

Dörte Busch

Eigentum und Verfügungsbefugnisse am menschlichen Körper und seinen Teilen



Inhaltsverzeichnis

Einleitung	15
Verlauf der Arbeit	19
Kap. I. – Rechte am menschlichen Körper und seinen Substanzen	21
A. Körperaspekte in anderen Disziplinen	22
I. Der „körpersprachliche“ Ansatz	22
II. Der christlich / biblische Ansatz	24
III. Der philosophische Ansatz	25
B. Rechtsüberblick	27
I. Biomedizinkonvention	27
II. Entwurf eines Zusatzprotokolls „Archivierte menschliche biologische Materialien in der bio-medizinischen Forschung“	31
1. Regelungszweck	32
2. Regelungsumfang	33
3. Anforderungen an die Erlangung biologischer Materialien für Forschungszwecke	34
a) Anforderungen an Aufklärung und Einwilligung	34
b) Regelungen im Falle des Fehlens einer Einwilligung	35
III. Verfassungsrechtliche Vorgaben	37
1. Verfassungsrechtliche Vorgaben bezüglich der Entnahme von Körpermaterialien	38
a) Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 GG	38
b) Allgemeines Persönlichkeitsrecht, Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG	39
2. Verfassungsrechtliche Vorgaben bzgl. der Verwendung von Körpermaterialien zu Sekundärzwecken	41
a) Eigentum, Art. 14 Abs. 1 GG	41
b) Bioinformationelle Selbstbestimmung, Art. 2 Abs. 1 GG	42
IV. Zivilrechtliche Einordnung	44
1. Der lebende Körper	46
a) Sachenrechtlicher Ansatz	46
aa) Befürworter des Eigentums am Körper	46
bb) Gegner des Eigentums am Körper	47

b) Persönlichkeitsrechtlicher Ansatz	49
c) Stellungnahme und Zusammenfassung	52
2. Körperteile nach ihrer Trennung vom Körper	52
a) Standpunkt des BGH	54
aa) Darstellung	54
bb) Stellungnahme	56
b) Der sachenrechtliche Ansatz	58
aa) Darstellung	58
(1) Direkter Eigentumserwerb des bisherigen Substanzträgers	59
(2) Analogie zu § 953 BGB	59
(3) „Randtheorien“	60
(a) Die Nähe-Theorie	60
(b) Die Natur der Sache	60
(c) Analogie zur „insula in flumine nata“	61
bb) Körperteile als herrenlose Sachen	61
(1) Aneignungsrecht des bisherigen Trägers	61
(2) Eigentum des zuerst Okkupierenden	62
cc) Stellungnahme	63
c) Theorie des Fortbestehens des Persönlichkeitsrechts	64
aa) Darstellung	64
bb) Stellungnahme	68
d) Überlagerungsthese	69
aa) Darstellung	69
bb) Stellungnahme	71
e) Der fortentwickelte sachenrechtliche Ansatz	71
aa) Darstellung	72
bb) Stellungnahme	74
3. Zusammenfassung	75
 Kap. II. – Aufklärungserfordernis bei der Beschaffung und Verwendung von Körpermaterialien	77
A. Gewebeentnahme im Rahmen ärztlicher Behandlung	77
I. Substanzentnahme aus therapeutischen oder diagnostischen Motiven und gleichzeitigem Vorliegen von „Drittmotiven“	79
II. Substanzentnahme aus therapeutischen oder diagnostischen Motiven mit nach der Entnahme hinzutretendem „Drittzweck“	84
III. Substanzentnahme aus anderen als therapeutischen oder diagnostischen Motiven	84
B. (Weiter-) Verwendung der Substanzen	85

I. Situations- und Interessenanalyse	85
II. Schranken der (Weiter-) Verwendung	89
1. Eigentum des Patienten	89
a) Lehre von der Herrenlosigkeit des Untersuchungsmaterials	89
b) Eigentumsverlust	90
aa) Dereliktion	90
bb) Eigentumsübertragung gemäß § 929 BGB	93
cc) Eigentumsübergang durch die konkrete Nutzung des Körpermaterials	96
2. Behandlungsvertrag	99
a) Wesen des Behandlungsvertrages	99
b) Pflichten aus dem Behandlungsvertrag	100
c) Auslegung des Behandlungsvertrages	101
aa) Willenserklärung des Patienten	102
bb) Auslegung der Willenserklärung	104
(1) Einfache Auslegung	104
(a) Begrenzung der Diagnosezwecke	104
(b) Weitergehende Befugnisse des Arztes	106
(2) Ergänzende Auslegung	107
3. Persönlichkeitsrecht des Patienten	107
4. Patientenwille und –interesse bei der Überlassung entnommener Substanzen	111
5. Einzelne Verwendungsmöglichkeiten des Arztes	111
a) Vernichtung der Untersuchungsprobe	112
b) Laborinterne Kontrolluntersuchungen	113
c) Konservierung von Körpersubstanzen	117
d) Missachtung des auf Vernichtung der Untersuchungsprobe gerichteten Patientenwillens und Weiterverwendung für andere Zwecke	118
C. Zusammenfassung	119
Kap. III – Substanzen, Gewebe und Zellen und ihre besonderen Anwendungsmöglichkeiten	
A. Blut und Blutprodukte	121
I. Medizinischer Hintergrund	123
II. Rechtliche Regelungen	124
1. Transfusionsgesetz	124
a) Anwendungs- und Regelungsbereich	125
b) Aufklärung und Einwilligung	126
c) „Schicksal“ nicht angewendeter Blutprodukte	128

