

# Inhaltsverzeichnis

|  |      |
|--|------|
| Vorwort .....  | V    |
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XXV  |
| Literaturverzeichnis .....   | XXXV |
| <br>   |      |
| Teil 1 Materielles (Medizin-)Strafrecht .....  | 1    |
| <br>   |      |
| Abschnitt 1 Ärztliche (Heil-)Behandlung und strafrechtliche Verantwortlichkeit ..                                  | 3    |
| <br>   |      |
| Kapitel 1 Die Körperverletzungstatbestände der §§ 223 ff. StGB .....   | 5    |
| I. Geschütztes Rechtsgut .....   | 6    |
| II. Der Tatbestandsaufbau der vorsätzlichen Körperverletzung. ....   | 7    |
| 1. Objektiver Tatbestand .....   | 8    |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....  | 8    |
| 3. Rechtswidrigkeit und Schuld .....   | 8    |
| 4. Prozessuales .....  | 8    |
| III. Kein Sondertatbestand – Tatbestandsmäßigkeit der ärztlichen Heilbehandlung als Körperverletzung. ....         | 8    |
| IV. Die Voraussetzungen des § 223 StGB bei der ärztlichen Behandlung .....   | 10   |
| 1. Objektiver Tatbestand der Körperverletzung. ....  | 10   |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....  | 10   |
| 3. Rechtswidrigkeit – insbesondere ärztliche Aufklärung und rechtfertigende Einwilligung (i.S.v. § 228 StGB) ..... | 12   |
| a) Voraussetzungen der (wirksamen) rechtfertigenden Einwilligung .....   | 13   |
| aa) Hinreichende ärztliche Aufklärung .....  | 13   |
| (1) Aufklärungspflichtiger. ....   | 15   |
| (2) Person des Aufzuklärenden .....  | 16   |
| (3) Zeitpunkt der Aufklärung. ....   | 17   |
| (4) Gegenstand und Umfang der Aufklärung. ....   | 19   |
| (a) Diagnoseaufklärung .....   | 20   |
| (b) Verlaufsaufklärung .....   | 21   |
| (c) Risikoaufklärung .....   | 24   |
| (5) Form der Aufklärung .....  | 27   |
| (6) Entbehrlichkeit bzw. Wegfall der Aufklärungspflicht .....  | 28   |
| (7) Kausalität und Zurechenbarkeit eines Aufklärungsmangels. ....  | 31   |
| bb) Einwilligungsfähigkeit (und Stellvertretung bei der Einwilligung) .....  | 32   |
| cc) Freiheit der Einwilligung von Willensmängeln .....   | 37   |
| dd) Einwilligungserklärung .....   | 39   |
| ee) Grenzen der rechtfertigenden Einwilligung (Sittenwidrigkeit als Schranke) ..                                   | 40   |
| ff) Subjektives Rechtfertigungselement. ....   | 42   |
| b) Mutmaßliche Einwilligung .....  | 43   |
| aa) Anwendungsbereich und Subsidiarität der mutmaßlichen Einwilligung .  | 43   |
| bb) Weitere Voraussetzungen der mutmaßlichen Einwilligung. ....  | 45   |
| cc) Maßgeblichkeit des (mutmaßlichen) Patientenwillens .....   | 46   |
| dd) Subjektives Rechtfertigungselement. ....   | 47   |
| c) Hypothetische Einwilligung .....  | 47   |
| d) Rechtfertigender Notstand (§ 34 StGB) .....   | 50   |
| e) Sonderregelungen für die Zwangsbehandlung .....   | 50   |
| f) Sonstige Rechtfertigungsgründe .....  | 52   |

# Inhaltsverzeichnis

|  |   |           |
|--|---|-----------|
| 4.   | Schuld (insbesondere Irrtümer) . . . . .  | 52        |
| a)   | Erlaubnistatbestandsirrtum . . . . .  | 53        |
| b)   | Verbotsirrtum . . . . .   | 54        |
| 5.   | Versuchsstrafbarkeit (§ 223 Abs. 2 StGB) . . . . .  | 55        |
| 6.   | Strafantrag (und Privatklageweg) . . . . .  | 56        |
| V.   | Qualifikationen: §§ 224, 226, 226a, 227 StGB . . . . .  | 56        |
| 1.   | Gefährliche Körperverletzung (§ 224 StGB) . . . . .   | 57        |
| a)   | Beibringung von Gift oder anderen gesundheitsschädlichen Stoffen<br>(Abs. 1 Nr. 1) . . . . .                            | 57        |
| b)   | Körperverletzung mittels einer Waffe oder eines anderen gefährlichen<br>Werkzeugs (Abs. 1 Nr. 2) . . . . .              | 58        |
| c)   | Körperverletzung mittels eines hinterlistigen Angriffs (Abs. 1 Nr. 3) . . . . .   | 59        |
| d)   | Körperverletzung gemeinschaftlich mit anderen Beteiligten (Abs. 1 Nr. 4) . . . . .                                      | 59        |
| e)   | Körperverletzung mittels einer das Leben gefährdenden Behandlung<br>(Abs. 1 Nr. 5) . . . . .                            | 60        |
| f)   | Subjektiver Tatbestand . . . . .  | 61        |
| g)   | Versuchsstrafbarkeit; Prozessuales . . . . .  | 61        |
| 2.   | Schwere Körperverletzung (§ 226 StGB) . . . . .   | 61        |
| a)   | Verlust bestimmter (wichtiger) Fähigkeiten (Abs. 1 Nr. 1) . . . . .   | 62        |
| b)   | Verlust oder dauernde Unbrauchbarkeit eines wichtigen Körperteiles<br>(Abs. 1 Nr. 2) . . . . .                          | 62        |
| c)   | Erhebliche Entstellung, Verfallen in Siechtum, Lähmung, geistige Krankheit<br>oder Behinderung (Abs. 1 Nr. 3) . . . . . | 63        |
| d)   | Wenigstens fahrlässige Verursachung der schweren Folge . . . . .  | 64        |
| e)   | Willentliche oder wissentliche Herbeiführung der schweren Folge (Abs. 2) . . . . .                                      | 65        |
| f)   | Versuchsstrafbarkeit; minder schwere Fälle (Abs. 3); Prozessuales . . . . .   | 65        |
| 3.   | Verstümmelung weiblicher Genitalien (§ 226a StGB) . . . . .   | 66        |
| 4.   | Körperverletzung mit Todesfolge (§ 227 StGB) . . . . .  | 68        |
| a)   | Zurechnung (objektive) der Todesfolge . . . . .   | 68        |
| b)   | Fahrlässigkeit bezüglich der Todesfolge . . . . .   | 70        |
| c)   | Versuchsstrafbarkeit; minder schwere Fälle (Abs. 2); Prozessuales . . . . .   | 71        |
| d)   | Beispiele aus dem Bereich des Arztstrafrechts . . . . .   | 71        |
| 5.   | Körperverletzung im Amt, § 340 StGB . . . . .   | 72        |
| <b>Kapitel 2 Fehlerhafte Heilbehandlung als fahrlässige Körperverletzung<br/>(§ 229 StGB) oder fahrlässige Tötung (§ 222 StGB) . . . . .</b> |   | <b>74</b> |
| I.   | Aufbauschema der fahrlässigen Erfolgsdelikte . . . . .  | 75        |
| II.  | Tatbestandsmäßigkeit bei der ärztlichen Heilbehandlung . . . . .  | 76        |
| 1.   | Eintritt des tatbestandlichen Erfolgs . . . . .   | 76        |
| 2.   | Verursachung (Kausalität des Täter-Verhaltens für den Taterfolg) . . . . .  | 77        |
| a)   | Vorab: Tun oder Unterlassen als erfolgsursächliches (Fehl-)Verhalten . . . . .  | 77        |
| aa)  | Abgrenzung zwischen Begehungs- und Unterlassungsdelikt . . . . .  | 77        |
| bb)  | Pflicht zur Erfolgsabwendung – Garantenstellung (und -pflichten)<br>des Arztes . . . . .                                | 78        |
| cc)  | Weitere Besonderheiten bei der Prüfung des unechten<br>Unterlassungsdelikts . . . . .                                   | 81        |
| b)   | Kausalität . . . . .  | 82        |
| 3.   | Objektive Fahrlässigkeit . . . . .  | 84        |
| a)   | Objektive Sorgfaltspflichtverletzung . . . . .  | 84        |
| aa)  | Sorgfaltsmaßstab (insbesondere Facharztstandard) . . . . .  | 85        |
| (1)  | Konkretisierung des Facharztstandards (insbesondere Bedeutung<br>von Leitlinien) . . . . .                              | 87        |

