

Sebastian Almer

**Zwangsweise Unterbringung
und medizinische Forschung**



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhalt:

1. Teil: Die Entwicklung der medizinischen Forschung in der zwangsweisen Unterbringung

A. Entwicklung der medizinischen Forschung am Menschen aus medizinhistorischer Sicht	24
I. Antike Medizin	24
1. Theurgische Medizin	24
2. Hippokratische Medizin	25
3. Medizin in der hellenistischen Phase	26
4. Medizin im antiken Rom	28
II. Medizin im Mittelalter	28
III. Medizin in der Neuzeit	29
1. Renaissance	29
2. Aufklärung	30
3. Moderne	31
B. Entwicklung der medizinischen Versuche am Menschen aus rechthistorischer Sicht	32
I. Überblick über die moralische Diskussion über medizinische Forschung am Menschen	32
1. Einführung	32
2. Kritik an der Schulmedizin	34
3. Moralische Diskussion über die medizinische Forschung in der zwangsweisen Unterbringung	35
4. Moralische Diskussion über die medizinische Forschung am Menschen in der Öffentlichkeit	37
a) Artikelserie: ‚Arme Leute in Krankenhäusern‘	37
b) Der ‚Fall Neisser‘	40
II. Überblick über die rechtliche Diskussion über die medizinische Forschung am Menschen	43

1. Einführung	43
2. Rechtliche Diskussion über die medizinische Forschung am Menschen	44
3. Rechtliche Diskussion über medizinische Forschung in der zwangsweisen Unterbringung	46
 III. Anweisung an die Vorsteher der Kliniken, Polikliniken und sonstigen Krankenanstalten vom 29.12.1900	47
1. Vorbereitung der Anweisung	47
2. Erlass der Anweisung	49
3. Auswirkungen der Anweisung	51
a) Kritiker der Anweisung	51
b) Rechtliche Weiterentwicklung der medizinischen Forschung am Menschen	51
c) Folgen der Anweisung	53
 IV. Richtlinien für neuartige Heilbehandlung und für die Vornahme wissenschaftlicher Versuche vom 28.2.1931	54
1. Medizinischen Forschung am Menschen in der Weimarer Republik	54
2. Erlass der Richtlinien für neuartige Heilbehandlung und für die Vornahme wissenschaftlicher Versuche vom 28.2.1931	58
 V. Medizinische Forschung am Menschen im Nationalsozialismus	62
1. Unterdruck- und Unterkühlungsversuche	63
a) Unterdruckversuche	63
b) Unterkühlungsversuche	65
2. Versuche zur Trinkbarmachung von Meerwasser	67
3. Versuche mit Fleckfieber- und Hepatitis- und Malariainfektionen	69
a) Fleckfiebersversuche	69
b) Hepatitis-Epidemica-Versuche	70
c) Malariaexperimente	71

4. Sulfonamid-, Phlegmone-, Knochenregenerations- und Knochentransplantationsversuche	71
a) Sulfonamidversuche	71
b) Phlegmoneversuche	72
c) Knochenregenerations- und Knochentransplantationsversuche	72
5. Lost- und Phosgenversuche	73
a) Lostversuche	73
b) Phosgenversuche	74
6. Versuche zur Unfruchtbarmachung	74
7. Menschenexperimente Mengeles	76
VI. Zehn Punkte von Nürnberg	78
VII. Deklaration von Helsinki	81
VIII. Gesetz über den Verkehr mit Arzneimitteln	82
1. Arzneimittelgesetzgebung in der Bundesrepublik Deutschland	82
2. Allgemeine Voraussetzungen der klinischen Prüfung (§ 40 AMG)..84	
a) Sponsor (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 1 AMG)	84
b) Zustimmung der Ethik-Kommission und Genehmigung der Bundesoberbehörde (§ 40 Abs. 1 S. 2 i. V. m. § 42 AMG)	84
c) Ärztliche Vertretbarkeit (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 2 AMG)	85
d) Einwilligung nach Aufklärung (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 3 lit. a) u. b) i. V. m. Abs. 2)	86
e) Aufzeichnung und Nutzung von personenbezogenen Daten (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 3 lit. c) i. V. m. Abs. 2a AMG)	87
f) Verbot der Arzneimittelprüfung an zwangsweise Unterbrachten (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 4 AMG)	87
(1) Unterbringungsformen	88
(a) Unterbringung auf Grund zivilrechtlicher Normen	88
(b) Unterbringung auf Grund verwaltungsrechtlicher Normen ...	88
(c) Unterbringung auf Grund strafrechtlicher Normen	89
(2) Folgen eines Verstoßes	90

