

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	21
Kapitel 1 Einleitung	25
Kapitel 2 Rechtsgrundlage des Transplantationswesens	29
Kapitel 3 Ausgestaltung der formellen Rechtslage bezüglich der Organallokation	30
Kapitel 4 Verfassungsmäßigkeit der bestehenden Regelungen über die Organallokation; Vorgaben von Gesetz und Bundesverfassungsgericht	33
I. Bindung an die Verfassung generell	33
1. Öffentliche Aufgabe	34
2. Keine regulierte Selbstregulierung	36
3. Fazit:	38
II. Kategorisierung der Richtlinie der BÄK	38
1. Öffentlicher Rechtssatz	39
a) Definition	39
b) Abstrakt generell	40
c) Allgemeinverbindlich	41
aa) Richtlinie bezüglich der Warteliste	41
bb) Richtlinien Verteilungskriterien nach Stand der Erkenntnis der medizinischen Wissenschaft	41
cc) Richtlinien „sonstige Verteilungskriterien“	41
dd) Vermutungsregel	43
ee) Kein privates Regelungswerk	44
ff) Bezeichnung als Richtlinie	45
d) Verpflichtung sonstiger Rechtspersonen	46
e) Anerkennung des Staates	47
f) Heteronomität	49
2. Handlungsform	49
a) Satzung	50

b) Verwaltungsvorschrift oder Rechtsverordnung?	51
c) Sonstige Handlungsformen	53
aa) Numerus-clausus der Rechtsnormen	54
bb) Rechtsnorm sui generis	56
cc) Normsetzender Vertrag	57
dd) Antizipiertes Sachverständigengutachten	57
ee) Geltungserhaltende Verwaltungsvorschrift	57
3. Fazit	58
III. Kategorisierung des Vertrags gem. § 12 Abs. 4 TPG	58
IV. Rechtscharakter der Entscheidung durch Eurotransplant	60
V. Funktionale Selbstverwaltung oder Verwaltungsprivatrecht?	62
VI. Möglichkeit der Übertragung der Normsetzungsbefugnis auf einen Privaten als Beliehenen -	65
1. Art. 33 Abs. 4 GG	65
2. Art. 20 Abs. 2 GG	66
3. Art. 80 GG	67
4. Art. 28 Abs. 2 GG	67
VII. Art. 80 Abs. 1 GG	69
1. Weitergabe durch Erstdelegat	69
2. Subdelegat	70
3. Fazit	71
VIII. Rechtsstaatsprinzip	71
1. Vorbehalt des Gesetzes	71
2. Verfassungsmäßigkeit unter Betrachtung des Vorbehalt des Gesetzes	72
aa) Die Art der anwendbaren Kriterien bezüglich der Organallokation	73
bb) Rangverhältnis der Kriterien der Organallokation	74
cc) Die Art der anwendbaren Kriterien bezüglich der Aufnahme auf die Warteliste	75
dd) Die Rangverhältnisse der Kriterien bezüglich der Aufnahme auf die Warteliste	76
3. Allgemeines Bestimmtheitsgebot	76
4. Verfassungsmäßigkeit unter Betrachtung des allgemeines Bestimmtheitsgebot	77
5. Fazit	79

