

Grundriss der Arztthaftpflicht

nach der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes

von

Prof. Dr. Markus Gehrlein

2. Auflage

Grundriss der Arztthaftpflicht – Gehrlein

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

Arztrecht, Haftpflichtrecht, Produkthaftung – Zivil- und Zivilverfahrensrecht allgemein – Zivilrecht – Zivilrecht – Zivilrecht

Verlag Franz Vahlen München 2006

Verlag Franz Vahlen im Internet:

www.vahlen.de

ISBN 978 3 8006 3363 0

Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort</i>	VII
<i>Inhaltsübersicht</i>	IX
<i>Literatur</i>	XXV

A. Behandlungsverhältnis

I. Vertragliche Haftung bei ambulanter Behandlung	2
1. Rechtsnatur des Behandlungsvertrages	2
2. Privatpatient	3
a) Vertragsschluss und Vertragsinhalt	3
b) Geltendmachung der Honorarforderung gegen Dritten	3
3. Kassenpatient	5
a) Sozialversicherungsrechtliches Geflecht	5
b) Abkopplung des Honoraranspruchs	5
4. Krankenhausambulanz	7
a) Leitung durch an der kassenärztlichen Versorgung beteiligten oder ermächtigten Arzt	7
b) Institutsambulanz	8
5. Überweisung des Patienten	8
6. Praxisgemeinschaft	9
7. Gemeinschaftspraxis	9
8. Urlaubsvertretung	10
9. Notfälle	10
II. Vertragliche Haftung bei stationärer Behandlung	11
1. Totaler (einheitlicher) Krankenhausvertrag	12
a) Sozialversicherungsrechtlicher Rahmen, Vertragsschluss, Honorarschuldner	12
aa) Dreierbeziehung	12
bb) Abkopplung des Honoraranspruchs	12
cc) Ausnahme direkter Inanspruchnahme des Patienten ..	13
b) Vertragliches Leistungsspektrum	14
c) Inanspruchnahme des falschen Krankenhausträgers	15
2. Gespaltener Krankenhausvertrag: Belegarztvertrag	16
a) Belegarztvertrag zwischen Krankenhausträger und Belegarzt	16
b) Trennung zwischen Vertragsleistungen von Belegarzt und Krankenhaus	17
c) Haftungskreis des Belegarztes	17
d) Haftung des Krankenhausträgers	18
e) Gesamtschuldnerische Haftung zwischen Belegarzt und Krankenhausträger	19
f) Haftung für im Belegkrankenhaus tätige Hebamme	19
aa) Freiberufliche Hebamme	19
bb) Im Belegkrankenhaus angestellte Hebamme	19
g) Keine Hinweispflicht über Haftungsverhältnisse	20
3. Totaler Krankenhausvertrag mit Arztzusatzvertrag	20
a) Vertragliches Leistungsspektrum: Haftungsschuldner	20

b) Haftungsschuldner	21
aa) Krankenhausträger	21
(1) Haftungsumfang	21
(2) Ausnahme: Haftungsausschluss zu Gunsten des Krankenhausträgers	22
bb) Selbstliquidierender Arzt	22
III. Sonderfälle ambulanter und stationärer Behandlung	23
1. Vertraglicher Haftungsausschluss	23
a) Freizeichnung durch AGB	23
b) Individuell vereinbarter Haftungsausschluss	24
2. Honoraranspruch bei Behandlungsmisserfolg	25
3. Kosten einer Zweitbehandlung	25
4. Mitverschulden des Patienten	26
5. Vergleichsweise Einigung	26
IV. Deliktische Haftung	27
1. Handelndenhaftung	27
a) Grundsatz	27
b) Milderer Sorgfaltsmaßstab	28
2. Organhaftung	28
3. Haftung für Verrichtungsgehilfen	29
a) Tatbestandsvoraussetzungen	29
b) Geschäftsherr	30
aa) Totaler Krankenhausvertrag	30
bb) Gespaltener Krankenhausvertrag	30
cc) Totaler Krankenhausvertrag mit Arztzusatzvertrag	31
dd) Ambulanz	31
4. Haftung beamteter Ärzte	31
a) Totaler Krankenhausvertrag	32
b) Gespaltener Krankenhausvertrag	32
c) Totaler Krankenhausvertrag mit Arztzusatzvertrag	33
d) Ambulanz	33
5. Notärztliche Versorgung	34
V. Ansprüche von Dritten	34
1. Vertraglicher Schutz	34
2. Deliktischer Schutz	35

