

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis   | 17 |
| 1. Kapitel: Einführung und Grundlagen                         | 21 |
| § 1 Einführung  | 21 |
| § 2 Grundlagen  | 25 |
| I. Formen der Elternschaft                                    | 26 |
| 1. Genetische Elternschaft                                    | 26 |
| 2. Biologische Elternschaft                                   | 26 |
| 3. Soziale Elternschaft                                       | 27 |
| 4. Rechtliche Elternschaft                                    | 27 |
| 5. Wunschelternschaft   | 27 |
| 6. Gespaltene Elternschaft                                    | 28 |
| II. Assistierte Reproduktion                                  | 29 |
| 1. Kinderlosigkeit  | 29 |
| 2. Samenspende  | 30 |
| 3. Eizellspende   | 33 |
| 4. Embryospende   | 33 |
| 5. Kryokonservierung  | 33 |
| 6. Leihmutterschaft   | 34 |
| 7. Adoption als Alternative zur assistierten<br>Reproduktion? | 35 |
| 8. Zwischenergebnis   | 37 |
| § 3 Rechtliche Rahmenbedingungen der Reproduktionsmedizin     | 37 |
| I. Das Embryonenschutzgesetz                                  | 37 |
| II. Das Adoptionsvermittlungsgesetz                           | 39 |
| III. In Deutschland erlaubte reproduktive Verfahren           | 41 |
| IV. Vertragliche Grundlagen                                   | 42 |
| 1. Reproduktionsmedizinische Behandlung der<br>Wunscheltern   | 42 |
| 2. Offizielle Samenspende                                     | 45 |
| 3. Private Samenspende  | 47 |
| 4. Eizellspende   | 50 |
| 5. Leihmutterschaft   | 51 |

|   |    |
|---|----|
| V. Finanzierung durch gesetzliche und private Krankenversicherung   | 52 |
| 1. Kostenübernahme bei gesetzlicher Krankenversicherung   | 53 |
| 2. Kostenübernahme bei privater Krankenversicherung   | 56 |
| 3. Zwischenergebnis   | 59 |
| VI. Geweberecht   | 59 |
| VII. Ärztliches Berufsrecht   | 61 |
| 1. (Muster-)Richtlinie der Bundesärztekammer zur Durchführung der assistierten Reproduktion 2006  | 62 |
| 2. Richtlinie der Bundesärztekammer zur Entnahme und Übertragung von menschlichen Keimzellen im Rahmen der assistierten Reproduktion 2017 | 63 |
| 3. Empfehlungen des Arbeitskreises für Donogene Insemination zur Qualitätssicherung der Behandlung mit Spendersamen in Deutschland        | 64 |
| VIII. Sonstige rechtliche Rahmenbedingungen   | 65 |
| IX. Zwischenergebnis  | 65 |
| § 4 Rechtliche Elternschaft nach deutschem Sachrecht  | 66 |
| I. Rechtliche Mutterschaft  | 66 |
| 1. Rechtliche Mutterschaft der Geburtsmutter, § 1591 BGB  | 66 |
| 2. Anwendung des § 1591 BGB bei gespaltener Mutterschaft  | 67 |
| 3. Statuskorrektur der rechtlichen Mutterschaft?  | 68 |
| a) Die Anfechtung der Mutterschaft  | 68 |
| b) Das Abstammungsverfahren   | 69 |
| c) Die isolierte Abstammungsfeststellungsklage  | 69 |
| d) Das Abstammungsgutachten   | 70 |
| 4. Adoption   | 71 |
| 5. Mutterschaft der Wunschmutter  | 72 |
| II. Rechtliche Vaterschaft  | 73 |
| 1. Vaterschaft aufgrund von Ehe mit der Mutter  | 73 |
| 2. Vaterschaft kraft Anerkennung  | 74 |
| 3. Vaterschaft aufgrund gerichtlicher Feststellung  | 74 |
| 4. Vaterschaftsanfechtung   | 75 |
| b) Anfechtungsrecht des Samenspenders   | 76 |
| aa) „Beiwohnung“ i. S. d. § 1600 Abs. 1 Nr. 2 BGB   | 77 |
| bb) Anfechtungsrecht bei offizieller Samenspende  | 78 |
| cc) Anfechtungsrecht bei privater Samenspende   | 79 |

