

Michael E. Zeising

Der Nasciturus im Zivilverfahren

Inauguraldissertation
zur Erlangung der Würde eines
Doctor iuris
der Juristischen Fakultät
der Bayerischen Julius-Maximilians-Universität Würzburg

2004

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Inhaltsverzeichnis.....	V
Schrifttumsverzeichnis.....	XI
Abkürzungsverzeichnis.....	XXXII
Einleitung	I
1. Kapitel: Grundlagen – Rechts-, Partei- und Prozessfähigkeit.....	6
I. Grundrechtsfähigkeit	6
II. Rechtsfähigkeit	9
1. Der Grundsatz des § 1 BGB.....	9
2. Einzelschriften betreffend das ungeborene Leben	10
a) Schuldrechtliche Vorschriften	10
b) Familienrechtliche Vorschriften.....	11
c) Erbrechtliche Vorschriften.....	12
d) Sonstige Vorschriften	13
3. Volle Rechtsfähigkeit ?.....	14
a) Naturrechtlicher Ansatz	14
b) Nachwirkung des Römischen Rechts.....	15
III. Beschränkte Rechtsfähigkeit, Teilrechtsfähigkeit	16
1. Begriff.....	16
2. Terminologie.....	17
3. Rechtliche Ausgestaltung.....	18
4. Ergebnis	19
IV. Parteifähigkeit	20
V. Prozessfähigkeit	21
VI. Die Parteibezeichnung	21
2. Kapitel: Die Prozessvertretung des <i>nasciturus</i>	24
I. Die Einordnung in das prozessuale System (§§ 51, 52 ZPO)	24
II. Die Bedeutung des § 1912 BGB	24
1. Elterliche Sorge bereits vor der Geburt?.....	25
2. Die Vorwirkung der elterlichen Sorge.....	26
3. Inhalt des Sorgebegriffes	27
4. Künftige/ gegenwärtige Rechte.....	27
III. Der Vorrang der Eltern.....	28
1. Regelfall Gesamtvertretung	29
2. Beschränkungen der elterlichen Vertretung	30
a) Ausfall der Sorge, §§ 1673 ff. BGB	30
aa) Ruhen gemäß § 1673 BGB.....	30

bb) Ruhen gemäß § 1674 und § 1678 BGB	30
cc) Enden der Fürsorge, § 1677 BGB	31
b) Ausschluss der Vertretungsmacht kraft Gesetzes, §§ 1629 II 1, 1795 BGB	31
c) Entziehung der Fürsorge durch das Familiengericht, §§ 1629 II 3, 1796 BGB	31
d) Maßnahmen gemäß § 1666 BGB	32
e) Übertragung der Fürsorge nach § 1628 BGB	33
f) Wichtige Geschäfte, §§ 1643, 181 BGB	34
3. Alleinige Fürsorge bei einem Elternteil	34
IV. Pflegerschaft gemäß § 1912 I BGB (Leibesfruchtpflegschaft)	35
1. Inhalt und Verfahren	35
2. Voraussetzungen	36
3. Beendigung der Pflegerschaft	36
V. Die Nachlasspflegschaft, § 1960 BGB	37
1. Beschreibung	37
2. Rechtliche Befugnisse des Nachlasspflegers	37
3. Konkurrenz von Leibesfrucht- und Nachlasspflegschaft	38
VI. Die Beistandschaft	38
VII. Fehlerhafte Prozessvertretung	39
1. Rechtliche Folgen	39
2. Der Zulassungsstreit	40
3. Die vorläufige Zulassung gemäß § 56 II ZPO	41
3. Kapitel: Die bedingte Klage	42
I. Die bedingte Rechtsstellung des <i>nasciturus</i>	42
II. Die Bedingung im Sinne des § 158 BGB	44
III. Die Abgrenzung zur Geschäftsgrundlage	46
IV. Klage unter einer Bedingung	47
1. Grundsatz: Bedingungsverbot	47
2. Ausnahmen	49
a) Auflösend bedingtes Urteil	50
b) Prozesskostenhilfe	50
c) Innerprozessuale Bedingung	51
aa) Eventuelle objektive Klagenhäufung	51
bb) Eventuelle Widerklage	52
cc) Sonstige Eventualanträge	52
d) Rechtsbedingung	53
V. Die Einordnung als auflösende Rechtsbedingung	55
4. Kapitel: Die Stellung des <i>nasciturus</i> im Prozess	58
I. Als Partei	58
1. Klägerstellung	58
2. Beklagtenstellung	58