B. Haftung wegen Behandlungsfehler

I. Haftungstatbestand	37
1. Behandlungsfehler	38
a) Strukturgleichheit zwischen vertraglichen und deliktischen Haftungsvoraussetzungen	38
b) Verletzung des medizinischen Standards	38
c) Indikation	39
2. Kausalität zwischen Behandlungsfehler und Gesundheitsverletzung	39
a) Grundsatz: Beweislast des Patienten	39
b) Ausnahme: Beweislastumkehr	41
II. Fallgruppen von Behandlungsfehlern	41
1. Verstoß gegen medizinischen Standard	41

Inhaltsverzeichnis

XV

a) Ärztlicher Sorgfaltsmaßstab	42
b) Sachlich-personeller Sollstandard in Krankenhäusern	43
c) Beurteilungszeitpunkt	45
d) Beispiele möglicher Behandlungsfehler	46
aa) Facharzt, Allgemeinarzt	46
bb) Chirurgie	47
cc) Geburtshilfe	47
2. Diagnoseirrtum	48
a) Fundamentaler Diagnosefehler	49
aa) Beispiele für fundamentalen Diagnoseirrtum (Beweislastumkehr)	50
bb) Beispiele für fehlenden oder nur einfachen Diagnoseirrtum (keine Beweislastumkehr)	51
b) Haftung bei Nichterheben von Kontrollbefunden	52
aa) Grundlagen	52
bb) Beispiele fundamentaler Diagnosefehler	53
cc) Umkehr der Beweislast	54
c) Haftung wegen Mitteilung falscher Diagnose	54
3. Therapiefehler	55
a) Therapiewahl	55
aa) Verpflichtung zur Anwendung neuerer Methode	55
(1) Erprobungsphase	55
(2) Etablierte neue Methode	55
bb) Wahl zwischen mehreren gleichwertigen Methoden	55
cc) Unterschiedliche Risiken und Erfolgchancen	56
(1) Grenzen der Wahlfreiheit des Arztes	56
(2) Aufklärung des Patienten	56
dd) Außenseitermethode, Heilversuch	57
b) Übernahmeverschulden	58
aa) Fortbildungspflicht	58
bb) Tätigwerden auf fremdem Fachgebiet	58
cc) Überweisung in Fachklinik; Zuziehung eines Spezialisten	59
dd) Technisch-apparative Ausstattung	60
4. Organisatorische Mängel	60
a) Hygiene	60
aa) Anforderungen	60
bb) Beweislastumkehr	61
b) Medikamente	62
c) Medizinisches Gerät	63
d) Bereitstellung und Überwachung des Personals	64
aa) Allgemeines	64
bb) Anfängeroperation	65
(1) Konkretisierung des Behandlungsfehlers	65
(2) Aufsicht durch Facharzt	65
(3) Beweislastumkehr	66
e) Verkehrssicherungspflicht	67
5. Therapeutische Sicherheitsaufklärung	68
a) Vertraglicher Charakter	68
b) Inhalt der therapeutischen Aufklärungspflicht	68