|  |     |
|--|-----|
| (2) Bestimmung des Standards <i>ex ante</i> – Entwicklung und medizinischer Fortschritt. . . . .   | 91  |
| (3) Therapiefreiheit. . . . .  | 92  |
| (4) Wirtschaftliche Aspekte und ihre Auswirkungen auf den Standard. . .  | 94  |
| (5) Abweichungen vom (Facharzt-)Standard? . . . . .  | 97  |
| (6) Sicherstellung des Facharztstandards. . . . .  | 98  |
| (a) Einsatz von Berufsanfängern (insbesondere Anfänger-Operation; Anforderungen der Anästhesie) . . . . .  | 99  |
| (b) Bereitschaftsdienste u. Notfallversorgung. . . . .   | 102 |
| (c) Delegation ärztlicher Aufgaben an nichtärztliches Personal . . . . .   | 104 |
| (7) Standard der nichtärztlichen Behandelnden (Hebammen, Heilpraktiker etc.). . . . .  | 106 |
| (8) Verantwortlichkeiten bei arbeitsteiligem Zusammenwirken . . . . .  | 107 |
| (a) Horizontale Arbeitsteilung. . . . .  | 108 |
| (b) Vertikale Arbeitsteilung . . . . .   | 113 |
| (c) Verantwortlichkeit patientenferner Entscheider (Klinikleitung/Verwaltung) . . . . .  | 117 |
| bb) Fehlerhafte ärztliche Behandlung als Sorgfaltspflichtverletzung . . . . .  | 118 |
| (1) Begriff des Behandlungsfehlers . . . . .   | 119 |
| (2) »Grober Behandlungsfehler« – Bedeutung der Bewertung im Strafrecht . . . . .   | 120 |
| (3) Versuch der Systematisierung bzw. Untergliederung der Behandlungsfehler . . . . .  | 121 |
| (4) Diagnosefehler (im weiteren Sinne) . . . . .   | 122 |
| (5) Übernahmeverschulden . . . . .   | 125 |
| (6) Therapiefehler. . . . .  | 126 |
| (7) Organisationsfehler (inkl. Koordinationsfehler) . . . . .  | 129 |
| b) Objektive Vorhersehbarkeit des tatbestandsmäßigen Erfolges . . . . .  | 133 |
| 4. Objektive Zurechnung des Taterfolges . . . . .  | 134 |
| a) Pflichtwidrigkeitszusammenhang (im engeren Sinne) . . . . .   | 134 |
| aa) Anforderungen an die Feststellung eines Pflichtwidrigkeitszusammenhangs (Vermeidbarkeitstheorie vs. Risikoerhöhungslehre) . . . . .          | 135 |
| bb) Lebensverkürzung als tatbestandlicher Erfolg (h.M.) . . . . .  | 136 |
| b) Schutzzweckzusammenhang . . . . .   | 138 |
| c) Eigenverantwortlichkeitsprinzip (Einschränkung der Zurechnung) . . . . .  | 140 |
| III. Rechtswidrigkeit . . . . .  | 142 |
| IV. Schuld . . . . .   | 142 |
| 1. Schuldfähigkeit . . . . .   | 142 |
| 2. Persönliche Vorwerfbarkeit des tatbestandlich-widerrechtlichen Verhaltens. . . . .  | 142 |
| a) Nichterfüllung der objektiven Sorgfaltspflicht trotz ausreichender persönlicher Fähigkeiten (subjektive Sorgfaltspflichtverletzung) . . . . . | 143 |
| b) Subjektive Vorhersehbarkeit des tatbestandsmäßigen Erfolgs. . . . .   | 144 |
| 3. Nichtvorliegen von Entschuldigungsgründen (insbesondere Unzumutbarkeit) . . . . .   | 145 |
| V. Voraussetzungen der Strafverfolgung . . . . .   | 145 |
| <b>Kapitel 3 Sterbehilfe</b> . . . . .   | 146 |
| I. Einleitung: Der verfassungsrechtliche Grundkonflikt . . . . .   | 146 |
| II. Die straflose Teilnahme an einer freiverantwortlichen Selbsttötung . . . . .   | 148 |
| 1. Zur Straflosigkeit der Selbsttötung . . . . .   | 148 |
| 2. § 16 MBO-Ä (Beistand für Sterbende) . . . . .   | 149 |
| 3. Mangelfreiheit des Selbsttötungswillens . . . . .   | 150 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|      |   |     |
|------|---|-----|
| III. | Abgrenzung zur Fremdtötung  | 151 |
| 1.   | Die Tatherrschaft als Abgrenzungskriterium von Täterschaft und Teilnahme        | 151 |
| 2.   | Die Rechtsprechung zur Tötung durch Unterlassen aufgrund Tatherrschaftswechsels | 152 |
| a)   | Der Wittig-Fall (BGHSt 32, 367)   | 152 |
| b)   | Der Hackethal-Fall (OLG München)  | 153 |
| c)   | Entscheidung des 12. Zivilsenats (BGHZ 154, 205)                                | 153 |
| d)   | Einstellungsverfügung der Staatsanwaltschaft München I (NStZ 2011, 345)         | 154 |
| e)   | Beschluss des OLG Hamburg (NStZ 2016, 530)                                      | 154 |
| f)   | Entscheidung des LG Hamburg (NStZ 2018, 281)                                    | 156 |
| g)   | Entscheidung des LG Berlin (medstra 2018, 108)                                  | 157 |
| h)   | Aufgabe der Wittig-Rechtsprechung durch den BGH                                 | 158 |
| IV.  | Das strafrechtliche Regelungskonzept zur Sterbehilfe                            | 158 |
| 1.   | Das überkommene System der Sterbehilfe  | 158 |
| a)   | Aktive Sterbehilfe  | 158 |
| b)   | Indirekte Sterbehilfe   | 158 |
| c)   | Passive Sterbehilfe   | 159 |
| aa)  | Hilfe beim Sterben  | 159 |
| bb)  | Hilfe zum Sterben   | 159 |
| cc)  | Behandlungsabbruch durch Abschalten lebenserhaltender Maschinen                 | 160 |
| 2.   | Neustrukturierung durch »Putz« (BGH v. 25.06.2010)                              | 160 |
| a)   | Sachverhalt   | 160 |
| b)   | Problematik   | 161 |
| c)   | Patientenverfügungsgesetz   | 161 |
| d)   | Lösung der Rechtsprechung   | 161 |
| e)   | Neue Systematik der Sterbehilfe   | 163 |
| V.   | Die geschäftsmäßige Förderung der Selbsttötung (§ 217 StGB)                     | 163 |
| 1.   | Gesetzgebungsgeschichte   | 163 |
| 2.   | Rechtsgut und Systematik  | 165 |
| 3.   | Die einzelnen Tatbestandsmerkmale   | 166 |
| a)   | Objektiver Tatbestand   | 166 |
| aa)  | Selbsttötung  | 166 |
| bb)  | Geschäftsmäßigkeit  | 166 |
| cc)  | Gewähren, Verschaffen und Vermitteln einer Gelegenheit                          | 167 |
| b)   | Subjektiver Tatbestand  | 167 |
| c)   | Persönlicher Strafausschließungsgrund des Abs. 2                                | 168 |
| 4.   | Rechtspolitische und verfassungsrechtliche Kritik an § 217 StGB                 | 169 |
| a)   | Rechtspolitische Bedenken   | 169 |
| b)   | Zweifel an der Strafwürdigkeit und Strafbedürftigkeit                           | 170 |
| c)   | Zweifel an der Verfassungsmäßigkeit   | 171 |
| d)   | Bisherige Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts                          | 172 |
| e)   | Ausblick  | 172 |
| 5.   | Die Entscheidung des Bundesverwaltungsgerichts vom 02.03.2017                   | 173 |
| a)   | Neueröffnung der Diskussion zur Sterbehilfe                                     | 173 |
| b)   | Inhalt der Entscheidung   | 173 |
| c)   | Auseinandersetzung mit § 217 StGB   | 174 |
| d)   | Andere Auffassungen   | 174 |
| aa)  | Vorangegangene Entscheidungen des VG Köln und OVG Münster                       | 174 |
| bb)  | Rechtsgutachten von <i>Di Fabio</i>   | 175 |
| e)   | Entwicklungen in der Folgezeit  | 175 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>Kapitel 4 Straftaten in Zusammenhang mit dem Schwangerschaftsabbruch</b><br>(§§ 218–219b StGB) . . . . . | 177 |
| I. Einleitung . . . . .   | 177 |
| 1. Entstehungsgeschichte und aktuelle Bedeutung . . . . .   | 178 |
| 2. Schutzgut . . . . .  | 178 |
| 3. Systematik . . . . .   | 179 |
| a) Einteilung in drei Schwangerschaftsphasen . . . . .  | 179 |
