

Gesundheitsrecht

Ein Kurzlehrbuch

von

Prof. Dr. iur. Thomas Gächter
Dr. med. et lic. iur. Irene Vollenweider

unter Mitarbeit von

lic. iur. Caroline Brugger Schmidt
Philipp Egli, MLaw
und RA lic. iur. Dania Tresp

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
§ 1 Einleitung und Grundlagen	1
A. Anschauungsfall	1
B. Gegenstand des Gesundheitsrechts	1
I. Keine einheitliche Begriffsbildung	1
II. Wozu Gesundheitsrecht?	2
III. Begriff der Gesundheit	3
IV. Konzept des Gesundheitsrechts	4
C. Methode zur Behandlung gesundheitsrechtlicher Fragestellungen ...	5
I. Methode und exemplarisches Lernen	5
II. Verfassungsrechtlicher Ansatz	6
III. Analyse der Rechtspositionen	7
IV. Normbestand	7
V. Bewertung des Ergebnisses	9
D. Gesundheitsökonomie	10
I. Fragestellungen der Gesundheitsökonomie	10
II. Bedeutung	11
E. Ärztliche Ethik	11
I. Grundzüge der ärztlichen Ethik	11
II. Bedeutung	15
F. Gesundheitspolitik	15
I. Begriff und Gegenstände	15
II. Akteure der Gesundheitspolitik	16
III. Gesundheitsrecht und Gesundheitspolitik	17
Literaturhinweise	17
§ 2 Gesundheitsverfassung	19
A. Anschauungsfall	19
B. Gesundheit als Gegenstand der Verfassung	19
I. Gesundheitsverfassung als Bereichsverfassung	19
II. Struktur der Gesundheitsverfassung	20
C. Vorgaben des internationalen Rechts	20
I. Gesundheit als Gegenstand des internationalen Rechts	20
II. Internationale Menschenrechtsgarantien	21
III. Weitere massgebliche Verträge	23
IV. Insbesondere: Biomedizin-Konvention von 1997	23

D. Kompetenzaufteilung	25
I. Grundlagen	25
II. Kantonale Kompetenzen	26
1. Gesundheitspolizei	26
2. Gesundheitsversorgung	27
3. Kantonale Sozial- und Gesundheitspolitik	27
III. Bundeskompetenzen	27
1. Schutz der Gesundheit (Art. 118 BV)	27
2. Fortpflanzungsmedizin und Gentechnologie im Humanbereich (Art. 119 BV)	28
3. Transplantationsmedizin (Art. 119a BV)	30
4. Gentechnologie im Ausserhumanbereich (Art. 120 BV) ...	30
5. Privatwirtschaftliche Erwerbstätigkeit (Art. 95 BV)	31
6. Kranken- und Unfallversicherung (Art. 117 BV)	31
7. Weitere Kompetenzen	32
E. Zielnormen	32
I. Internationales Recht	32
II. Nationales Recht	33
F. Bedeutung der Grundrechte im Gesundheitsrecht	33
I. Persönlichkeitsnähe gesundheitsrechtlicher Verhältnisse	33
II. Grundrechtliche Schutzpflichten	34
III. Involvierte Grundrechtsgehalte	34
1. Menschenwürde (Art. 7 BV)	35
2. Rechtsgleichheit (Art. 8 BV)	35
3. Recht auf Leben und persönliche Freiheit (Art. 10 BV) ...	36
4. Recht auf Hilfe in Notlagen (Art. 12 BV)	37
5. Schutz der Privatsphäre und Datenschutz (Art. 13 BV) ...	38
6. Glaubens- und Gewissensfreiheit (Art. 15 BV)	38
7. Wissenschaftsfreiheit (Art. 20 BV)	39
8. Wirtschaftsfreiheit (Art. 27 BV)	39
Literaturhinweise	40
 § 3 Öffentlicher Gesundheitsschutz	 43
A. Anschauungsfall	43
B. Charakterisierung des öffentlichen Gesundheitsschutzes	43
I. Gesundheitsschutz als Staatsaufgabe	43
II. Gesundheitsbegriff im Rahmen des Gesundheitsschutzes	44
III. Hinweis: Public Health	44
IV. Praktische Bedeutung	45
C. Staatliche Handlungsformen im Gesundheitsschutz	45
D. Prävention	46
I. Unterschiedliche Ansätze	46
II. Grundlagen der Prävention	46
III. Insbesondere: Suchtprävention	47

