

Gliederung

Teil A:	SEITE:
Die Stellung des Vaters eines nichtehelichen Kindes bei der Adoption nach deutschem Recht.....	1
I. Einleitung	1
II. Wege zu Vaterrechten: Adoption durch den Vater selbst und Ehelicherklärung	3
1. <u>Adoption, § 1741 Abs. 3 Satz 2 BGB</u>.....	3
a. Stellung des Vaters.....	3
(1) Elterliche Sorge für den Vater durch eine Adoption.....	3
(2) Anerkennung oder Feststellung der Vaterschaft als Voraussetzung, § 1600a BGB.....	3
(aa) Sperrwirkung des § 1600a BGB.....	4
(bb) Voraussetzungen einer Anerkennung.....	5
(cc) Gerichtliche Feststellung	5
b. Stellung des Kindes nach einer Adoption durch den Vater	6
c. Für die Adoption erforderliche Einwilligungen	6
(1) Einwilligung der Mutter, § 1747 Abs. 2 Satz 1 BGB.....	6
(2) Ersetzung der Einwilligung, § 1748 BGB.....	7
(3) Einwilligung des Kindes, § 1746 BGB	8
(4) Gegebenenfalls erforderliche Einwilligung der Ehefrau des leiblichen Vaters, § 1749 BGB.....	8
(5) Form, Widerruf und Umfang der Einwilligungen	8
2. <u>Ehelicherklärung auf Antrag des Vaters hin, § 1723 BGB</u>.....	8
a. Stellung des Kindes nach der Ehelicherklärung.....	9
b. Ehelicherklärung und Kindeswohl	9
(1) Versorgung des Kindes durch die Mutter	10
(2) Versorgung des Kindes durch den Vater Aufspaltung von rechtlicher Sorge und faktischer Versorgung.....	10
(3) Nichteheliche Lebensgemeinschaft.....	11
c. Erforderliche Einwilligungen.....	12
3. <u>Zusammenfassung</u>	13

III. Adoption durch die leibliche Mutter	13
a. Vorrang der Adoption durch die Mutter, § 1747 Abs. 2	
Satz 2, 2. Halbsatz BGB	14
b. Stellung des Kindes nach einer Adoption durch die Mutter	14
(1) Vor- und Nachteile für das Kind	14
(2) Sinnvollere Lösungen an Stelle der überlagernden Adoption	
durch die Mutter	15
(3) Adoption durch die Mutter und Statusverbesserung	15
c. Anhörung des Vaters.....	16
(1) Anhörung durch das Vormundschaftsgericht, § 1747b BGB a. F.	16
(2) Funktion der Anhörung: Aufklärung der entscheidungsrelevanten	
Tatsachen und Gewährung des rechtlichen Gehörs.....	17
(3) Anhörung und die Gewährung des rechtlichen Gehörs	
nach Art. 103 Abs.1 GG.....	17
(4) Beratung durch das Jugendamt und Anhörung durch das	
Vormundschaftsgericht	19
(5) Anhörung von Vätern, deren Vaterschaft (noch) nicht	
festgestellt wurde.....	21
(aa) Anhörung zur Aufklärung des Sachverhalts.....	21
(bb) Anhörungsrecht	21
(6) Folgen eines Verstoßes gegen den Grundsatz des rechtlichen	
Gehörs.....	22
IV. Adoption durch Dritte.....	23
1. <u>Stiefkindadoptionen</u>	23
2. <u>Adoptionsperre durch Anträge des Vaters, § 1747 Abs. 2</u>	
<u>Satz 2, 1. Halbsatz BGB</u>	24
a. Sperrwirkung der Anträge.....	24
(1) Abhängigkeit von der Mutter.....	24
(2) Erfolg der Anträge und Kindeswohl.....	24
(3) Verfassungskonforme Auslegung des § 1747 Abs. 2	
Satz 2, 1. Halbsatz BGB	25
(4) Schlüsselfunktion der Mutter	25
b. Voraussetzungen der Adoptionssperre.....	25
(1) Antrag	25
(2) Anerkennung oder Feststellung der Vaterschaft.....	26
3. <u>Verzicht, die Anträge zu stellen, § 1747 Abs. 2, Satz 3</u>	26
a. Form	26
b. Blankoverzicht	27

