

Inhaltsübersicht

Vorwort	VII
Inhalt	XI
Einleitung	1
A. Anlass der Untersuchung	1
B. Untersuchungsgegenstand	6
C. Gang der Untersuchung	8
1. Kapitel Patientenautonomie am Lebensende, Patientenverfügung und Organspende	11
A. Patientenautonomie am Lebensende	11
B. Patientenverfügung	39
C. Organspende	61
D. Sterbehilfe und Organspende bzw. Organspende nach Therapieabbruch	117
2. Kapitel Organspende und Patientenverfügung	147
A. Organmangel	148
B. Verhältnis von Patientenverfügung und Organspende(-erklärung)	157
C. Verantwortung von Gesellschaft, Wissenschaft und Politik sowie vom Gesetzgeber	259
3. Kapitel Schlussbetrachtung	265
Thesen	271
Anhang	277
Abkürzungen	305
Literatur	309
Sachregister	347

Inhalt

Vorwort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Einleitung	1
<i>A Anlass der Untersuchung</i>	1
<i>B Untersuchungsgegenstand</i>	6
<i>C. Gang der Untersuchung</i>	8
1. Kapitel Patientenautonomie am Lebensende, Patientenverfügung und Organspende	11
<i>A. Patientenautonomie am Lebensende</i>	11
I. Sterbenlassen als autonome Bestimmung des Patienten – ärztlicher Ethos	13
1. Menschenwürdiges Sterben	14
a) Ethische Perspektive	15
b) Verfassungsrechtliche Perspektive	17
2. Arzt-Patient-Beziehung als Partnerschaft: Paternalismus vs. Autonomie ..	19
3. Patientenautonomie in Grenzsituationen	24
II. Ärztliche Behandlung am Lebensende	25
1. Lebensende und Tod	25
2. Persönliche Vorsorge hinsichtlich des eigenen Todes	26
a) Patientenverfügung als Vorsorgeverfügung	27
b) Abgrenzung zu anderen Vorsorgeinstrumenten	28
3. Behandlungsvertrag	31
4. (Intensivmedizinische) Behandlung, Behandlungsverzicht und -abbruch	33
a) Zulässigkeit	34
b) Entscheidungsfähigkeit des Patienten	35
c) Entscheidungsunfähigkeit des Patienten	36
III. Postmortale Rechte und Organspende	37
<i>B. Patientenverfügung</i>	39
I. Hintergründe und Bedeutung	40
1. Patientenverfügungsgesetz	40
2. Verbindlichkeit der Patientenverfügung	43
a) Direkte Verbindlichkeit	43
b) Rechtfertigende Wirkung	47
c) Grenzen der Verbindlichkeit	48
3. Rechtsfolgen der Patientenverfügung	48
4. Registrierung der Patientenverfügung	49

II.	Anwendungsbereich der Patientenverfügung	50
1.	Häufiger Inhalt	50
2.	Voraussetzungen der Rechtswirksamkeit	51
a)	Bestimmtheit, Situationsbezug und Reichweite	52
b)	Form und Widerruf	52
c)	Einwilligungsfähigkeit	53
d)	Freiwilligkeit	54
e)	Adressat	55
f)	Mutmaßlicher Wille	55
3.	Betreuungsgericht	56
4.	Organtransplantation und Organspende	56
a)	Organtransplantation und Lebendspende	56
b)	Postmortale Organspende	57
III.	Musterformulare und Textbausteine zur Patientenverfügung	59
C	<i>Organspende</i>	61
I.	Deutsches Transplantationsrecht – Transplantationsgesetz	62
II.	Deutsches System der Organspende und -transplantation	67
1.	Abgrenzung Organspende, -vermittlung und -transplantation. Beteiligte Akteure	67
2.	»Organe« und ihre Stellung in der Rechtsordnung	70
3.	Mögliche, potentielle und realisierte Organspende	71
4.	Strafrechtliche Folgen widerrechtlicher Organspende – »Transplantationsskandal«	73
5.	Subsidiarität der Lebendspende	74
III.	Postmortale Organspende – Rechtslage de lege lata	75
1.	Voraussetzungen und Ablauf einer Organspende (Regelfall)	76
2.	Aufklärung	79
3.	Entnahmeregelungen (§§ 3, 4 TPG): »Entscheidungslösung«	81
4.	Erklärung zur Organspende (§ 3 TPG)	83
a)	Einwilligung und Widerspruch	84
b)	Einwilligungs- und Widerspruchsfähigkeit	84
c)	Dokumentation einer Organspendeerklärung	86
5.	Angehörige und Vertrauenspersonen (§ 4 TPG)	87
a)	Nächste Angehörige (§ 4 Abs. 1, 2), Bevollmächtigte (§ 4 Abs. 3 TPG)	87
b)	Mutmaßlicher Wille (§ 4 Abs. 1 S. 4 TPG)	88
c)	Angehörigengespräch	89
6.	Feststellung des Todes (»Dead-Donor-Rule«)	91
a)	Hintergründe der Todesvoraussetzung in der Transplantationsmedizin	91
b)	Terminologie	93
c)	Todesvoraussetzung i. S. d. TPG	94
aa)	Todes- und Sterbeprozess	94
bb)	Organentnahme nach (Gesamt-)Hirntod	96
(1)	Feststellung des Gesamthirntodes (§ 3 Abs. 1 Nr. 2 i. V. m. § 16 Abs. 1 Nr. 1 TPG)	97
(2)	Rechtliche Perspektive	100