E. Betäubungsmittelrecht	48
I. Betäubungsmittelgesetz (BetMG)	48
II. Nationale Drogenpolitik	49
F. Verkehr mit Giften	50
I. Vom Giftgesetz zum Chemikaliengesetz	50
II. Chemikaliengesetz	51
G. Lebensmittel und Gebrauchsgegenstände	52
H. Arbeitsschutz und Arbeitssicherheit	54
I. Arbeitsschutz	54
II. Arbeitssicherheit	55
I. Weitere Gebiete	56
I. Arzneimittel und Medizinprodukte (Hinweis)	56
II. Ökologisches Gleichgewicht und Strahlenschutz	56
III. Gentechnologie im Ausserhumanbereich	57
IV. Übertragbare Krankheiten (Hinweis)	57
V. Bestattungswesen	58
VI. Unfallverhütung	58
Literaturhinweise	59
§ 4 Bekämpfung übertragbarer Krankheiten	61
A. Anschauungsfall	61
B. Einleitung	61
C. Epidemien gesetz	63
I. Kompetenzgrundlage	63
II. Aufbau und Inhalt	64
1. Übersicht	64
2. Bundesaufgaben	66
3. Kantonsaufgaben	67
4. Ärzte, Spitäler, Laboratorien, Halter von Erregern	68
III. Meldewesen	68
IV. Grenzsantität	70
V. Individualzwangsmassnahmen	71
1. Tatbestandsvoraussetzungen	71
2. Verfahren	73
VI. Anwendungsbeispiele	74
1. HIV/AIDS-Programm	75
2. SARS-Bekämpfung	76
3. Vogelgrippe	78
Literaturhinweise	80
§ 5 Aspekte der Humanforschung	81
A. Anschauungsfall	81
B. Humanforschung und Gesundheitsrecht	81
C. Geschichtliche Entwicklung	82

D. Verfassungsartikel und Humanforschungsgesetz	85
I. Ausgangslage	85
II. E-Art. 118 a BV	86
III. Humanforschungsgesetz	88
E. Stammzellenforschung	89
I. Ausgangslage	89
II. Stammzellenforschungsgesetz	89
III. Ablauf	90
IV. Pflichten der Bewilligungsinhaber und der Forschungsleitung ..	91
F. Genetische Untersuchungen	92
I. Einleitung	92
II. Gesetz über genetische Untersuchungen beim Menschen (GUMG)	93
1. Geltungsbereich	93
2. Allgemeine Grundsätze	94
3. Restriktionen	95
4. Genetische Untersuchungen im medizinischen Bereich ...	96
a. Grundsätze	96
b. Pränatale Untersuchungen	97
5. Genetische Untersuchungen im Arbeitsbereich	98
6. Genetische Untersuchungen im Versicherungsbereich ...	98
7. Genetische Untersuchungen im Haftpflichtbereich	99
8. Abstammung und Identifizierung	99
9. Expertenkommission	100
10. Strafbestimmungen	101
Literaturhinweise	101
§ 6 Berufe des Gesundheitswesens	103
A. Anschauungsfall	103
B. Berufsarten	103
C. Grundsatz der staatlichen Regelung	104
I. Bildungsbereich	105
II. Berufsausübung	106
III. Anerkennung ausländischer Diplome	106
1. Zuständigkeit für die Anerkennung	107
2. Freizügigkeitsabkommen und EFTA-Abkommen	107
D. Aus-, Weiter- und Fortbildung	109
I. Universitäre Medizinalberufe	109
1. Neuordnung der universitären Medizinalberufe	109
2. Medizinalberufegesetz (MedBG)	110
3. Psychologieberufegesetz (PsyG)	114
II. Nicht-universitäre Medizinalberufe	114
1. Neuordnung der nicht-universitären Medizinalberufe ...	114
2. Berufsbildungsgesetz (BBG)	115