IX. Demokratieprinzip, Art. 20 Abs. 2 GG	79
1. Demokratieprinzip hinsichtlich der Richtlinien	80
a) Staatliche Aufgabe	80
b) Entscheidungscharakter	80
c) Kein Verstoß gegen das Demokratieprinzip	80
aa) Personell-demokratische Legitimation	81
bb) Materiell-demokratische Legitimation	85
cc) Fazit	86
2. Demokratieprinzip hinsichtlich des Vertrags	86
a) Personell-demokratische Legitimation	86
b) Materiell-demokratische Legitimation	87
c) Fazit	87
3. Demokratieprinzip hinsichtlich der Entscheidung von Eurotransplant	88
a) Personell-demokratische Legitimation	88
aa) Art. 24 Abs. 1 GG	89
bb) Aufsichtsrecht	90
cc) Eigene Regeln von Eurotransplant	90
b) Materiell-demokratische Legitimation	91
c) Fazit	91
4. Abschließendes Fazit zum Demokratieprinzip	91
X. Rechtsschutzgarantie Art. 19 Abs. 4 GG	91
1. Rechtsschutz gegen die „Rechtssätze“	92
a) Richtlinie	92
aa) Generelle Rechtsschutzmöglichkeiten	92
bb) Umfang der Überprüfungsmöglichkeit hinsichtlich der Richtlinie	94
b) Vertrag	96
2. Rechtsschutz gegen die Transplantationszentren (Aufnahme auf die Warteliste)	98
a) Allgemeine Rechtsschutzmöglichkeit	98
b) Überprüfungsumfang	99
3. Rechtsschutz gegen die konkrete Entscheidung von Eurotransplant	100
a) Deutsche Gerichtsbarkeit	100
b) Internationale Zuständigkeit	101
c) Überprüfungsumfang	102
d) Fazit	102
4. Abschließendes Fazit zur Rechtsweggarantie	102

XI. Verstoß gegen das Transplantationsgesetz	102
XII. Zusammenfassung	103
XIII. Lösungsvorschlag	104
1. Gesetz	104
2. Richtlinien	104
3. Vertrag mit Eurotransplant	106
Kapitel 5 Inhaltliche Problempunkte	107
I. Medizinische Kriterien	108
II. Normative Kriterien	109
1. Soziale Kriterien	109
2. Gerechtigkeitskriterien	109
3. Funktionsfähigkeitskriterien	110
Kapitel 6 Grundrechtskonformität der Kriterien	112
I. Gehalt der Grundrechte	113
1. Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit, Art. 2 Abs. 2 GG	113
a) Inhalt	113
b) Abwehrrecht	114
c) Leistungsrecht	115
aa) Recht auf ein bestimmte Leistung – Recht auf ein Organ	115
bb) Schutzrecht	117
cc) Recht auf Verfahren	118
d) Eingriff	118
2. Die Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1 GG)	119
3. Die allgemeine Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG)	121
4. Das allgemeine Persönlichkeitsrecht (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG)	122
5. Das allgemeine Gleichheitsgebot (Art. 3 Abs. 1 GG)	122
a) Abwehrrecht	122
b) Teilhaberecht	123
c) Recht auf Chancengleichheit	125
d) Rechtfertigung	125
aa) Willkürformel	125
bb) Neue Formel	126

cc) Rechtfertigung beim derivativen Teilhaberecht?	127
6. Das Diskriminierungsverbot (Art. 3 Abs. 3 GG)	128
7. Religionsfreiheit	128
8. Europarechtliche Grundrechte	129
a) Grundrechtecharta	129
b) Grundfreiheiten und Allgemeine Bestimmungen der AEUV	131
c) Menschenrechtskonvention	131
II. Verhältnis der Grundrechte zueinander	134
a) Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit/ Menschenwürde	134
b) Allgemeines Persönlichkeitsrecht und allgemeine Handlungsfreiheit	134
c) Recht auf Chancengleichheit	135
d) Diskriminierungsverbot	135
e) Teilhaberecht	135
III. Konkrete Anforderungen der Grundrechte an die Organallokation	135
1. Abwägung generell – Grundsatz der Lebenswertindifferenz	136
2. Verbot des Organhandels	139
3. Staatliches Verfahren?	140
4. Entscheidungsfindung im Verfahren	142
a) Losverfahren	142
b) Einzelfallentscheidung – oder Entscheidung mittels Allokationsalgorithmen?	144
aa) Einzelfallentscheidung	145
bb) Gesamtentscheidung	146
(1) Stufensystem	147
(2) Punktesystem	147
(3) Kombination	147
c) Einbeziehung eines Gremiums?	149
d) Ergebnis	150
5. Verteilungsprinzipien	150
a) Betrachtung des Kollektivs oder des Einzelnen?	150
b) Gerechtigkeitskriterien und Chancengleichheit	151
c) Verteilungseffizienz	151
d) Nutzenmaximierung für den Einzelnen	152