c. Auswirkungen des Verzichts.....	27
d. Beurkundung und Beratung durch das Jugendamt, §§ 49, 51b JWG	28
e. Formale Unterschiede zu einer Einwilligung	28
4. <u>Anhörung des Vaters</u>	29
V. Zusammenfassung zu III. und IV.	29
VI. Die rechtliche Stellung des Vaters eines nichtehelichen Kindes unter verfassungsrechtlichen Gesichtspunkten	31
1. <u>Schutz der Familie, Art. 6 Abs. 1 GG</u>	31
a. Bestimmung des Schutzbereiches der Familie	31
(1) Bestimmung aus der Systematik des Art. 6 GG heraus.....	31
(aa) Ehe und Familie als voneinander abhängige Schutzbereiche?.....	31
(bb) Familie und das Gleichstellungsgebot des Art. 6 Abs. 5 GG.....	32
(2) Aussagen des Bundesverfassungsgerichtes über die Einbeziehung des Vaters mit dem nichtehelichen Kind in den Schutzbereich der Familie	32
(3) Familie als dem Grundgesetz vorgegeben Institution. Das einfache Recht als Maßstab	33
(4) Der Begriff der Familie in der Soziologie.....	35
(5) Der funktionale Familienbegriff.....	36
(aa) Funktionen der Familie	36
(bb) Grenzen des funktionalen Familienbegriffes	36
(6) Merkmale der Familie.....	38
(aa) Objektive Merkmale	38
(i) Verwandtschaft.....	38
(ii) leibliche Elternschaft.....	39
(iii) Gegenseitige Versorgung.....	39
(iv) Hausgemeinschaft	40
(bb) Subjektive Gesichtspunkte.....	40
(cc) leibliche Elternschaft in Verbindung mit Versorgung, Hausgemeinschaft oder subjektiven Gesichtspunkten	41
(7) Zusammenfassung.....	41
b. Eingriffe durch die Regelung des § 1747 Abs. 2 BGB	41
c. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung: verfassungsimmanente Schranken.....	42
(1) Grundrecht der Mutter aus Art. 6 Abs. 1 GG	42
(aa) Möglichkeit der Freigabe zur Adoption	42
(bb) Schlüsselfunktion der Mutter	43

(cc) Überlagernde Adoption ohne Beteiligung des Vaters am Verfahren	43
(2) Elternrecht der Mutter, Art. 6 Abs. 2 GG	43
(3) Mutterschutz, Art. 6 Abs. 4 GG.....	43
(aa) Schutzbereich	44
(bb) Schlüsselfunktion: Fehlen der Verhältnismäßigkeit.....	44
(4) Grundrecht einer Pflegefamilie aus Art. 6 Abs. 1 GG.....	45
(5) Grundrecht des Kindes aus Art. 6 Abs. 1 GG	45
(6) Staatliches Wächteramt, Art. 6 Abs. 2 GG, als Schranke für Art. 6 Abs. 1 GG	45
(aa) Durch das Kindeswohl gebotene Regelungen	46
(bb) Das Kindeswohl auf Seiten der "neuen Väter"?	47
2. <u>Elternrecht, Art. 6 Abs. 2 GG</u>	47
a. Schutzbereich	47
(1) Der verfassungsrechtliche Begriff der Eltern.....	47
(aa) Anknüpfen an die elterliche Sorge des einfachen Rechts.....	47
(bb) Beschränkung des Elternrechts auf die Eltern ehelicher Kinder und auf die Mutter eines nichtehelichen Kindes.....	47
(cc) Elternrecht und Gleichstellung der nichtehelichen Kinder	48
(dd) Leibliche Abstammung als hinreichende Voraussetzung.....	49
(2) Das Bundesverfassungsgericht über das Elternrecht des leiblichen Vaters	50
(3) Elternrecht und Elternpflicht.....	51
(4) Das Grundpflichtrecht und die leiblichen Väter	51
(aa) Ungleiche Elternrechte für die Eltern von nichtehelichen Kindern?.....	51
(bb) Das Elternrecht als Freiheitsrecht im Verhältnis zum Staat; Beweislastverteilung zuungunsten des Vaters?	52
(5) Zusammenfassung.....	53
b. Mögliche Eingriffe in das Elternrecht des Vaters.....	53
(1) Vorrang der Mutter bei der überlagernden Adoption.....	53
(aa) Vorrang der Mutter und Elternpflichtrecht des Vaters	53
(bb) Vorrang des Elternrechtes der Mutter	54
(i) Engere Mutter-Kind-Beziehung als Grund	54
(ii) Vorrang aus Art. 6 Abs. 4 GG	54
(iii) Kindeswohl als Begründung für einen Vorrang des Elternrechtes der Mutter	55
(2) Fehlen eines Einwilligungsrechtes bei der Adoption durch Dritte.....	55
(aa) § 1747 Abs. 2 Satz 2 BGB und der Mißbrauch des Elternrechtes durch den Vater	55

