

**Mathias Kuhn**

Dr. iur.

# **Recht auf Kinder?**

**Der verfassungsrechtliche Schutz  
des Kinderwunschs**

# INHALTSVERZEICHNIS

<b>1. Teil: Grundlagen</b>	<b>1</b>
<b>§ 1 Bedeutung des Kinderwunschs</b>	<b>2</b>
I. Individuelle Perspektive	2
1. Kinderwunsch als ein natürliches Bedürfnis...	2
2. ...und als eine gesellschaftliche Pflicht	3
3. Bedeutung in der heutigen Gesellschaft	5
4. Die Familiengründung beeinflussende Faktoren	8
5. Ungewollte Kinderlosigkeit und medizinische Behandlung	11
II. Staatliche Perspektive	15
1. Fortpflanzung als Basis staatlicher Existenz	15
2. Bevölkerungspolitik	16
3. Eugenik	19
4. Von der Bevölkerungs- zur Familienpolitik	21
III. Staatliche Steuerungsinstrumente	23
1. Repressive Massnahmen	23
2. Förderung der Familien	35
Zusammenfassung § 1	37
<b>§ 2 Ursprünge des rechtlichen Schutzes</b>	<b>38</b>
I. Naturrecht	38
1. Fortpflanzung als Menschenrecht	38
2. Abwehrrecht gegen staatliche Einmischung	39
II. Positivrechtlicher Schutz der Familiengründung	41
1. Kantonale Regelungen vor 1848	41
2. Vereinheitlichung des Eherechts	42
3. Recht auf Fortpflanzung als Teilgehalt des Rechts zur Ehe	46
III. Rechtsprechung	48
1. Späte Anerkennung des grundrechtlichen Schutzes	48
2. Gründe der späten Anerkennung	48
Zusammenfassung § 2	52
<b>2. Teil: Verfassungsrechtlicher Schutz</b>	<b>53</b>
<b>§ 3 Grundrechtliche Gewährleistung des Kinderwunschs</b>	<b>54</b>
I. Ausgangslage	54

II.	Persönliche Freiheit	55
	1. Schutzbereich	55
	2. Einordnung des Kinderwunschs	56
	3. Natürliche Fortpflanzung	60
	4. Künstliche Fortpflanzung	62
	5. Adoption	69
	6. Fazit: Schutz der Verwirklichung aller Kinderwünsche	71
III.	Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens	72
	1. Privatleben	72
	2. Anspruch auf Achtung des Familienlebens	81
	3. Fazit: Schutz der Verwirklichung aller Kinderwünsche	90
IV.	Recht auf Familie	91
	1. Grundlagen	91
	2. Institutioneller Grundrechtsgehalt	95
	3. Individualrechtlicher Grundrechtsgehalt	98
	4. Fazit: Schutz der Verwirklichung aller Kinderwünsche	107
V.	Konkurrenzen und gegenseitiges Verhältnis	108
	1. Vorbemerkung	108
	2. Vorrang des spezifischen Grundrechts	109
	3. Insbesondere: Verhältnis zwischen persönlicher Freiheit und Recht auf Privatleben	110
	Zusammenfassung § 3	112
<b>§ 4</b>	<b>'Recht auf Kinder'</b>	<b>114</b>
I.	Grundlagen	114
	1. 'Recht auf Kinder' – in welchem Sinn?	114
	2. Grundrechtsberechtigte und Grundrechtsverpflichtete	116
II.	Abwehrrechte	118
	1. Grundlagen	118
	2. Anspruch auf Nichtbeeinträchtigung der Fortpflanzungsfähigkeit	119
	3. Anspruch auf Nichthinderung von Handlungen zur Erfüllung des Kinderwunschs	120
	4. Anspruch auf Nichtbeseitigung von Rechtspositionen	120
III.	Leistungsansprüche	122
	1. Grundlagen	122
	2. Anspruch auf materielle Leistungen	126
	3. Anspruch auf staatliche Normsetzung	130
	4. Recht auf Hilfe in Notlagen als Leistungsgrundlage	134
	Zusammenfassung § 4	140