a) Ablehnende Haltung	58
b) Gegenargumente, Prozessgrundrechte und Rechtsstaatsprinzipien	59
aa) Wortlaut-Argument „Partei“	59
bb) Justizgewährungs- und Rechtsschutzanspruch	60
cc) Prozessuale Waffengleichheit	62
dd) Recht auf ein faires Verfahren	65
II. Als Streitgenosse	67
1. Einfache Streitgenossenschaft	68
2. Notwendige Streitgenossenschaft	68
a) Aus prozessualen Gründen	68
b) Aus materiell-rechtlichen Gründen	69
III. Als Nebenintervenient/ Beigeladener	70
1. Einfache Nebenintervention	70
2. Streitgenössische Nebenintervention	71
3. Die Beiladung	72
IV. Die Streitverkündung	72
5. Kapitel: Klage- und Verfahrensarten	74
I. Mögliche Klagearten	74
1. Leistungsklagen	74
a) Aus Forderungsinhaberschaft und dinglicher Rechtsposition	74
b) Schadensersatzklage	76
c) Unterlassungsklage gegen Schwangerschaftsabbruch	77
aa) Der Schwangerschaftsabbruch als Eingriff in das Rechtsgut „Leben“ des Ungeborenen	78
bb) Immanente Interessenlage	80
d) Erbschaftsanspruch, § 2018 BGB	83
e) Klage auf künftige Leistung, §§ 257 – 259 ZPO	85
aa) Allgemein befristete bzw. bedingte Ansprüche	85
bb) Klage auf Unterhalt gegen den Vater	85
cc) Ersatzanspruch aus § 844 II BGB	88
2. Feststellungsklagen	89
a) Allgemein	89
b) Schadensersatzfeststellungsklage	90
c) Feststellung des Erbrechts	90
e) Vaterschaftsfeststellungsklage ?	91
3. Gestaltungsklagen	92
a) Statusklagen	92
aa) Vaterschaftsanfechtungsklage	92
bb) Vaterschaftsfeststellungsklage	93
b) Prozessuale Gestaltungsklagen	93
aa) Vollstreckungsgegenklage, § 767 ZPO	94
bb) Drittwiderspruchsklage, § 771 ZPO	95
cc) Klage auf vorzugsweise Befriedigung, § 805 ZPO	96

II. FGG-Verfahren.....	96
1. Erbscheinsverfahren.....	96
2. Statusrechtliches Verfahren.....	99
3. Amtsverfahren zur Verhinderung eines Schwangerschaftsabbruchs.....	99
III. Einstweiliger Rechtsschutz.....	100
1. Vorgeburtliche Unterhaltssicherung.....	100
a) Einstweilige Verfügung gemäß § 1615 o I 2 BGB.....	100
b) Einstweilige Anordnung gemäß § 641 d ZPO.....	101
c) Einstweilige Verfügung gemäß § 940 ZPO ?.....	102
2. Von der ZPO vorgegeben.....	102
IV. Urteilsformen, Rechtskraft und Vollstreckbarkeit.....	103
1. Urteilsformen.....	103
2. Rechtskraft und Vollstreckbarkeit.....	103
V. Anhang: Pränatale Therapiemöglichkeiten – gegenwärtiger Stand und Zukunftsausblick.....	105
1. Medikamentöse Behandlungen.....	106
2. Operative Behandlungen.....	106
a) Invasiver Eingriff.....	107
b) Fetoskopie.....	107
c) Bluttransfusionen.....	108
d) Shunteinlagen.....	108
3. Behandelbare Krankheitsbilder.....	108
a) Zwerchfellhernien.....	108
b) Morbus hämolyticus fetalis/neonatorum (fetale Anämie; Hydrops fetalis).....	109
c) Herzrhythmusstörungen.....	109
d) Zystische Lungenerkrankungen (engl.: congenital cystic lung lesion)	110
e) Sakrokokzygeales Teratom (SCT).....	110
f) Obstruktive Uropathien/ Harnwegsobstruktionen.....	111
g) Obstruktiver Hydrozephalus.....	111
h) Spina bifida (aperta).....	112
4. Zukunftserwartungen der pränatalen Medizin.....	112
6. Kapitel: Die rechtlichen Auswirkungen einer Totgeburt.....	114
I. Rechtliche Folgen bei Lebendgeburt des Kindes.....	114
1. Allgemeine Rechtsfähigkeit.....	114
a) Grundsatz der Identität.....	114
b) Die Namensgebung.....	115
2. Anpassungsmaßnahmen.....	116
a) Vor Abschluss einer gerichtlichen Instanz.....	116
b) Berichtigung einer gerichtlichen Entscheidung.....	116
c) Änderungen in der gesetzlichen Vertretung.....	118
II. Rechtliche Folgen bei Totgeburt des Kindes.....	118