2. Hämotherapie-Richtlinien	132
a) Geltungsbereich	132
b) Aufgaben der Richtlinien	132
c) Aufklärung und Einwilligung	133
aa) Spenderblut	133
(1) Spenderblut, welches die Qualitätsanforderungen nicht erfüllt	133
(2) Nicht angewendetes Spenderblut	134
bb) Eigenblut	134
cc) Stellungnahme	135
d) Übertragbarkeit auf andere Maßnahmen	138
3. Straf- und Bußgeldvorschriften	140
a) Spezialgesetzliche Regelungen	140
b) Strafrecht	141
B. Organ- und Gewebespende	141
I. Medizinischer Hintergrund	141
II. Rechtliche Regelungen	141
1. Verfassungsrechtliche Vorgaben	142
2. Transplantationsgesetz (TPG)	142
a) Historie	142
b) Entnahmevoraussetzungen	144
aa) Entnahme bei toten Spendern	144
(1) Einwilligung	144
(2) Reichweite der Einwilligung	145
(a) Herz – Herzklappe	145
(b) Insel- und Leberzellen	146
(c) Verwendung zu Forschungszwecken	148
bb) Entnahme bei lebenden Spendern	148
C. Operations- und Sektionsreste	150
I. Überblick	150
II. Rechtliche Regelungen	150
1. Verfassungsrecht	151
2. Einfachgesetzliche Bestimmungen	151
a) Zivilrecht	151
aa) Stellungnahme der Zentralen Ethikkommission	151
bb) Literatur	154
(1) Übersicht	155
(2) Stellungnahme	162
cc) Praxis	165
b) Gewebegesetz	166

c) Auswertung	167
D. Tumorgewebe	169
E. Knochenmark	171
I. Medizinischer Hintergrund	171
II. Rechtliche Regelungen	172
1. Transplantationsgesetz	172
2. Richtlinien für die allogene Knochenmarktransplantation mit nichtverwandten Spendern	173
3. Straf- und Bußgeldvorschriften	174
F. Nabelschnurblut	175
I. Medizinischer Hintergrund	175
II. Rechtliche Regelungen	177
1. Originäre Rechte am Nabelschnurblut	177
2. Sekundäre Rechte am Nabelschnurblut	180
a) Nabelschnurblutgewinnung	180
aa) Rechte der Mutter	181
bb) Rechte des Vaters	182
cc) Rechte des Kindes	182
(1) Einwilligungsberechtigte	183
(2) Umsetzung der Einwilligungserfordernisse in der Praxis	184
(a) Kommerzielle Nabelschnurblutbanken	184
(b) Gemeinnützige Nabelschnurblutbanken	185
dd) Spezifische Regelungen	189
(1) Stammzellgesetz	190
(2) Transfusionsgesetz	190
(3) Hämotherapierichtlinien	190
(4) Richtlinien zur Transplantation von Stammzellen aus Nabelschnurblut (CB= Cord Blood)	190
ee) Umfang der Einwilligungsberechtigung	191
(1) Autologe Einlagerung	192
(2) Allogene Einlagerung	193
(a) Gerichtete Spende	193
(b) Ungerichtete Spende	194
b) Weiterverwendung des Nabelschnurblutes zu Drittzwecken	197
3. Straf- und Bußgeldvorschriften	199
G. Plazenta	200
I. Medizinischer Hintergrund	200
II. Rechtliche Regelungen	201
1. Originäre Rechte	201

