

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Vorwort   | 7  |
| Erster Teil:  |    |
| Strafrechtliche Rechtfertigungsprobleme und Haftungsfolgen im<br>Notarzdienst                             | 19 |
| A. Einleitung   | 19 |
| B. Der (ärztliche) Heileingriff im Notarzdienst unter strafrechtlichen<br>Gesichtspunkten .....           | 22 |
| I. Definitionen und Erläuterungen.....  | 22 |
| 1. Der Notfall und die präklinische Notfallmedizin .....  | 22 |
| 2. Die Organisation des Notarzt- und Rettungsdienstes in der BRD....                                      | 23 |
| II. Die strafrechtliche Seite des Heileingriffs in Notfallsituationen.....                                | 27 |
| 1. Der ärztliche Heileingriff als tatbestandliche Körperverletzung .....                                  | 27 |
| 2. Rechtfertigung beim einwilligungsfähigen Patienten.....  | 30 |
| a) Dogmatische Einordnung und Rechtsnatur der Einwilligung .....  | 30 |
| b) Voraussetzungen für eine wirksame Einwilligung,<br>insbesondere die Aufklärung .....                   | 33 |
| aa) Dispositionsbefugnis.....   | 33 |
| bb) Einwilligungsfähigkeit.....   | 34 |
| cc) Einwilligungserklärung.....   | 36 |
| dd) Freiheit von Willensmängeln, insbesondere infolge einer<br>ausreichenden Aufklärung.....              | 36 |
| c) Zusammenfassung.....   | 38 |
| 3. Rechtfertigung des Eingriffs beim nicht einwilligungsfähigen<br>Patienten.....                         | 39 |
| a) Rechtsnatur der mutmaßlichen Einwilligung .....  | 40 |
| aa) Die mutmaßliche Einwilligung als Sonderfall des<br>Notstandes.....                                    | 40 |
| bb) Die mutmaßliche Einwilligung als eigenständiger,<br>gewohnheitsrechtlicher Rechtfertigungsgrund ..... | 41 |
| cc) Stellungnahme und Ergebnis .....  | 42 |
| b) Voraussetzungen der mutmaßlichen Einwilligung im<br>Überblick  | 43 |
| c) Die Ermittlung des mutmaßlichen Patientenwillens   | 45 |
| aa) Verwendung ausschließlich subjektiver Kriterien   | 45 |
| bb) Willensermittlung anhand objektiver<br>Interessensgesichtspunkte                                      | 47 |
|   | 9  |

|     |  |    |
|-----|--|----|
| cc) | Vermittelnde Ansätze .....   | 48 |
| dd) | Rein objektive Willensermittlung auf der Grundlage<br>medizinischer Nützlichkeit .....     | 50 |
| ee) | Willensermittlung durch Risikoabwägung .....   | 51 |
| ff) | Objektive Erwägungen außerhalb der mutmaßlichen<br>Einwilligung.....                       | 51 |
| d)  | Übertragung des ärztlichen Heileingriffs auf die Notfall-<br>situation.....                | 53 |
| aa) | Betrachtung der Situation ex ante oder ex post? .....                                      | 54 |
| bb) | Lösungswege nach den einzelnen Auffassungen .....  | 55 |
|     | (a) Willensermittlung ausschließlich anhand subjektiver<br>Kriterien.....                  | 55 |
|     | (b) Willensermittlung anhand objektiver Interessen-<br>gesichtspunkte.....                 | 56 |
|     | (c) Vermittelnde Ansätze .....   | 57 |
|     | (d) Rein objektive Willensermittlung auf der Grundlage<br>medizinischer Nützlichkeit ..... | 58 |
|     | (e) Willensermittlung aufgrund Risikoabwägung.....   | 59 |
|     | (f) Stellungnahme und Kritik.....  | 59 |
| cc) | Ergebnis .....   | 64 |
