

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
<i>Kapitel 1: Einführung</i>	1
I. Einleitung.....	1
II. Disziplinübergreifende Erkenntnisse	4
III. Konzeption der Arbeit.....	19
<i>Kapitel 2: Bisherige Konzepte und Begriffsvorschlag</i>	21
I. Von Konzepten und Kontroversen.....	21
II. Begriffsvorschlag: Reproduktive Freiheiten als Analysebegriff.....	30
<i>Kapitel 3: Reproduktive Freiheiten in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts</i>	49
I. Einleitung.....	49
II. Zum Verhältnis von Sexualität und Reproduktion	53
III. Von der Freiheit, über die eigene Fortpflanzungsfähigkeit zu bestimmen	77
IV. Zum Verhältnis von Ehe, Familie und reproduktiven Freiheiten	106
V. Vom Schutz von Schwangeren und zur Freiheit, eine Schwangerschaft zu beenden	158
VI. Zusammenfassung und Würdigung der Rechtsprechung	236
<i>Kapitel 4: Reproduktive Freiheiten in der Verfassungsrechtsliteratur</i>	251
I. Einleitung.....	251
II. Reproduktion als Bestandteil des verfassungsrechtlichen Schutzes der Ehe (Art. 6 Abs. 1 Alt. 1 GG).....	252

III.	Reproduktive Freiheiten als Bestandteil des Familiengrundrechts (Art. 6 Abs. 1 Alt. 2 GG).....	274
IV.	Reproduktion als Bestandteil des Elternrechts (Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG).....	278
V.	Schwangerschaft, Geburt und Stillzeit als Teil des Schutz- und Fürsorgeanspruchs der Mutter (Art. 6 Abs. 4 GG).....	282
VI.	Reproduktive Freiheiten als Bestandteil des Rechts auf körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 GG).....	286
VII.	Das Recht auf reproduktive Selbstbestimmung als Teil des allgemeinen Persönlichkeitsrechts (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG).....	288
VIII.	Reproduktive Freiheiten als Bestandteil der allgemeinen Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG).....	306
IX.	Exkurs: Embryozentrierte Erörterung reproduktiver Fragestellungen im Rahmen von Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 GG bzw. Art. 1 Abs. 1 GG.	312
X.	Zusammenfassung und Würdigung der Literatur	319
 <i>Kapitel 5: Reproduktive Rechte im internationalen Recht</i>		329
I.	Einleitung.....	329
II.	Menschenrechtliche Garantien	331
III.	Europäische Menschenrechtskonvention und Äußerungen des Europarats.....	352
IV.	Zusammenfassung und Würdigung.....	360
 <i>Kapitel 6: Zur angemessenen grundrechtlichen Konzeption reproduktiver Freiheiten</i>		363
I.	Einleitung.....	363
II.	Berücksichtigung internationaler Garantien bei der Auslegung von Grundrechten.....	364
III.	Wesentliche Grundrechtsnormen für die Gewährleistung reproduktiver Freiheiten	367
IV.	Lebensweltlich orientierte Überlegungen zur angemessenen grundrechtlichen Konzeption reproduktiver Freiheiten	381
 <i>Kapitel 7: Schlussbetrachtung</i>		417
Literaturverzeichnis.....		423
Sachregister.....		433

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Kapitel 1: Einführung	1
I. <i>Einleitung</i>	1
II. <i>Disziplinübergreifende Erkenntnisse</i>	4
III. <i>Konzeption der Arbeit</i>	19
Kapitel 2: Bisherige Konzepte und Begriffsvorschlag	21
I. <i>Von Konzepten und Kontroversen</i>	21
1. Reproduktive Gesundheit	21
2. Reproduktive Autonomie und Selbstbestimmung	23
3. Reproduktive Gerechtigkeit	28
II. <i>Begriffsvorschlag: Reproduktive Freiheiten als Analysebegriff</i>	30
1. Begriffskonzeption	31
a) Freiheiten des Individuums als Ausgangspunkt.....	32
b) Gleichheitsrechtliche Adressierung	34
c) Orientierung an der Lebenswirklichkeit	37
2. Umfang des Begriffs der reproduktiven Freiheiten	38
3. Differenzierung des Begriffs der reproduktiven Freiheiten	40
4. Abgrenzungen und Überschneidungen	43
a) Reproduktive Freiheiten und das Recht auf sexuelle Selbstbestimmung (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG)	44
b) Reproduktive Freiheiten und das Recht auf körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 GG)	47

