgemäßem Ermessen | 390 |
| V. Vorläufiges Berufsverbot gemäß § 132a StPO | 391 |
| C. Berufsrechtliche Folgen | 392 |
| I. Berufsunwürdige Handlung | 393 |
| II. Bestehen eines so genannten „berufsrechtlichen Überhangs“ | 394 |
| III. Rechtsfolgen | 395 |
| IV. Verfahrenshindernisse | 395 |
| D. Widerruf der Approbation | 397 |
| I. Unzuverlässigkeit/Unwürdigkeit | 397 |
| II. Sofortiger Vollzug | 399 |
| III. Ruhen der Approbation | 400 |
| E. Vertragsarztrechtliche Folgeverfahren | 401 |
| I. Rückforderung der zu Unrecht erhaltenen Vergütung | 401 |
| II. Zulassungsentziehungsverfahren | 402 |
| 1. Vorliegen einer gröblichen Pflichtverletzung | 402 |
| 2. Zuständigkeit und Verfahren | 403 |
| 3. Rechtsfolge | 404 |
| III. Disziplinarverfahren | 405 |
| Stichwortverzeichnis | 407 |