aa) Dringlichkeit der Behandlung	69
bb) Nachsorge	70
cc) Medikamentierung	71
dd) Empfehlungen für künftige Lebensführung	72
c) Beweislast bei Behandlungsverweigerung	73
aa) Behandlungsverweigerung	73
bb) Hinweis auf Dringlichkeit	73
cc) Hypothetische Weigerung	73
6. Haftung bei Arbeitsteilung	74
a) Horizontale Arbeitsteilung	74
aa) Haftung nach Gebietsbezeichnung:	
Beispiel Krankenhaus	75
(1) Verantwortungsbereich des Operateurs	75
(2) Verantwortungsbereich des Anästhesisten	76
bb) Pflichten des hinzugezogenen Arztes	77
(1) Eigene Abklärung	77
(2) Mitteilung des Verdachts	78
cc) Pflichten des überweisenden Arztes	79
(1) Rücküberweisung an Hausarzt	79
(2) Pflichten des Hausarztes	79
dd) Konsiliararzt	80
ee) Koordinationsmängel	81
(1) Koordination der Behandlungsmethoden	81
(2) Kommunikationsdefizite	82
b) Vertikale Arbeitsteilung	82
aa) Grund- und Funktionspflege	83
bb) Behandlungspflege	83
cc) Grenzen der Assistenz bei ärztlichen Leistungen	83
c) Zeitliche Nachfolge in der Behandlung	84
aa) Pflichten der beteiligten Ärzte	84
bb) Einstandspflicht des erstbehandelnden für Fehler	
des zweitbehandelnden Arztes	84
(1) Fehlender Zusammenhang	85
(2) Grober Fehler des zweitbehandelnden Arztes	85
7. Fehlerhafte Sterilisation	86
a) Gültigkeit eines Sterilisationsvertrages	86
b) Haftungstatbestand	86
aa) Behandlungsfehler	86
bb) Keine Aufklärung über Versagerquote.	87
(1) Inhaltliche Anforderungen	87
(2) Beweislast	87
c) Umfang der Schadensersatzpflicht	88
aa) Anspruch der Mutter	88
bb) Anspruch beider Elternteile auf Ersatz	
des Unterhaltsaufwands	88
(1) Vertragsinhalt	88
(2) Umfang des Anspruchs	89
(3) Anspruchsinhaber; Mitverschulden	90
8. Fehlerhafter Schwangerschaftsabbruch	91
a) Früheres Recht	91

Inhaltsverzeichnis

XVII

b) Heutiges Recht	92
aa) Medizinische und kriminologische Indikation	92
bb) Beratungslösung	93
c) Schutzzumfang des Vertrages	93
d) Einzelne Schadenspositionen	94
aa) Ansprüche der Mutter	94
bb) Unterhalt	94
cc) Anspruchsausschluss	95
e) Beweislast	95
9. Früherkennung	96
a) Praenatale Diagnostik	96
aa) Beratungspflicht des Arztes	96
bb) Beweislast	97
cc) Umfang des Anspruchs	98
b) Genetische Fehlberatung	98
c) Nichterkennen der Schwangerschaft	99
10. Verzug	99
III. Zurechnungszusammenhang	100
1. Haftungsbegründende Kausalität	100
a) Ursachenzusammenhang	100
b) Unterbrechung der Kausalität	101
aa) Herausforderung	101
bb) Mitursache	103
cc) Reserveursache	103
dd) Dazwischentreten eines anderen Arztes	104
(1) Fehlender Zusammenhang	104
(2) Grober Fehler des zweitbehandelnden Arztes	105
(3) Rücküberweisung an erstbehandelnden Arzt	105
c) Zurechnung bei alternativer Verantwortlichkeit eines von mehreren Ärzten	105
d) Hypothetische Kausalität	107
2. Haftungsausfüllende Kausalität	107
a) Unterscheidung zur haftungsbegründenden Kausalität	107
b) Psychisch bedingte Folgeschäden	108
aa) Ersatzfähigkeit	108
bb) Ausnahmen	108
c) Beweislast für haftungsausfüllende Kausalität	109
IV. Beweiserleichterungen	109
1. Ausgangspunkt: Beweislast des Patienten	109
2. Anscheinsbeweis	111
a) Voraussetzungen	111
b) Beispiele	111
3. Dokumentationsversäumnisse	112
a) Grundlage der Dokumentationspflicht	112
aa) Behandlungsverhältnis	112
bb) Persönlichkeitsrecht	113
b) Umfang der Dokumentation	113
aa) Ärztlich gebotene Befunde	113
bb) Einzelheiten	114
c) Rechtsfolge von Dokumentationsfehlern	116

