

Inhaltsübersicht

A. Einleitung.....	19
B. Medizinisch-ethische Grundlagen und Begriffe.....	33
I. Terminologie und medizinische Grundlagen.....	33
II. Ethische Bewertung des ungeborenen menschlichen Lebens.....	38
C. Der verfassungsrechtliche Schutz des ungeborenen Lebens.....	53
I. Das Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit, Art. 2 Abs. 2 Satz 1 GG.....	54
II. Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 Satz 1 GG.....	88
III. Kollidierende verfassungsrechtlich geschützte Rechte.....	89
D. Strafrechtliches Schutzkonzept.....	99
I. Aufgabe und Relevanz des Strafrechts im Rahmen des pränatalen Gesundheitsschutzes.....	100
II. Schutzkonzept für das ungeborene Leben de lege lata.....	103
III. Behandlung pränataler Schädigungen de lege ferenda.....	124
E. Zivilrechtliches Schutzkonzept.....	185
I. Relevanz eines zivilrechtlichen Schutzes.....	185
II. Behandlung pränataler Schädigungen de lege lata.....	186
III. Behandlung pränataler Schädigungen de lege ferenda.....	203
F. Zusammenfassung und Fazit.....	259
Literaturverzeichnis.....	265

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung.....	19
B. Medizinisch-ethische Grundlagen und Begriffe.....	33
I. Terminologie und medizinische Grundlagen.....	33
1. Embryo / Fötus.....	33
2. Schwangere Frau.....	34
3. Fötale Therapie.....	35
4. Statistische Erfassung.....	37
II. Ethische Bewertung des ungeborenen menschlichen Lebens.....	38
1. Beginn einer unbedingten Schutzwürdigkeit mit der Befruchtung.....	40
a. Spezieszugehörigkeit.....	41
b. Kontinuität.....	42
c. Identität.....	43
d. Potentialität.....	43
e. Zusammenschau.....	44
2. Ablehnung der Schutzwürdigkeit des frühen Embryos.....	44
3. Abgestufte Schutzbedürftigkeit.....	45
a. Embryonale Entwicklung.....	46
b. Anknüpfungspunkte der Schutzwürdigkeit.....	47
4. Stellungnahme.....	48
C. Der verfassungsrechtliche Schutz des ungeborenen Lebens.....	53
I. Das Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit, Art. 2 Abs. 2 Satz 1 GG.....	54
1. Persönlicher Schutzbereich.....	55
a. Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts.....	57
aa. Schwangerschaftsabbruch I – 25. Februar 1975, 1 BvF 1, 2, 3, 4, 5, 6/74.....	57
bb. Schwangerschaftsabbruch II – 28. Mai 1993, 2 BvF 2/90 und 4, 5/92.....	58
cc. Beginn des Lebens- und Gesundheitsschutzes.....	59

b.	Auffassungen in der Literatur	60
aa.	Soziologischer Ansatz.....	61
bb.	Interessenorientierte Ansätze	61
cc.	Objektiv-rechtlicher Ansatz.....	62
dd.	Wachsende Schutzwürdigkeit.....	63
ee.	Biologisch-physiologischer Ansatz.....	63
aaa.	Geburt	64
bbb.	Entwicklungsphasen zwischen der Nidation und der Geburt.....	64
ccc.	Nidation.....	66
ddd.	Individuation.....	67
eee.	Fertilisation	68
fff.	Stellungnahme	69
c.	Subjektive Grundrechtsträgerschaft oder objektiv-rechtlicher Schutz?	72
2.	Sachlicher Schutzbereich.....	73
3.	Funktionen und Dimensionen des Grundrechtsschutzes.....	73
a.	Staatliche Schutzpflicht.....	75
aa.	Herleitung	76
aaa.	Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts.....	77
bbb.	Begründungsansätze im Schrifttum.....	78
(1)	Ideengeschichtliche Herleitung	79
(2)	Wortlaut-Argument.....	79
(3)	Menschenwürde.....	79
(4)	Abwehrrechtlicher Ansatz	80
(5)	Grundrechtsschranken und Sozialstaatsprinzip.....	80
(6)	Fazit	81
bb.	Tatbestand und Rechtsfolgen einer grundrechtlichen Schutzpflicht.....	82
aaa.	Tatbestand.....	82
bbb.	Rechtsfolgen	84
b.	Fazit	85
4.	Schranken.....	86
5.	Fazit.....	87
II.	Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 Satz 1 GG.....	88
III.	Kollidierende verfassungsrechtlich geschützte Rechte.....	89
1.	Schädigungen durch Dritte.....	90
2.	Schädigungen durch in einem Näheverhältnis stehende Dritte	91
3.	Schädigungen durch die schwangere Frau.....	92

