

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	1
I. Zum Thema	3
II. Zur Methode der Untersuchung	9
1. Überblick	9
2. Zur Rechtsvergleichung	10
3. Zur Rechtstatsachenforschung	11
3.1. Begriffsklärung	11
3.2. Ziel	13
3.3. Entwicklung und Grundlagen	14
3.4. Methoden	18
4. Zur Disziplin des Altenrechts	19
III. Statistische Daten zu Alter und Pflegebedürftigkeit	21
1. Bevölkerungsentwicklung	21
2. Pflegebedürftigkeit	24
IV. Historische Entwicklung der Selbstbestimmung	29
1. Individualistische und organizistische Staatstheorie	29
2. Gesellschaftspolitische Situation	31
3. Selbstbestimmung als Menschenrecht	34
4. Entwicklung der zivilrechtlichen Privatautonomie	35
4.1. Der Vertrag als Grundlage von Recht und Gerechtigkeit	36
4.2. Garantie der Sittlichkeit	40
4.3. Faktische Selbstbestimmungsmöglichkeit als Voraussetzung von Privatautonomie	41
4.4. Privater Besitz als Grundlage der Privatautonomie	42
4.5. Der Einfluss des Römischen Rechts	43
4.6. Naturrecht, Rechtspositivismus und Privatautonomie	45
V. Der verfassungsrechtliche Schutz von Selbstbestimmung und Privatautonomie	49
1. Überblick	49
2. Selbstbestimmungsrecht	52
2.1. EMRK	52
2.2. Österreich	55
2.3. Deutschland	55
3. Privatautonomie	58
3.1. Österreich	58
3.2. Deutschland	61
3.2.1. Überblick	61

3.2.2. Verfassungsrechtliches Sozialstaatsprinzip und Vertragsgerechtigkeit	63
3.2.3. Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	64
3.2.4. Beschränkung der Privatautonomie zum Schutz vor Selbstgefährdung	69
VI. Inhalt und Grenzen der zivilrechtlichen Privatautonomie	71
1. Überblick	71
2. Begriff	74
3. Schutz des Schwächeren	76
3.1. Der Schutz des alten Menschen	79
3.2. § 21 ABGB	80
4. Formen der Privatautonomie im Zivilrecht	82
4.1. Allgemeines	82
4.2. Abschlussfreiheit	86
4.3. Formfreiheit	87
4.4. Inhaltsfreiheit	89
4.4.1. Allgemein	89
4.4.2. Unterhaltsverzicht zu Lasten öffentlicher Fürsorge	90
4.5. Endigungsfreiheit	93
VII. Privatautonomie und Verbraucherschutz	95
1. Die Entwicklung des Verbraucherschutzes	95
2. Beschränkung der Privatautonomie durch den Verbraucherschutz?	99
3. Besondere Aspekte des Verbraucherschutzes bei alten und pflegebedürftigen Personen	102
3.1. Allgemeines	102
3.2. Kompetenzrechtliche Aspekte	103
3.3. Kontrahierungszwang	105
3.4. Kostenwahrheit	106
3.5. Abwesenheitsregelungen	108
3.6. Verbraucherschutzbestimmungen im österreichischen Heimrecht	110
3.6.1. Überblick	110
3.6.2. Bundesrecht: Heimvertragsgesetz	111
3.6.3. Burgenland	119
3.6.4. Kärnten	121
3.6.5. Niederösterreich	124
3.6.6. Oberösterreich	125
3.6.7. Salzburg	126
3.6.8. Steiermark	130
3.6.9. Tirol	132
3.6.10. Vorarlberg	134
3.6.11. Wien	137
3.7. Verbraucherschutzbestimmungen im deutschen Heimrecht	138
3.7.1. Überblick	138
3.7.2. Heimgesetz	140
3.8. Heimrechtlicher Verbraucherschutz in der Rechtsprechung	152
3.8.1. Österreichische Rechtsprechung	153
3.8.2. Deutsche Rechtsprechung	165
VIII. Wirtschaftliche Selbstbestimmung	175
1. Allgemeines	175
2. Grundsicherung in Deutschland	176