Kapitel 3: Reproduktive Freiheiten in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts.....	49
<i>I. Einleitung.....</i>	49
<i>II. Zum Verhältnis von Sexualität und Reproduktion.....</i>	53
1. Einleitung	53
2. Entscheidung zum Verbot homosexueller Handlungen (1957)	54
a) Inhalt	55
b) Würdigung.....	60
3. Entscheidung zum Geschwisterbeischlafverbot (2008).....	63
a) Inhalt	65
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	65
bb) Abweichendes Votum	70
b) Würdigung.....	71
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	71
bb) Abweichendes Votum	74
4. Zusammenfassung und Würdigung	74
<i>III. Von der Freiheit, über die eigene Fortpflanzungsfähigkeit zu bestimmen.....</i>	77
1. Einleitung	77
2. Exkurs: BGH-Entscheidung zur ärztlichen Haftung nach freiwilliger Sterilisation (1976).....	78
a) Inhalt	78
b) Würdigung.....	80
3. Entscheidung zur ärztlichen Haftung nach fehlgeschlagener Sterilisation (1997).....	81
a) Inhalt	82
b) Würdigung.....	84
4. Entscheidungen zum Transsexuellengesetz	86
a) Inhalt	89
aa) Trans I-Entscheidung (1978).....	89
bb) Trans II-Entscheidung (1982).....	90
cc) Trans V-Entscheidung (2005).....	90
dd) Trans VIII-Entscheidung (2011).....	91
b) Würdigung.....	95
aa) Phase I.....	95
bb) Phase II	97
5. Zusammenfassung und Würdigung	103

<i>IV. Zum Verhältnis von Ehe, Familie und reproduktiven Freiheiten</i>	106
1. Einleitung	106
2. Exkurs: BGH-Entscheidung zur Zerrüttung der Ehe (1966)	107
a) Inhalt	107
b) Würdigung.....	109
3. Trans I-Entscheidung (1978).....	110
a) Inhalt	110
b) Würdigung.....	111
4. Entscheidung zum Unterhaltsvorrang (1984)	111
a) Inhalt	112
b) Würdigung.....	112
5. Entscheidung zum Familiennachzug (1987)	113
a) Inhalt	113
b) Würdigung.....	114
6. Nichtannahmebeschluss zur Eheschließung zwischen gleichgeschlechtlichen Personen (1993).....	114
a) Inhalt	115
b) Würdigung.....	115
7. Entscheidung zum Lebenspartnerschaftsgesetz (2002)	116
a) Inhalt	117
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit.....	118
bb) Abweichendes Votum	118
b) Würdigung.....	120
aa) Senatsmehrheit.....	121
bb) Abweichendes Votum	121
8. Entscheidung zur Kostentragung der assistierten Reproduktion (2007) .	124
a) Inhalt	125
b) Würdigung.....	129
9. Nichtannahmebeschluss zur Kostentragung der assistierten Reproduktion (2009)	130
a) Inhalt	130
b) Würdigung.....	132
10. Entscheidung zur Hinterbliebenenversorgung (2009).....	133
a) Inhalt	133
b) Würdigung.....	135
11. Entscheidung zum Erbschaft- und Schenkungsteuergesetz (2010)	136
a) Inhalt	136
b) Würdigung.....	137
12. Entscheidung zum Familienzuschlag (2012)	138
a) Inhalt	138
b) Würdigung.....	139
13. Entscheidung zur Sukzessivadoption (2013)	140