| e)  | Die subjektiven Rechtfertigungsvoraussetzungen.....  | 65 |
| aa) | Willen, nach der mutmaßlichen Einwilligung zu handeln .....                                | 65 |
| bb) | Die gewissenhafte Prüfung als zusätzliches<br>Rechtfertigungserfordernis? .....            | 65 |
|     | (a) Gewissenhafte Prüfung als zusätzliches<br>Rechtfertigungsmerkmal.....                  | 65 |
|     | (b) Die gewissenhafte Prüfung ist kein subjektives<br>Rechtfertigungsmerkmal.....          | 66 |
|     | (c) Stellungnahme und Ergebnis.....  | 66 |
|     | (d) Ergebnis .....   | 67 |
| 4.  | Lösungen außerhalb der mutmaßlichen Einwilligung .....                                     | 68 |
| a)  | Die Geschäftsführung ohne Auftrag als Rechtfertigungsgrund<br>im Strafrecht.....           | 68 |
| aa) | Die GoA ist als Rechtfertigungsgrund anwendbar .....                                       | 69 |
| bb) | Die Anwendung der GoA ist ausgeschlossen.....  | 70 |
| cc) | Stellungnahme und Ergebnis .....   | 71 |
| b)  | Der rechtfertigende Notstand gem. § 34 StGB .....  | 71 |
| aa) | Anwendbarkeit von § 34 StGB auf Notstandssituationen<br>bei ein und derselben Person ..... | 71 |
|     | (a) Anwendbarkeit des § 34 StGB bei Personenidentität .....                                | 72 |
|     | (b) Keine Anwendbarkeit des § 34 StGB bei<br>Personenidentität.....                        | 72 |

|  |    |
|--|----|
| bb) Stellungnahme und Ergebnis .....   | 73 |
| (a) Rechtsnatur des Notstandes .....   | 73 |
| (b) Notstandslage.....   | 74 |
| (c) Erforderlichkeit.....  | 74 |
| (d) Interessenabwägung.....  | 75 |
| (e) Angemessenheit.....  | 76 |
| (f) Subjektive Rechtfertigungsvoraussetzung.....   | 77 |
| c) Rechtfertigung aufgrund analoger Anwendung des § 34 StGB ...  | 77 |
| d) Rechtfertigende Pflichtenkollision .....  | 78 |
| e) Zwischenergebnis .....  | 78 |
| III. Der erfolglos gebliebene Heileingriff .....   | 79 |
| IV. Der sorgfaltswidrige Heileingriff.....   | 79 |
| 1. Die Sorgfaltswidrigkeit ärztlichen Handelns .....   | 80 |
| a) Sorgfaltswidrigkeit im allgemeinen Medizinrecht .....   | 80 |
| b) Berücksichtigung von Sonderkenntnissen und Defiziten? .....   | 80 |
| aa) Sonderkenntnisse sind zu berücksichtigen, Defizite nicht .....   | 80 |
| bb) Bestimmung der Sorgfaltspflicht anhand individueller<br>Kriterien .....  | 81 |
| cc) Sonderkenntnisse bleiben unberücksichtigt.....   | 81 |
| dd) Differenzierende Ansätze .....   | 81 |
| ee) Stellungnahme und Ergebnis .....   | 81 |
| c) Sorgfaltsanforderungen in der präklinischen Notfallmedizin .....  | 84 |
| 2. Konsequenzen der Sorgfaltswidrigkeit bei Willensermittlung<br>oder Behandlung beim erfolgreichen Heileingriff.....                            | 85 |
| a) Sorgfaltswidrigkeit bei der Willensermittlung .....   | 86 |
| b) Sorgfaltswidrigkeit bei der erfolgreichen Behandlung.....   | 86 |
| 3. Sorgfaltspflichtverletzung beim erfolglosen Heileingriff.....   | 87 |
| a) Einwilligung in die Gefährdung .....  | 87 |
| aa) Anwendbarkeit des § 216 StGB auch auf die Lebens-<br>gefährdung .....  | 88 |
| bb) Differenzierte Anwendbarkeit des § 216 StGB .....  | 88 |
| cc) Stellungnahme und Ergebnis .....   | 90 |
| b) Mutmaßliche Einwilligung .....  | 91 |
| c) Rechtfertigender Notstand gem. § 34 StGB .....  | 92 |