3. Pflegegeld und Pflegeversicherung	178
3.1. Österreichisches Pflegegeld	178
3.2. Deutsche Pflegeversicherung	181
3.2.1. Überblick	181
3.2.2. Exkurs: Die Verfassungsmäßigkeit der privaten Pflegeversicherung	183
4. Problematische Differenzierung von Sozial- und Gesundheitskompetenz	184
5. Rechtstatsachen	185
6. Materielle Existenzsicherung und Selbstbestimmung	188
7. Finanzierung der Pflege und Betreuung	191
7.1. Überblick	191
7.2. Was bleibt Heimbewohnern an Einkommen und Vermögen?	192
7.2.1. Österreich	192
7.2.2. Deutschland	199
8. Unterhaltsrecht und sozialhilferechtlicher Regress	204
8.1. Allgemeines	204
8.1.1. Überblick	204
8.1.2. Diskrepanzen zwischen Zivilrecht und Sozialhilferecht	205
8.1.3. Vergleich von ABGB und Sozialhilfegesetzen	205
8.1.4. Forderungsübergang und Verfahren	207
8.1.5. Berücksichtigung des Pflegegeldes bei der Unterhaltsbemessung	209
8.2. Burgenland und Kärnten	211
8.3. Niederösterreich	213
8.4. Oberösterreich	213
8.5. Salzburg	214
8.6. Steiermark	214
8.7. Tirol	215
8.8. Vorarlberg	215
8.9. Wien	216
8.10. Deutschland	216
9. Beistandspflicht und Anrechnung auf den Erbteil	221
10. „Schenkungsanfechtung“	223
10.1. Allgemeines	223
10.2. Widerruflichkeit von Schenkungen	224
10.3. Regelungen der österreichischen Bundesländer	225
10.3.1. Überblick	225
10.3.2. Verfassungsrechtliche Bedenken	226
10.4. Anfechtungsrecht	228
10.4.1. Anfechtung wegen Benachteiligungsabsicht	229
10.4.2. Anfechtung wegen Vermögensverschleuderung	231
10.4.3. Anfechtung unentgeltlicher und ihnen gleichgestellter Verfügungen	232
10.4.4. Konkurrenz landesrechtlicher Regelungen	233
IX. Selbstbestimmungsfähigkeit	235
1. Allgemeines	235
2. Einsichts-, Urteils- und Einwilligungsfähigkeit	237
2.1. Begriffsklärung	237
2.2. Begriffsinhalt	237
2.3. Das Verhältnis zur Geschäftsfähigkeit	239

2.4. Beurteilungszuständigkeit	242
2.5. § 146c ABGB	243
2.6. Altersgrenze von 14 Jahren	245
2.7. Fehlen der Einsichts- und Urteilsfähigkeit	247
X. Privatautonomie bei der medizinischen Behandlung	249
1. Patientenrechte	250
1.1. Überblick	250
1.2. Krankenanstalten- und Kuranstaltengesetz	252
1.3. Patientencharta	255
2. Einwilligung in die medizinische Behandlung	256
2.1. Erfordernis der Einwilligung	256
2.1.1. Allgemeines	256
2.1.2. Österreich	260
2.1.3. Deutschland	260
2.2. Einwilligung als Rechtsgeschäft oder Rechtshandlung?	261
2.3. Einwilligung durch den gesetzlichen Vertreter	263
2.3.1. Überblick	263
2.3.2. Österreich	264
2.3.3. Deutschland	267
2.4. Ärztliche Aufklärung als Voraussetzung einer gültigen Einwilligung	270
3. Grenzen der Selbstbestimmung: Behandlungsabbruch und (Weiter)Behandlung ohne Einwilligung	276
3.1. Behandlungsabbruch durch den Patienten	276
3.2. Vetorecht einwilligungsunfähiger Personen	281
3.3. Behandlungsabbruch durch den Arzt	282
3.4. Behandlungsabbruch aus Kostengründen	284
3.5. Behandlung im Notfall – mutmaßliche Einwilligung	286
3.5.1. Österreich	286
3.5.2. Deutschland	287
3.6. Hilfeleistungspflicht	290
4. Die eigenmächtige Heilbehandlung	292
4.1. Österreich	292
4.2. Deutschland	293
5. Der Behandlungsvertrag	293
XI. Privatautonomie in der Pflege und Betreuung	297
1. Betreuungs- und Heimvertrag	297
1.1. Allgemeines	297
1.2. Die einzelnen Leistungen	297
1.3. Mischvertrag und Dauerschuldverhältnis	301
1.4. Deutschland	302
2. Geschäftsführung ohne Auftrag	305
3. Haftung in der Altenpflege	306
3.1. Erfüllungs- und Besorgungsgehilfenhaftung	308
3.2. Haftung für eingebrachte Sachen	309
3.2.1. Gastwirtehaftung	309
3.2.2. Krankenanstalten	314
3.3. Haftung für Pflegefehler	315
3.3.1. Allgemeines	315
3.3.2. Beispiele	319