a.	Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 Satz 1 GG	93
aa.	Schutzbereich.....	93
bb.	Eingriff.....	94
b.	Recht auf freie Entfaltung der Persönlichkeit, Art. 2 Abs. 1 iVm Art. 1 Abs. 1 GG.....	95
4.	Fazit	97
D.	Strafrechtliches Schutzkonzept	99
I.	Aufgabe und Relevanz des Strafrechts im Rahmen des pränatalen Gesundheitsschutzes.....	100
II.	Schutzkonzept für das ungeborene Leben de lege lata.....	103
1.	Schutz der körperlichen Unversehrtheit beim geborenen Menschen	103
2.	Lückenhaftes Schutzsystem für die Leibesfrucht	104
a.	Regelungen außerhalb des Strafgesetzbuches.....	104
aa.	Gentechnikgesetz	104
bb.	Embryonenschutzgesetz.....	105
cc.	Mutterschutzgesetz	106
dd.	Stammzellgesetz	106
ee.	Strafvorschriften des Arzneimittelgesetzes.....	106
b.	Fazit	108
3.	Schutz vor pränatalen Schädigungen durch die §§ 223 ff. StGB?	109
a.	Körperverletzung an der schwangeren Frau	110
b.	Schutzobjekt der §§ 223 ff. StGB	111
aa.	Zäsur zwischen Leibesfrucht und Menschsein	112
bb.	Maßgeblicher Zeitpunkt für die Qualität des Schutzobjektes	114
aaa.	Einwirkung.....	114
bbb.	Eintritt des tatbestandlichen Erfolgs.....	115
ccc.	Stellungnahme	116
c.	Fazit	117
4.	Zum Umgang mit dem lückenhaften Schutzkonzept.....	118
a.	Rechtsprechung	118
b.	Literatur	120
c.	Fazit	121
5.	Stellungnahme	122

III. Behandlung pränataler Schädigungen de lege ferenda	124
1. Strafwürdigkeit und verfassungsrechtliche Bewertung einzelner Verhaltensweisen	125
a. Schädigungen durch Dritte	126
aa. Schädigungen durch den Kindesvater	127
bb. Schädigungen durch den behandelnden Arzt	130
b. Schädigungen durch die schwangere Frau	131
2. Praktische Bedeutung	134
3. Ausgestaltung eines Straftatbestandes zum Schutz vor pränatalen Schädigungen	135
a. Tatopfer	135
b. Tathandlung und Taterfolg	137
aa. Gefährdungs- oder Erfolgsdelikt?	137
bb. Unterlassen	139
cc. Strafausschluss in den ersten zwölf Wochen einer Schwangerschaft?	141
c. Täterkreis und Handlungsmodalität	142
aa. Pränatale Schädigungen durch Dritte	143
aaa. Strafbarkeit des Kindesvaters	144
bbb. Strafbarkeit des behandelnden Arztes	144
Exkurs: Vorsätzliche Körperverletzung der schwangeren Frau mit gesundheitlichen Folgen für die Leibesfrucht	145
bb. Pränatale Schädigungen durch die schwangere Frau	146
aaa. Allgemeines schädigendes Verhalten	146
bbb. Prenatal maternal substance abuse	148
(1) Medizinische Auswirkungen	150
(2) Rechtliche Beurteilung	152
(a) Leichtfertigkeit	153
(b) Interessenabwägung	155
(aa) Fahrlässige Schädigungen	155
(bb) Vorsätzliche Schädigungen	156
ccc. Privilegierung der schwangeren Frau in den ersten zwölf Wochen der Schwangerschaft?	159
ddd. Zwischenergebnis	160
eee. Rechtslage in den USA	161
(1) Verfassungsrechtlicher Status der Leibesfrucht	161
(a) Roe v. Wade	161
(b) Planned Parenthood v. Casey	163