aa) Indizielle Wirkung	116
bb) Vermutung für Behandlungsfehler	117
cc) Zurechnungszusammenhang	118
dd) Einsichtsrecht des Patienten	119
4. Voll beherrschbare Risiken	119
a) Verantwortungsbereich des Klinikträgers	119
b) Fehler aus Krankenhausphäre	120
aa) Hygiene	120
bb) Lagerungsschäden	121
cc) Funktionstüchtigkeit der Geräte	121
dd) Pflegedienst	121
ee) Anfängeroperation	122
c) Reichweite der Beweiserleichterung	122
5. Grober Behandlungsfehler	123
a) Begriffliche Definition	123
aa) Kein Sanktionscharakter	123
bb) Gesamtbetrachtung	124
b) Sachverständigengutachten als Grundlage richterlicher Bewertung	125
c) Kausalitätsvermutung	127
aa) Eignung für Gesundheitsschaden	128
bb) Ausnahme fehlender Kausalitätsvermutung	129
(1) Teilkausalität	129
(2) Gänzlich unwahrscheinliche Kausalität	130
(3) Mitverantwortung des Patienten	131
d) Reichweite der Beweiserleichterung: Sekundärschäden	132
e) Beispiele	133
aa) Allgemeinarzt; Facharzt	133
bb) Chirurgie	134
cc) Geburtshilfe	135
dd) Orthopädie	136
6. Unzulänglichkeiten bei der Erhebung	
oder Sicherung von Kontrollbefunden	136
a) Ausgangspunkt der Rechtsprechung	137
aa) Bedeutung der Befunderhebung	137
bb) Beweisrechtliche Folgerungen	137
b) Heutiger Stand der Rechtsprechung	138
aa) Konkrete Voraussetzungen einer Beweiserleichterung	138
bb) Beispiele	139
c) Pflicht zur Befundsicherung	141
 C. Haftung wegen Aufklärungsmängeln	
I. Rechtliche Grundkoordinaten	143
1. Rechtsgrundlage der Aufklärungspflicht	143
a) Rechtswidrigkeitsmodell	143
b) Selbstbestimmungsrecht	144
2. Anspruchsgrundlagen	145
3. Haftungstatbestand	145
II. Umfang der Aufklärung	146

1. Aufklärungspflichtige Umstände	146
a) Allgemeine Hinweispflichten	146
b) Intensität der Aufklärung	147
aa) Rechtsprechungsgrundsätze	147
bb) Folgerungen	147
c) Zusammenwirken verschiedener Ärzte	148
aa) Aufklärungsteilung	148
bb) Hinweis auf Vertretereinsatz	148
d) Entbehrlichkeit der Aufklärung	149
aa) Gefahr eines Behandlungsfehlers	149
bb) Bereits erfolgte Aufklärung	149
cc) Aufklärungsverzicht	150
dd) Therapeutisches Privileg – Schonende Aufklärung	150
ee) Nachträgliche Befunde	151
ff) Beweislast	151
2. Risikoaufklärung	152
a) Allgemeine inhaltliche Anforderungen	152
aa) Maßstäbe der Rechtsprechung	152
bb) Inhaltliche Zusammenfassung	153
b) Beispiele spezifischer Risiken	153
aa) Chirurgie	153
bb) Nervverletzungen	155
cc) Medikation	155
dd) Diagnostische Eingriffe	156
ee) Strahlentherapie	157
3. Verlaufsaufklärung	157
a) Begriff	157
b) Spezielle Hinweise vor operativen Eingriffen	158
aa) Allgemeine Operationsrisiken	159
bb) Misserfolgsrisiko	159
4. Aufklärung über Behandlungsalternativen	161
a) Gleichwertige Methoden	161
aa) Grundsatz der Therapiefreiheit	161
bb) Beispiele	161
b) Unterschiedliche Chancen und Risiken	162
aa) Aufklärungspflicht	162
bb) Beispiele	162
(1) Chirurgie	162
(2) Bedingte (relative) Operationsindikation	163
(3) Geburtsleitung	164
(4) Apparative und personelle Ausstattung	165
(5) Abweichen von Schulmedizin	166
(6) Zahnheilkunde	166
5. Kosmetischer Eingriff	166
III. Erteilung der Aufklärung	167
1. Art und Weise der Aufklärung	167
a) Aufklärung im Großen und Ganzen	167
aa) Kein medizinisches Fachwissen	167
(7) Hinweis auf Allgemeinrisiko	168
b) Keine Verharmlosung	168