| b) Ende des pränatalen Lebensschutzes über §§ 218 ff. StGB . . . . .  | 179 |
| c) Systematischer Aufbau der Normen . . . . .   | 181 |
| aa) Strafbegründende Norm und Ausnahmen . . . . .   | 181 |
| bb) Konfliktberatung (§ 219 StGB) . . . . .   | 182 |
| cc) Verhaltensweisen im Vorbereitungsstadium des<br>Schwangerschaftsabbruchs . . . . .                      | 182 |
| dd) Strafbarkeit des Arztes im System der §§ 218 ff. StGB . . . . .   | 182 |
| II. Ausgewählte Einzelfragen zu den §§ 218 ff. StGB . . . . .   | 183 |
| 1. Tatobjekt des § 218 StGB . . . . .   | 183 |
| 2. Tathandlung: Abbruch der Schwangerschaft . . . . .   | 184 |
| 3. Tatbestandsausschluss gemäß § 218a Abs. 1 StGB . . . . .   | 185 |
| 4. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 186 |
| 5. Rechtswidrigkeit . . . . .   | 186 |
| a) Die medizinisch-soziale Indikation . . . . .   | 186 |
| b) Die kriminologische Indikation . . . . .   | 189 |
| 6. Persönlicher Strafausschließungsgrund und Absehen von Strafe . . . . .                                   | 190 |
| 7. Sicherstellung ergänzender Schutz- und Kontrollvorschriften . . . . .                                    | 190 |
| a) Schwangerschaftsabbruch ohne ärztliche bzw. mit unrichtiger Feststellung . . . . .                       | 190 |
| b) Verstoß gegen ärztliche Pflichten beim Schwangerschaftsabbruch . . . . .                                 | 191 |
| c) Schwangerschaftsabbruch außerhalb einer Einrichtung i.S.v. § 13 SchKG . . . . .                          | 191 |
| 8. Verletzung der Beratungspflicht nach § 2a Abs. 2 SchKG . . . . .   | 191 |
| 9. §§ 219a und § 219b StGB als Vorfeldtatbestände des Schwangerschaftsabbruchs . . . . .                    | 191 |
| a) Werbung für den Schwangerschaftsabbruch gemäß § 219a StGB . . . . .                                      | 192 |
| aa) Aktuelle Bedeutung . . . . .  | 192 |
| bb) Tatbestandsvoraussetzungen . . . . .  | 194 |
| (1) Gegenstand der Werbung . . . . .  | 194 |
| (a) Dienste i.S.v. § 219a Abs. 1 Nr. 1 StGB . . . . .   | 194 |
| (b) Mittel, Gegenstände und Verfahren i.S.v. § 219a Abs. 1<br>Nr. 2 StGB . . . . .                          | 194 |
| (2) Tathandlung . . . . .   | 194 |
| (3) Ausnahmen von der Strafbarkeit gemäß § 219a Abs. 2 und 3 StGB . . . . .                                 | 195 |
| (4) Ausnahmen von der Strafbarkeit gemäß § 219a Abs. 4 StGB . . . . .                                       | 196 |
| (5) Subjektiver Tatbestand . . . . .  | 196 |
| b) Verbotenes Inverkehrbringen von Mitteln zum Schwangerschaftsabbruch<br>gemäß § 219b StGB . . . . .       | 196 |
| <b>Kapitel 5 Straftaten nach dem ESchG und dem StZG</b> . . . . .   | 198 |
| I. Umgrenzung des strafbaren Verhaltens . . . . .   | 198 |
| II. Übersicht über die gesetzlichen Regelungen und ihre Schutzzwecke . . . . .                              | 199 |
| III. Das Embryonenschutzgesetz (ESchG) . . . . .  | 199 |
| 1. Die Straftatbestände des ESchG . . . . .   | 199 |
| 2. Insbesondere: Die Strafbarkeit der Präimplantationsdiagnostik gemäß<br>§ 3a ESchG . . . . .              | 202 |
| 3. Insbesondere: Die Strafbarkeit der Spende von 2-PN-Zellen gemäß<br>§ 1 Abs. 1 Nr. 2 ESchG . . . . .      | 204 |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   |            |
|---|------------|
| 4. Strafrechtliche Privilegierung der potenziellen Mutter/des potenziellen Vaters . . . .                         | 207        |
| 5. Versuch und Tatvollendung . . . . .  | 207        |
| IV. Das Stammzellgesetz (StZG) . . . . .  | 207        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 6 Strafbare Organ- und Gewebetransplantation . . . . .</b>   | <b>209</b> |
| I. Einleitung . . . . .   | 209        |
| II. Strafbarkeit gemäß § 18 TPG . . . . .   | 210        |
| 1. Objektiver Tatbestand . . . . .  | 210        |
| a) Grundtatbestand des § 18 Abs. 1 TPG . . . . .  | 210        |
| b) Qualifikationstatbestand des § 18 Abs. 2 TPG . . . . .   | 212        |
| 2. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 212        |
| 3. Rechtfertigungs- und Entschuldigungsgründe, Absehen von Strafe . . . . .                                       | 212        |
| 4. Versuch und Tatvollendung . . . . .  | 213        |
| 5. Auslandstaten . . . . .  | 213        |
| III. Strafbarkeit gemäß § 19 TPG . . . . .  | 213        |
| 1. Strafbare Organ- und Gewebeentnahme beim Lebenden gemäß § 19 Abs. 1 TPG . . . . .                              | 213        |
| a) Voraussetzungen der zulässigen Entnahme von Organen oder Geweben beim Lebenden gemäß §§ 8 bis 8c TPG . . . . . | 213        |
| b) Objektiver Tatbestand des § 19 Abs. 1 TPG . . . . .  | 214        |
| c) Subjektiver Tatbestand des § 19 Abs. 1 TPG . . . . .   | 216        |
| d) Rechtsfolgen, Versuchsstrafbarkeit und Konkurrenzen . . . . .  | 216        |
| 2. Strafbare Organ- und Gewebeentnahme beim Toten gemäß § 19 Abs. 2 TPG . . . . .                                 | 216        |
| a) Voraussetzungen der zulässigen Entnahme von Organen oder Geweben beim Toten gemäß §§ 3 bis 4a TPG . . . . .    | 216        |
| aa) Einwilligung des Organ- oder Gewebespenders . . . . .   | 216        |
| bb) Todesfeststellung . . . . .   | 217        |
| cc) Arztvorbehalt . . . . .   | 218        |
| b) Objektiver Tatbestand des § 19 Abs. 2 TPG . . . . .  | 218        |
| c) Subjektiver Tatbestand des § 19 Abs. 2 TPG . . . . .   | 219        |
| d) Rechtfertigung . . . . .   | 219        |
| e) Rechtsfolgen, Versuchsstrafbarkeit und Konkurrenzen . . . . .  | 220        |
| 3. Strafbare Manipulation von Patientendaten gemäß § 19 Abs. 2a TPG . . . . .                                     | 220        |
| a) Ursprung des § 19 Abs. 2a TPG . . . . .  | 220        |
| aa) Grundlagen: Ablauf des Leber-Transplantationsverfahrens . . . . .   | 220        |
| bb) Entscheidung des BGH v. 28.06.2017 . . . . .  | 221        |
| b) Dokumentationspflicht und Manipulationsverbot gemäß § 10 Abs. 3 Satz 2 TPG . . . . .                           | 222        |
| c) Objektiver Tatbestand des § 19 Abs. 2a TPG . . . . .   | 222        |
| d) Subjektiver Tatbestand des § 19 Abs. 2a TPG . . . . .  | 223        |
| e) Rechtsfolgen und Versuchsstrafbarkeit . . . . .  | 223        |
| 4. Strafbare Verletzung von Vorschriften zum Daten- und Geheimnisschutz gemäß § 19 Abs. 3 TPG . . . . .           | 223        |
| a) Vorschriften zum Daten- und Geheimnisschutz im TPG . . . . .   | 223        |
| b) Strafbarkeit gemäß § 19 Abs. 3 TPG . . . . .   | 224        |
| IV. Ordnungswidrigkeiten gemäß § 20 Abs. 1 TPG . . . . .  | 224        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 7 Strafbarkeit nach dem TFG . . . . .</b>  | <b>225</b> |
| I. Überblick . . . . .  | 225        |
| II. Die Strafvorschrift des § 31 TFG . . . . .  | 225        |