(c) Gonzales v. Carhart.....	164
(d) Fazit.....	165
(2) Der Status im einfachen Recht	165
(3) Prenatal maternal substance abuse.....	166
(a) Strafrechtliche Verurteilungen	168
(aa) Abgabe und Verbreitung kontrollierter Substanzen.....	169
(bb) Missbrauch und Vernachlässigung von Kindern	170
(cc) Fahrlässige Tötung	170
(b) Forderung nach einem speziellen Tatbestand?	171
(c) Grenzziehung.....	173
(4) Fazit	175
fff. Bedeutung der extrauterinen Lebensfähigkeit	177
Exkurs: Fahrlässige Tötungen der Leibesfrucht	180
4. Strafmaß	181
5. Fazit	182
E. Zivilrechtliches Schutzkonzept	185
I. Relevanz eines zivilrechtlichen Schutzes	185
II. Behandlung pränataler Schädigungen de lege lata.....	186
1. Rechtsfähigkeit im Sinne des § 1 BGB.....	186
2. Schadensersatzansprüche gegen Dritte	189
a. § 823 BGB.....	189
aa. Rechtsprechung des BGH	189
bb. Rechtsprechung des BSG	190
cc. Stellungnahme	191
b. Haftung des Arztes	193
c. Haftung des Kindesvaters.....	195
d. Haftung nach dem Arzneimittelgesetz	196
e. Fazit	198
3. Schädigungen durch die Mutter	198
a. Repressiver Schutz.....	199
b. Präventiver Schutz.....	200
c. Fazit	202
III. Behandlung pränataler Schädigungen de lege ferenda	203
1. Der zivilrechtliche Status der Leibesfrucht	203
a. Beginn des menschlichen Lebens.....	203

b.	Rechtsstellung der Leibesfrucht.....	205
2.	Schadensersatz	208
a.	Schädigungen durch Dritte	208
aa.	„Anderer“ im Sinne des § 823 Abs. 1 BGB.....	209
bb.	Verletzung eines Rechtsgutes.....	211
aaa.	Schädigende Handlung vor Zeugung	211
bbb.	Haftung der Eltern.....	212
cc.	Haftung für fahrlässige Handlungen	215
dd.	Haftung des Kindesvaters.....	215
ee.	Haftung des behandelnden Arztes.....	217
aaa.	Vertragliche Haftung.....	218
(1)	Behandlungsvertrag zwischen Nasciturus und Arzt?	220
(2)	Reichweite der Schutzwirkung des Schwangerschaftsbetreuungsvertrages.....	220
bbb.	Fazit	223
ff.	Fazit.....	223
b.	Schädigungen durch die schwangere Frau	224
aa.	Schadensersatz.....	224
aaa.	Haftungsprivilegierung gemäß § 1664 Abs. 1 BGB.....	224
bbb.	Weiterreichende Haftungsfreizeichnung?	225
(1)	Schädigungen durch äußere Einwirkung	226
(2)	Prenatal maternal substance abuse.....	227
(3)	Privilegierung der schwangeren Frau in den ersten zwölf Wochen.....	229
bb.	Fazit.....	229
c.	Ersatzfähiger Schaden.....	230
aa.	Entschädigung für Arbeitsunfähigkeit.....	230
bb.	Schmerzensgeld.....	232
d.	Haftung für Unterlassen	232
3.	Präventiver Schutz.....	233
a.	Schädigendes Verhalten der schwangeren Frau	234
aa.	Analoge Anwendung von § 1666 BGB.....	234
bb.	Schaffung einer im Schutzzumfang § 1666 BGB entsprechenden Vorschrift?	239
b.	Rechtslage in den USA.....	242
c.	Bewertung.....	245
d.	Behandlungspflicht einer schwangeren Frau	248
aa.	Meinungsstand	249

bb. Stellungnahme.....	251
e. Fazit.....	254
4. Fazit.....	255
F. Zusammenfassung und Fazit	259
Literaturverzeichnis	265