3. Fachhochschulgesetz (FHSG)	117
4. Bolognaform	118
E. Berufsausübung	118
F. Organisationsformen	122
I. Frei praktizierende Leistungserbringer	122
II. Stationäre Einrichtungen	124
III. Andere Einrichtungen	124
IV. Verbände des Gesundheitswesens	124
Literaturhinweise	125
§ 7 Arztrecht (inkl. Haftung und Strafrecht)	127
A. Anschauungsfall	127
B. Übersicht über das Behandlungsverhältnis	127
I. Rechtsgrundlage	129
II. Rechtswidrigkeit	133
III. Aufklärung	134
IV. Einwilligung	136
V. Haftung	138
C. Behandlungsverhältnis als Auftrag nach Art. 394 ff. OR	138
I. Vertragsschluss	138
II. Vertragsinhalt	139
1. Aufklärungspflicht	139
2. Geheimhaltungspflicht	140
3. Krankenunterlagen	140
4. Berufspflichten des öffentlichen Rechts für Ärzte	141
5. Vergütungspflicht	142
6. Nebenpflichten der Patienten	143
III. Haftung	143
IV. Haftung für Dritte	145
1. Wegbedingung der Haftung	146
2. Verjährung	146
D. Öffentlich-rechtliches Behandlungsverhältnis	147
I. Inhalt des Behandlungsverhältnisses	147
II. Haftung	149
E. Strafrecht	150
I. Fahrlässige Körperverletzung und fahrlässige Tötung	151
II. Strafrechtlicher Schutz des Berufsgeheimnisses	152
1. Ausgewählte Sonderfragen	154
2. KVG	156
III. Sterbehilfe	156
1. Passive Sterbehilfe	158
2. Suizid	160
Literaturhinweise	161

§ 8	Krankenversicherung und andere Sozialversicherungen	163
A.	Anschauungsfall	163
B.	Gegenstand des Kapitels	163
C.	Vorläufer und Grundzüge des KVG	164
I.	Vorläufer: «Lex Forrer» und KUVG	164
II.	Zielsetzungen des KVG	164
1.	Solidarische Sozialversicherung	165
2.	Effizienz: Hohe Qualität zu möglichst günstigen Kosten	165
III.	Versicherte Risiken	167
IV.	Zusatzversicherungen	169
D.	Organisation	169
I.	Die Krankenversicherer	169
II.	Weitere Institutionen	172
III.	Staatliche Aufsicht	172
E.	Versicherte Personen (in der Krankenpflegeversicherung)	173
I.	Versicherte Personen	173
II.	Versicherungsverhältnis	174
III.	Wahl- und Wechselfreiheit	175
F.	Finanzierung (der Krankenpflegeversicherung)	177
I.	Finanzierungsverfahren und Rechnungslegung	177
II.	Finanzierungsquellen der Krankenversicherer	177
1.	Überblick	177
2.	Einheitsprämie	178
3.	Kostenbeteiligung der Versicherten	179
III.	Alternative Versicherungsmodelle	180
IV.	Prämienverbilligung	181
V.	Risikoausgleich	182
G.	Versicherungsleistungen	182
I.	Voraussetzungen und Umfang der Kostenübernahme	182
1.	Umfang der Kostenübernahme (Art. 34 KVG)	183
2.	Wirksamkeit, Zweckmässigkeit und Wirtschaftlichkeit	183
II.	Listenprinzip	185
III.	Einzelne Leistungen	186
1.	Allgemeine Leistungen bei Krankheit (Art. 25 KVG)	186
2.	Weitere Leistungen (Art. 26, 29 und 31 KVG)	188
H.	Leistungserbringer	189
I.	Zulassung der Leistungserbringer (Art. 35 ff. KVG)	189
1.	Grundzüge	189
2.	Medizinalpersonen	190
3.	Spitäler und Pflegeheime (Art. 39 KVG)	192
4.	Weitere Leistungserbringer	193
II.	Kontrolle und Sanktionierung der Leistungserbringer	193
1.	Institut des Vertrauensarztes (Art. 57 KVG)	193

