

F a m i l i e n r e c h t l i c h e

U n t e r s u c h u n g e n

10

Herausgegeben von Andreas Roth und Dagmar Kaiser

Julia Maria Valentin

Biologische Abstammung als Maßstab rechtlicher Zuordnung?

Eine rechtsvergleichende Betrachtung
des Abstammungsrechts in Deutschland und der Schweiz

PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	18
Einleitung	21
A. Prinzipien des Abstammungsrechts.....	25
B. Moderne Befruchtungstechniken und Leihmutterschaft	29
I. Techniken medizinisch assistierter Reproduktion	30
1. Die artifizielle Insemination (künstliche Befruchtung).....	30
2. In-vitro-Fertilisation	30
3. Rechtliche Behandlung.....	32
a) Das Embryonenschutzgesetz.....	32
b) Richtlinie der Bundesärztekammer.....	32
c) Richtlinien des Bundesausschusses der Ärzte und Krankenkassen...	33
II. Die Leihmutterschaft.....	34
III. Ei- und Embryonenspende.....	36
C. Abstammungsbegutachtung – Methoden/Durchführung.....	37
I. Vorbemerkung	37
II. Historischer Rückblick.....	37
III. Die Untersuchung der Abstammung mittels DNA-Analyse	39
1. Genetische Grundlagen.....	39
2. Der technische Ablauf und die praktische Durchführung.....	41
a) RFLP-Analyse.....	42
b) PCR- bzw. STR-Analyse	42
3. Die Auswertung der Ergebnisse	42
4. Leistungsfähigkeit und Grenzen.....	45
IV. Das Blutgruppengutachten (serologisches Gutachten)	47

V. Das HLA-Gutachten	47
VI. Frühere, überholte Methoden.....	48
1. Tragezeitgutachten (Reifegradgutachten)	48
2. Anthropologische/Erbbiologische Gutachten.....	49
3. Löns-Test, Wirbelsäulenvergleich und Chromosomengutachten	49
D. Das deutsche Abstammungsrecht	51
I. Vorbemerkung und die wichtigsten Gesetzesänderungen.....	51
II. Das Kindesverhältnis zur Mutter	52
1. Entstehung	52
2. Mutterschaft bei der künstlichen Fortpflanzung	55
3. Dispositive Mutterschaft? Babyklappen und anonyme Geburt.....	57
a) Die Babyklappe.....	57
aa) Historischer Rückblick.....	57
bb) Das heutige Modell	58
b) Anonyme Geburten	59
c) Die rechtliche Bewertung.....	61
aa) Aus strafrechtlicher Sicht.....	61
bb) Die abstammungsrechtliche Zuordnung des Kindes.....	64
cc) Grund- und völkerrechtliche Bedenken	64
III. Das Kindesverhältnis zum Vater	68
1. Entstehung/Allgemeines.....	68
2. Die Vermutung der Vaterschaft des Ehemannes.....	69
a) Voraussetzungen	69
b) Besonderheiten bei der künstlichen Fortpflanzung	71
aa) Homologe Insemination und In-Vitro-Fertilisation	72
bb) Heterologe Insemination und In-Vitro-Fertilisation	72
3. Begründung des Kindesverhältnisses durch Anerkennung.....	73
a) Allgemeines.....	73

b) Voraussetzungen	74
c) Wirkung	76
aa) Verwandtschaft zwischen Vater und Kind	78
bb) Elterliche Sorge	78
cc) Name des Kindes	78
dd) Staatsangehörigkeit des Kindes	78
d) Unwirksamkeit und Widerruf der Anerkennung	79
e) Exkurs: Missbräuchliche Vaterschaftsanerkennungen	80
aa) Das Problem	80
bb) Zugriff des Staates – eine adäquate Lösung?	82
cc) Kritik – ausländische Ehen unter Generalverdacht?	85
4. Gerichtliche Feststellung der Vaterschaft	87
a) Allgemeines	87
aa) Beweismittel	88
bb) Vaterschaftsvermutung nach § 1600d Abs. 2 S. 1 BGB	89
b) Voraussetzungen	90
aa) Parteien des Feststellungsverfahrens	90
bb) Klagegrund	90
cc) Klagefrist	90
dd) Wirkung	90
ee) Exkurs: Vaterschaft des Samenspenders	91
IV. Die Anfechtung der Vaterschaft	91
1. Allgemeines	91
2. Voraussetzungen und Verfahren der Vaterschaftsanfechtung	92
a) Zuständigkeit	92
b) Die Anfechtungsberechtigten, § 1600 BGB	92
aa) Ehemann bzw. Anerkennender	93
bb) Anfechtung durch die Kindesmutter	93