<b>§ 5</b>	<b>Staatliche Schutz- und Förderungspflichten</b>	<b>142</b>
	I. Grundlagen	142
	1. Objektiv-rechtliche Dimension der Grundrechte	142
	2. Rechtsquellen	143
	3. Motive des Familienschutzes	146
	II. Familienschutz als Staatsziel	150
	1. Allgemeine Bedeutung der Sozialziele	150
	2. Schutz und Förderung der Familie als Sozialziel	153
	3. Normative Tragweite	154
	4. Rechtliche Grundlage für Leistungsansprüche?	161
	III. Einzelne Förderungs- und Schutzbestimmungen	164
	1. Familienschutzartikel (Art. 116 BV)	164
	2. Pflicht zur Berücksichtigung der Bedürfnisse der Familien	165
	3. Unterstützung von Massnahmen zum Schutz der Familie	169
	4. Familienzulagen	172
	5. Mutterschaftsleistungen	177
	Zusammenfassung § 5	182
<b>§ 6</b>	<b>Zulässigkeit von Beschränkungen des Kinderwunschs</b>	<b>185</b>
	I. Ausgangslage	185
	II. Eingriff	186
	1. Staatliche Verkürzung grundrechtlich vermittelter Ansprüche	186
	2. Rechtfertigung des Eingriffs	189
	III. Gesetzliche Grundlage	193
	1. Allgemeine Anforderungen	193
	2. Besonderes Rechtsverhältnis	194
	IV. Hinreichendes Eingriffsinteresse	196
	1. Grundlagen	196
	2. Schutz vor Missbrauch der Fortpflanzungsmedizin	201
	3. Schutz des Kindeswohls	221
	V. Verhältnismässigkeit	233
	1. Grundlagen	233
	2. Eignung	234
	3. Erforderlichkeit	236
	4. Zumutbarkeit	237
	VI. Kerngehalt	238
	1. Grundlagen	238
	2. Natürliche Fortpflanzung	241
	3. Fortpflanzungsmedizin und Adoption	245
	Zusammenfassung § 6	247

<b>§ 7</b>	<b>Rechtsgleichheit und Diskriminierungsverbot</b>	<b>249</b>
I.	Ausgangslage	249
II.	Rechtsgleichheit und Verbot der Diskriminierung	250
	1. Rechtsquellen	250
	2. Rechtsgleichheit	251
	3. Begriff der Diskriminierung	256
	4. Kein absolutes Differenzierungsverbot	260
	5. Direkte und indirekte Diskriminierung	263
III.	Verbot der Diskriminierung aufgrund der Lebensform	265
	1. Begriff der Lebensform	265
	2. Rechtfertigung von Differenzierungen	270
	3. Benachteiligungen nichtehelicher Gemeinschaften	271
IV.	Gleiche Rechte für Mann und Frau	279
	1. Rechtsquellen	279
	2. Gleichberechtigung von Mann und Frau (Art. 8 Abs. 3 Satz 1 BV)	281
	3. Gleichstellungsauftrag (Art. 8 Abs. 3 Satz 2 BV)	289
V.	Verhältnis zu den Freiheitsrechten	294
	1. Echte Grundrechtskonkurrenz	294
	2. Akzessorische Diskriminierung	295
	Zusammenfassung § 7	297
<b>3. Teil:</b>	<b>Einzelne Beschränkungen des Kinderwunschs</b>	<b>299</b>
<b>§ 8</b>	<b>Beschränkung der natürlichen Fortpflanzung</b>	<b>300</b>
I.	Sterilisationen	300
	1. Gesetzliche Regelung der Sterilisation	300
	2. Verfassungsrechtliche Würdigung	303
	3. Kastration	317
II.	Inzestverbot	319
	1. Grundrechtsbeschränkung	319
	2. Rechtfertigung des Inzestverbotes	320
III.	Eheverbote	329
	1. Regelungszweck	329
	2. Grundrechtliche Würdigung	331
	Zusammenfassung § 8	335
<b>§ 9</b>	<b>Künstliche Fortpflanzung</b>	<b>337</b>
I.	Grundlagen	337
	1. Von der medizinisch-ethischen Richtlinie zum Fortpflanzungsmedizingesetz	337
	2. Verfassungsrechtliche Regelung der Fortpflanzungsmedizin	341

II.	Beschränkungen des Zugangs zur Fortpflanzungsmedizin	346
1.	Grundlagen	346
2.	Verbot der Embryonenspende	349
3.	Verbot der Leihmutterchaft	353
4.	Verbot der Eizellenspende	357
5.	Beschränkung auf verschiedengeschlechtliche Paare	361
6.	Beschränkung der Samenspende auf Ehegatten	365
7.	Beschränkungen aufgrund der persönlichen Verhältnisse	369
8.	Ableben eines Wunscheelternteils	371
9.	Beschränkung auf bestimmte Indikationen	372
10.	Verbot der Zuchtwahl	373
11.	Präimplantationsdiagnostik	374
12.	Zulässigkeit des 'elective Single Embryo Transfers'?	380
	Zusammenfassung § 9	386
<b>§ 10</b>	<b>Rechtliche Elternschaft</b>	<b>388</b>
I.	Elternschaft als rechtliche Konstruktion	388
1.	Rechtliche Anerkennung als Voraussetzung der Elternschaft	388
2.	Anknüpfungspunkte rechtlicher Elternschaft	389
3.	Gesellschaftlicher Wandel der Familienverhältnisse	390
II.	Das Kindesverhältnis zur Mutter	392
1.	Ausgangslage:	392
2.	Verfassungsrechtliche Kritik	394
III.	Das Kindesverhältnis zum Vater	398
1.	Vaterschaft in der ehelichen Gemeinschaft	398
2.	Vaterschaft ausserhalb der Ehe	400
3.	Verfassungsrechtliche Würdigung	402
IV.	Adoption	409
1.	Rechtswirkung und Voraussetzungen	409
2.	Adoptionsformen	410
3.	Verfassungsrechtliche Würdigung	411
	Zusammenfassung § 10	419
	INDEX	421