|  |     |
|--|-----|
| dd) Zwischenergebnis   | 81  |
| 5. Das Abstammungsgutachten  | 81  |
| 6. Adoption  | 82  |
| 7. Vaterschaft des Wunschvaters  | 82  |
| III. Co-Elternschaft   | 83  |
| IV. Zwischenergebnis   | 84  |
| § 5 Zwischenfazit  | 86  |
| <br>   |     |
| 2. Kapitel: Reproduktiv Reisende und ihre Zielländer   | 88  |
| § 6 Typische Fallkonstellationen reproduktiver Reisen  | 88  |
| I. Fallkonstellation: Zwei Wunschmütter mit Kinderwunsch   | 88  |
| II. Fallkonstellation: Zwei Wunschväter mit Kinderwunsch   | 89  |
| III. Fallkonstellation: Verschiedengeschlechtliche Wunscheltern mit Kinderwunsch                               | 89  |
| IV. Fallkonstellation: Alleinstehende mit Kinderwunsch   | 90  |
| § 7 Blick auf die Zielländer der reproduktiv Reisenden   | 90  |
| I. Spanien   | 92  |
| II. Ukraine  | 93  |
| III. Vereinigtes Königreich  | 94  |
| IV. Griechenland   | 97  |
| V. Russland  | 99  |
| VI. USA  | 100 |
| § 8 Zwischenfazit  | 102 |
| <br>   |     |
| 3. Kapitel: Inanspruchnahme von Reproduktionsmedizin im Ausland und rechtliche Folgefragen aus deutscher Sicht | 103 |
| § 9 Überblick  | 103 |
| § 10 Rechtliche Elternschaft reproduktiv Reisender   | 104 |
| I. Problemaufriss  | 104 |
| II. Rechtliche Elternschaft aufgrund ausländischer gerichtlicher bzw. behördlicher Entscheidung                | 106 |
| 1. Grundsatz: Anerkennung nach Internationalem Verfahrensrecht   | 106 |
| a) Anerkennung ausländischer gerichtlicher Entscheidungen gemäß § 108 Abs. 1 FamFG                             | 108 |
| aa) Anerkennung feststellender ausländischer Gerichtsentscheidungen  | 109 |

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| bb) | Anerkennung genehmigender ausländischer Entscheidungen                         | 110 |
| cc) | Ausländische Entscheidungen im streitigen Verfahren                            | 111 |
| dd) | Ausländische Entscheidungen in sonstigen Verfahren                             | 112 |
| ee) | Zwischenergebnis   | 113 |
| b)  | Anerkennung ausländischer behördlicher Entscheidungen gemäß § 108 Abs. 1 FamFG | 113 |
| aa) | Funktionale Vergleichbarkeit der ausländischen Behörde und Sachprüfung         | 113 |
| bb) | Abschließende und verbindliche Rechtswirkung der behördlichen Entscheidung     | 116 |
| cc) | Sinn und Zweck des § 108 Abs. 1 FamFG  | 117 |
| dd) | Stellungnahme  | 119 |
| ee) | Zwischenergebnis   | 120 |
| ff) | Anerkennung deklaratorischer Behördenentscheidungen                            | 121 |
| gg) | Standesamtliche Eintragung der Mit-Mutter im Zielland                          | 121 |
| c)  | Zwischenergebnis   | 122 |
| 2.  | Anerkennungshindernisse, § 109 Abs. 1 FamFG                                    | 123 |
| a)  | Fehlende internationale Zuständigkeit des ausländischen Entscheidungsträgers   | 123 |
| aa) | Entscheidungen in Leihmutterschaftsfällen                                      | 124 |
| bb) | Entscheidungen über Co-Mutterschaft nach Keimzellenspende                      | 127 |
| b)  | Verstoß gegen den <i>ordre public</i> in Leihmutterschaftsfällen               | 128 |
| aa) | Maßstab des <i>ordre public</i> -Vorbehalts                                    | 129 |
| bb) | Inhalt des <i>ordre public</i> -Vorbehalts                                     | 130 |
|     | (1) Allgemeine Erwägungen  | 130 |
|     | (2) Grundrechte der Beteiligten  | 131 |
|     | (3) Menschenrechte der Beteiligten   | 132 |
|     | (4) Inlandsbezug   | 136 |
| cc) | Befürworter eines <i>ordre public</i> -Verstoßes                               | 136 |
|     | (1) Unvereinbarkeit mit nationalem Leihmutterschaftsverbot                     | 136 |
|     | (2) Unvereinbarkeit mit § 1591 BGB   | 137 |