| aa) § 34 StGB bei der Abwägung Leben gegen Leben? .....  | 92 |
| bb) Erforderlichkeit .....   | 93 |
| V. Zwischenergebnis.....   | 95 |
| VI. Entscheidung über die Vorzugswürdigkeit der mutmaßlichen<br>Einwilligung nach der Lehre von der Konkurrenz<br>der Rechtfertigungsgründe..... | 95 |
| 1. Grundsätzliches .....   | 95 |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Der Stand der Diskussion.....   | 97  |
| a) Abgrenzung nach dem Sinn und Zweck der Norm .....   | 98  |
| b) Vermittelnden Ansätze.....  | 101 |
| c) Subsidiarität des § 34 StGB .....   | 102 |
| d) Wertungsrahmen und Konflikttypen .....  | 103 |
| e) Ausschließliche Anwendung von § 34 StGB .....   | 104 |
| f) Diskussion.....   | 104 |
| 3. Ergebnis.....   | 107 |
| VII. Konsequenzen der hier vertretenen Betrachtungsweise .....   | 108 |
| 1. Strafrechtliche Irrtumsproblematik.....   | 108 |
| a) Grundsätzliche Einordnung als Erlaubnistatbestandsirrtum.....   | 109 |
| b) Differenzierende Einordnung .....   | 110 |
| c) Stellungnahme und Einordnung des Irrtums über das<br>überwiegende Interesse unter Korrekturvorbehalt.....       | 110 |
| 2. Beweislastverteilung im Haftungsprozess .....   | 117 |
| VIII. Der Behandlungsabbruch in der präklinischen Notfallmedizin.....  | 117 |
| 1. Grundsätzliches.....  | 118 |
| a) Bestimmung des Todeszeitpunkts .....  | 118 |
| b) Definition von Sterbehilfe und Behandlungsabbruch .....   | 120 |
| 2. Patientenverfügung .....  | 124 |
| 3. Vorsorgevollmacht.....  | 130 |
| 4. Mutmaßliche Einwilligung .....  | 132 |
| 5. Einseitiger Behandlungsabbruch .....  | 135 |
| 6. Zusammenfassung und Ergebnis .....  | 137 |
| C. Zusammenfassung für die strafrechtliche Untersuchung.....   | 137 |
| D. Haftung für die fehlerhafte oder nicht konsentierete Behandlung .....   | 138 |
| I. Einleitung .....  | 138 |
| II. Haftungsgrundlagen.....  | 140 |
| 1. Vertragliche Ansprüche gegen den am Einsatzort behandelnden<br>Notarzt und den Träger des Rettungsdienstes..... | 140 |
| 2. Quasivertragliche Ansprüche gegen den behandelnden Arzt.....  | 142 |
| a) Anspruch aus Pflichtverletzung der berechtigten GoA gem.<br>§§ 677, 683, 241 II, 280 I, 249 ff. BGB .....       | 142 |
| aa) Die GoA als gesetzliches Schuldverhältnis i.S.d. § 280 I 1<br>BGB .....  | 143 |
| bb) Schutzpflichtverletzung hinsichtlich eines Rechtsguts des<br>Patienten gem. §§ 280, 241 II BGB.....            | 145 |
| cc) Vertretenmüssen gem. § 276 II BGB .....  | 149 |
| dd) Haftungsprivilegierung gem. § 680 BGB.....   | 150 |
| (a) § 680 BGB beim professionellen Nothelfer .....   | 150 |
| (b) Keine Anwendbarkeit des 680 BGB auf den<br>professionellen Nothelfer.....                                      | 151 |

|   |     |
|---|-----|
| (c) Stellungnahme und Ergebnis .....  | 151 |
| ee) Entstehen eines ersatzfähigen Schadens i.S.d. §§ 249 ff.<br>BGB .....                               | 152 |
| (a) Naturalrestitution und Vermögensschäden durch die<br>fehlerhafte Behandlung .....                   | 153 |
| (b) Schmerzensgeld gem. § 253 II BGB n.F. ....  | 153 |
| ff) Kausalität zwischen Pflichtverletzung und Schaden .....   | 154 |
| gg) Zwischenergebnis .....  | 155 |
| b) Anspruch gem. §§ 678, 677 BGB wegen nichtberechtigter<br>GoA .....                                   | 155 |