4. Selbstbestimmung und Aufsichtspflicht	323
4.1. Allgemeines	323
4.2. Begriffsklärung	324
4.3. Rechtsgrundlagen für eine Haftung wegen Vernachlässigung der Aufsichtspflicht	326
4.4. Kreis aufsichtspflichtiger Personen	328
4.4.1. Eltern	329
4.4.2. Sachwalter/Betreuer	334
4.4.3. Pflege- und Betreuungspersonen	340
5. Freiheitsbeschränkungen in stationären Einrichtungen	355
5.1. Überblick	355
5.2. Was ist eine Beschränkung der Bewegungsfreiheit?	358
5.3. Das Unterbringungsgesetz	359
5.3.1. Allgemeines	359
5.3.2. Voraussetzungen beim Betroffenen	361
5.3.3. Arten der Unterbringung	363
5.3.4. Gerichtsverfahren	364
5.4. Freiheitsbeschränkungen in Pflegeeinrichtungen	366
5.4.1. Rechtstatsachen	366
5.4.2. Österreichische Rechtslage	367
5.4.3. Deutsche Rechtslage	371
5.4.4. Beispiele	378
XII. Selbstbestimmung durch antizipierte Verfügung	383
1. Allgemeines	383
1.1. Überblick	383
1.2. Mutmaßlicher oder tatsächlicher Wille	386
1.3. Zeitliche Gültigkeit antizipierter Verfügungen	390
2. Österreichische Rechtslage	392
2.1. Patientenverfügung	393
2.2. Vorsorgevollmacht und Stellvertretung in Gesundheitsangelegenheiten	395
3. Deutsche Rechtslage	398
3.1. Patientenverfügung	399
3.1.1. Verbindlichkeit	399
3.1.2. Schriftlichkeit	404
3.1.3. Geschäfts- und Einwilligungsfähigkeit	404
3.2. Betreuungsverfügung	406
3.3. Stellvertretung in Gesundheitsangelegenheiten und Vorsorgevollmacht	408
3.3.1. Geschäfts- und Einwilligungsfähigkeit bei antizipierten Verfügungen	412
3.3.2. Schriftform	413
XIII. Zusammenfassung	415
1. Allgemeines	415
2. Grundsätzliches zu Selbstbestimmung und Privatautonomie	416
3. Der Schutz des „Schwächeren“	419
4. Medizinrecht und Altenrecht	421
4.1. Dreiecksverhältnis	421
4.2. Einwilligung in medizinische und pflegerische Maßnahmen	423
4.3. Vertragsregelung	424

4. Selbstbestimmung und Aufsichtspflicht	323
4.1. Allgemeines	323
4.2. Begriffsklärung	324
4.3. Rechtsgrundlagen für eine Haftung wegen Vernachlässigung der Aufsichtspflicht	326
4.4. Kreis aufsichtspflichtiger Personen	328
4.4.1. Eltern	329
4.4.2. Sachwalter/Betreuer	334
4.4.3. Pflege- und Betreuungspersonen	340
5. Freiheitsbeschränkungen in stationären Einrichtungen	355
5.1. Überblick	355
5.2. Was ist eine Beschränkung der Bewegungsfreiheit?	358
5.3. Das Unterbringungsgesetz	359
5.3.1. Allgemeines	359
5.3.2. Voraussetzungen beim Betroffenen	361
5.3.3. Arten der Unterbringung	363
5.3.4. Gerichtsverfahren	364
5.4. Freiheitsbeschränkungen in Pflegeeinrichtungen	366
5.4.1. Rechtstatsachen	366
5.4.2. Österreichische Rechtslage	367
5.4.3. Deutsche Rechtslage	371
5.4.4. Beispiele	378
XII. Selbstbestimmung durch antizipierte Verfügung	383
1. Allgemeines	383
1.1. Überblick	383
1.2. Mutmaßlicher oder tatsächlicher Wille	386
1.3. Zeitliche Gültigkeit antizipierter Verfügungen	390
2. Österreichische Rechtslage	392
2.1. Patientenverfügung	393
2.2. Vorsorgevollmacht und Stellvertretung in Gesundheitsangelegenheiten	395
3. Deutsche Rechtslage	398
3.1. Patientenverfügung	399
3.1.1. Verbindlichkeit	399
3.1.2. Schriftlichkeit	404
3.1.3. Geschäfts- und Einwilligungsfähigkeit	404
3.2. Betreuungsverfügung	406
3.3. Stellvertretung in Gesundheitsangelegenheiten und Vorsorgevollmacht	408
3.3.1. Geschäfts- und Einwilligungsfähigkeit bei antizipierten Verfügungen	412
3.3.2. Schriftform	413
XIII. Zusammenfassung	415
1. Allgemeines	415
2. Grundsätzliches zu Selbstbestimmung und Privatautonomie	416
3. Der Schutz des „Schwächeren“	419
4. Medizinrecht und Altenrecht	421
4.1. Dreiecksverhältnis	421
4.2. Einwilligung in medizinische und pflegerische Maßnahmen	423
4.3. Vertragsregelung	424

4.4. Haftung	426
4.5. Freiheitsbeschränkungen	427
4.6. Antizipierte Verfügungen	429
5. Schlusswort	430
Literaturverzeichnis	431
Stichwortverzeichnis	447