a) Inhalt	140
b) Würdigung.....	142
14. Entscheidung zum Ehegattensplitting (2013)	143
a) Inhalt	143
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	144
bb) Abweichendes Votum	145
b) Würdigung.....	146
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	147
bb) Abweichendes Votum	147
15. Entscheidung zur Stiefkindadoption (2019).....	147
a) Inhalt	148
b) Würdigung.....	151
16. Zusammenfassung und Würdigung	153
<i>V. Vom Schutz von Schwangeren und zur Freiheit, eine Schwangerschaft zu beenden.....</i>	158
1. Einleitung	158
2. Entscheidung zum Kündigungsschutz von Schwangeren (1972)	160
a) Inhalt	161
b) Würdigung.....	162
3. Schwangerschaftsabbruch I-Entscheidung (1975)	163
a) Inhalt	164
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	164
(1) Konzeption des Embryos	164
(2) (Grund)-Rechtspositionen der schwangeren Frau.....	164
(3) Rolle der Ärzteschaft	168
bb) Abweichendes Votum	169
(1) (Grund)-Rechtspositionen der schwangeren Person	169
(2) Konzeption des Embryos	172
(3) Gesellschaftliche und politische Bedingungen	172
b) Würdigung.....	174
aa) Senatsmehrheit	174
(1) Verfassungsrechtsdogmatische Überlegungen	174
(2) Konzeption des Embryos	175
(3) Rechte und Pflichten der schwangeren Person	176
(a) Schwangerschaft als Teil der Intimsphäre	176
(b) Austragungspflicht.....	177
(c) Paternalistischer Ansatz	177
(d) Leitbild von Frauen als Mütter.....	178
(e) Bevölkerungspolitische Hintergrundannahme	180
(4) Stigmatisierende Bilder der Ärzteschaft	181
(5) Moraleische Maßstäbe.....	182

bb) Abweichendes Votum	183
(1) (Grund)-Rechtspositionen der schwangeren Person	183
(a) Ungewollte Schwangerschaft als Konfliktsituation	183
(b) Individuelle Motivationslagen	184
(3) Konzeption des Embryos	184
(4) Gesellschaftliche und politische Bedingungen	184
4. Schwangerschaftsabbruch II-Entscheidung (1993).....	185
a) Inhalt	186
aa) Entscheidung der Senatsmehrheit	186
(1) Konzeption des Embryos	186
(2) (Grund-)Rechtspositionen der schwangeren Person	187
(3) Vorgabe der Beratungspflicht und Wartefrist	191
(4) Kostenübernahmeverbot durch Krankenversicherung	194
(5) Flächendeckender Zugang	195
(6) Rolle der Ärzteschaft	196
(7) Rolle des engeren sozialen Umfelds	199
(8) Gesellschaftliche und politische Bedingungen	200
bb) Abweichendes Votum I	202
(1) (Grund-)Rechtspositionen der schwangeren Person	203
(2) Konzeption des Embryos	208
(3) Aufgabe des Gesetzgebers	209
cc) Abweichendes Votum II	210
(1) Kostenübernahme durch Krankenversicherung	210
(2) Regulierung des Schwangerschaftsabbruchs als „Notordnung“	211
b) Würdigung.....	211
aa) Senatsmehrheit	211
(1) Verfassungsrechtsdogmatische Überlegungen	211
(2) Konzeption des Embryos	212
(3) Umfassende Schutzwürdigkeit gegenüber dem Embryo	212
(4) Rechte und Pflichten der schwangeren Person	213
(a) Austragungspflicht	213
(b) Paternalistischer Ansatz	214
(c) Leitbild von Frauen als Mütter	215
(d) Bevölkerungspolitische Hintergrundannahme	215
(e) Embryozentrierter Verantwortungsbegriff	216
(f) Hinweis auf psychische Spätfolgen nicht belegbar	217
(5) Stigmatisierende Begründung des Verbots der Kostenübernahme durch Krankenversicherung	218
(6) Ärzteschaft als moralische Instanz	220
(7) Gesamtgesellschaftliche und embryozentrierte Perspektive bei der Interpretation des Schutzauftrags des Art. 6 Abs. 4 GG	222