e) Mitleidsprinzip	152
f) Funktionsfähigkeit des Transplantationssystems	152
6. Verteilung nach rein medizinischen Kriterien – oder Einbeziehung von normativen Kriterien?	153
7. Bewertung der medizinischen Kriterien	155
a) Notwendigkeit: medizinische Indikation	155
b) Dringlichkeit	157
aa) Bestimmung	157
bb) Übereinstimmung mit Grundrechten	160
cc) Ausgestaltung	161
dd) Fazit	161
c) Erfolgsaussicht	162
aa) Verteilungseffizienz und Lebenswertindifferenz	162
(1) Mindestüberlebenskriterium	162
(2) QUALY's	163
(3) Halbwertszeit	164
(4) Organfunktionsrate	164
(5) Entscheidung und Fazit	164
bb) Minimalnutzenschwelle	165
(1) Blutgruppenkompatibilität	166
(2) Kreuzprobe („cross match“)	168
(3) HLA-Kompatibilität	169
(4) Homozygotie	170
(5) Alter	171
(6) „child-for-child“ („Kinder-für-Kinder“)	175
(7) Größenkompatibilität	176
(8) Multitransplantation	177
(9) Compliance	178
(10) Kalte Ischämiezeit bzw. Entfernung	182
(11) Marginale Organe	186
(12) Medizinische Kontraindikatoren	187
(13) Warteliste	189
(14) Stationärer Aufenthalt	193
(15) Verzicht auf Erfolgsaussicht durch den Patient	194
c) Zwischenfazit	194
d) Verhältnis von Dringlichkeit und Erfolgsaussicht	195
f) Verhältnis von Notwendigkeit und Erfolgsaussicht	197

8. Normative Kriterien	197
a) Soziale Kriterien	198
aa) Sozialer Wert („social- worth“-Kriterium)	198
bb) Soziale Nützlichkeit und Verantwortung	199
b) Gerechtigkeitskriterien	199
aa) Retransplantation	200
bb) Eigene Spendenbereitschaft	201
(1) Individuelles Selbstbestimmungsrecht	201
(2) Religionsfreiheit	207
(3) Teilhaberecht	207
bb) Vorrang ehemaliger Lebendspender	208
cc) „cross over Spende“ – Bevorzugung von inkompatiblen Paaren	209
dd) Selbstverschulden	210
ee) Entscheidungsbefugnis des Spenders	211
ff) Entscheidungsbefugnis des Empfängers	213
gg) Survival Lottery	213
hh) „Old-for-old“	214
ii) Ausgleich bei hoher Mismatch- Wahrscheinlichkeit (MMP) oder für hochimmunisierte Patienten	216
jj) Bevorzugung von Multitransplantation	218
kk) Geschlecht, Abstammung, Rasse, Herkunft, Glauben, religiöse und politische Anschauung	218
ll) Nationalität, Wohnsitz, Aufenthalt – Zulassungsbeschränkung für non-ET-residents	219
(1) Besonderes Diskriminierungsverbot	219
(2) Allgemeines Diskriminierungsverbot	220
(3) Teilhaberecht	223
c) Funktionsfähigkeit des Transplantationssystems	223
aa) Finanzkraft des Empfängers	224
bb) Zentrumsorientierte Verteilung	227
cc) Länderaustauschbilanzen	227
dd) Spender-Empfänger-Bilanz	228
ee) Kosten-Nutzen-Konzept	229
9. Folgt aus der staatlichen Schutzpflicht eine normative Umsetzungspflicht?	230
IV. Zusammenfassung	231