c) Dringlichkeit	169
d) Fehlschlagrisiko	169
e) Ausländer	170
f) Form	170
2. Zeitpunkt der Aufklärung	171
a) Stationäre Eingriffe	171
b) Ambulante Eingriffe	172
c) Diagnostische Eingriffe	173
d) Operationserweiterung	174
aa) Grundsatz	174
bb) Änderung des Entbindungskonzepts	175
e) Fehlende Einwilligungsfähigkeit	175
f) Darlegungslast des Patienten	176
3. Aufklärungspflichtiger	176
a) Keine Delegation auf nichtärztliches Personal	176
b) Arbeitsteilung	177
c) Fehlende Aufklärungsbedürftigkeit	177
4. Aufklärungsadressat	178
a) Einwilligung durch Eltern	178
aa) Routinefälle	178
bb) Eingriffe schwerer Art	179
cc) Gravierende Eingriffe	179
b) Beteiligung des Minderjährigen	180
c) Grenzen der Einwilligungsbefugnis	180
5. Mutmaßliche Einwilligung	181
a) Unansprechbarkeit des Patienten	181
b) Operationserweiterung	182
IV. Beweislast	183
1. Richtigkeit und Vollständigkeit der Aufklärung	183
a) Grundsatz	183
b) Umfang	183
c) Beweismaß	184
aa) Vertrauensvorschuss für Arzt	184
bb) Aufklärungsformulare	185
d) Hypothetische Einwilligung	185
cc) Berücksichtigung des Einwands	186
dd) Entscheidungskonflikt	186
(1) Begriff	186
(2) Anhörung	187
(3) Beispiele	188
ee) Beweislast des Arztes	189
2. Ursachenzusammenhang	189
a) Kausalität zwischen Eingriff und Schaden	189
b) Hypothetische Kausalität, Schadensanlage	190
V. Haftungsbegrenzung	190
1. Grundsatz: Haftung für alle Schadensfolgen	191
2. Voraussetzungen fehlender Zurechnung	191
a) Grundaufklärung	191
b) Leichtere Schadensfolgen	192
3. Sonderfall	192

D. Verjährungsfragen

I. Heutiges Recht	193
1. Regelmäßige Verjährung	193
2. Kenntnisunabhängige Verjährungsfrist von 30 Jahren	193
II. Früheres Recht	194
1. Vertragliche Haftung	194
2. Deliktische Haftung	194
a) Kenntnis des Behandlungsfehlers	195
aa) Wissen um anspruchsbegründende Tatsachen	195
(1) Erkenntnis ärztlichen Fehlverhaltens	195
(2) Beispiele	196
bb) Vorwerfbare Unkenntnis	196
cc) Wissensvertreter	197
b) Kenntnis des Schadens	197
aa) Grundsatz der Schadenseinheit	197
bb) Ausnahmen	198
c) Aufklärungsfehler	199
d) Hemmung der Verjährung	199
aa) Allgemeines	199
bb) Anrufung von Schlichtungs- und Gutachterstellen	200
e) Unterbrechung der Verjährung	200