2.	Wirtschaftlichkeits- und Qualitätskontrolle (Art. 56 und 58 KVG)	194
3.	Sanktionen (Art. 59 und 92 ff. KVG)	195
I.	Tarifrecht und Kostentragung	196
I.	Grundsätze der Tariffestsetzung und -gestaltung	196
II.	Grundzüge des Tarifabschlussverfahrens	197
III.	Kostentragung und Honorarschuldner	198
1.	Kostenübernahme (Art. 41 KVG)	198
2.	Honorarschuldner und Rechnungsstellung (Art. 42 f. KVG)	201
J.	Revisionen	201
K.	Medizinische Massnahmen in anderen Sozialversicherungen	202
I.	Soziale Unfallversicherung	202
1.	Grundzüge	202
2.	Medizinische Massnahmen	203
II.	Invalidenversicherung	204
1.	Grundzüge	204
2.	Medizinische Massnahmen	205
	Literaturhinweise	206
§ 9	Heilmittelrecht	207
A.	Anschauungsfall	207
I.	Einleitung	207
II.	Geschichtliches	208
B.	Heilmittel	209
I.	Das Heilmittelgesetz	209
1.	Gliederung	210
II.	Arzneimittel	211
1.	Herstellen von Arzneimitteln	212
2.	Zulassung von Arzneimitteln	213
3.	Vertrieb, Verschreibung und Abgabe	214
4.	Einfuhr, Ausfuhr und Handel im Ausland	215
5.	Werbung	216
6.	Publikationspflicht	217
7.	Geldwerte Vorteile	217
8.	Komplementärarzneimittel	219
9.	Blut und Blutprodukte	219
III.	Medizinprodukte	219
IV.	Gemeinsame Bestimmungen für Arzneimittel und Medizinprodukte	220
1.	Klinische Versuche	220
2.	Pharmakopöe	222
3.	Aufsicht	223
4.	Datenschutz	223

V.	Organisatorische Bestimmungen	224
1.	Vollzug des Heilmittelrechtes	224
VI.	Verfahrensbestimmungen und Rechtsschutz	225
C.	Preisgestaltung	225
I.	Allgemeines	225
II.	Arzneimittel im KVG	226
III.	Preisgestaltung bei Medizinprodukten	229
D.	Verhältnis zu anderen Gesetzen und Rechtsgebieten	230
I.	Beräubungsmittelgesetz	230
II.	Lebensmittelrecht	230
III.	Chemikaliengesetz	231
IV.	Transplantationsgesetz	231
V.	Forschung am Menschen	231
VI.	Genetische Untersuchungen am Menschen	232
VII.	Patentrecht	232
VIII.	Produkthaftungspflicht	232
	Literaturhinweise	233
§ 10	Transplantationsmedizin	235
A.	Anschauungsfall	235
B.	Ausgangslage	235
C.	Transplantationsgesetz	236
I.	Zweck und Geltungsbereich des Gesetzes	236
II.	Menschliche Organe, Gewebe und Zellen	237
1.	Unentgeltlichkeit und Handelsverbot	237
2.	Entnahme von Organen, Geweben oder Zellen bei verstorbenen Personen	238
3.	Entnahme von Organen, Geweben oder Zellen bei lebenden Personen	241
4.	Zuteilung von Organen	243
5.	Melde- und Bewilligungspflichten	244
6.	Sorgfaltspflichten	245
7.	Umgang mit embryonalen oder fötalen menschlichen Gewebe oder Zellen	246
III.	Tierische Organe, Gewebe und Zellen	246
IV.	Transplantatprodukte	247
V.	Vollzug	247
VI.	Strafbestimmungen	247
	Literaturhinweise	248
§ 11	Fortpflanzungsmedizin	249
A.	Anschauungsfall	249
B.	Art. 119 BV	249
C.	Fortpflanzungsmedizingesetz (FMedG)	251

I.	Methoden	251
II.	Regelungsgegenstand und Grundsätze	251
III.	Spezifische Vorgaben	252
	1. Zugangsbeschränkung	252
	2. Vorgaben zur Behandlung	253
	3. Verhinderung von Missbräuchen	254
	4. Kontrollen	255
	5. Samenspende	256
	6. Finanzierung	256
	7. Blick ins Ausland	256
	Literaturhinweise	257
	Allgemeine Literatur	259
	Abkürzungen von Erlassen	261
	Allgemeine Abkürzungen	267
	Stichwortverzeichnis	273