

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung</b> .....	17
-------------------------	----

## *1. Teil*

<b>Einführung in das Thema</b> .....	23
--------------------------------------	----

§ 1 Grundlagen .....	23
A. Das Problem .....	23
B. Ziel der Arbeit .....	28
C. Gang der Untersuchung .....	28
§ 2 Entwicklung und Methoden der Leihmutterschaft .....	29
A. Historische Entwicklung .....	29
B. Terminologie .....	31
C. Medizinische Grundlagen und Methoden .....	33
I. Gründe für Leihmutterschaft .....	34
II. Medizinische Vorgehensweise .....	35
1. Herkunft der Gameten .....	36
2. Methoden medizinisch assistierter Reproduktion .....	36
a) Künstliche Insemination .....	36
b) In-vitro-Fertilisation .....	37
c) Oozytenspende .....	37
d) Gametentransfer .....	37
e) Embryonentransfer .....	37
f) Embryonenspende .....	38
3. Methoden zum Herbeiführen von Leihmutterschaft .....	38
III. Risiken bei Leihmutterschaft .....	38
IV. Folgen der Leihmutterschaft für Mutter und Kind .....	39
D. Leihmutterschaft in Zahlen .....	40

## *2. Teil*

<b>Leihmutterschaft im autonomen Recht</b> .....	43
--	----

§ 3 Autonomes Recht .....	43
A. Leihmutterschaft .....	43

I. Rechtslage in Deutschland .....	44
1. Embryonenschutzgesetz .....	44
2. Adoptionsvermittlungsgesetz .....	46
3. Hintergrund der gesetzgeberischen Entscheidung gegen Leihmutterschaft .....	47
4. Allgemeines Zivilrecht .....	49
a) Verstoß gegen ein gesetzliches Verbot .....	50
b) Verstoß gegen die guten Sitten .....	52
5. Zusammenfassung .....	53
II. Rechtslage in den USA .....	53
1. Regelungen auf Bundesebene .....	54
2. Einzelstaatliche Regelungen .....	58
a) Verbot der Leihmutterschaft .....	58
b) Zulässigkeit von Leihmutterschaft unter bestimmten Voraussetzungen .....	59
c) Keine Regelungen zur Leihmutterschaft .....	62
3. Hintergrund der Rechtslage in den USA .....	64
III. Vergleich .....	66
1. Unterschiede in der Haltung zu Leihmutterschaft .....	67
2. Unterschiede in der gesetzlichen Regelung von Leihmutterschaft in leih- mutterfeindlichen Rechtsordnungen .....	69
IV. Würdigung .....	70
1. Verbot der Leihmutterschaft zum Schutz des Kindes .....	70
a) Störung der Identitätsfindung des Kindes .....	70
b) Schutz der Menschenwürde des Kindes .....	73
2. Verbot der Leihmutterschaft zum Schutz der Leihmutter .....	74
a) Menschenwürde der Leihmutter .....	74
b) Emotionale und moralische Konflikte der Leihmutter .....	76
c) Ausbeutung einer Zwangslage .....	77
3. Recht der Wunscheltern auf Fortpflanzung .....	78
4. Diskriminierungsverbot .....	78
5. Kohärenz der gesetzgeberischen Regelung .....	79
6. Zusammenfassung .....	80
B. Abstammung .....	80
I. Deutschland .....	81
1. Originäre Zuordnung .....	81
a) Mutterschaft .....	81
b) Vaterschaft .....	82
2. Änderung der Eltern-Kind-Zuordnung .....	86
a) Anfechtung .....	86
aa) Vaterschaftsanfechtung .....	86

