



**Kanzlei für ArztRecht**

[www.arztrecht.org](http://www.arztrecht.org)



# **Scheinselbstständigkeit: Kritische Kooperationsformen (aktuelle Rechtsprechung)**

**Rechtsanwalt Dr. Christoph Osmialowski**  
**Fachanwalt für Medizinrecht**  
Kanzlei für **ArztRecht** Karlsruhe



# Honorarvertrag

- **Auftrag, vertretungs-/stundenweise, Berufsfeld Facharzt Anästhesiologie, Vereinbarung nach Auftragsanfrage**
- **kein Anspruch auf Erteilung / keine Pflicht zur Übernahme von Einsätzen, eigene Arztkleidung**
- **freiberuflich, kein Arbeitnehmer im Sinne des Sozialversicherungsrechts, andere Auftraggeber**
- **Honorar X € je Stunde; Auftragnehmer Steuerpflichten, Rechnung, Berufshaftpflichtvers. selbst**



# Tätigkeit

- **keine Funktion, Besprechung, Supervision**
- **keine Zeiten, bei Dienstvertretung Eintrag Dienstplan**
- **Honorarausfall, Arbeitsutensilien und Versicherung selbst**
- **Rechnungsstellung Stundenhonorar**
- **mehrere Auftraggeber**



# Rechtsfrage

➤ **§ 7 Abs. 1 Satz 1 SGB IV:**

***„Beschäftigung ist die nichtselbständige Arbeit, insbesondere in einem Arbeitsverhältnis ...“***

➤ **BSG zur Nichtselbständigkeit:**

***„in die Organisation ... eingegliedert“ und „persönlich abhängig“***



# Honorarvertrag

- **Auftrag, vertretungs-/stundenweise, Berufsfeld Facharzt Anästhesiologie, Vereinbarung nach Auftragsanfrage**
- **kein Anspruch auf Erteilung / keine Pflicht zur Übernahme von Einsätzen**
- **freiberuflich, kein Arbeitnehmer im Sinne des Sozialversicherungsrechts, andere Auftraggeber**
- **Honorar X € je Stunde; Auftragnehmer Steuerpflichten, Rechnung**

**lediglich Indizwirkung > Schriftformklausel**



# Umstände im Einzelfall

## > Eingliederung = Weisungsgebundenheit

- inhaltlich: Grenze der Therapiefreiheit, § 1 Abs. 2 BÄO
- örtlich: Räume des Krankenhauses vorgegeben
- zeitlich: zumindest bei Dienstübernahme
- formal: Erfüllungsgehilfe, § 278 BGB



# Umstände im Einzelfall

## > **Unabhängigkeit = Unternehmerrisiko**

- **Auftragsfreiheit: Annahme oder Ablehnung**
- **keine Festvergütung: Zeit- oder Pauschalhonorar**
- **mehrere Auftraggeber (Folgauftragsrisiko)**
- **eigener Kapitaleinsatz (Arbeitsmittel, Miete, Kosten-erstattung)**



# Aktuelle Rechtsprechung

- **Hess. LAG, 14.01.2013, Az. 16 Sa 1213/12:  
Facharzt auch selbstständig auf Honorarbasis**
- **SG Berlin, 10.02.2012, Az. S 208 KR 102/09:  
Tätigkeit Anästhesist keine Konkretisierung**
- **LAG Hamm, 07.02.2011, Az. 2 Ta 505/10:  
Honorararzt nicht per se Arbeitnehmer**
- **LAG Thüringen, 29.04.2010, Az. 1 Ta 29/10:  
Einbindung nicht allein ausschlaggebend**



# Sozialgericht Mannheim

## 16.06.2011, Az. S 15 R 2545/09

- **Eingliederung: keine Betriebsstätte (gemieteter Raum), Zeitrahmen**
  
- **kein Unternehmerrisiko:**
  - > **kein Kapitaleinsatz (Miete, Kostenerstattung)**
  - > **kein Steuerung Patientenstrom**
  - > **Zeithonorar, keine „Prämien“**
  
- **Rechtsschein: Krankenhausarzt**



# LSG Baden-Württemberg

## 17.04.2013, Az. L 5 R 3755/11

**Strategie: „Kriterien-Patt“, aber Selbstständigkeit anderweitig rechtswidrig:**

- **Tradition: Anstellung und Niederlassung**
- **KrankenhausR: Versorgungsauftrag durch Angestellte, § 107 SGB V**
- **BerufsR: absolutes Niederlassungsverbot, § 17 MuBO**
- **VergütungsR: nur „Angestellten-/Niedergelassenen-Leistungen“ abrechenbar, SGB V / KHEntgG**



# Gestaltung in der Praxis

- **Honorarvertrag mit Schriftformklausel**
- **volles Vergütungsausfallrisiko (Ablehnungsrecht / keine Lohnfortzahlung + Urlaub)**
- **mehrere Auftraggeber**
- **OP-Bezug, zumindest Einfluss Dienstplan**
- **Honorararztzimmer / häusliches Arbeitszimmer**
- **Nutzungsentgelt / Kostenerstattung**



**Vielen Dank für Ihre  
Aufmerksamkeit!**

**Rechtsanwalt Dr. Christoph Osmialowski  
Fachanwalt für Medizinrecht**

Kanzlei für **Arzt**Recht Karlsruhe

[www.arztrecht.org](http://www.arztrecht.org)