E. Prozessuale Eigenheiten des Arzthaftungsverfahrens

I. Klageerhebung	201
1. Bestimmung des richtigen Beklagten	201
a) Haftungsgrundlage	201
b) Person des Beklagten	202
2. Substantiierungspflicht	202
a) Grundsatz	202
b) Übernahme der Ergebnisse eines Gutachtens	204
3. Klageantrag	204
a) Schmerzensgeld	204
b) Feststellung	205
II. Beweiserhebung	206
1. Selbstständiges Beweisverfahren	206
a) Zulässigkeit	206
b) Gegenstand der Feststellung	206
c) Weiteres Verfahren	207
2. Anhörung der Parteien über Inhalt der Aufklärung	208
3. Mitwirkung des Patienten bei Gutachtenerstellung	208
4. Sachverständigenbeweis	209
a) Notwendigkeit der Einholung eines Gutachtens	209
b) Früheres Gutachten	210
c) Feststellung der Anknüpfungstatsachen	210
d) Pflicht des Gerichts zur Beiziehung der Krankenunterlagen	211
e) Pflicht des Sachverständigen zur Auswertung der Krankenunterlagen	212
f) Protokollierung der Angaben des Sachverständigen	212
g) Bestimmung der Person des Sachverständigen	213

h) Ablehnung des Sachverständigen wegen Befangenheit	213
i) Mündliche Anhörung des Sachverständigen	214
aa) Anhörung auf Antrag der Partei	214
(1) Verspätung	214
(2) Rechtsmissbrauch	214
(3) Prozesstaktik	215
bb) Anhörung von Amts wegen	215
(1) Widersprüche	215
(2) Privatgutachten	216
cc) Stellungnahme der Parteien zum Ergebnis der Anhörung	217
j) Einholung eines weiteren Gutachtens	219
5. Notwendigkeit erneuter Zeugenvernehmung durch Berufungsgericht	219
III. Gerichtliche Entscheidung	220
1. Einsatz des Einzelrichters beim Landgericht	220
a) Originärer Einzelrichter	221
b) Obligatorischer Einzelrichter	221
2. Zulässigkeit eines Teilurteils	222
a) Mehrere prozessuale Ansprüche	222
b) Mehrere Parteien	223
3. Grundurteil	224
4. Rechtskraft	224
a) Wirkung der Rechtskraft	224
b) Folgerungen für Arzthaftungsfälle	225
IV. Berufungsverfahren	226
1. Berufungsbegründung	226
2. Bindung an Tatsachenfeststellungen	226
a) Rügeobliegenheiten	226
b) Wegfall der Bindungswirkung	227
aa) Konkrete Anhaltspunkte	227
bb) Zweifel an der Richtigkeit der Feststellungen	228
3. Zulassung neuen Vorbringens	229
a) Neuer Sachvortrag	229
b) Neue rechtliche Wertung durch Berufungsgericht	230
c) Fehlerhafte Prozessleitung des Erstgerichts	231
d) Keine Nachlässigkeit	232
4. Einzelrichtereinsatz	233
a) Entscheidender Einzelrichter	233
b) Vorbereitender Einzelrichter	234
5. Inhaltliche Fassung des Berufungsurteils	234
a) Tatbestand	234
b) Entscheidungsgründe	235
F. BGH-Rechtsprechung zum Arzthaftungsrecht nach Fallgruppen (1998–2006)	
I. Aufklärungspflichten	237
II. Ärztliche Pflichten und Fehler/Fahrlässigkeitsmaßstab	239
III. Behandlungsvertrag	241

Inhaltsverzeichnis

XXIII

IV. Fragen der Beweislast	242
V. Haftung des Klinikträgers	244
VI. Prozessuale Fragen	244
VII. Sachverständigengutachten	247
VIII. Schwangerschaft	248
IX. Einwilligung	249
X. Unterhaltsverpflichtung	250
XI. Vorliegen eines groben Behandlungsfehlers	250
XII. Vergütungsanspruch	252
XIII. Verjährungsproblematik	252
Stichwortregister	255