|   |     |
|---|-----|
| 1. Objektiver Tatbestand . . . . .                  | 225 |
| a) Täterkreis . . . . .                             | 225 |
| b) Spende . . . . .                                 | 225 |
| c) Tathandlung . . . . .                            | 226 |
| d) Zu testende Infektionsmarker . . . . .           | 226 |
| 2. Subjektiver Tatbestand . . . . .                 | 227 |
| 3. Rechtswidrigkeit . . . . .                       | 227 |
| 4. Versuch, Vollendung . . . . .                    | 227 |
| 5. Konkurrenzen . . . . .                           | 228 |
| III. Die Bußgeldvorschriften des § 32 TFG . . . . . | 228 |

**Kapitel 8 Unterlassene Hilfeleistung und Aussetzung. . . . . 230**

|   |     |
|---|-----|
| I. Unterlassene Hilfeleistung . . . . .                       | 230 |
| 1. Allgemeine Ausführungen . . . . .                          | 230 |
| a) »Auffangtatbestand« für ärztliches Fehlverhalten . . . . . | 230 |
| b) Rechtsnatur des § 323c Abs. 1 StGB . . . . .               | 230 |
| c) Abgrenzung zum unechten Unterlassungsdelikt . . . . .      | 231 |
| 2. Objektiver Tatbestand . . . . .                            | 232 |
| a) Krankheiten als Unglücksfall . . . . .                     | 232 |
| b) Suizidversuch als Unglücksfall . . . . .                   | 233 |
| c) Zur örtlichen Reichweite der Hilfspflicht . . . . .        | 234 |
| d) Beurteilungsperspektive . . . . .                          | 235 |
| e) Erforderlichkeit der Hilfeleistung . . . . .               | 235 |
| f) Zumutbarkeit der Hilfeleistung . . . . .                   | 236 |
| 3. Subjektiver Tatbestand . . . . .                           | 237 |
| II. Aussetzung . . . . .                                      | 238 |

**Abschnitt 2 Wirtschaftsdelikte . . . . . 241**

**Kapitel 1 Vorbemerkung . . . . . 241**

|  |     |
|--|-----|
| I. Rechtsverhältnisse . . . . .  | 241 |
| 1. Rechtsverhältnisse bei der Behandlung durch einen niedergelassenen Vertragsarzt . . . . . | 241 |
| a) Verhältnis zwischen Patient und Krankenkasse . . . . .                                    | 242 |
| b) Verhältnis zwischen Krankenkasse und Kassenärztlicher Vereinigung . . . . .               | 242 |
| c) Verhältnis zwischen Vertragsarzt und Kassenärztlicher Vereinigung . . . . .               | 242 |
| d) Verhältnis zwischen Vertragsarzt und Patient . . . . .                                    | 243 |
| 2. Rechtsverhältnisse bei der Behandlung durch einen niedergelassenen Privatarzt . . . . .   | 243 |
| a) Verhältnis zwischen Privatarzt und Patient . . . . .                                      | 243 |
| b) Verhältnis zwischen Patient und privater Krankenversicherung . . . . .                    | 244 |
| 3. Rechtsverhältnisse bei der Krankenhausbehandlung . . . . .                                | 244 |
| a) Verhältnis zwischen Krankenkasse und Krankenhaus . . . . .                                | 244 |
| b) Verhältnis zwischen Patient und Krankenhaus/Krankenhausarzt . . . . .                     | 244 |
| aa) Stationäre Krankenhausbehandlung . . . . .   | 245 |
| bb) Ambulante Krankenhausbehandlung . . . . .  | 246 |
| II. Vergütungssysteme . . . . .  | 246 |
| 1. Vergütungssystem der Vertragsärzte . . . . .  | 246 |
| 2. Vergütungssystem der Vertragszahnärzte . . . . .  | 248 |
| 3. Vergütungssystem der Privat(zahn)ärzte . . . . .  | 249 |
| 4. Vergütungssystem von Krankenhäusern . . . . .   | 250 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| <b>Kapitel 2 Betrug</b> . . . . .  | 252 |
| I. Abrechnungsbetrug . . . . .   | 253 |
| 1. Geschädigter . . . . .  | 253 |
| 2. Täuschung . . . . .   | 254 |
| a) Definition . . . . .  | 254 |
| b) Täuschung durch Abrechnung . . . . .  | 255 |
| c) Täuschung über Rechtsmeinung . . . . .  | 256 |
| d) Fallkonstellationen im vertragsärztlichen Bereich . . . . .   | 257 |
| aa) Abrechnung nicht oder nicht vollständig erbrachter Leistungen . . . . .                                    | 257 |
| bb) Abrechnung falsch deklarerter Leistungen . . . . .   | 257 |
| cc) Abrechnung unselbstständiger Leistungen . . . . .  | 257 |
| dd) Abrechnung unwirtschaftlicher Leistungen . . . . .   | 258 |
| ee) Nichtweitergabe von Zuwendungen . . . . .  | 259 |
| ff) Abrechnung nicht persönlich erbrachter Leistungen . . . . .  | 261 |
| gg) Verstoß gegen vertragsarztrechtliche Vorschriften . . . . .  | 263 |
| e) Fallkonstellationen im privatärztlichen Bereich . . . . .   | 264 |
| aa) Abrechnung tatsächlich nicht, nicht vollständig erbrachter oder falsch<br>deklarerter Leistungen . . . . . | 264 |
| bb) Falsche Abrechnung von Analogleistungen . . . . .  | 265 |
| cc) Überschreitung des Gebührenrahmens . . . . .   | 265 |
| dd) Abrechnung unselbstständiger Leistungen . . . . .  | 266 |
| ee) Abrechnung unwirtschaftlicher Leistungen . . . . .   | 267 |
| ff) Abrechnung medizinisch nicht indizierter Leistungen . . . . .  | 267 |
| gg) Abrechnung nicht persönlich erbrachter Leistungen . . . . .  | 268 |
| (1) Falsche Abrechnung von Laborleistungen . . . . .   | 268 |
| (a) Speziallaborleistungen . . . . .   | 268 |
| (b) Basislaborleistungen . . . . .   | 271 |
| (2) Falsche Abrechnung wahlärztlicher Leistungen . . . . .   | 271 |
| (a) Wahlleistungsvereinbarung . . . . .  | 272 |
| (b) Chefarztambulanz . . . . .   | 275 |
| hh) Nichtweitergabe von Zuwendungen . . . . .  | 277 |
| ii) Verstoß gegen die Honorarminderungspflicht bei stationärer<br>Behandlung . . . . .                         | 278 |
| f) »Upcoding« im Krankenhaus . . . . .   | 279 |
| g) Strafrechtliche Verantwortlichkeit bei Organisationseinheiten . . . . .                                     | 280 |
| h) Fallkonstellationen in der Pflegebranche . . . . .  | 280 |
| aa) Einsatz unqualifizierter/geringer qualifizierter Pflegekräfte . . . . .                                    | 281 |
| bb) Abrechnung nicht/nicht vollständig erbrachter Leistungen . . . . .   | 281 |
| 3. Irrtum . . . . .  | 282 |
| a) Definition . . . . .  | 282 |
| b) Fehlende Vorstellung von der Abrechnung . . . . .   | 283 |
| c) Zweifel an der Richtigkeit der Abrechnung . . . . .   | 284 |
| 4. Vermögensverfügung . . . . .  | 284 |
| a) Definition . . . . .  | 284 |
| b) Vermögensverfügung beim Abrechnungsbetrug . . . . .   | 286 |
| 5. Vermögensschaden . . . . .  | 287 |
| a) Definition . . . . .  | 287 |
| b) Schadenskompensation beim Abrechnungsbetrug . . . . .   | 289 |
| aa) Schadenskompensation beim vertragsärztlichen Abrechnungsbetrug . . . . .                                   | 289 |
| bb) Schadenskompensation beim privatärztlichen Abrechnungsbetrug . . . . .                                     | 291 |
| cc) Schadenskompensation beim Abrechnungsbetrug in der Pflegebranche . . . . .                                 | 292 |
| c) Bestimmung der Schadenshöhe beim Abrechnungsbetrug . . . . .  | 293 |
| d) Fallkonstellationen im vertragsärztlichen Bereich . . . . .   | 294 |