2. Sekundäre Rechte	203
3. Spezifische gesetzliche Regelungen	204
H. Fetale Zellen und Gewebe	204
I. Medizinischer Hintergrund	205
II. Rechtliche Regelungen	206
1. Abgetriebene Embryonen	206
a) Embryonenschutzgesetz	207
b) Transplantationsgesetz	207
c) Zivilrechtliche Einordnung	209
d) Richtlinien der Bundesärztekammer	210
aa) Zellen und Gewebe lebender Feten	210
bb) Zellen und Gewebe toter Feten	211
(1) Nutzungszwecke	211
(2) Verfügungsbefugte	211
(3) „Schutzmechanismen“	212
(4) Umfang der Verfügungsbefugnisse	213
e) Verfassungsrecht	213
aa) Leben, Art. 2 Abs. 2 Satz 1 1. Alt. GG	214
(1) Grundrechtsträgerschaft	214
(a) Auslegung nach dem Wortlaut	215
(b) Systematische Auslegung	216
(c) Historische Auslegung	216
(d) Teleologische Auslegung	217
(e) Judikatur	218
(f) Ethikorientierte Argumentationsstrategien	219
(g) Gewährleistungsgehalt	222
(2) Schutzbereich	222
(3) Einschränkungbarkeit	222
bb) Körperliche Unversehrtheit, Art. 2 Abs. 2, S. 1	
(2. Alt.) GG	224
cc) Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 GG	224
(1) Gewährleistungsgehalt	224
(2) Embryo als Grundrechtsträger	225
(3) Einschränkungbarkeit	227
dd) Zwischenergebnis	227
f) Strafrecht	228
aa) Schwangerschaftsabbruch, § 218a StGB	228
bb) Störung der Totenruhe, § 168 StGB	229
(1) Tatobjekt „tote Leibesfrucht“	229
(2) Tathandlung	229

(a) Tathandlung gem. § 168 Abs. 1 S. 1 1. Alt StGB	229
(aa) Wegnahme	230
(bb) Berechtigter	230
(cc) Gewahrsam	231
(dd) Ergebnis	233
(b) Tathandlung gem. § 168 Abs. 1 S. 1 2. Alt. StGB ..	233
(3) Endergebnis	233
cc) Sachbeschädigung, § 303 StGB	234
dd) Eigentumsdelikte	235
ee) Zwischenergebnis	235
ff) Transplantationsgesetz	235
2. Überzählige Embryonen	236
a) Transplantationsgesetz	236
b) BGB	237
c) Richtlinien der Bundesärztekammer	238
aa) Nutzung fetaler Zellen und Gewebe	238
bb) Verfügungsbefugte	238
cc) „Schutzmechanismen“	238
dd) Umfang der Verfügungsbefugnisse	238
d) Verfassungsrecht	239
aa) Leben, Art. 2 Abs. 2 S. 1 1. Alt GG und Menschenwürde, Art. 1 Abs. 1 GG	239
bb) Embryonenschutz als verfassungsimmanente Schranke der Forschungsfreiheit des Art. 5 Abs. III S. 1 GG	240
(1) Verfassungsimmanente Schranke	240
(2) Ausgleich von Forschungsinteressen und Embryonenschutz	242
cc) Anforderungskatalog zur Embryonenforschung	247
e) Strafrecht	249
aa) Störung der Totenruhe, § 168 StGB	249
bb) Eigentumsdelikte	249
cc) Sachbeschädigung, § 303 StGB	249
dd) Embryonenschutzgesetz	250
3. Nicht transferierbare Embryonen	250
4. Embryonen im Vorkernstadium	251
Kap. IV – Zusammenfassung	255
A. Verwendung von Körpermaterien zu Drittzwecken	255
I. Fazit	255
1. Notwendigkeit der informierten Einwilligung	255

2. Aufklärungs- und Einwilligungsinhalte	257
II. Vorschläge für Aufklärungs- und Einverständniserklärungen	259
1. Patient	260
a) Aufklärungsbogen	260
b) Einwilligungserklärung Patient	261
2. Spender	262
a) Aufklärungsbogen	262
b) Einwilligungserklärung	263
B. Embryonen	263
I. Embryonen in-vivo	263
II. Embryonen in-vitro	266
Epilog	271
Anhangsverzeichnis	273
Anhang 1 – DRK „Taschentücher gibt’s im Supermarkt“	275
Anhang 2 – Aderlass	277
Anhang 3 – Uni Gießen: Aufklärungs- und Einwilligungsbogen	279
Anhang 4 – Charité: Stationärer Behandlungsvertrag	281
Anhang 5 – Thasler, Weiss: Patienteninformation	283
Anhang 6 – Heinrich-Heine-Uni: Einwilligungsbogen	285
Anhang 7 – Klinikum rechts der Isar: Einverständniserklärung	287
Literaturverzeichnis	289