cc)	Organentnahme nach Herz-Kreislauf-Stillstand	101
(1)	Verhältnis § 3 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 zu § 3 Abs. 2 Nr. 2 TPG	101
(2)	Nachweisverfahren (§ 5 TPG) und Legitimation der BÄK (§ 16 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 TPG)	103
(3)	Strafrechtliche Perspektive (§ 19 Abs. 2 TPG)	106
(4)	Bewertung Rechtslage de lege lata	107
d)	Todeskriterien im Ländervergleich	108
IV.	Postmortale Organspende – Rechtslage de lege ferenda	112
1.	Zulässigkeit NBHD neben Gesamthirntodeskonzept (insb. unter Berücksichtigung der Erklärungen in Patientenverfügungen)	113
2.	Rechtspolitische Auseinandersetzung	116
D.	<i>Sterbehilfe und Organspende bzw. Organspende nach Therapieabbruch</i>	117
I.	Abgrenzung zur nicht erlaubten Sterbehilfe	119
II.	Hintergrund zur Sterbehilfe	120
1.	Rechtliche Normierung und Legalisierung der Sterbehilfe	121
2.	Terminologie	125
III.	Rechtsprechung zur Sterbehilfe	127
1.	Urteile seit den 80er-Jahren	127
2.	»Sterbehilfeturteil« des BGH vom 25.06.2010	132
3.	»Sterbehilfeturteil« des VG Berlin vom 30.03.2012	134
IV.	Rechtslage de lege lata zur Sterbehilfe im Kontext zur Organspende	135
1.	In dubio pro vita	136
2.	Teleologische Reduktion	136
3.	Strafrechtliche Perspektive	139
a)	§ 216 StGB: Abgrenzung zur »Tötung auf Verlangen«	139
b)	§ 19 Abs. 2 TPG: Abgrenzung zur Strafbarkeit wegen Widerspruchs	140
V.	Partielle Zulassung NBHD: Organspende nach erlaubter (gewillkürter) Sterbehilfe	140
1.	Rechtspolitische Notwendigkeit	142
2.	Verfassungswidrigkeit der Rechtslage de lege lata	144
3.	Anforderungen de lege ferenda	145
2. Kapitel	Organspende und Patientenverfügung	147
A.	<i>Organmangel</i>	148
I.	Anhaltender Organmangel	150
II.	Drastischer Rückgang der Organspenden. Projekt »Inhousekoordination«	153
III.	Folgerungen	156
B.	<i>Verhältnis von Patientenverfügung und Organspende(-erklärung)</i>	157
I.	Hintergrund	157
1.	Wahrung der Patientenautonomie	160
a)	Patientenverfügung und Organspendeerklärung	160
b)	Patientenverfügung ohne Organspendeerklärung	162
c)	Entscheidungsbefugnisse von Angehörigen und gesetzlichen Vertretern	162
d)	Medizinisch-ethische Sonderfälle	163