1. Unmittelbare Konsequenzen für das laufende Verfahren.....	118
a) Klageabweisung als unzulässig	119
b) Kostenentscheidung zulasten des Veranlassers.....	120
c) Klagerücknahme	121
d) Ermittlung und Beweis der Totgeburt	122
2. Auswirkungen auf bereits abgeschlossene Verfahren	123
a) Wirkungslosigkeit des Urteils	123
b) Rechtsmittel	123
c) Einwendung gegen Erteilung der Vollstreckungsklausel, § 732 ZPO.....	124
d) Erinnerung gegen die Art und Weise der Zwangsvollstreckung, § 766 ZPO	126
e) Nichtigkeitsklage	127
III. Rückabwicklungsprobleme	128
1. Klageänderung (Parteiwechsel)	130
2. Kostenerstattungsklage/ Neues Verfahren.....	131
7.Kapitel: Das Statusverfahren.....	133
I. Begriffserklärung „Statusverfahren“	133
II. Bedürfnis und Rechtfertigung für eine pränatale Statusklage.....	134
1. Feststellungsklage	134
a) Kritik der ablehnenden Haltung	134
b) Neuere befürwortende Ansicht.....	135
aa) Effektive Beistandschaft	136
bb) Möglichst rasche Klärung der Statusfrage	137
cc) Keine entgegenstehenden medizinisch-technischen Hindernisse ..	138
dd) Rasche Klärung der Beweisfrage	138
2. Anfechtungsklage.....	139
a) Vorliegen einer wirksamen Vaterschaftsanerkennung	139
aa) Gesetzliche Regelungen zur Wirksamkeit der Anerkennung.....	141
bb) Sperrwirkungen gegen eine Doppelvaterschaft	142
cc) Auswirkung hinsichtlich gesetzlicher Vertretungsmacht	142
dd) Bedeutung für § 1615 o I BGB	143
ee) Weitere rechtliche Auswirkungen einer vorgeburtlich erklärten Anerkennung.....	144
ff) „Vorwirkung der Vaterschaft“ in den §§ 1615 I – n BGB	145
b) Anfechtbarkeit bereits vor Geburt des Kindes	146
aa) Vorgeburtliche Anfechtung als Äquivalent vorgeburtlicher Anerkennungswirkung.....	146
bb) Besonderes Anfechtungsverfahren.....	147
cc) Gleiche Rechtskraftwirkung wie bei Feststellungsklage.....	147
dd) Keine rechtlichen Hindernisse	148
c) Anfechtung der Vaterschaft aufgrund Ehe	150
III. Medizinische Methoden zur Vaterschaftsbestimmung	151
1. Abstammungsgutachten allgemein	151

a) Medizinisch-technische Verfahren	151
aa) Blutgruppen-Gutachten	152
bb) HLA-Gutachten	152
cc) DNA-Gutachten	153
(1) Multi-Locus-System (MLS)	154
(2) Single-Locus-System (SLS)	155
dd) Sonstige Methoden	156
b) Verwendung im Prozess	157
aa) Beweislast und Veranlassung gerichtlicher Gutachten	157
bb) Privatgutachten	158
2. Besonderheiten bei pränatalen Vaterschaftsgutachten	156
a) Grundsätzliches	156
b) Invasive Eingriffe	157
aa) Amniozentese	157
bb) Chorionzottenbiopsie	158
cc) Nabelschnurpunktion	158
dd) Fetoskopie	158
c) Nicht-invasive Methode	158
d) Rückgriff auf bestehende Gewebeprobe n	160
aa) Technisch bedingte zeitliche Begrenzungen	160
bb) Datenschutzrechtliche Probleme	161
e) Die Duldungspflicht gemäß § 372 a ZPO	162
aa) Zumutbarkeit	163
bb) Untersuchung nach den anerkannten Grundsätzen der Wissenschaft	164
f) Medizinische Rechtfertigung und ethische Hemmnisse	164
IV. Stellungnahme	166
Stichwortverzeichnis	168