(8) Umfassende verfassungsrechtliche und völkerrechtliche Vorgaben für rechtliche und soziale Bedingungen	223
(9) Moraleische Maßstäbe.....	224
bb) Abweichendes Votum I	224
(1) (Grund)-Rechtspositionen der schwangeren Person	224
(a) Zum Verhältnis von Sexualität und Kinderwunsch	225
(b) Ungewollte Schwangerschaften im Kontext soziologischer Erkenntnisse	225
(c) Freiheitsfundierter Verantwortungsbegriff	225
(d) „Zweiheit in Einheit“ als grundrechtsdogmatischer Ausgangspunkt.....	226
(2) Stufenkonzept der staatlichen Schutzpflicht	227
cc) Abweichendes Votum II.....	227
dd) Exkurs: Moraleische Vorverständnisse bei der Verfassungsinterpretation.....	228
5. Entscheidung zur Haftung nach fehlgeschlagener Sterilisation (1997) ..	228
a) Inhalt	229
b) Würdigung.....	230
6. Entscheidung zum Unterhaltsverzichtsvertrag (2001).....	230
a) Inhalt	230
b) Würdigung.....	232
7. Zusammenfassung und Würdigung	233
<i>VI. Zusammenfassung und Würdigung der Rechtsprechung</i>	236
Kapitel 4: Reproduktive Freiheiten in der Verfassungsrechtsliteratur	251
<i>I. Einleitung.....</i>	251
<i>II. Reproduktion als Bestandteil des verfassungsrechtlichen Schutzes der Ehe (Art. 6 Abs. 1 Alt. 1 GG).....</i>	252
1. Gewährleistungsgehalt	255
a) Ehegestaltungsfreiheit.....	255
b) Exkurs: Leitbild der verschiedengeschlechtlichen Ehe als Basis der Familiengründung.....	256
c) Exkurs: Bevölkerungsreproduktion als gesellschaftliche Aufgabe und Abgrenzungskriterium	257
2. Würdigung	262
a) Unklares Verhältnis zwischen Individuum und Kollektiv	263

b) Exkurs: Zum Problem von interpretationsfest deklarierten Leitbildern	264
c) Verkürzung des verfassungsrechtlichen Ehebegriffs	266
d) Kollision mit Vielfalt von Lebens- und Familienmodellen	268
e) Ungleichwertige Freiheitsrechte und Missachtung von Gleichheitsrechten	270
f) Methodik der Verfassungsinterpretation	272
<i>III. Reproduktive Freiheiten als Bestandteil des Familiengrundrechts (Art. 6 Abs. 1 Alt. 2 GG).....</i>	274
1. Gewährleistungsgehalt	274
2. Würdigung	277
<i>IV. Reproduktion als Bestandteil des Elternrechts (Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG)</i>	278
1. Gewährleistungsgehalt	279
2. Würdigung	281
<i>V. Schwangerschaft, Geburt und Stillzeit als Teil des Schutz- und Fürsorgeanspruchs der Mutter (Art. 6 Abs. 4 GG)</i>	282
1. Gewährleistungsgehalt	283
2. Würdigung	285
<i>VI. Reproduktive Freiheiten als Bestandteil des Rechts auf körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 2 GG).....</i>	286
1. Gewährleistungsgehalt	286
2. Würdigung	288
<i>VII. Das Recht auf reproduktive Selbstbestimmung als Teil des allgemeinen Persönlichkeitsrechts (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG).....</i>	288
1. Gewährleistungsgehalt	291
a) Freiheit, sich fortzupflanzen:	
Inanspruchnahme reproduktionsmedizinischer Verfahren	291
aa) Hinzuziehung ärztlicher Unterstützung.....	292
bb) Hinzuziehung von freiwillig handelnden Dritten	294
cc) Differenzierung nach Indikationslagen	294
dd) Zukunftsoffenheit des Rechts auf reproduktive Selbstbestimmung	295

ee) Reproduktive Selbstbestimmung für die weiteren am Reproduktionsvorgang Beteiligten	296
b) Freiheit, sich (nicht) fortzupflanzen: Inanspruchnahme gendiagnostischer Verfahren	297
c) Freiheit, sich nicht fortzupflanzen: Inanspruchnahme von Verhütungsmitteln und einer freiwilligen Sterilisation	298
d) Freiheit, eine Schwangerschaft zu beenden	299
e) Selbstbestimmte Entscheidungen während Schwangerschaft und Geburt.....	302
2. Würdigung	303
a) Inanspruchnahme reproduktionsmedizinischer Verfahren	304
b) Alltagsrelevante Fragen der Reproduktion als Leerstelle	304
c) Umfassender Schutz	305
 <i>VIII. Reproduktive Freiheiten als Bestandteil der allgemeinen Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG)</i>	306
1. Gewährleistungsgehalt	307
2. Würdigung	309
 <i>IX. Exkurs: Embryozentrierte Erörterung reproduktiver Fragestellungen im Rahmen von Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 GG bzw. Art. 1 Abs. 1 GG....</i>	312
1. Kein expliziter Schutz von Embryonen im Grundgesetz.....	313
2. Uneindeutige Entstehungsgeschichte des Art. 2 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 GG..	314
3. Ungelöste Streitpunkte zum verfassungsrechtlichen Schutz des werdenden Lebens.....	315
a) Bezugspunkt: Entwicklungsstadium	316
b) Absoluter oder gestufter Schutz	317
4. Würdigung: Überprüfungswürdige Streitpunkte	317
 <i>X. Zusammenfassung und Würdigung der Literatur</i>	319
 Kapitel 5: Reproduktive Rechte im internationalen Recht	329
<i>I. Einleitung.....</i>	329
<i>II. Menschenrechtliche Garantien.....</i>	331
1. UN-Frauenrechtskonvention	332
a) Konventionsbestimmungen.....	332
b) Äußerungen des CEDAW-Ausschusses	332
c) Staatenberichtsverfahren und Zwischenbericht	338
2. UN-Sozialpakt (IPwskR) und UN-Zivilpakt (IPbpR)	343