| aa) Die Sorgfaltspflicht bei der Willensermittlung .....  | 156 |
| bb) Schaden aus der Übernahme .....   | 157 |
| (a) Gegenstand des Schadensersatzanspruchs .....  | 157 |
| (aa) Rechtsprechung .....   | 159 |
| (bb) Gegenansicht in der Literatur .....  | 161 |
| (cc) Vermittelnde Auffassung in der Literatur .....   | 161 |
| (dd) Diskussion und Stellungnahme .....   | 162 |
| (b) Haftungsausfüllende Kausalität .....  | 165 |
| cc) Ergebnis .....  | 167 |
| 3. Amtshaftungsansprüche .....  | 167 |
| a) Einleitung .....   | 168 |
| b) § 839 BGB i.V.m. Art. 34 GG .....  | 169 |
| aa) Ausübung eines öffentlichen Amtes .....   | 169 |
| (a) Hoheitliche Aufgabe aufgrund der<br>Organisationsstruktur .....                                     | 170 |
| (b) Der Notarzdienst per se als Wahrnehmung einer<br>hoheitlichen Aufgabe .....                         | 171 |
| (aa) Differenzierende Einzelfallbetrachtung durch die<br>Rechtsprechung .....                           | 171 |
| (bb) Differenzierende Ansicht in der<br>notfallmedizinrechtlichen Literatur .....                       | 171 |
| (cc) Notarzdienst ist grundsätzlich hoheitlich .....  | 171 |
| (dd) Am Beispiel des bayrischen<br>Rettungsdienstgesetzes differenzierende Ansicht ..                   | 172 |
| (ee) Stellungnahme .....  | 172 |
| bb) Ergebnis .....  | 176 |
| c) Beamtenhaftung gem. § 839 BGB .....  | 176 |
| aa) Verletzung einer drittbezogenen Amtspflicht durch einen<br>Beamten im statusrechtlichen Sinne ..... | 176 |
| bb) Verschulden und kausaler Schaden .....  | 177 |
| cc) Kein Haftungsausschluss gem. § 839 I 2 BGB .....  | 177 |
| dd) Ergebnis .....  | 181 |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Deliktsrecht .....   | 181 |
| a) Anspruch aus Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts bzw. Körperverletzung gem. § 823 I BGB i.V.m. Artt. 2, 1 GG bzw. §§ 823 I, 253 II BGB..... | 182 |
| aa) Der gelungene sorgfaltsgemäße Heileingriff ohne mutmaßliche Einwilligung.....   | 182 |
| (a) Verletztes Rechtsgut .....  | 182 |
| (b) Verletzungshandlung .....   | 183 |
| (c) Haftungsbegründende Kausalität.....   | 183 |
| (d) Rechtswidrigkeit und Verschulden.....   | 183 |
| (e) Schaden.....  | 184 |
| (f) Haftungsausfüllende Kausalität.....   | 187 |
| (g) Zwischenergebnis .....  | 187 |
| bb) Der fehlgeschlagene sorgfaltsgemäße Heileingriff ohne (mutmaßliche) Einwilligung.....   | 187 |
| cc) Der fehlgeschlagene sorgfaltswidrige Heileingriff ohne mutmaßliche Einwilligung.....  | 188 |
| b) § 823 II BGB i.V.m. §§ 229 StGB, 253 II BGB, Artt. 1, 2 GG ..  | 188 |
| c) Zwischenergebnis .....   | 188 |
| III. Passivlegitimation .....   | 188 |
| IV. Beweislast .....  | 190 |
| 1. Beweislast bei Behandlungsfehlern .....  | 190 |
| 2. Beweislast bei der Einwilligung sowie der mutmaßlichen Einwilligung.....   | 192 |
| a) Beweislast bei der Einwilligung .....  | 192 |
| b) Beweislast bei der mutmaßlichen Einwilligung .....   | 194 |
| aa) Beweislastverteilung bei der herkömmlichen Definition der mutmaßlichen Einwilligung .....   | 194 |
| bb) Beweislastverteilung bei der mutmaßlichen Einwilligung nach der hier vertretenen Definition.....  | 195 |
| cc) Ergebnis für die Beweislastverteilung.....  | 196 |
| V. Ergebnis für die zivilrechtliche Haftung.....  | 196 |

Zweiter Teil:

|  |     |
