

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	17
-------------------------	----

1. Teil

Einführung in das Thema	23
§ 1 Grundlagen	23
A. Das Problem	23
B. Ziel der Arbeit	28
C. Gang der Untersuchung	28
§ 2 Entwicklung und Methoden der Leihmutterchaft	29
A. Historische Entwicklung	29
B. Terminologie	31
C. Medizinische Grundlagen und Methoden	33
I. Gründe für Leihmutterchaft	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 Leihmutterchaft	38
III. Risiken bei Leihmutterchaft	38
IV. Folgen der Leihmutterchaft für Mutter und Kind	39
D. Leihmutterenschaft in Zahlen	40

2. Teil

Leihmutterchaft im autonomen Recht	43
§ 3 Autonomes Recht	43
A. Leihmutterchaft	43

I.	Rechtslage in Deutschland	44
1.	Embryonenschutzgesetz	44
2.	Adoptionsvermittlungsgesetz	46
3.	Hintergrund der gesetzgeberischen Entscheidung gegen Leihmutterchaft	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 Leihmutterchaft	58
b)	Zulässigkeit von Leihmutterchaft unter bestimmten Voraussetzungen	59
c)	Keine Regelungen zur Leihmutterchaft	62
3.	Hintergrund der Rechtslage in den USA	64
III.	Vergleich	66
1.	Unterschiede in der Haltung zu Leihmutterchaft	67
2.	Unterschiede in der gesetzlichen Regelung von Leihmutterchaft in leihmutterfeindlichen Rechtsordnungen	69
IV.	Würdigung	70
1.	Verbot der Leihmutterchaft zum Schutz des Kindes	70
a)	Störung der Identitätsfindung des Kindes	70
b)	Schutz der Menschenwürde des Kindes	73
2.	Verbot der Leihmutterchaft 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 Leihmuttertum	87
(1) Notwendigkeit einer Beiwohnungsversicherung auch bei Leihmuttertum?	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 Willenserklärung	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 Leihmuttertum	119
c) Adoption	120
3. Elternschaft gleichgeschlechtlicher Partner	121
4. Sonderregelungen für Leihmuttertum	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 Fortpfianzung	139
2. Einbeziehung der Parteiinteressen	141
3. Relevanz der sozialen Elternschaft	142
4. Abstammung bei Leihmutterchaft	142
IV. Würdigung	144
1. Fehlende Eignung des Abstammungsrechts zur Verhinderung gespaltener 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>	
Grenzüberschreitende Leihmutterschaft	170
§ 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. Adoptionentscheidungen	186
III. Anerkennungshindernisse	188
1. Fehlende internationale Zuständigkeit	188
2. Ordre public	189
a) Zuordnung des Kindes zur Wunschmutter	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. Schwesternstaatliche 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 Statusentscheidungen	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-Mutterschaftsfeststellungsbereinkommen	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>	
Zusammenfassung und Lösungsvorschläge	303
§ 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
Ergebnis	311
Literaturverzeichnis	313
Sachwortregister	324