

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung	17
I. Anstoß für das Gesetz zur Bekämpfung von Korruption im Gesundheitswesen	17
II. Untersuchungsgegenstand	19
1. Hinführung	19
2. Untersuchung im Einzelnen	22
§ 2 Erforderlichkeit einer strafrechtlichen Regelung	25
I. Bedeutung für den Untersuchungsgegenstand	25
II. Notwendigkeit einer strafrechtlichen Norm	26
1. Dimensionen des Gesundheitsmarktes	26
2. Ultima-ratio Prinzip	27
a) Grundlagen des ultima-ratio Prinzips	27
b) Verhaltenskodizes der Pharmaindustrie im Lichte des ultima-ratio Prinzips	29
aa) Defizite der Verhaltenskodizes der Pharmaindustrie	30
bb) Zweckbestimmung der Maßnahmen der Verfahrensordnungen	34
c) Berufsrecht im Lichte des ultima-ratio Prinzips	35
aa) Defizite der berufsrechtlichen Vorschriften	36
bb) Zweckbestimmung berufsrechtlicher Maßnahmen	37
d) Approbationsrecht im Lichte des ultima-ratio Prinzips	41
aa) Defizite der approbationsrechtlichen Vorschriften	43
bb) Zweckbestimmung des Widerrufs der Approbation	44
e) Bewertung	45
f) Ordnungswidrigkeitenrecht im Lichte des ultima-ratio Prinzips	46
aa) § 15 Abs. 1 Nr. 4a HWG	46
bb) § 25 Abs. 1 Nr. 2 ApoG	50
cc) Verhältnis zum Strafrecht	51
g) Zwischenfazit	55
3. Unionsrechtlich determinierte Regelungspflicht	55
a) Der Rahmenbeschluss der Europäischen Union	56
b) Bewertung	58
4. Fazit	59
§ 3 Strafbarkeit des Apothekers nach § 299a StGB	61
I. Bedeutung für den Untersuchungsgegenstand	61
II. Untersuchung des § 299a StGB	62

1. Verlauf des Gesetzgebungsverfahrens	62
a) Bedeutung des Gesetzgebungsverfahrens für die Auslegung des § 299a StGB	62
b) Einzelne Etappen des Gesetzgebungsverfahrens	65
aa) Gesetzesantrag des Freistaates Bayern (BayE)	65
(1) Täterkreis	66
(2) Heilberufliche Bezugs- und Abgabeentscheidung	67
(3) Sog. Berufsrechtsmodell	68
bb) Referentenentwurf des Bundesministeriums der Justiz und für Verbraucherschutz (RefE)	69
(1) Täterkreis	70
(2) Heilberufliche Bezugs- und Abgabeentscheidung	71
(3) Sog. Berufsrechtsmodell	71
cc) Gesetzentwurf der Bundesregierung (RegE)	74
(1) Täterkreis	75
(2) Heilberufliche Bezugs- und Abgabeentscheidung	76
(3) Sog. Berufsrechtsmodell	77
dd) Beschlussempfehlung und Bericht des Ausschusses für Recht und Verbraucherschutz	78
(1) Täterkreis	79
(2) Heilberufliche Bezugs- und Abgabeentscheidung	79
(3) Sog. Berufsrechtsmodell	82
ee) Gesetz zur Bekämpfung von Korruption im Gesundheitswesen ..	82
c) Wille des Gesetzgebers	84
d) Zwischenfazit	87
2. Anwendungsbereich des § 299a StGB aus Apothekersicht	88
a) Tauglicher Täter	88
b) Mögliche Tatvarianten	90
aa) Verordnung von Arznei-, Heil- oder Hilfsmitteln oder von Me- dizinprodukten, § 299a Nr. 1 StGB	90
bb) Bezug von Arznei- oder Hilfsmitteln oder von Medizinprodukten, § 299a Nr. 2 StGB	91
cc) Zuführung von Patienten oder Untersuchungsmaterial, § 299a Nr. 3 StGB	92
(1) Grammatische Auslegung	93
(2) Teleologische Auslegung	94
(a) Geschützte Rechtsgüter des § 299a StGB	94
(aa) Schutz des fairen Wettbewerbs	94
(bb) Schutz des Vertrauens der Patienten in die Integrität heilberuflicher Entscheidungen	95
(b) Anwendung auf den Beispielsfall	98