|   |     |
|---|-----|
| (3) Unvereinbarkeit mit Grundrechten  | 138 |
| (4) Unvereinbarkeit mit Kindeswohl  | 138 |
| (5) Kein <i>ordre public</i> -Verstoß bei Zuordnung<br>des Kindes zum Wunschvater nach<br>Vaterschaftsanerkennung | 139 |
| dd) Befürworter der Vereinbarkeit mit dem <i>ordre<br/>public</i>   | 140 |
| (1) Notwendige Einzelfallbetrachtung  | 140 |
| (2) Keine Generalprävention auf Kosten des<br>Kindes  | 141 |
| (3) Bedeutung psychosozialer Bindung  | 141 |
| (4) Kindeswohlerwägungen und Grundrechte<br>des Kindes  | 143 |
| (5) Grundrechte der Wunscheltern  | 144 |
| ee) Entscheidung des Bundesgerichtshofes vom<br>10.12.2014 – XII ZB 463/13  | 145 |
| (1) Sachverhalt   | 145 |
| (2) Kernaussage: <i>Ordre public</i> -Vereinbarkeit   | 146 |
| (3) Bedeutung der genetischen<br>Verwandschaft  | 147 |
| (4) Keine Differenzierung zwischen gleich-<br>und verschiedengeschlechtlichen Eltern                              | 147 |
| (5) Kindeswohlerwägungen anstelle von<br>Generalprävention  | 148 |
| (6) Grund- und Menschenrechte des Kindes  | 149 |
| (7) Zuordnung kraft Abstammung vs.<br>Adoption  | 150 |
| (8) Zwischenergebnis  | 151 |
| ff) Spätere Entscheidungen  | 151 |
| (1) Zustimmende Entscheidungen  | 151 |
| (2) Ablehnende Entscheidungen   | 153 |
| gg) Stellungnahme   | 154 |
| hh) Anerkennung der Elternschaft bei fehlender<br>genetischer Verwandschaft                                       | 155 |
| ii) Anerkennung der Elternschaft in übrigen<br>Konstellationen  | 158 |
| c) Verstoß gegen den <i>ordre public</i> bei Co-Mutterschaft<br>nach Keimzellenspende                             | 159 |
| d) Zwischenergebnis   | 160 |
| 3. Ergebnis   | 160 |

|  |     |
|--|-----|
| III. Rechtliche Elternschaft ohne ausländische gerichtliche bzw. behördliche Entscheidung            | 161 |
| 1. Anwendung der Rom I-VO?   | 162 |
| 2. Anwendbares Recht in Leihmutterchaftsfällen   | 163 |
| a) Gewöhnlicher Aufenthalt des Kindes,   |     |
| Art. 19 Abs. 1 S. 1 EGBGB  | 163 |
| aa) Gewöhnlicher Aufenthalt eines Kindes   | 164 |
| bb) Gewöhnlicher Aufenthalt in Deutschland   | 164 |
| cc) Gewöhnlicher Aufenthalt im Zielland der reproduktiven Reise                                      | 166 |
| dd) Statutenwechsel nach Einreise?   | 166 |
| b) Staatsangehörigkeit der Eltern,   |     |
| Art. 19 Abs. 1 S. 2 EGBGB  | 167 |
| aa) Elternteil i. S. d. Art. 19 Abs. 1 S. 2 EGBGB  | 167 |
| bb) Art. 19 Abs. 1 S. 2 EGBGB und Leihmutterchaft  | 168 |
| c) Ehwirkungsstatut, Art. 19 Abs. 1 S. 3 EGBGB   | 169 |
| d) Problem: Konkurrierende Mutterchaft?  | 170 |
| aa) Konstellation 1: Kind mit gewöhnlichem Aufenthalt im Zielland der reproduktiven Reise            | 170 |
| bb) Konstellation 2: Kind mit gewöhnlichem Aufenthalt in Deutschland                                 | 171 |
| cc) Sonstige Konstellationen   | 172 |
| dd) Zwischenergebnis   | 172 |
| e) Günstigkeitsprinzip als Lösung konkurrierender Mutterchaft  | 172 |
| aa) Prioritätsprinzip  | 173 |
| bb) Abstammungswahrscheinlichkeit  | 174 |
| cc) Wertungen des deutschen Sachrechts   | 174 |
| dd) Gesonderter Rückgriff auf ausländisches Sachrecht  | 175 |
| ee) Zwischenergebnis   | 176 |
| ff) Stellungnahme  | 176 |
| f) Zwischenergebnis  | 177 |
| 3. Anwendbares Recht in Fällen der Keimzellenspende bei einem gleichgeschlechtlichen weiblichen Paar | 178 |
| 4. <i>Ordre public</i> -Vorbehalt, Art. 6 EGBGB  | 179 |
| a) Inhalt und Maßstab des <i>ordre public</i> -Vorbehalts  | 180 |
| b) <i>Ordre public</i> -Verstoß in Leihmutterchaftsfällen?   | 181 |