bb) Anfechtung der Vaterschaft bei Leihmutterschaft .....	87
(1) Notwendigkeit einer Beiwohnungsversicherung auch bei Leihmutterschaft? .....	88
(2) Ausschluss des Anfechtungsrechts der Leihmutter und des Ehemannes gemäß § 1600 Abs. 5 BGB? .....	90
cc) Mutterschaftsanfechtung .....	94
b) Adoption .....	96
aa) Voraussetzungen der Adoption .....	97
bb) Beurteilungsmaßstab .....	97
cc) Tatbestandsvoraussetzungen .....	98
c) Privatrechtliche Übertragung der Elternschaft .....	99
3. Elternschaft gleichgeschlechtlicher Partner .....	99
4. Sonderregelungen für künstliche Befruchtungsmethoden .....	103
5. Bedeutung von genetischer Verwandtschaft und Elternschaft kraft Wil- lenserklärung .....	104
a) Genetische Verwandtschaft .....	104
b) Elternschaft kraft Willenserklärung .....	107
c) Faktische Elternschaft .....	108
6. Hintergrund der Rechtslage in Deutschland .....	108
7. Zwischenergebnis .....	110
II. USA .....	111
1. Originäre Eltern-Kind-Zuordnung .....	112
a) Mutterschaft .....	112
b) Vaterschaft .....	114
c) De facto-parents .....	116
2. Änderung der Eltern-Kind-Zuordnung .....	116
a) Leugnen der Vaterschaft .....	117
b) Gerichtliche Feststellung .....	118
aa) Feststellung der Vaterschaft .....	118
bb) Feststellung der Mutterschaft .....	119
cc) Statusänderung bei Leihmutterschaft .....	119
c) Adoption .....	120
3. Elternschaft gleichgeschlechtlicher Partner .....	121
4. Sonderregelungen für Leihmutterschaft .....	122
a) Model Acts .....	124
b) Parenthood by gestation .....	127
c) Parenthood by genetics .....	129
d) Parenthood by intent .....	131
e) Best interest of the child test .....	134
f) Contractual parenthood .....	135

5. Genetische Verwandtschaft und parenthood by intent .....	135
6. Zwischenergebnis .....	136
7. Hintergrund der Rechtslage in den USA .....	137
III. Vergleich .....	138
1. Sonderregelungen bei medizinisch assistierter Fortpflanzung .....	139
2. Einbeziehung der Parteiinteressen .....	141
3. Relevanz der sozialen Elternschaft .....	142
4. Abstammung bei Leihmutterschaft .....	142
IV. Würdigung .....	144
1. Fehlende Eignung des Abstammungsrechts zur Verhinderung gespaltenen Mutterschaft .....	144
2. Verhinderung der gespaltenen Mutterschaft nicht erforderlich .....	145
3. Keine Rechtfertigung durch generalpräventive Aspekte .....	147
4. Verstoß gegen den Gleichheitssatz .....	149
a) Art. 3 Abs. 3 S. 1 GG .....	149
b) Art. 3 Abs. 2 S. 1 GG .....	150
c) Art. 3 Abs. 1 GG .....	152
5. Fazit und Lösungsmöglichkeiten .....	152
a) Einführung einer Mutterschaftsanfechtung .....	153
b) Sonder-Adoptionsverfahren für genetisch verwandte Wunscheltern ..	154
c) Übertragung der Intentionslösung (parenthood by intent)? .....	154
d) Zwischenergebnis .....	157
C. Staatsangehörigkeit .....	157
I. Deutschland .....	157
1. Erwerb der deutschen Staatsangehörigkeit .....	157
2. Verfahren bei Auslandsgeburt .....	159
a) Antrag auf Ausstellung eines Kinderreisepasses .....	159
b) Nachbeurkundung der Auslandsgeburt .....	161
3. Verfahren zur Feststellung der Staatsangehörigkeit .....	162
II. USA .....	163
1. Erwerb der amerikanischen Staatsangehörigkeit .....	163
2. Verfahren bei Auslandsgeburt .....	165
3. Verfahren zur Feststellung der Staatsangehörigkeit .....	166
III. Vergleich .....	166
IV. Würdigung .....	167
 <i>3. Teil</i> 	
<b>Grenzüberschreitende Leihmutterschaft</b> .....	<b>170</b>
§ 4 Verfahrensrechtliche Anerkennung ausländischer Entscheidungen .....	171
A. Deutschland .....	171