(bb) Kindeswohl (§ 1741 Abs. 1 BGB) und Mißbrauch des Elternrechts	56
3. <u>Trennung des Kindes von der Familie, Art. 6 Abs. 3 GG</u>	56
4. <u>Gleichheitsrecht des Kindes aus Art. 6 Abs. 5 GG</u>	57
a. Keine unmittelbare Schlechterstellung des nichtehelichen Kindes im Adoptionsverfahren.....	57
b. Mittelbare Schlechterstellung	57
(1) Anhörung des Vaters.....	58
(2) Nichteheliche Väter als Eltern zweiter Klasse.....	58
5. <u>Gleichheitsrechte des Vaters</u>	58
a. Väter und Mütter von nichtehelichen Kindern, Art. 3 Abs. 2 und 3 GG.....	58
(1) Absolutes Differenzierungsverbot.....	58
(2) Mutterschutz, Art. 6 Abs. 4 GG.....	59
(3) Natur der Sache.....	59
(4) Zwingend notwendige unterschiedliche Behandlung.....	59
(5) Kindeswohl.....	60
b. Väter von nichtehelichen Kindern und geschiedene Väter, Art. 3 Abs. 1 GG.....	60
(1) Ungleichbehandlung.....	60
(2) Sachliche Gründe für eine Ungleichbehandlung.....	61
(3) Verhältnismäßigkeit	62
6. <u>Ergebnis</u>	63
a. Verfassungsrecht.....	63
b. Schwächen der gesetzlichen Regelung.....	63
(1) Vorrang der Mutter	63
(2) Fehlende Abwägungsmöglichkeiten	63
(3) Rechtliches Gehör	63
VII. Die Stellung des Vaters im Adoptionsverfahren und internationales Recht	64
1. <u>Die Europäische Menschenrechtskonvention</u>	64
a. Die Geltung der Europäischen Menschenrechts- konvention in der Bundesrepublik	64
b. Unvollständige Familien und die Europäische Menschenrechtskonvention	65
2. <u>Die UN-Konvention über die Rechte des Kindes</u>	66

Teil: B

Die Stellung des Vaters eines nichtehelichen Kindes im Adoptionsverfahren nach amerikanischem Recht 67