cc)	Exkurs: Zur Rechtsstellung der Mutter vor 1998	93
dd)	Die Anfechtung der Vaterschaft durch das Kind	94
ee)	Das Anfechtungsrecht des biologischen Vaters	95
ff)	Ausschluss der Anfechtung (heterologe Insemination)	97
c)	Anfechtungsgrund	97
d)	„Der Anfangsverdacht“	97
aa)	Väter in Beweisnot - heimliche Vaterschaftstests	99
bb)	Die Entscheidung des BVerfG vom 13. Februar 2007	101
e)	Frist	105
3.	Rechtsfolge(n)	106
a)	Durchsetzung von Regressansprüchen – „Scheinvaterregress“	107
aa)	Umfang der Regressforderungen	108
bb)	Unterhaltsregress und inzidente Vaterschaftsfeststellung?	108
(1)	Die bisherige Rechtslage	108
(2)	Durchbrechung der Rechtsausübungssperre?	109
b)	Auskunftsanspruch gegen die Kindesmutter?	110
V.	Anfechtungsunabhängige Vaterschaftsklärung	112
1.	Die Bestimmungen im Einzelnen	113
2.	Betroffene Interessen	116
a)	Geschützte Belange des juristischen Vaters	116
b)	Grundrechtliche Interessen der Kindesmutter	117
c)	Vaterschaftsklärung aus der Sicht des Kindes	118
d)	Grundrechtliche Konflikte im Einzelnen	119
aa)	Kind und Vater vs. Mutter	119
bb)	Vater vs. Mutter und Kind	120
cc)	Eltern vs. Kind	122
VI.	Das Recht des Kindes auf Kenntnis seiner Abstammung	123
1.	Anerkennung des Rechts auf Kenntnis der eigenen Abstammung	123

2. Auf internationaler Ebene.....	125
3. Durchsetzung etwaiger Ansprüche.....	126
a) Im Falle einer Adoption	126
b) Auskunftsanspruch gegen die Mutter	127
aa) Anspruchsgrundlage?.....	127
bb) Vollstreckung des Anspruchs.....	129
c) Auskunftsansprüche bei artifizieller (heterologer) Insemination	131
VII. Gendiagnostikgesetz – GenDG	134
1. Genetische Untersuchungen zur Klärung der Abstammung	135
2. Bußgeldvorschriften	136
E. Das Abstammungsrecht in der Schweiz	139
I. Allgemeines	139
II. Das Kindesverhältnis zur Mutter	139
1. Entstehung des Kindesverhältnisses zur Mutter.....	139
a) Ausnahmen bei unbekannter oder streitiger Mutterschaft?	140
b) Mutterschaft bei der künstlichen Fortpflanzung	141
2. Erlöschen	141
III. Das Kindesverhältnis zum Vater	141
1. Allgemein	141
2. Die Vermutung der Vaterschaft des Ehemannes.....	142
a) Voraussetzungen	142
b) Die Anfechtung der Ehelichkeitsvermutung.....	144
aa) Voraussetzungen	144
bb) Wirkung des Urteils	148
3. Begründung des Kindesverhältnisses durch Anerkennung.....	148
a) Allgemeines.....	148
b) Voraussetzungen und Wirkung.....	149
c) Die Anfechtung der Anerkennung	150

aa)	Voraussetzungen	150
bb)	Wirkung des Urteils	151
cc)	Exkurs: die gerichtliche Abstammungsuntersuchung.....	152
4.	Die Vaterschaftsklage.....	153
a)	Allgemeines.....	153
b)	Voraussetzungen	153
c)	Wirkung des Urteils	155
IV.	Abstammungsuntersuchungen	155
1.	Außergerichtliche Abstammungsuntersuchung	155
2.	Postmortale außergerichtliche Abstammungsuntersuchung	156
V.	Das Recht des Kindes auf Kenntnis seiner Abstammung.....	159
1.	Anerkennung des Rechts auf Kenntnis der eigenen Abstammung	159
2.	Durchsetzung etwaiger Ansprüche.....	159
a)	Adoption und künstliche Insemination	159
b)	Problemfälle	161
F.	Rechtsvergleichende Betrachtung	163
I.	Gemeinsamkeiten, Unterschiede und Reformbedarf	163
1.	Die Mutterschaft	163
2.	Die rechtliche Vaterschaft	163
a)	Identische Zuordnungsgründe.....	164
b)	Beseitigung des Kindesverhältnisses zum Ehemann der Mutter.....	164
aa)	Der Kreis der Anfechtungsberechtigten.....	165
bb)	Besonderheiten in der Schweiz	165
cc)	Besonderheiten im deutschen Anfechtungsprozess	167
c)	Anfechtung der Vaterschaft im Falle der Anerkennung.....	168
aa)	Die Anfechtungsberechtigten.....	168
bb)	Besonderheiten in der Schweiz	168
II.	Fazit	170

Literaturverzeichnis	173
Anhang: Gesetzestexte und Richtlinien	180
A. Deutschland	180
I. Richtlinien für die Erstattung von Abstammungsgutachten.....	180
II. (Muster-) Richtlinie der Bundesärztekammer	186
B. Schweiz	200
I. Schweizerisches Zivilgesetzbuch (ZGB).....	200
II. Fortpflanzungsmedizingesetz (FMedG)	206
III. GUMG	213
IV. Bundesverfassung der Schweizerischen Eidgenossenschaft	215
Glossar	217