a) Konventionsbestimmungen	343
b) Äußerungen des UN-Sozialausschusses	343
3. UN-Behindertenrechtskonvention	346
a) Konventionsbestimmungen	346
b) Äußerungen des UN-BRK-Ausschusses	347
c) Gemeinsame Stellungnahme des CEDAW- und BRK-Ausschusses ..	349
d) Staatenberichtsverfahren	350
 <i>III. Europäische Menschenrechtskonvention und Äußerungen des Europarats</i>	 352
1. Europäische Menschenrechtskonvention	352
a) Konventionsvorschriften	352
b) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte	353
2. Äußerungen des Europarats	356
 <i>IV. Zusammenfassung und Würdigung</i>	 360
 Kapitel 6: Zur angemessenen grundrechtlichen Konzeption reproduktiver Freiheiten	 363
<i>I. Einleitung</i>	363
<i>II. Berücksichtigung internationaler Garantien bei der Auslegung von Grundrechten</i>	364
<i>III. Wesentliche Grundrechtsnormen für die Gewährleistung reproduktiver Freiheiten</i>	367
1. Recht auf reproduktive Selbstbestimmung (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG)	368
2. Familiengründungsfreiheit (Art. 6 Abs. 1 Alt. 2 GG)	373
3. Recht auf körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 Alt. 2 GG)	374
4. Anspruch auf Schutz und Fürsorge der Mutter (Art. 6 Abs. 4 GG)	377
5. Diskriminierungsverbot (Art. 3 Abs. 3 GG) und Gleichberechtigungsgebot (Art. 3 Abs. 2 GG)	377
 <i>IV. Lebensweltlich orientierte Überlegungen zur angemessenen grundrechtlichen Konzeption reproduktiver Freiheiten</i>	 381
1. Information und Aufklärung über Zeugung, Schwangerschaft und Geburt	382

a) Gegenwärtige Rechtslage.....	382
b) Völkerrechtliche Kritik.....	383
c) Erkenntnisse aus der Lebenspraxis.....	383
d) Relevante Grundrechtsnormen.....	385
e) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum	386
2. Inanspruchnahme von Verhütungsmitteln	388
a) Gegenwärtige Rechtslage.....	388
b) Völkerrechtliche Kritik	389
c) Erkenntnisse aus der Lebenspraxis.....	389
d) Relevante Grundrechtsnormen	390
e) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum	391
3. Inanspruchnahme reproduktionsmedizinischer Verfahren am Beispiel des Verbots der sog. Leihmutterchaft	392
a) Gegenwärtige Rechtslage.....	392
b) Keine völkerrechtliche Kritik.....	394
c) Erkenntnisse aus der Lebenspraxis.....	394
d) Relevante Grundrechtsnormen	396
e) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum	397
4. Selbstbestimmte Entscheidungen im Kontext von Zeugung, Schwangerschaft und Geburt.....	402
a) Gegenwärtige Rechtslage.....	402
b) Völkerrechtliche Kritik	403
c) Erkenntnisse aus der Lebenspraxis.....	405
d) Relevante Grundrechtsnormen	406
e) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum	408
5. Die Freiheit, eine Schwangerschaft zu beenden.....	409
a) Gegenwärtige Rechtslage.....	409
b) Völkerrechtliche Kritik	410
c) Erkenntnisse aus der Lebenspraxis.....	411
d) Relevante Grundrechtsnormen	414
e) Gesetzgeberischer Gestaltungsspielraum	415
Kapitel 7: Schlussbetrachtung	417
Literaturverzeichnis.....	423
Sachregister	433