Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	- 13 -
I. Zielsetzung.....	- 14 -
II. Themenabgrenzung	- 15 -
III. Gang der Untersuchung.....	- 15 -
B. Die Beweislastverteilung bei der Haftung für ärztliche Aufklärungsfehler	- 17 -
I. Notwendigkeit der Einwilligung des Patienten.....	- 18 -
1. Einwilligung als Rechtfertigungsgrund im Deliktsrecht	- 19 -
a) Notwendigkeit der Rechtfertigung ärztlichen Handelns.....	- 19 -
b) Schutz der Patientenautonomie durch den <i>informed consent</i>	- 22 -
c) Gesetzliche Anknüpfung.....	- 23 -
2. Die Einholung der Einwilligung als vertragliche Pflicht	- 25 -
3. Wirksamkeitsvoraussetzungen	- 26 -
a) Fähigkeit.....	- 26 -
i. Minderjährige	- 27 -
ii. Dauerhaft geschäftsunfähige Erwachsene.....	- 28 -
b) Rechtzeitig.....	- 29 -
c) Widerruf	- 29 -
II. Aufklärungspflicht.....	- 30 -
1. Arten der Aufklärung.....	- 31 -
a) Selbstbestimmungsaufklärung	- 31 -
i. Diagnoseaufklärung.....	- 32 -
ii. Verlaufsaufklärung	- 33 -
iii. Behandlungsaufklärung.....	- 33 -
iv. Risikoaufklärung	- 35 -
b) Wirtschaftliche Aufklärung.....	- 36 -
c) Abgrenzung zur Sicherungs- bzw. therapeutischen Aufklärung	- 36 -

2. Durchführung der Aufklärung	- 38 -
a) Inhalt und Umfang	- 38 -
b) Aufklärungspflichtiger	- 40 -
c) Adressat	- 41 -
d) Zeitpunkt der Aufklärung	- 42 -
e) Form	- 43 -
f) Entbehrlichkeit der Aufklärung	- 44 -
3. Folgen der Aufklärungsfehler	- 46 -
a) Vertragliche Haftung	- 47 -
b) Deliktische Haftung	- 47 -
III. Beweislastverteilung für die wirksame Einwilligung sowie Aufklärung	- 48 -
1. Beweislast im Deliktsrecht	- 49 -
2. Beweislast im Vertragsrecht	- 50 -
3. Umfang der Beweislast	- 51 -
4. Beweismaß	- 52 -
IV. Beweislast für den Schaden des Patienten und der Kausalität	- 54 -
V. Beweislastverteilung bezüglich der „hypothetischen Einwilligung“	- 56 -
1. Abgrenzung: Mutmaßliche Einwilligung	- 56 -
2. Die hypothetische Einwilligung als Kind des Deliktsrechts	- 58 -
3. Die hypothetische Einwilligung in der vertraglichen Arzthaftung nach § 630h Abs. 2 S. 2 BGB	- 61 -
4. Kritik an dem Einwand der hypothetischen Einwilligung	- 62 -
5. Darlegungs- und Beweislast im Rahmen der hypothetischen Einwilligung	- 63 -
a) Einwand des Arztes	- 65 -
b) Darlegungslast des Patienten bezüglich seines Entscheidungskonflikts	- 65 -
i. Entscheidungskonflikt	- 66 -
ii. Persönliche Anhörung	- 68 -
iii. Maßstab einer „plausiblen“ Darlegung	- 69 -

c) Beweislast des Arztes.....	- 72 -
d) „Musterbeispiel für einen Entscheidungskonflikt“.....	- 73 -
VI. Zusammenfassung	- 75 -
C. Kritik an der dargelegten Rechtsprechungspraxis	- 77 -
D. Alternative Lösungen	- 79 -
I. Die Verletzung des Persönlichkeitsrechts als haftungsrechtliche Anknüpfung.....	- 80 -
1. Kritik der Literatur und Rechtsprechung	- 82 -
a) Gegenargumente der Rechtsprechung	- 82 -
b) Gegenargumente der Literatur	- 85 -
2. Untersuchung der Aufklärungsfehler als Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts.....	- 89 -
a) Vertragliche Pflichtverletzung	- 89 -
b) Verletzung eines Rechts/Rechtsgutes gemäß § 823 Abs.1 BGB	- 90 -
c) Beweislastverteilung der Rechts- bzw. Pflichtverletzung	- 92 -
d) Schadenskompensation	- 94 -
e) Folgen für den Einwand der hypothetischen Einwilligung.....	- 96 -
3. Zwischenfazit.....	- 97 -
II. Beweislastumkehr für Aufklärungsfehler	- 98 -
1. Rechtsprechungspraxis zur „ <i>Vermutung</i> <i>aufklärungsrichtigen Verhaltens</i> “	- 99 -
2. Zur Übertragbarkeit und Vergleichbarkeit im Bereich der ärztlichen Aufklärung	- 101 -
3. Zwischenfazit.....	- 104 -
III. Lösung durch Haftung für verlorene Chancen	- 105 -
1. Haftung für den Verlust von Chancen im Ausland	- 106 -
a) Frankreich	- 108 -
i. Die verlorene Heilungschance	- 109 -
ii. Der Verlust einer Chance einer informierten Entscheidung	- 110 -

