

# Inhaltsübersicht

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIX

## *Kapitel 1: Einführung* ..... 1

I. Einleitung.....	1
II. Disziplinübergreifende Erkenntnisse .....	4
III. Konzeption der Arbeit .....	19

## *Kapitel 2: Bisherige Konzepte und Begriffsvorschlag*..... 21

I. Von Konzepten und Kontroversen.....	21
II. Begriffsvorschlag: Reproduktive Freiheiten als Analysebegriff.....	30

## *Kapitel 3: Reproduktive Freiheiten in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts* ..... 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

## *Kapitel 4: Reproduktive Freiheiten in der Verfassungsrechtsliteratur* ..... 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>	
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>	
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>	
Literaturverzeichnis .....	423
Sachregister.....	433

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
<b>Kapitel 1: Einführung .....</b>	<b>1</b>
<i>I. Einleitung.....</i>	<i>1</i>
<i>II. Disziplinübergreifende Erkenntnisse .....</i>	<i>4</i>
<i>III. Konzeption der Arbeit .....</i>	<i>19</i>
<b>Kapitel 2: Bisherige Konzepte und Begriffsvorschlag .....</b>	<b>21</b>
<i>I. Von Konzepten und Kontroversen.....</i>	<i>21</i>
1. Reproduktive Gesundheit .....	21
2. Reproduktive Autonomie und Selbstbestimmung .....	23
3. Reproduktive Gerechtigkeit .....	28
<i>II. Begriffsvorschlag: Reproduktive Freiheiten als Analysebegriff .....</i>	<i>30</i>
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.    Einleitung.....	49
II.   Zum Verhältnis von Sexualität und Reproduktion .....	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
III.  Von der Freiheit, über die eigene Fortpflanzungsfähigkeit zu bestimmen .....	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
V. <i>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) Moralische 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 Schutzpflicht 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) Moralische 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: Moralische 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>	<i>236</i>
<b>Kapitel 4: Reproduktive Freiheiten in der Verfassungsrechtsliteratur .....</b>	<b>251</b>
<i>I. Einleitung .....</i>	<i>251</i>
<i>II. Reproduktion als Bestandteil des verfassungsrechtlichen Schutzes     der Ehe (Art. 6 Abs. 1 Alt. 1 GG) .....</i>	<i>252</i>
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>	<i>274</i>
1. Gewährleistungsgehalt .....	274
2. Würdigung .....	277
<i>IV. Reproduktion als Bestandteil des Elternrechts (Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG) .....</i>	<i>278</i>
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>	<i>282</i>
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>	<i>286</i>
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>	<i>288</i>
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>	
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>	
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
 <b>Kapitel 5: Reproduktive Rechte im internationalen Recht .....</b>	 329
I. <i>Einleitung .....</i>	329
II. <i>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-Zivlpakt (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
III. <i>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
IV. <i>Zusammenfassung und Würdigung</i> .....	360
<b>Kapitel 6: Zur angemessenen grundrechtlichen Konzeption reproduktiver Freiheiten</b> .....	363
I. <i>Einleitung</i> .....	363
II. <i>Berücksichtigung internationaler Garantien bei der Auslegung von     Grundrechten</i> .....	364
III. <i>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
IV. <i>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. Leihmutterschaft.....	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