|   |            |
|---|------------|
| aa) Abrechnung nicht oder nicht vollständig erbrachter Leistungen . . . . .                                     | 294        |
| bb) Abrechnung falsch deklarerter Leistungen . . . . .  | 294        |
| cc) Abrechnung unselbstständiger Leistungen . . . . .   | 295        |
| dd) Abrechnung unwirtschaftlicher Leistungen . . . . .  | 295        |
| ee) Nichtweitergabe von Zuwendungen . . . . .   | 295        |
| ff) Abrechnung nicht persönlich erbrachter Leistungen . . . . .   | 295        |
| gg) Verstoß gegen vertragsarztrechtliche Vorschriften. . . . .  | 296        |
| e) Fallkonstellationen im privatärztlichen Bereich . . . . .  | 296        |
| aa) Abrechnung nicht oder nicht vollständig erbrachter Leistungen . . . . .                                     | 296        |
| bb) Abrechnung falsch deklarerter Leistungen . . . . .  | 297        |
| cc) Falsche Abrechnung von Analogleistungen . . . . .   | 297        |
| dd) Überschreitung des Gebührenrahmens . . . . .  | 297        |
| ee) Abrechnung unselbstständiger Leistungen . . . . .   | 298        |
| ff) Abrechnung unwirtschaftlicher Leistungen . . . . .  | 298        |
| gg) Abrechnung medizinisch nicht indizierter Leistungen . . . . .   | 298        |
| hh) Abrechnung nicht persönlich erbrachter Leistungen . . . . .   | 298        |
| (1) Falsche Abrechnung von Laborleistungen. . . . .   | 298        |
| (a) Speziallaborleistungen . . . . .  | 298        |
| (b) Basislaborleistungen . . . . .  | 300        |
| (2) Falsche Abrechnung wahlärztlicher Leistungen . . . . .  | 300        |
| ii) Nichtweitergabe von Zuwendungen . . . . .   | 301        |
| jj) Verstoß gegen die Honorarminderungspflicht bei stationärer Behandlung. .                                    | 301        |
| f) Fallkonstellationen in der Pflegebranche . . . . .   | 301        |
| aa) Einsatz unqualifizierter/geringer qualifizierter Pflegekräfte . . . . .                                     | 301        |
| bb) Abrechnung nicht/nicht vollständig erbrachter Leistungen . . . . .  | 302        |
| 6. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 302        |
| a) Definition . . . . .   | 302        |
| b) Vorsatz und Bereicherungsabsicht beim Abrechnungsbetrug . . . . .  | 304        |
| 7. Besonders schwere Fälle gemäß § 263 Abs. 3 StGB. . . . .   | 304        |
| 8. Qualifikation des § 263 Abs. 5 StGB . . . . .  | 307        |
| II. Anstellungsbetrug . . . . .   | 307        |
| 1. Täuschung über Tatsachen . . . . .   | 308        |
| 2. Vermögensschaden . . . . .   | 308        |
| III. Wissenschaftsbetrug . . . . .  | 309        |
| 1. Täuschung über Tatsachen . . . . .   | 309        |
| 2. Irrtum . . . . .   | 309        |
| 3. Vermögensschaden . . . . .   | 310        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 3 Untreue. . . . .</b>   | <b>311</b> |
| I. Einleitung . . . . .   | 311        |
| II. Der Untreuetatbestand (allgemeine Grundlagen) . . . . .   | 314        |
| 1. Die Missbrauchsalternative . . . . .   | 314        |
| 2. Die Treubruchsalternative. . . . .   | 315        |
| 3. Vermögensnachteil . . . . .  | 315        |
| 4. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 316        |
| III. Stellung des Vertragsarztes – Bestehen einer Vermögensbetreuungspflicht? . . . . .                         | 316        |
| 1. Die Rechtsprechung (des BGH) zur Untreue des Vertragsarztes . . . . .  | 316        |
| 2. Fehlen einer »Vertreterstellung« für die gesetzlichen Krankenkassen . . . . .                                | 318        |
| 3. (Keine) Vermögensbetreuungspflicht des Vertragsarztes zugunsten der<br>gesetzlichen Krankenkassen? . . . . . | 319        |
| a) Stellung und Pflichten des Vertragsarztes . . . . .  | 320        |
| b) (Untreurechtliche) Beurteilung der Pflichtenstellung des Vertragsarztes . . . . .                            | 323        |

# Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| <b>Kapitel 4 Korruption</b> .....  | 329 |
| I. Einleitung .....  | 330 |
| II. Sanktionsmöglichkeiten im Hinblick auf korruptives Verhalten von Vertragsärzten vor dem 04.06.2016 ..... | 331 |
| 1. Keine Anwendbarkeit der Korruptionstatbestände im Amt auf den Vertragsarzt ..                             | 331 |
| 2. Fehlende Strafbarkeit korruptiven Verhaltens von Vertragsärzten nach § 299 Abs. 1 StGB .....              | 332 |
| 3. Gesetz zur Bekämpfung von Korruption im Gesundheitswesen .....  | 332 |
| III. Bestechlichkeit im Gesundheitswesen gemäß § 299a StGB .....   | 333 |
| 1. Schutzzweck und Deliktsnatur des § 299a StGB .....  | 333 |
| 2. Tatbestand .....  | 334 |
| a) Täterkreis .....  | 334 |
| aa) Angehöriger eines Heilberufs mit staatlich geregelter Ausbildung .....                                   | 334 |
| (1) Akademische Heilberufe .....   | 334 |
| (2) Faktisch begrenzter Anwendungsbereich des § 299a StGB auf Apotheker .....                                | 335 |
| (3) Nicht-akademische Heilberufe .....   | 335 |
| (4) Vom Tatbestand nicht erfasste Berufsgruppen des Gesundheitswesens .....                                  | 336 |
| bb) Angehörigeneigenschaft im maßgeblichen Zeitpunkt .....   | 336 |
| b) Tathandlung des Vorteilsnehmers .....   | 336 |
| aa) Zusammenhang mit der Ausübung des Heilberufs .....   | 336 |
| bb) Tathandlungsvarianten: Fordern, Sichversprechenlassen und Annehmen ..                                    | 336 |
| c) Vorteil .....   | 338 |
| aa) Materielle Vorteile .....  | 338 |
| bb) Immaterielle Vorteile .....  | 339 |
| cc) Eigener Vorteil oder Drittverteil .....  | 339 |
| dd) <i>Einschränkungen des Vorteilsbegriffs</i> .....  | 340 |
| (1) Sozialadäquate Zuwendungen .....   | 340 |
| (2) Arbeitsessen .....   | 341 |
| (3) Vorteilsannahme im Sinne des Patientenwohls .....  | 341 |
| (4) Kostenlose Abgabe von Medizinprodukten und Angebote von Patienten-Programmen .....                       | 341 |
| (5) Nachträgliche Zuwendungen .....  | 342 |
| d) Unrechtsvereinbarung .....  | 342 |
| aa) Notwendige Verknüpfung des Vorteils mit der zukünftigen unlauteren Bevorzugung im Wettbewerb .....       | 342 |
| bb) Unlautere Bevorzugung im Wettbewerb .....  | 343 |
| (1) Bevorzugung .....  | 343 |
| (2) Unlauterkeit .....   | 343 |
| (a) Laborleistungen .....  | 345 |
| (b) Unternehmensbeteiligungen von Heilberufsträgern .....  | 347 |
| (c) Kooperationen von Heilberufsträgern .....  | 346 |
| (d) Bonuszahlungen für wirtschaftlich effiziente Ordnungsweisen ..   | 348 |
| cc) Wettbewerb .....   | 348 |
| dd) Bevorzugung bei den enumerativ aufgezählten Tatsituationen .....   | 349 |
| (1) Begriff der Arznei-, Heil-, Hilfsmittel und Medizinprodukte .....  | 349 |
| (a) Arzneimittel .....   | 349 |
| (b) Heilmittel .....   | 350 |
| (c) Hilfsmittel .....  | 350 |
| (d) Medizinprodukte .....  | 350 |
| (2) § 299a Nr. 1 StGB: Verordnung von Arznei-, Heil-, Hilfsmitteln oder Medizinprodukten .....               | 351 |