|--|-----|
| Rechtsslage bezüglich des nichtärztlichen Rettungspersonals.....                               | 199 |
| A. Einleitung .....  | 199 |
| B. Erläuterungen zum Berufsbild des Rettungsassistenten und des Rettungssanitäters .....       | 201 |
| C. Strafrechtliche Verantwortlichkeit bei der Durchführung ärztlicher Maßnahmen.....           | 204 |
| I. Tätigkeitsbereiche des Rettungsassistenten nach der geltenden Rechtsslage im Überblick..... | 204 |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Der ureigenste Aufgabenbereich des Rettungsassistenten .....  | 204 |
| 2. Maßnahmen im Rahmen der Delegation .....  | 205 |
| 3. Maßnahmen im Rahmen der Notkompetenz .....  | 207 |
| II. Die Notkompetenz beim erfolgreichen, sorgfaltsgemäßen Heileingriff.....  | 208 |
| 1. Inhalt der Stellungnahme zur Notkompetenz sowie der übrigen Interessenvertretungen .....  | 209 |
| a) Voraussetzungen für die Inanspruchnahme der Notkompetenz .....  | 209 |
| b) Maßnahmenkatalog der Notkompetenz .....   | 210 |
| c) Umsetzung in der Praxis .....   | 211 |
| 2. Rechtsnatur der Notkompetenz.....   | 212 |
| 3. Dogmatische Begründung.....   | 214 |
| a) Herleitung aus § 34 StGB i.V.m. §§ 13 und/oder 323 c StGB...  | 214 |
| b) Herleitung aus der rechtfertigenden Pflichtenkollision .....  | 215 |
| c) Herleitung aus der (mutmaßlichen) Einwilligung und/oder § 34 StGB .....   | 216 |
| d) Stellungnahme und Ergebnis .....  | 216 |
| 4. Kritik an der Notkompetenzkonzeption.....   | 219 |
| a) Interessengerechtes Ergebnis unter Berücksichtigung der Sichtweise, ob ein Rechtfertigungsgrund eingreift.....                      | 220 |
| b) Kritik an der faktisch einschränkenden Auslegung des § 34 StGB.....   | 222 |
| aa) Beschränkung der Notkompetenz auf den Rettungsassistenten .....  | 223 |
| bb) Ableitung des Kriteriums der Zumutbarkeit aus § 34 StGB.....   | 224 |
| cc) Einschränkung durch das Beherrschen der Maßnahme.....  | 225 |
| dd) Einschränkung durch die Aufzählung eines Maßnahmenkatalogs .....   | 225 |
| c) § 34 StGB bietet nicht die dogmatisch korrekte Verankerung für die Notkompetenz .....   | 226 |
| 5. Ergebnis.....   | 226 |
| III. Rechtfertigung des sorgfaltsgemäßen Heileingriffs außerhalb der Notkompetenz .....  | 227 |
| 1. Definition des sorgfaltsgemäßen Handelns .....  | 227 |
| 2. Rechtfertigung über die allgemeinen Rechtfertigungsgründe, insbesondere über die Einwilligung und die mutmaßliche Einwilligung..... | 228 |
| a) Rechtfertigung aufgrund einer Einwilligung .....  | 228 |
| aa) Anwendbarkeit der Einwilligung entsprechend den Regeln über die Konkurrenz von Rechtfertigungsgründen ..                           | 228 |

|   |     |
|---|-----|
| bb) Zulässigkeit der Einwilligung.....  | 229 |
| (a) Die Einwilligung ist nicht generell wegen eines Verstoßes gegen den Arztvorbehalt des § 1 HpG durch die Vornahme der ärztlichen Maßnahme unwirksam..... | 230 |
| (aa) Ärztliche Maßnahmen durch den Rettungsdienst begründen einen Verstoß gegen den Arztvorbehalt .....   | 230 |
| (bb) Das RettAssG als lex specialis zum HpG .....   | 231 |
| (cc) Unanwendbarkeit des HpG aufgrund einer teleologischen Reduktion .....  | 231 |
| (dd) Kritik und eigene Stellungnahme .....  | 232 |
| (ee) Zwischenergebnis .....   | 236 |