I. Anerkennungsgrundsätze .....	172
1. Verfahrensrechtliche und kollisionsrechtliche Anerkennung .....	172
2. Gegenstand verfahrensrechtlicher Anerkennung .....	172
3. Verfahrensrechtliche Anerkennung von Abstammungsentscheidungen ..	174
a) Anerkennungsmaßstab .....	174
b) Verfahren .....	177
c) Wirkungen der Anerkennung .....	177
d) Anerkennungshindernisse .....	178
II. Verfahrensrechtliche Anerkennung im Einzelnen .....	178
1. Elternschaft kraft Gesetzes oder Vertrag .....	178
2. Ausländische Urkunden und Registereinträge .....	179
3. Gerichtliche Mitwirkung als Tatbestandsmerkmal .....	181
4. Ausländische Gerichtsurteile .....	184
a) Konstitutive oder deklaratorische Gerichtsentscheidung .....	184
b) Inhalt der ausländischen Entscheidung .....	184
c) Ausländische Entscheidungen mit Wirkung inter partes .....	186
5. Adoptionsentscheidungen .....	186
III. Anerkennungshindernisse .....	188
1. Fehlende internationale Zuständigkeit .....	188
2. Ordre public .....	189
a) Zuordnung des Kindes zur Wunschkutter .....	191
aa) Vergleichbares Ergebnis nach deutschem Recht .....	191
bb) Kein Verstoß gegen tragende Grundsätze des deutschen Rechts	192
(1) Kein Verstoß gegen die Wertungen des AdWirkG und ESchG	193
(2) Kein Verstoß gegen Grundrechte .....	193
(3) Kein ordre public-Verstoß wegen forum shopping .....	194
(4) Folgen der Bejahung eines ordre public-Verstoßes .....	195
(5) Wertungen der Europäischen Menschenrechtskonvention ...	196
(6) Wertungen der UN-Kinderrechtskonvention .....	200
cc) Fazit .....	201
b) Zuordnung des Kindes zum Wunschvater .....	201
c) Zuordnung zu gleichgeschlechtlichen Co-Eltern .....	202
3. Sonstige Anerkennungshindernisse .....	204
IV. Zusammenfassung .....	204
B. USA .....	205
I. Anerkennungsgrundsätze .....	205
1. Verfahrensrechtliche und kollisionsrechtliche Anerkennung .....	205
2. Gegenstand verfahrensrechtlicher Anerkennung .....	207
3. Verfahrensrechtliche Anerkennung im amerikanischen Recht .....	209
a) Pflicht zur verfahrensrechtlichen Anerkennung .....	210

b) Reichweite der Anerkennung .....	213
aa) Urteile .....	213
bb) Public acts .....	215
cc) Records .....	215
c) Ausnahmen von der Anerkennungspflicht .....	216
aa) Fehlen einer public policy-Ausnahme .....	216
bb) Einschränkungen durch das Due Process-Gebot .....	216
cc) Mittelbare public policy Ausnahme? .....	218
d) Ausländische Entscheidungen .....	220
II. Anerkennung im Einzelnen .....	220
1. Fallkonstellationen .....	220
2. Elternstellung kraft Gesetzes .....	222
3. Geburtsurkunde bzw. Registereintrag .....	222
4. Gerichtliche Mitwirkung als Tatbestandsmerkmal .....	226
5. Schwesterstaatliche Abstammungsurteile .....	226
6. Adoptionsentscheidungen .....	231
7. Ausländische Gerichtsentscheidungen .....	234
8. Zusammenfassung .....	235
C. Vergleich .....	236
D. Würdigung .....	237
§ 5 Kollisionsrecht .....	239
A. Deutschland .....	239
I. Qualifikation .....	240
II. Abstammungsstatut .....	242
1. Anwendbarkeit von Art. 19 EGBGB .....	242
a) Vorrangige völkerrechtliche Regelungen .....	242
b) Anwendbarkeit in Leihmutterfällen .....	243
c) Kollisionsrechtliche Einkleidung der Frage der Abstammung eines Kindes .....	243
2. Anknüpfung im Einzelnen .....	244
a) Art. 19 Abs. 1 S. 1 EGBGB .....	244
aa) Gewöhnlicher Aufenthalt eines Säuglings .....	245
bb) Ausländisches Recht als Abstammungsstatut .....	249
b) Art. 19 Abs. 1 S. 2 EGBGB .....	250
aa) Heimatrecht der Mutter .....	250
bb) Heimatrecht des Vaters .....	251
cc) Heimatrecht eines Co-Elternteils .....	252
c) Art. 19 Abs. 1 S. 3 EGBGB .....	253
3. Verhältnis der Anknüpfungsalternativen .....	254
a) Kollisionsfälle im Rahmen des Art. 19 EGBGB .....	255