(3) Historische Auslegung	98
(4) Teleologische Reduktion	101
(a) Abgrenzung zur restriktiven Auslegung	101
(b) Wesen der teleologischen Reduktion	102
(c) Ratio legis des § 299a StGB	103
dd) Auslegung und Rechtsfortbildung durch die Gerichte	104
(1) Grundsätzliche Zulässigkeit der Rechtsfortbildung durch die Gerichte	105
(2) Verfassungsrechtliche Grenzen	107
(3) § 299a Nr. 2 StGB	108
(4) § 299a Nr. 3 StGB	110
3. Bewertung	112
§ 4 Rechtspolitisches Erfordernis einer Strafbarkeit des Apothekers	115
I. Entscheidungsspielräume von Apothekern bei der Abgabe von Arzneimitteln	116
1. Verschreibungspflichtige Arzneimittel	117
a) Entscheidungsspielräume im System der gesetzlichen Krankenversicherung	117
aa) Vorliegen einer Rabattvereinbarung	120
bb) Wirkstoffverordnung	121
cc) Namensverordnung	123
b) Entscheidungsspielräume im System der privaten Krankenversicherung	123
2. Verschreibungsfreie Arzneimittel	124
II. Bewertung	125
§ 5 Strafbarkeit des Apothekers nach anderen Vorschriften	131
I. Strafbarkeit des Apothekers nach §§ 331, 332 StGB	131
1. Grundlegendes zum Amtsträgerbegriff	132
a) Wahrnehmung von Aufgaben öffentlicher Verwaltung	132
b) Sonstige Stelle	134
c) Bestellungsakt	134
2. Ursprünglicher Meinungsstand zur Amtsträgereigenschaft des Apothekers	135
3. Übertragbarkeit der Entscheidung des Großen Senats des Bundesgerichtshofs vom 29. März 2012 auf den Apotheker	136
a) Die Entscheidung im Hinblick auf die Amtsträgereigenschaft	136
b) Konsequenzen der Entscheidung des Großen Senats für den Apotheker	138
II. Strafbarkeit des Apothekers nach § 299 Abs. 1 Nr. 1 StGB	143
1. Strafbarkeit des Apothekers als Inhaber der Apotheke	143
2. Apotheker als Beauftragter der PKV	144
a) Grundlegendes zum Beauftragten- und Unternehmensbegriff des § 299 StGB	144

b) Subsumtion	146
3. Apotheker als Beauftragter der GKV	147
a) Ursprünglicher Meinungsstand zur Beauftragteneigenschaft des Apothekers	147
b) Übertragbarkeit der Entscheidung des Großen Senats des Bundesgerichtshofs vom 29. März 2012 auf den Apotheker	148
aa) Die Entscheidung im Hinblick auf die Beauftragteneigenschaft ..	149
bb) Konsequenzen der Entscheidung des Großen Senats für den Apotheker	150
4. Abwandlung: Strafbarkeit des angestellten Apothekers	156
a) Grundlegendes zum Angestelltenbegriff	156
b) Weitere Tatbestandsmerkmale des § 299 Abs. 1 Nr. 1 StGB	157
c) Konkurrenzen	159
III. Strafbarkeit des Apothekers nach § 263 StGB	162
1. Betrug bei der Abrechnung verschreibungspflichtiger Arzneimittel	162
a) Täuschung	162
aa) Abgrenzung konkludente Täuschung und Täuschung durch Unterlassen	163
bb) Auswirkungen des einheitlichen Apothekenabgabepreises	166
b) Vermögensschaden	168
2. Betrug bei der Abrechnung verschreibungsfreier Arzneimittel	169
a) Eingepreiste Rückvergütung	170
aa) Täuschung	170
bb) Irrtum	171
cc) Vermögensverfügung und Vermögensschaden	172
b) Rückvergütung „auf eigene Rechnung“	174
3. Zwischenfazit	174
IV. Einordnung in den Untersuchungsgegenstand	174
§ 6 Reformvorschlag	177
I. Notwendigkeit einer Reform de lege ferenda	177
II. Hinführung zum Reformvorschlag	178
1. Erweiterung der Bezugsvariante und Aufnahme der heilberuflichen Abgabeentscheidung	178
2. Ergänzung des Straftatenkatalogs des § 100a Abs. 2 StPO	179
III. Reformvorschlag im Einzelnen	181
§ 7 Schlussbetrachtung	183
§ 8 Untersuchungsergebnisse	184
Literaturverzeichnis	188
Stichwortverzeichnis	217