|   |     |
|---|-----|
| c) <i>Ordre public</i> -Verstoß bei Co-Mutterschaft nach Keimzellenspende?                                      | 182 |
| d) Zwischenergebnis   | 183 |
| 5. Ergebnis   | 183 |
| IV. Rechtliche Elternschaft aufgrund ausländischer Registereintragung   | 184 |
| 1. „Anerkennung“ und Abstammung   | 185 |
| a) Unionsrechtliche Pflicht zur „Anerkennung“ des Namens  | 186 |
| b) Unionsrechtliche Pflicht zur „Anerkennung“ der Abstammung nach reproduktiver Reise in einen EU-Mitgliedstaat | 189 |
| aa) Unionsrechtlicher Schutz der Abstammung   | 189 |
| bb) „Anerkennung“ der Abstammung im Lichte der EuGH-Rechtsprechung zum Namensrecht                              | 191 |
| (1) Schwerwiegende Nachteile durch hinkende Abstammung  | 192 |
| (2) Hinreichender Auslandsbezug bei reproduktiver Reise?  | 193 |
| (3) Zwischenergebnis  | 195 |
| (4) Sonderkonstellationen   | 196 |
| (5) <i>Ordre public</i>   | 198 |
| (6) Zwischenergebnis  | 199 |
| c) Völkerrechtliche Pflicht zur „Anerkennung“ der Abstammung nach reproduktiver Reise in einen Drittstaat       | 199 |
| 2. Umsetzung der unionsrechtlichen „Anerkennungspflicht“ im deutschen Recht                                     | 202 |
| a) Rechtslage <i>de lege lata</i>   | 202 |
| b) Rechtslage <i>de lege ferenda</i>  | 203 |
| aa) Rechtslagenanerkennung von Registereintragungen   | 204 |
| bb) Gegenseitige „Anerkennung“ ausländischer Geburtsurkunden  | 207 |
| (1) „Anerkennung“ der Echtheit der Geburtsurkunde   | 207 |
| (2) „Anerkennung“ anderer Rechtswirkungen einer Geburtsurkunde  | 209 |
| (3) „Anerkennung“ der ausgewiesenen Rechtslage  | 210 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. Zwischenergebnis                                    | 213 |
| V. Ergebnis  | 214 |
| § 11 Die Einreise nach Deutschland                     | 214 |
| I. Einreise des Kindes mit deutschem Pass              | 215 |
| II. Einreise des Kindes mit ausländischem Pass         | 218 |
| III. Nachbeurkundung der Auslandsgeburt in Deutschland | 218 |
| IV. Zwischenergebnis                                   | 219 |
| 4. Kapitel: Zusammenfassung und Fazit                  | 220 |
| § 12 Zusammenfassung                                   | 220 |
| § 13 Fazit   | 227 |
| Literaturverzeichnis                                   | 231 |