Kapitel 7 Ausgestaltung der materiellen Rechtslage hinsichtlich der postmortalen Organallokation und Übereinstimmung mit den Grundrechten	233
I. Beteiligte und Ablauf	233
1. Ablauf	233
2. Koordinierungsstelle	234
3. Vermittlungsstelle	235
4. Transplantationszentren	235
II. Regelungsinhalt	236
1. Warteliste	236
2. Grundrechtskonformität der Warteliste	237
3. Allgemeine Kriterien für die Vermittlung postmortaler gespendeter Organe	238
4. Grundrechtskonformität der allgemeinen Bestimmungen	240
5. Besondere Regelungen zur Herz- und Herz-Lungen-Transplantation	241
a) Reihenfolge	241
b) Medizinische Indikation	242
c) High Urgency Patienten	242
d) Hochimmunisierte Personen	243
e) Blutgruppe	243
f) Wartezeit	243
g) Kombinierte Organtransplantation	244
h) Transplantationskonferenz	244
i) Auditgruppe	244
6. Grundrechtskonformität der Herz- und Herz-Lungen-Transplantation	245
7. Besondere Regelungen zur Nierentransplantation	246
a) Reihenfolge	246
b) Medizinische Indikation	246
c) Blutgruppe	247
d) Hohe Dringlichkeit (High Urgency – HU)	247
e) Hochimmunisierte Patienten	247
f) Punktesystem	247
g) „Child-for-child“	248
h) „old-for-old“	248
i) Multitransplantation	248

j) Zusammensetzung interdisziplinäre Transplantationskonferenz	249
8. Grundrechtskonformität der Nierentransplantation	249
9. Besondere Regelungen zur Lungentransplantation	251
a) Reihenfolge	251
b) Medizinische Indikation	251
c) Medizinische Kontraindikation	252
d) Dringlichkeit und Erfolgsaussicht: LAS-Wert	252
e) Größenkompatibilität	252
f) Blutgruppenkompatibilität	253
g) Pädiatrische Empfänger und Spender	253
h) Multitransplantation	253
i) Transplantationskonferenz	253
j) Sachverständigengruppe	253
10. Grundrechtskonformität der Lungentransplantation	254
11. Besondere Regelungen zur Dünndarmtransplantation	255
a) Reihenfolge	255
b) Medizinische Indikation	255
c) Blutgruppe	255
d) „Cross match“	256
e) Wartezeit	256
f) Ischämiezeit	256
g) Pädiatrische Empfänger und Spender	256
h) Multitransplantation	257
i) Transplantationskonferenz	257
12. Grundrechtskonformität der Dünndarmtransplantation	257
13. Besondere Regelungen zur Pankreastransplantation	258
a) Reihenfolge	258
b) Medizinische Indikation	259
c) Medizinische Kontraindikation	259
d) Blutgruppe	259
e) „Cross Match“	259
f) Besondere Dringlichkeit (Special Urgency – SU)	260
g) Hochimmunisierte Patienten und HLA	260
h) Punktesystem	260
i) Multitransplantation	261
j) Beschleunigtes Verfahren	261
k) Auditgruppe	261
l) Transplantationskonferenz	261

14. Grundrechtskonformität der Pankreastransplantation	262
15. Besondere Regelungen zur Lebertransplantation	263
a) Reihenfolge	263
b) Medizinische Indikation	263
c) Aufnahme auf die Warteliste	263
d) High Urgency	264
e) Dringlichkeit	264
f) Blutgruppe	264
g) Ischämiezeit	265
h) Wartezeit	265
i) „Child-for-child“	265
j) Multitransplantation	265
k) Leberteiltransplantation	265
l) Kriterien für die Einschränkung der Vermittelbarkeit	266
m) Auditgruppe	266
n) Transplantationskonferenz	267
16. Grundrechtskonformität der Lebertransplantation	267
17. Lösungsvorschlag	268
III. Eigene Regeln von Eurotransplant	268
IV. Vereinbarkeit mit TPG	270
V. Zusammenfassung	271
Kapitel 8 Lebendorganspende	272
I. Verletzung des Zitiergebots	274
II. Verstoß gegen allgemeines Bestimmtheitsgebot	274
III. Verhältnismäßigkeit des Eingriffs in die Grundrechte	275
Kapitel 9 Abschließende Zusammenfassung als Thesen, Auswertung und Ausblick	277
Literaturverzeichnis	281