iii. Die Bemessung der Chance als Schaden	- 115 -
b) England	- 116 -
i. Verlorene Chancen in der anwaltlichen Haftung	- 117 -
ii. Verlorene Chancen in der Arzthaftung	- 121 -
iii. Haftung für ärztliche Aufklärungsfehler	- 124 -
c) Vereinigte Staaten von Amerika	- 127 -
i. Rechtsprechung der einzelnen Bundesstaaten	- 129 -
ii. Bewertung der Chance	- 132 -
iii. Wrongful birth	- 134 -
d) Zwischenfazit des ausländischen Ausblicks	- 135 -
2. Umsetzung der Haftung für Chancen im deutschen Schadensrecht	- 136 -
a) Abgrenzung zur proportionalen Haftung	- 137 -
b) Literaturstimmen gegen und für die Haftung der verlorenen (Heilungs-)Chance	- 140 -
c) Verlorene Gewinnchancen /Architektenfall	- 143 -
i. Architektenfall	- 144 -
ii. Etwaige Sperrwirkung des § 252 BGB	- 145 -
iii. Vertrauensschaden.....	- 146 -
d) Die verlorene Heilungschance aufgrund von Behandlungsfehlern als eigener Schaden.....	- 148 -
i. Chancenhaftung als Pflicht des Behandlungsvertrages	- 150 -
ii. Deliktische Anknüpfung der Chance	- 151 -
iii. Chance als Vermögenswert	- 152 -
iv. Wert der Chance	- 153 -
v. „Indirektes Schmerzensgeld“	- 154 -
vi. Umsetzbarkeit.....	- 155 -
vii. Parallelen und Unterschiede zur Haftung für verlorene Heilungschancen	- 155 -
e) „Chance auf eine informierte Entscheidung“	- 157 -
3. Zwischenfazit.....	- 158 -

E. Verlust der „informierten Chance“ durch ärztliche Aufklärungsfehler	- 161 -
I. Abgrenzungen.....	- 162 -
1. Abgrenzung zur Haftung für eine Entscheidungschance	- 162 -
2. Abgrenzung zur Haftung für eine Eingriffschance	- 163 -
II. Umsetzung der informierten Chance im deutschen Recht	- 164 -
1. Vertragsverletzung nach §§ 630d, 630e BGB	- 164 -
2. Haftung im vorvertraglichen Schuldverhältnis.....	- 165 -
3. Rechtsgutsverletzung in der deliktischen Haftung	- 166 -
4. Die Rolle der hypothetischen Einwilligung im Verhältnis zum Verlust einer Chance.....	- 168 -
5. Beweislastverteilung.....	- 169 -
6. Verlust der „informierten Chance“ als Vermögensschaden.....	- 170 -
7. Möglichkeit des „Schmerzensgeldes“ im Rahmen der „informierten Chance“	- 172 -
8. Wertberechnung.....	- 174 -
9. Kriterien zur Bemessung des Wertes.....	- 175 -
10. Prozessrechtliche Anknüpfung	- 178 -
11. Eigene Beispiele	- 180 -
III. Zwischenfazit.....	- 184 -
F. Zusammenfassung der Ergebnisse.....	- 187 -
G. Literaturverzeichnis.....	- 191 -
I. Lehrbücher, Monographien, Gutachten.....	- 191 -
II. Kommentare und Handbücher (mit Herausgebern)	- 196 -
III. Aufsätze und Entscheidungsanmerkungen.....	- 198 -
IV. Andere	- 205 -