g) Geeignete Einrichtung und erfahrener Prüfer (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 5 AMG)	90
h) Pharmakologisch-toxikologische Prüfung (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 6 AMG)	90
i) Probandenversicherung (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 8 i. V. m. Abs. 3 AMG)	90
j) Medizinische Versorgung (§ 40 Abs. 1 S. 3 Nr. 9 AMG)	91
k) Minderjährige Versuchsteilnehmer (§ 40 Abs. 4 AMG)	91
(1) Persönliche Indikation (§ 40 Abs. 4 Nr. 1 AMG)	91
(2) Subsidiarität (§ 40 Abs. 4 Nr. 2 AMG)	91
(3) Einwilligung (§ 40 Abs. 4 Nr. 3 AMG)	92
(4) Belastungsgrad und Risikoschwelle (§ 40 Abs. 4 Nr. 4 AMG).....	92
(5) Entschädigung (§ 40 Abs. 4 Nr. 5 AMG)	92
3. Besondere Voraussetzungen der klinischen Prüfung (§ 41 AMG) ...	92
a) Einwilligungsfähige erwachsene Patienten (§ 41 Abs. 1 AMG) ...	93
b) Minderjährige Patienten (§ 41 Abs. 2 AMG)	93
c) Nichteinwilligungsfähige erwachsene Patienten (§ 41 Abs. 3 AMG)	94
IX. MPG, Strahlenschutzverordnung und Röntgenverordnung	94
X. Menschenrechtsübereinkommen des Europarates zur Biomedizin	95
C. Parallele Rechtsentwicklung in den USA	97
I. Menschenexperimente vor und während des Zweiten Weltkrieges	97
II. Nachkriegsexperimente	98
III. Kritik an der Praxis der Gefangenexperimente	99
IV. Gesetzliche Regelung der Gefangenexperimente	101
D. Zusammenfassung	104

2. Teil: Aktuelle Rechtsprobleme der medizinischen Forschung in der zwangsweisen Unterbringung

A. Grundlagen	106
I. Begriff und Formen der Unterbringung	106
1. Öffentlich-rechtliche Unterbringung	106
a) Zwangsweise Unterbringung	106
b) Voraussetzungen der Unterbringung	108
(1) Psychische Krankheit, Geistesschwäche, Sucht	108
(2) Unterbringungstatbestände	108
(3) Kausalität	111
(4) Erforderlichkeit	111
2. Zivilrechtliche Unterbringung	112
a) Zwangsweise Unterbringung	112
b) Voraussetzungen der Unterbringung	112
(1) Betreuer bzw. Bevollmächtigter	112
(2) Psychische Krankheit, geistige oder seelische Behinderung ...	113
(3) Unterbringungstatbestände	113
(4) Kausalität	114
(5) Erforderlichkeit	115
c) Verhältnis der zivilrechtlichen zur öffentlich-rechtlichen Unterbringung	115
(1) Allgemeine Abgrenzung	115
(2) Verfahrensrechtliche Gemeinsamkeiten	116
(a) Zuständigkeit	116
(b) Anhörung und Gelegenheit zur Äußerung	116
(c) Verfahrenspflegerbestellung	117
(d) Sachverständigengutachten	117
(e) Gelegenheit zur Äußerung	117
(f) Schlussgespräch	118