|   |            |
|---|------------|
| (3) § 299a Nr. 2 StGB: Bezug von Arznei- oder Hilfsmitteln oder von<br>Medizinprodukten .....                                   | 351        |
| (4) § 299a Nr. 3 StGB: Zuführung von Patienten oder Untersuchungsmaterial ..  | 352        |
| e) Subjektiver Tatbestand .....   | 354        |
| IV. Bestechung im Gesundheitswesen gemäß § 299b StGB .....  | 354        |
| 1. Täterkreis .....   | 354        |
| 2. Tathandlung des Vorteilsgebers .....   | 355        |
| 3. Vorteilsbegriff, Unrechtsvereinbarung und unlautere Bevorzugung im<br>Wettbewerb mit Blick auf die drei Tatsituationen ..... | 355        |
| V. Besonders schwere Fälle gemäß § 300 StGB .....   | 356        |
| 1. Vorteil großen Ausmaßes, Nr. 1 .....   | 356        |
| 2. Gewerbsmäßigkeit, Nr. 2 Alt. 1 .....   | 356        |
| 3. Mitglied einer Bande, Nr. 2 Alt. 2. ....   | 356        |
| 4. Sonstige besonders schwere Fälle .....   | 357        |
| VI. Korruptionsstraftaten von Amtsträgern im Gesundheitswesen .....   | 357        |
| 1. Vorteilsannahme gemäß § 331 StGB .....   | 357        |
| a) Rechtsgut und Deliktsnatur .....   | 357        |
| b) Tatbestand .....   | 357        |
| aa) Täterkreis .....  | 358        |
| bb) Tathandlung des Vorteilsnehmers .....   | 358        |
| cc) Dienstausübung .....  | 359        |
| dd) Unrechtsvereinbarung .....  | 360        |
| ee) Genehmigung gemäß § 331 Abs. 3 StGB .....   | 361        |
| 2. Vorteilsgewährung gemäß § 333 StGB .....   | 361        |
| 3. Bestechlichkeit und Bestechung im Amt gemäß §§ 332, 334 StGB .....   | 361        |
| a) Diensthandlung .....   | 361        |
| b) Pflichtwidrigkeit der Diensthandlung .....   | 362        |
| VII. § 299 StGB als Auffangtatbestand bei korruptivem Verhalten im<br>Gesundheitswesen .....                                    | 362        |
| 1. Überblick .....  | 362        |
| 2. Tatbestandsvoraussetzungen des § 299 Abs. 1 Nr. 1 StGB .....   | 363        |
| a) Täterkreis .....   | 363        |
| aa) Unternehmen .....   | 363        |
| bb) Angestellter oder Beauftragter .....  | 363        |
| b) Geschäftlicher Verkehr .....   | 364        |
| c) Bezug von Waren oder Dienstleistungen .....  | 364        |
| 3. Tatbestandsvoraussetzungen des § 299 Abs. 1 Nr. 2 StGB .....   | 364        |
| VIII. Konkurrenzen .....  | 365        |
| <br><b>Abschnitt 3 Sonstige Delikte .....</b>   | <br>367    |
| <b>Kapitel 1 Verletzung von Privatgeheimnissen und Verwertung fremder Geheimnisse ...</b>                                       | <b>367</b> |
| I. Einleitung .....   | 367        |
| II. Objektiver Tatbestand .....   | 368        |
| 1. Tauglicher Täterkreis .....  | 368        |
| 2. Tatobjekt .....  | 371        |
| a) Fremdes Geheimnis .....  | 371        |
| b) Einzelangaben .....  | 373        |
| c) Berufsbezogene Kenntnisaufnahme .....  | 373        |
| 3. Tathandlung .....  | 375        |
| a) Offenbaren .....   | 375        |

## Inhaltsverzeichnis

---

|   |            |
|---|------------|
| b) Unterlassen, für die Geheimhaltungsverpflichtung Sorge zu tragen . . . . .   | 376        |
| c) Verwerten . . . . .  | 377        |
| III. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 377        |
| IV. Rechtswidrigkeit . . . . .  | 378        |
| 1. Offenbarung gegenüber sonstigen mitwirkenden Personen . . . . .  | 378        |
| 2. Einwilligung . . . . .   | 378        |
| 3. Gesetzliche Offenbarungspflichten . . . . .  | 380        |
| 4. Rechtfertigender Notstand gemäß § 34 StGB . . . . .  | 381        |
| 5. Aussagepflicht . . . . .   | 382        |
| V. Qualifikation . . . . .  | 384        |
| VI. Strafantrag . . . . .   | 384        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 2 Ausstellen und Gebrauchen unrichtiger Gesundheitszeugnisse . . . . .</b>   | <b>385</b> |
| I. Einleitung . . . . .   | 385        |
| II. Das Ausstellen unrichtiger Gesundheitszeugnisse . . . . .   | 385        |
| 1. Täterkreis . . . . .   | 385        |
| 2. Tatobjekt . . . . .  | 386        |
| a) Gesundheitszeugnis . . . . .   | 386        |
| b) Unrichtigkeit des Gesundheitszeugnisses . . . . .  | 386        |
| aa) Diagnose ohne vorherige Untersuchung . . . . .  | 387        |
| bb) Folgebescheinigungen . . . . .  | 388        |
| 3. Tathandlung . . . . .  | 389        |
| 4. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 389        |
| a) Anforderungen an den Vorsatz . . . . .   | 389        |
| b) Besondere Zweckbestimmung . . . . .  | 389        |
| c) Irrtümer . . . . .   | 389        |
| III. Das Gebrauchen unrichtiger Gesundheitszeugnisse . . . . .  | 390        |
| IV. Exkurs: Die Fälschung von Gesundheitszeugnissen . . . . .   | 390        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 3 Urkundenfälschung . . . . .</b>  | <b>392</b> |
| I. Rechtliche Einordnung von Krankenakten . . . . .   | 392        |
| II. Objektiver Tatbestand . . . . .   | 392        |
| III. Subjektiver Tatbestand . . . . .   | 394        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 4 Straftaten nach dem BtMG . . . . .</b>   | <b>395</b> |
| I. Einleitung . . . . .   | 395        |
| II. Überblick über die Systematik des BtMG . . . . .  | 395        |
| III. Die Erlaubnis gemäß § 3 BtMG . . . . .   | 396        |
| IV. Verschreibung und Abgabe auf Verschreibung gemäß § 13 BtMG . . . . .  | 397        |
| V. Die Straftatbestände im Einzelnen . . . . .  | 399        |
| 1. Unerlaubte Abgabe durch Ärzte und Apotheker, § 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 lit. 7 BtMG . . . . .                                    | 399        |
| 2. Besitz ohne Erlaubnis gemäß § 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 BtMG . . . . .  | 400        |
| 3. Verschreibung, Verabreichung, Verbrauchsüberlassung entgegen<br>§ 13 Abs. 1 BtMG gemäß § 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 6 BtMG . . . . . | 400        |
| 4. Abgabe von Betäubungsmitteln entgegen § 13 Abs. 2 BtMG gemäß<br>§ 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 7 BtMG . . . . .                        | 401        |
| 5. Überlassen von Betäubungsmitteln in der Palliativmedizin gemäß<br>§ 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 6a) BtMG . . . . .                    | 402        |
| 6. Zuwiderhandlung gegen Verbote einer Rechtsvorschrift gemäß<br>§ 29 Abs. 1 Satz 1 Nr. 14 BtMG . . . . .                         | 403        |

|   |            |
|---|------------|
| VI. Sonstiges .....   | 403        |
| 1. Besonders schwere Fälle § 29 Abs. 3 Nrn. 1 und 2 BtMG regelt besonders schwere Fälle der Tatbegehung nach Abs. 1. .... | 403        |
| 2. Qualifikationen. ....  | 404        |
| 3. Strafmilderung, Absehen von Strafe, Absehen von Verfolgung .....   | 404        |
| VII. Ordnungswidrigkeiten. ....   | 405        |
| VIII. Zu spezielle Problembereiche. ....  | 406        |
| 1. Cannabis als Medizinprodukt .....  | 406        |
| 2. Substitutionsbehandlung. ....  | 407        |
| 3. Abgabe von Suizidpräparaten .....  | 408        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 5 Straftaten nach dem AMG</b> .....  | <b>410</b> |
| I. Einleitung .....   | 410        |
| II. Straf- und Bußgeldvorschriften der §§ 95 ff. AMG .....  | 411        |
| 1. Überblick .....  | 411        |
| a) Straftatbestand des § 95 AMG .....   | 411        |
| b) Straftatbestand des § 96 AMG .....   | 412        |
| c) Bußgeldtatbestand des § 97 AMG. ....   | 412        |
| 2. Strafbarkeit in Zusammenhang mit klinischen Prüfungen .....  | 412        |
| a) Klinische Prüfung von Arzneimitteln gemäß §§ 40 ff. AMG .....  | 412        |
| b) Abgrenzung zwischen klinischer Prüfung und anderen Maßnahmen. ....   | 413        |
| c) Die Schutzmechanismen der §§ 40 und 41 AMG. ....   | 414        |
| d) Strafbarkeit gemäß § 96 Nr. 10 AMG. ....   | 414        |
| e) Strafbarkeit gemäß § 96 Nr. 11 AMG. ....   | 415        |
| 3. Strafbarkeit in Zusammenhang mit der Verabreichung von Placebos .....  | 415        |
| 4. Strafbarkeit in Zusammenhang mit dem Off-Label-Use von Arzneimitteln .....   | 416        |
| a) Der Begriff des Off-Label-Use. ....  | 416        |
| b) Strafbarkeit gemäß § 96 Nr. 5 AMG. ....  | 417        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 6 Straftaten nach dem MPG</b> .....  | <b>419</b> |
| I. Einleitung .....   | 419        |
| II. Strafbarkeit gemäß § 40 MPG. ....   | 420        |
| III. Strafbarkeit gemäß § 41 MPG. ....  | 420        |
| IV. Ordnungswidrigkeiten gemäß § 42 MPG. ....   | 421        |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 7 Straftaten nach dem Anti-Doping-Gesetz</b> .....   | <b>422</b> |
| <br>  |            |
| <b>Kapitel 8 Strafbare Werbung und Verletzung gewerberechtllicher Vorschriften</b> .....                                  | <b>424</b> |
| I. Einleitung .....   | 424        |
| II. Strafbarkeit gemäß § 16 Abs. 1 UWG. ....  | 424        |
| 1. Objektiver Tatbestand. ....  | 425        |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....   | 426        |
| 3. Strafraumen und Verfolgungsvoraussetzung .....   | 427        |
| III. Strafbarkeit gemäß § 14 HWG .....  | 427        |
| 1. Objektiver Tatbestand. ....  | 427        |
| 2. Subjektiver Tatbestand .....   | 428        |
| 3. Strafraumen, Konkurrenzen und Ordnungswidrigkeiten .....   | 428        |
| IV. Strafbarkeit gemäß § 219a StGB .....  | 429        |
| V. Strafbarkeit gemäß § 148 GewO. ....  | 429        |