| (b) Die Diagnosestellung verstößt nicht gegen den Arztvorbehalt .....   | 236 |
| (c) Die Aufklärung ist nicht durch das HpG gesperrt .....   | 236 |
| (aa) Die Aufklärung als ureigenste ärztliche Aufgabe ..   | 237 |
| (bb) Die Aufklärung kann auch durch einen Nichtarzt erfolgen.....   | 237 |
| (cc) Stellungnahme und Ergebnis.....  | 237 |
| (dd) Zwischenergebnis hinsichtlich einer Wirksamkeit der Aufklärung .....   | 238 |
| cc) Die Voraussetzungen der Einwilligung im Übrigen.....  | 239 |
| dd) Ergebnis .....  | 239 |
| b) Die mutmaßliche Einwilligung.....  | 239 |
| aa) Der mutmaßliche Patientenwille.....   | 240 |
| (a) Patientenwille hinsichtlich invasiver Maßnahmen im Allgemeinen.....   | 240 |
| (b) Exkurs zur Medikamentengabe .....   | 241 |
| (c) Die Grenzen der mutmaßlichen Einwilligung: der subjektive Korrekturvorbehalt.....   | 242 |
| bb) Ergebnis .....  | 242 |
| c) Rechtfertigung über sonstige Rechtfertigungsgründe .....   | 243 |
| 3. Ergebnis hinsichtlich der Rechtfertigung nach den allgemeinen Rechtfertigungsgründen.....  | 243 |
| IV. Weitergehende Rechtfertigung bei sorgfaltswidrigem Handeln.....   | 244 |
| 1. Objektive Sorgfaltspflichtverletzung.....  | 244 |
| 2. Rechtfertigung der Sorgfaltswidrigkeit .....   | 246 |
| 3. Ergebnis für die sorgfaltswidrige Rettungshandlung .....   | 246 |
| V. Bestätigung der gefundenen Lösung durch den Umfang der Garantenstellung beim unechten Unterlassungsdelikt.....   | 246 |
| 1. Erforderlichkeit der unterlassenen Handlung zur Erfolgsabwendung .....   | 247 |



|   |     |
|---|-----|
| 2. Bestehen der Garantenstellung .....  | 248 |
| 3. Quasi-hypothetische Kausalität .....   | 250 |
| 4. Umfang der aus der Garantenstellung folgenden Garantenpflicht ..                         | 251 |
| 5. Zumutbarkeit.....  | 252 |
| 6. Ergebnis hinsichtlich einer Unterlassungsstrafbarkeit.....                               | 254 |
| VI. Zwischenergebnis.....   | 254 |
| VII. Möglichkeiten de lege ferenda sind nur noch aus Klarstellungs-<br>gründen nötig .....  | 255 |
| D. Behandlungsabbruch.....  | 255 |
| E. Haftungsfolgen bei der derzeitigen Rechtslage .....                                      | 256 |
| I. Zivilrechtliche Ansprüche.....   | 256 |
| 1. Vertragspartner.....   | 256 |
| 2. Haftung aus pVV der GoA bzw. Übernahmeverschulden bei<br>der nichtberechtigten GoA ..... | 256 |
| 3. Anwendbarkeit des § 680 BGB .....  | 257 |
| 4. Anspruch aus § 823 I BGB wegen Behandlung durch Nichtarzt ...                            | 257 |
| 5. Ergebnis.....  | 258 |
| II. Öffentlich-rechtliche Ansprüche.....  | 258 |
| 1. Haftung des Rettungsassistenten/Sanitäters persönlich.....                               | 259 |
| 2. Haftung des Träger des Rettungsdienstes.....   | 259 |
| III. Ergebnis hinsichtlich der Haftung des Rettungsdienstmitarbeiters ....                  | 260 |
| Dritter Teil:   |     |
| Gesamtergebnis und Ausblick.....  | 261 |
| I. Ergebnis für den Notarzteinsatz.....   | 261 |
| II. Ergebnis hinsichtlich des nichtärztlichen Rettungsdienstpersonals ...                   | 262 |
| III. Ausblick .....   | 264 |
| Literaturverzeichnis.....   | 267 |

Wegen der verwendeten **Abkürzungen** wird verwiesen auf:

*Kirchner, Hildebert/ Butz, Cornelia: Abkürzungsverzeichnis der Rechts-  
sprache, 5. Aufl., Berlin, New York 2003*