(g) Entscheidung des Gerichts	118
3. Strafrechtliche Unterbringungsformen	119
a) Maßregelvollzug	119
(1) Systematik	119
(2) Zwangsweise Unterbringung	120
(3) Voraussetzungen der Unterbringung	120
b) Freiheitsentziehende Kriminalstrafen	121
(1) Zwangsweise Unterbringung	121
(2) Voraussetzungen der Unterbringung	121
4. Exkurs: Unterbringungsformen in den USA	121
a) Mental Health Law	122
b) Guardianship Law	122
c) Criminal Law	123
(1) Incompetence to stand trial	123
(2) Acquittal by reason of insanity	123
(3) Transfer of a prisoner	123
II. Begriff und Formen der medizinischen Forschung	124
1. Begriffsbestimmung	124
2. Arzneimittelforschung	124
a) Präklinische Forschung	124
b) Klinische Prüfung	125
(1) Phase 1	125
(2) Phase 2	126
(3) Phase 3	127
(4) Phase 4	128

3. Forschung in der Psychiatrie	128
a) Psychiatrische Störungsbilder	128
(1) Personen mit dementiellen Erkrankungen	128
(2) Schizophrene Persönlichkeiten	129
(3) Persönlichkeiten mit affektiven Erkrankungen	129
(4) Personen mit einer früh beginnenden dissozialen Entwicklung	130
(5) Personen mit Persönlichkeitsstörungen	131
(6) Stark minderbegabte Personen	132
(7) Sexualdelinquente Personen	132
(8) Schwer straffällig gewordene Personen ohne delinquente Vorgeschichte	133
b) Forschungsbereiche	133
(1) Ursachenforschung	133
(2) Verlaufsforschung	134
(3) Therapieforschung	134
(4) Therapieorganisationsforschung	135
4. Erforschung der medizinischen Situation von Untergebrachten	135
5. Kriminologische Forschung	135
C. Zur Einwilligung zwangsweise untergebrachter Personen	136
I. Einführung	136
II. Einwilligungsfähigkeit	137
1. Einführung	137
2. Abgrenzungsfragen	138
a) Abgrenzung zum natürlichen Willen	138
b) Abgrenzung zur Schuld- und Deliktsfähigkeit	138
c) Abgrenzung zur Geschäftsfähigkeit	139
3. Kriterien zur Bestimmung der Einwilligungsfähigkeit	140
4. Einwilligungsfähigkeit und zwangsweise Unterbringung	141

a)	Einflüsse der zwangsweisen Unterbringung auf die Psyche des Untergebrachten	142
(1)	Realbedingungen der Unterbringung	142
(2)	Allgemeine gefangenschaftspsychologische Reaktionen	145
(a)	Anpassungsdruck und Werteverchiebung	145
(b)	Motivation untergebrachter Personen zur Teilnahme an medizinischer Forschung	147
(c)	Auswirkungen der allgemeinen gefangenschaftspsychologischen Einflüsse auf die Einwilligungsfähigkeit	149
(3)	Spezielle gefangenenpsychologische Krisensituationen	150
b)	Einwilligungsfähigkeit psychisch Kranker	151
c)	Zusammenfassung	154
III.	Willensmangel	155
1.	Einführung	155
2.	Willensmängel in der Unterbringung	156
a)	Zwang und Freiwilligkeit	156
b)	Eigennützige Erklärungen	158
c)	Fremdnützige Erklärungen	159
d)	Mittelbar eigennützige Erklärungen	159
e)	Zusammenfassung	161
IV.	Einwilligungsunabhängige Legitimationsgründe	161
D.	Anstaltsrechtliche Fürsorgepflicht des Staates	164
I.	Klinische Prüfung von Arzneimitteln	165
1.	Systematik der §§ 40 ff. AMG	165
2.	Internationaler Vergleich	166
3.	Diskussionsstand	168
4.	Eigene Stellungnahme	170



II. Medizinische Versuche außerhalb specialgesetzlicher Regelungen

1. Diskussionsstand	174
2. Eigene Stellungnahme	176
E. Zusammenfassung	179
F. Schrifttum	181
G. Anhang.....	201