# Inhaltsverzeichnis

---

|  |            |
|--|------------|
| Teil 2 Rechtsfolgen . . . . .  | 431        |
| <b>Abschnitt 1 Strafrechtliche und bußgeldrechtliche Folgen . . . . .</b>      | <b>433</b> |
| <b>Kapitel 1 Strafrechtliche Folgen . . . . .</b>                              | <b>433</b> |
| I. Strafen . . . . .   | 433        |
| 1. Strafen bei fahrlässiger Körperverletzung und fahrlässiger Tötung . . . . . | 433        |
| a) Geldstrafe . . . . .  | 433        |
| b) Verwarnung mit Strafvorbehalt . . . . .                                     | 434        |
| c) Freiheitsstrafe und Strafaussetzung zur Bewährung . . . . .                 | 435        |
| 2. Strafen bei Abrechnungsbetrug und Korruptionsdelikten . . . . .             | 435        |
| II. Strafzumessung . . . . .   | 435        |
| III. Berufsverbot . . . . .  | 437        |
| IV. Vermögensabschöpfung . . . . .   | 439        |
| <b>Kapitel 2 Bußgeldrechtliche Folgen . . . . .</b>                            | <b>441</b> |
| I. Geldbuße gegen das Unternehmen . . . . .                                    | 441        |
| II. Geldbuße gegen den Betriebs- bzw. Unternehmensinhaber . . . . .            | 442        |
| <b>Abschnitt 2 Außerstrafrechtliche Folgen . . . . .</b>                       | <b>445</b> |
| <b>Kapitel 1 Standesrechtliche Folgen . . . . .</b>                            | <b>445</b> |
| I. Berufsrechtliches Verfahren . . . . .                                       | 445        |
| 1. Überblick über das Verfahren . . . . .                                      | 445        |
| 2. Voraussetzungen für die Einleitung berufsrechtlicher Verfahren . . . . .    | 446        |
| a) Verletzung einer Berufspflicht . . . . .                                    | 446        |
| b) Berufsrechtlicher Überhang . . . . .  | 447        |
| 3. Rechtsfolgen . . . . .  | 448        |
| 4. Verfahrenshindernisse . . . . .   | 449        |
| a) Verjährung . . . . .  | 449        |
| b) Verlust der Approbation . . . . .   | 449        |
| II. Widerruf oder Ruhen der Approbation . . . . .                              | 449        |
| 1. Überblick über das Verfahren . . . . .                                      | 450        |
| 2. Voraussetzungen für den Widerruf der Approbation . . . . .                  | 451        |
| a) Unwürdigkeit . . . . .  | 451        |
| b) Unzuverlässigkeit . . . . .   | 453        |
| c) Berufsrechtlicher Überhang . . . . .  | 455        |
| 3. Voraussetzung für die Anordnung des Ruhens der Approbation . . . . .        | 455        |
| 4. Verwertung der im Strafverfahren gewonnen Erkenntnisse . . . . .            | 456        |
| III. Widerruf der Erlaubnis zum Führen der Berufsbezeichnung . . . . .         | 458        |
| <b>Kapitel 2 Vertragsärztliche Folgeverfahren . . . . .</b>                    | <b>459</b> |
| I. Disziplinarverfahren . . . . .  | 459        |
| 1. Einleitung des Disziplinarverfahrens . . . . .                              | 459        |
| 2. Schuldhaftige Pflichtverletzung . . . . .                                   | 459        |
| 3. Disziplinarmaßnahmen . . . . .  | 460        |
| 4. Ausschlussfristen . . . . .   | 461        |
| 5. Aussetzung des Disziplinarverfahrens . . . . .                              | 461        |
| II. Entziehung der vertragsärztlichen Zulassung . . . . .                      | 461        |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Überblick über das Verfahren .....                                      | 461 |
| 2. Größliche Pflichtverletzung .....                                       | 462 |
| a) Vertragsarzt .....  | 462 |
| b) Medizinisches Versorgungszentrum .....                                  | 464 |
| <b>Kapitel 3 Arbeits- und beamtenrechtliche Folgen</b> .....               | 465 |
| I. Kündigung .....   | 465 |
| II. Beendigung des Beamtenverhältnisses .....                              | 467 |
| <b>Kapitel 4 Hochschulrechtliche Folgen</b> .....                          | 468 |
| I. Entziehung der Promotion .....  | 468 |
| II. Widerruf von Lehrbefähigung und Lehrbefugnis .....                     | 469 |
| <b>Kapitel 5 Wirtschaftliche Folgen</b> .....                              | 470 |
| <b>Teil 3 Die Tätigkeit des Rechtsanwalts im Medizinstrafrecht</b> .....   | 471 |
| <b>Abschnitt 1 Funktionen des Rechtsanwalts im Medizinstrafrecht</b> ..... | 473 |
| <b>Kapitel 1 Verteidiger</b> .....   | 474 |
| I. Aufklärung des Mandanten .....  | 474 |
| 1. Belehrung über Rechte und Pflichten im Strafverfahren .....             | 474 |
| a) Rechte und Pflichten des gefährdeten Zeugen .....                       | 474 |
| b) Rechte und Pflichten des Beschuldigten .....                            | 476 |
| aa) Schweigerecht .....  | 476 |
| bb) Eingeschränkte Erscheinungspflicht .....                               | 476 |
| cc) Anwesenheitsrecht des Verteidigers .....                               | 477 |
| dd) Recht zur Beantragung von Beweiserhebungen .....                       | 477 |
| ee) Akteneinsichtsrecht .....  | 477 |
| ff) Umgang mit Äußerungen des Beschuldigten .....                          | 478 |
| 2. Aufklärung über Rechtsfolgen .....                                      | 478 |
| 3. Belehrung über Anzeige- und Offenbarungspflichten .....                 | 478 |
| II. Verhaltensempfehlungen .....   | 480 |
| 1. Kontakt mit dem Patienten oder dessen Angehörigen .....                 | 480 |
| 2. Meldung des Vorfalls .....  | 481 |
| 3. Dokumentation .....   | 481 |
| 4. Kopie der Krankenakte .....   | 482 |
| 5. Beantragung einer Sektion .....   | 482 |
| 6. Keine Einlassung vor Akteneinsicht .....                                | 483 |
| 7. Teilnahme an Schlichtungsverfahren .....                                | 483 |
| 8. Hinzuziehung weiterer Experten .....                                    | 484 |
| <b>Kapitel 2 Interessenvertreter des Geschädigten</b> .....                | 485 |
| I. Aufklärung über die Rechte des Verletzten im Strafverfahren .....       | 485 |
| II. Erstattung einer Strafanzeige .....                                    | 486 |
| III. Durchführung des Klageerzwingungsverfahrens .....                     | 487 |
| IV. Anschluss als Nebenkläger .....  | 488 |
| V. Anschluss als Adhäsionskläger .....                                     | 489 |