e)	Sonderproblem Sterbehilfe und Organspende. Grenzsituationen	165
aa)	Apallisches Syndrom	166
bb)	Locked-In-Syndrom	167
cc)	Demenz	168
dd)	Bewertung	169
2.	Bedeutung	170
II.	(Rang-)Verhältnis	172
1.	Organspende »im Verhältnis zu einer Patientenverfügung« (§ 2 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 und Abs. 1a S. 5 TPG)	172
2.	Vorrangigkeit einer Patientenverfügung gegenüber einer Organspende(-erklärung)	174
3.	Gleichrangigkeit einer Patientenverfügung und einer Organspende(-erklärung)	175
a)	Gemeinsamkeiten und Unterschiede	176
b)	Kompatibilität Patientenverfügung und Organspende(-erklärung)	178
aa)	Intentionen und impliziertes Einverständnis zu intensiv- medizinischen Maßnahmen	179
bb)	Eintritt des (Hirn-)Todes als Ende des Anwendungsbereichs der Patientenverfügung	180
c)	Bewertung	180
4.	Widerspruch von Patientenverfügung und Organspende – Ein »Scheinproblem«?	181
a)	Lebensverlängernde/-erhaltende vs. intensivmedizinische Maßnahmen	182
aa)	Phasen des Sterbeprozesses bis zum Hirntodeintritt als Todeszeitpunkt	183
bb)	Unterscheidung anhand der Begriffe und der dahinterstehenden medizinischen Intention	184
cc)	Notwendigkeit der Differenzierung nach dem Ergebnis der Hirntoddiagnostik	188
dd)	Sonderfall: Eintritt des (Gesamt-)Hirntodes sicher, Zeitpunkt ungewiss	188
(1)	Eintritt Hirntod sicher und absehbar	189
(2)	Eintritt Hirntod sicher, aber Zeitpunkt gänzlich ungewiss	190
ee)	Transplantationsrechtliche Entnahmeregelung	190
ff)	Bewertung	191
b)	Hirntod und »seine Feststellung« (§ 3 Abs. 2 Nr. 2 TPG)	192
c)	Bewertung	195
5.	Aufklärung zum Verhältnis Patientenverfügung und Organspende	195
a)	Aufklärung zur Organspende	196
b)	Aufklärung zur Patientenverfügung	197
6.	Bewertung	198
III.	Konfliktsituationen und deren Auflösung	199
1.	Auslegung einer Patientenverfügung	200
a)	Bedeutung der Auslegung	200
b)	Gang der Auslegung bzw. der Ermittlung des Patientenwillens	203
2.	Fallvarianten und Lösungsansätze – »Arbeitspapier« der BÄK	207
a)	Angehörige und Patientenvertreter	209

b)	»Sterbender Patient« und organprotektive Intensivtherapie	211
c)	Patientenverfügung und schriftliche Organspendeerklärung	213
aa)	Unterscheidung nach Situationen	214
(1)	Vermuteter Hirntod	214
(2)	Erwarteter Hirntod	215
(3)	Herz-Kreislauf-Stillstand – Reanimation?	217
bb)	Unterscheidung nach Form der Organspendeerklärung	219
d)	Patientenverfügung ohne schriftliche Organspendeerklärung	220
e)	Schriftliche Organspendeerklärung ohne Patientenverfügung	220
f)	Keine Patientenverfügung und keine schriftliche Organspende- erklärung	222
g)	Konflikt zwischen Entscheidungsbefugten	222
h)	Scheinbar unlösbarer Konflikt	223
3.	Kritik am Arbeitspapier	224
4.	Bewertung	227
IV.	Organspendeerklärung	227
1.	Formulare, Broschüren und Mustertexte	229
2.	Bedeutung der Notare bei der Beurkundung von Vorsorge- verfügungen	231
3.	Organspendererklärung innerhalb einer Patientenverfügung	234
a)	Kombinationsfähigkeit Organspendeerklärung und Patienten- verfügung	235
b)	Ökonomische Aspekte	237
c)	Registerfähigkeit der Organspendeerklärung	239
d)	Spenderalter	240
e)	Bewertung	240
4.	Formulierungen in der Patientenverfügung zur Konfliktvermeidung	241
a)	Ablehnung einer Organspende	243
b)	Einwilligung in eine Organspende	243
aa)	Formulierungsvorschlag des Bundesministeriums für Justiz	244
bb)	Formulierungsvorschlag der Deutschen Bischofskonferenz und der Bundesärztekammer	246
cc)	Verbindung der Formulierungsvorschläge	247
dd)	Berücksichtigung eines erwarteten Hirntodes (begonnene Hirntoddiagnostik)	248
ee)	Berücksichtigung Non-Heart-Beating und Reanimation	249
c)	Übertragung der Entscheidung einer Organspende auf eine andere Person	250
5.	Formulierungen in einer »externen« Organspendeerklärung	252
6.	Bewertung und Empfehlungen	256
C	<i>Verantwortung von Gesellschaft, Wissenschaft und Politik sowie vom Gesetzgeber</i>	259
I.	Mediziner, Erklärende einer Patientenverfügung, aufklärungsverantwortliche Institutionen	259
II.	Vorsorgeberatende Juristen, Mediziner und Autoren von Fachliteratur	260
III.	Politik und Gesetzgeber	261
IV.	Bundesärztekammer	263

3. Kapitel Schlussbetrachtung	265
Thesen	271
Anhang	277
<i>Anhang 1 – Grafiken</i>	277
<i>Anhang 2 – Notarpraxis</i>	281
<i>Anhang 3 – Textbausteine für eine Organspendeerklärung</i>	290
<i>Anhang 4 – »Arbeitspapier« der BÄK</i>	295
<i>Anhang 5 – Schemata Patientenwille</i>	301
Abkürzungen	305
Literatur	309
Sachregister	347