b) Verhältnis der Anknüpfungsmerkmale .....	256
aa) Kollidierende Zuordnungen .....	256
bb) Faktischer Muttermangel .....	260
4. Statutenwechsel .....	260
III. Ordre Public .....	261
IV. Unionsrechtliche Vorgaben bei der Anerkennung ausländischer Statusent-	
scheidungen .....	262
1. Unionsrechtliche Pflicht zur Rechtslagenanerkennung in Statusfragen? .....	264
a) Übertragbarkeit auf andere Statusverhältnisse .....	265
b) Inhalt des Anerkennungsprinzips .....	266
2. Anerkennung von Anerkennungsentscheidungen .....	269
3. CIEC-Mutterschaftsfeststellungsübereinkommen .....	270
V. Anfechtungsstatut .....	270
1. Anfechtung der Mutterschaft .....	270
a) Deutsches Abstammungsstatut .....	271
b) Ausländisches Abstammungsstatut .....	271
2. Anfechtung der Vaterschaft .....	272
3. Ordre public .....	272
VI. Adoptionsstatut .....	272
1. Anwendbares Recht .....	273
2. Deutsches Adoptionsstatut .....	273
3. Ausländisches Adoptionsstatut .....	274
VII. Internationales Erb- und Unterhaltsrecht .....	275
VIII. Zusammenfassung .....	275
B. USA .....	276
I. Choice of law in den USA .....	277
1. Vorbemerkung .....	277
2. First Restatement .....	279
3. Governmental interest analysis .....	281
4. Better law approach .....	282
5. Second Restatement .....	284
II. Grenzüberschreitende Leihmutterschaftsfälle in den USA .....	285
1. Fallkonstellationen .....	286
2. Abstammungsstatut .....	286
a) First Restatement .....	287
aa) Familienrechtliche Qualifikation .....	287
bb) Vertragsrechtliche Qualifikation .....	288
cc) Adoptionsrechtliche Qualifikation .....	289
dd) Zusammenfassung .....	289
b) Governmental interest analysis .....	289

c) Better law approach .....	291
d) Second Restatement .....	291
3. Adoptionsstatut .....	291
III. Zusammenfassung .....	292
C. Vergleich .....	293
D. Würdigung .....	295
I. Kollisionsrechtlicher Handlungsbedarf? .....	296
II. Vermeidung hinkender Rechtsverhältnisse .....	297
1. Änderung des Kollisionsrechts .....	297
2. Vereinheitlichung des materiellen Abstammungsrechts .....	298
3. Rechtslagenanerkennung de lege ferenda .....	298
4. Fazit .....	301
III. Klarstellung im Rahmen von Art. 19 EGBGB .....	301
1. Gewöhnlicher Aufenthalt, Art. 19 Abs. 1 S. 1 EGBGB .....	302
2. Rangverhältnis der Anknüpfungsalternativen .....	302
 <i>4. Teil</i> 	
<b>Zusammenfassung und Lösungsvorschläge</b> .....	<b>303</b>
§ 6 Zusammenfassung der bisherigen Ergebnisse .....	303
A. Leihmutterschaft im autonomen Recht .....	303
B. Grenzüberschreitende Leihmutterschaft .....	304
§ 7 Lösungsvorschläge für das deutsche Recht .....	305
A. Abschluss eines internationalen Übereinkommens .....	306
B. Autonome Lösungsmöglichkeiten .....	309
I. Materielles Recht .....	309
II. Internationales Privatrecht .....	310
III. Internationales Zivilverfahrensrecht .....	310
<b>Ergebnis</b> .....	<b>311</b>
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>313</b>
<b>Sachwortregister</b> .....	<b>324</b>