# Inhaltsverzeichnis

---

|   |     |
|---|-----|
| <b>Kapitel 3 Zeugenbeistand</b> . . . . .   | 492 |
| I. Aussagepflicht . . . . .   | 492 |
| II. Wahrheitspflicht . . . . .  | 491 |
| III. Zeugnisverweigerungsrecht gemäß § 52 Abs. 1 StPO . . . . .   | 492 |
| IV. Zeugnisverweigerungsrecht gemäß §§ 53 f. StPO . . . . .   | 493 |
| V. Auskunftsverweigerungsrecht . . . . .  | 495 |
| VI. Beiziehung eines anwaltlichen Beistands . . . . .   | 495 |
| <br>  |     |
| <b>Abschnitt 2 Die Tätigkeit des Strafverteidigers in den einzelnen<br/>Verfahrensabschnitten</b> . . . . . | 497 |
| <br>  |     |
| <b>Kapitel 1 Ermittlungsverfahren</b> . . . . .   | 498 |
| I. Bestellung und Akteneinsicht . . . . .   | 499 |
| II. Eigene Ermittlungstätigkeiten . . . . .   | 499 |
| III. Durchsuchung und Beschlagnahme . . . . .   | 499 |
| 1. Durchsuchung . . . . .   | 499 |
| 2. Beschlagnahme . . . . .  | 500 |
| 3. Rechtsbehelfe gegen Durchsuchung und Beschlagnahme . . . . .   | 502 |
| a) Rechtsbehelfe gegen die Durchsuchung . . . . .   | 502 |
| b) Rechtsbehelfe gegen die Beschlagnahme . . . . .  | 203 |
| 4. Verwertungsverbote . . . . .   | 203 |
| IV. Untersuchungshaft . . . . .   | 504 |
| V. Vermögensabschöpfung . . . . .   | 506 |
| VI. Schriftliche Einlassung zur Sache . . . . .   | 506 |
| VII. Verteidigungsziele . . . . .   | 506 |
| 1. Einstellung aus Opportunitätsgründen . . . . .   | 507 |
| a) Verfahrenseinstellung nach § 153 StPO . . . . .  | 507 |
| b) Verfahrenseinstellung nach § 153a StPO . . . . .   | 508 |
| 2. Strafbefehlsverfahren . . . . .  | 510 |
| <br>  |     |
| <b>Kapitel 2 Zwischenverfahren</b> . . . . .  | 512 |
| I. Ausräumung des hinreichenden Tatverdachts . . . . .  | 512 |
| II. Prüfung von Mängeln der Anklageschrift . . . . .  | 512 |
| III. Prüfung der Prozessvoraussetzungen und der Gerichtszuständigkeit . . . . .                             | 513 |
| IV. Verfahrenseinstellung aus Opportunitätsgründen . . . . .  | 514 |
| <br>  |     |
| <b>Kapitel 3 Hauptverfahren</b> . . . . .   | 515 |
| <br>  |     |
| <b>Abschnitt 3 Sachverständigengutachten im Medizinstrafrecht</b> . . . . .                                 | 517 |
| <br>  |     |
| <b>Kapitel 1 Der Sachverständige im Strafverfahren.</b> . . . . .   | 517 |
| I. Die Rolle des Sachverständigen im Strafverfahren . . . . .   | 517 |
| II. Die Beauftragung des Sachverständigen . . . . .   | 518 |
| III. Die Qualifikation des Sachverständigen . . . . .   | 518 |
| IV. Die Grundpflichten des Sachverständigen . . . . .   | 520 |
| 1. Pflicht zur Prüfung der eigenen Kompetenz . . . . .  | 520 |
| 2. Pflicht zur unabhängigen und unvoreingenommenen Gutachtenerstattung . . . . .                            | 520 |
| 3. Pflicht zur höchstpersönlichen Gutachtenerstattung . . . . .   | 522 |
| 4. Verschwiegenheitspflicht . . . . .   | 524 |



|  |         |
|--|---------|
| <b>Kapitel 2 Umgang des Verteidigers mit medizinischen Gutachten</b> . . . . .   | 525     |
| I. Inhaltliche Auseinandersetzung mit dem Gutachten . . . . .  | 525     |
| 1. Einhaltung formaler Standards . . . . .   | 525     |
| 2. Einhaltung inhaltlicher Standards . . . . .   | 526     |
| 3. Folgen eines Verstoßes gegen formale oder inhaltliche Standards . . . . .   | 527     |
| II. Vorgehen gegen den von Staatsanwaltschaft oder Gericht beauftragten Sachverständigen . . . . .                     | 528     |
| 1. Ablehnung des Sachverständigen . . . . .  | 528     |
| a) Ablehnungsgründe . . . . .  | 528     |
| aa) Zwingende Ablehnungsgründe . . . . .   | 528     |
| bb) Besorgnis der Befangenheit . . . . .   | 529     |
| b) Ablehnungsverfahren . . . . .   | 529     |
| c) Rechtsfolgen der Ablehnung . . . . .  | 531     |
| 2. Antrag auf Entbindung des Sachverständigen . . . . .  | 531     |
| 3. Antrag auf Anordnung einer neuen Begutachtung . . . . .   | 532     |
| a) Ungenügendes Gutachten . . . . .  | 533     |
| b) Erfolgreich abgelehnter Sachverständiger . . . . .  | 534     |
| III. Einholung eines eigenen Gutachtens . . . . .  | 534     |
| 1. Zeitpunkt der Einholung . . . . .   | 534     |
| 2. Art des Gutachtens . . . . .  | 535     |
| 3. Auswahl des Sachverständigen . . . . .  | 536     |
| <br><b>Abschnitt 4 Compliance</b> . . . . .  | <br>537 |
| <br><b>Kapitel 1 Notwendigkeit der Implementierung eines Compliance-Management-Systems?</b> . . . . .                  | <br>538 |
| <br><b>Kapitel 2 Funktionen und Vorteile von (strafrechtlicher) Compliance</b> . . . . .                               | <br>540 |
| I. Zielsetzung von Criminal Compliance . . . . .   | 540     |
| II. Nutzen und Vorteile von Criminal Compliance . . . . .  | 541     |
| 1. Reputation des Unternehmens (und seiner Mitarbeiter) . . . . .  | 541     |
| 2. Unternehmensgeldbußen und Vermögensabschöpfung . . . . .  | 542     |
| 3. Strafrechtliche Individualverantwortlichkeit . . . . .  | 544     |
| a) Strafrechtliche Verantwortlichkeit der Unternehmensleitung . . . . .  | 544     |
| b) § 130 OWiG . . . . .  | 546     |
| c) Strafrechtliche Verantwortlichkeit sonstiger Betriebsangehöriger . . . . .  | 547     |
| d) Verantwortlichkeit des Aufsichtsrates . . . . .   | 547     |
| <br><b>Kapitel 3 Notwendige Inhalte von Compliance-Management-Systemen und Verfahren zur Implementierung</b> . . . . . | <br>548 |
| I. Förderung einer günstigen Compliance-Kultur . . . . .   | 549     |
| II. Festlegung der Compliance-Ziele und Analyse der Compliance-Risiken . . . . .                                       | 549     |
| III. Erstellung des Compliance-Programms . . . . .   | 550     |
| IV. Aufbau der Compliance-Organisation . . . . .   | 550     |
| 1. Compliance-Organisation im Unternehmen . . . . .  | 550     |
| 2. Exkurs: Der Compliance-Beauftragte . . . . .  | 551     |
| a) Die Funktion und Stellung des Compliance-Beauftragten . . . . .   | 552     |
| b) Strafrechtliche Verantwortlichkeit des Compliance-Beauftragten . . . . .  | 552     |
| V. Compliance-Kommunikation . . . . .  | 553     |
| VI. Verfahren zur Überwachung und Verbesserung des CMS . . . . .   | 553     |

## Inhaltsverzeichnis

---

|  |     |
|--|-----|
| <b>Kapitel 4 Verfahrensrechtliche (und verfassungsrechtliche) Fragen von Criminal Compliance</b> . . . . . | 555 |
| I. Internal Investigations . . . . .   | 555 |
| II. Whistleblowing . . . . .   | 557 |
| III. Compliance-Richtlinien . . . . .  | 558 |
| IV. Besonderheiten des Gesundheitswesens . . . . .   | 558 |
| <br>   |     |
| <b>Kapitel 5 Einzelne Segmente von Compliance im Gesundheitswesen (Überblick)</b> . . . . .                | 560 |
| I. Korruptionsbekämpfung . . . . .   | 560 |
| 1. Besondere Stellung der Ärzte . . . . .  | 560 |
| 2. Korruptionsbekämpfung und Compliance-Bedarf im Gesundheitswesen . . . . .                               | 561 |
| 3. Grundprinzipien für die Zusammenarbeit von Ärzten und Industrie . . . . .                               | 562 |
| a) Trennungsprinzip . . . . .  | 563 |
| b) Transparenzprinzip . . . . .  | 563 |
| c) Dokumentationsprinzip . . . . .   | 563 |
| d) Äquivalenzprinzip . . . . .   | 564 |
| II. Qualitäts-/Risikomanagement und Patientenschutz . . . . .  | 564 |
| 1. Qualitätsmanagement . . . . .   | 564 |
| 2. Risikomanagement . . . . .  | 566 |
| III. Compliance bei der Abrechnung . . . . .   | 567 |
| IV. Sonstige Bereiche . . . . .  | 568 |
| <br>   |     |
| Stichwortverzeichnis . . . . .   | 571 |