I. Adoption in den USA 67

1. Überblick über das Verfahren 67

2. Lösung der rechtlichen Verbindung zwischen dem Kind und seinen leiblichen Eltern: *Termination* 68

a. Freiwillige Aufgabe der Elternrechte 68

b. Unfreiwillige Aufhebung der Elternrechte 69

(1) Kindesmißhandlung. *Abandonment* 69

(2) Gefährdung des Kindeswohls 69

(3) Sonstige Gründe für die Aufhebung 70

3. Consent - Anforderungen an die Einwilligung 70

a. Form 70

b. Zeitpunkt 71

c. Umfang 71

d. Widerrufbarkeit 71

4. Notice - Recht auf Benachrichtigung 72

II. Die Ausgestaltung der Rechte des Vaters eines nichtehelichen Kindes unter verfassungsrechtlichen Gesichtspunkten 72

1. Stanley v. Illinios 73

a. Das Problem; Sorgerecht und Adoptionsverfahren 73

b. Verfassungsrechtliche Prüfung von Einzelstaatsgesetzen 73

(1) *Due Process Clause* 73

(2) *Equal Protection Clause* 74

(aa) *rational basis test* 74

(bb) *strict scrutiny* 74

(cc) *intermediate standard* 74

(3) Sondervotum 75

c. Interpretation der Entscheidung 75

(1) Offene Fragen 75

(2) Bedeutung 76

d. Reaktionen auf die Entscheidung 76

(1) Chance zur Verbesserung des Verfahrens 76

(2) Kritik 76

(3) Gesetzgebung 77

e. Bewertung: Bedeutung der faktischen Familienbeziehung 77

2. <u>Quillion v. Walcott</u>	77
a. Das Problem: Einwilligung des Vaters in die Adoption?	77
b. Prüfung am Maßstab der Verfassung.....	78
(1) <i>Due Process Clause</i>	78
(2) <i>Equal Protection Clause</i>	78
c. Interpretation der Entscheidung	78
(1) <i>Legal Custody</i> und <i>Actual Custody</i>	78
(2) Adoptionsverfahren und Sorgerechtsstreit	79
d. Bewertung: Die faktische Familienbeziehung gibt den Ausschlag	80
3. <u>Caban v. Mohammed</u>	80
a. Das Problem: Einwilligung des Vaters entsprechend dem Erfordernis der mütterlichen Einwilligung	80
b. Prüfung am Maßstab der Verfassung.....	80
(1) <i>Equal Protection Clause</i>	80
(2) Sondervoten: Legitimation und Kindeswohl	81
c. Interpretation der Entscheidung	81
(1) Legitimation und Elternrechte	82
(2) Elternrecht und Grundrechtsschutz.....	82
(3) Diskriminierung nach Geschlecht: Kritik an den Sondervoten.....	82
d. Bewertung: Die rechtliche Bedeutung der biologischen Vater-Kind-Beziehung bleibt offen.....	82
4. <u>Lehr v. Robertson</u>	83
a. Das Problem: Benachrichtigung des Vaters.....	83
b. Prüfung am Maßstab der Verfassung.....	83
(1) <i>Due Process Clause</i>	83
(2) <i>Equal Protection Clause</i>	84
(3) Sondervotum: Vaterschaft und <i>due process</i>	84
c. Interpretationen.....	85
(1) Schutz der wahrgenommenen Chance, Vater zu werden.....	85
(2) Kein Schutz der bloßen Chance.....	85
d. Unbeantwortete Fragen	86
 III. Die Umsetzung der verfassungsrechtlichen Maßgaben für den Schutz der Rechte des Vaters	 87
1. <u>Gesetzgebung</u>	87
a. Uniform Parentage Act	87
(1) <i>Presumed Fathers</i>	87
(2) <i>Alleged Fathers, Possible Fathers</i>	88
b. Draft ABA Model State Adoption Act.....	88
c. New York: Unterschiedliche Regelungen je nach Alter des Kindes	88

d. Einwilligung beider leiblicher Eltern und Möglichkeit des Dispenses	90
2. <u>Rechtsprechung</u>	90
a. U.P.A. - Staaten	90
(1) Rechte der <i>alleged fathers</i>	90
(2) Unbekannter Vater.....	91
b. Schutz des unbekannten Vaters in anderen Staaten	91
c. Adoption von Neugeborenen und Rechte des Vaters.....	92
(1) Verhalten des Vaters vor Geburt des Kindes.....	92
(2) Verhalten nach der Geburt	93
d. Tendenzen	94
 Teil C:	
Neues Recht für neue Väter?	95
 I. Vergleich der Rechtsordnungen	95
1. <u>Gemeinsamkeiten: Kindeswohl</u>	95
a. Kindeswohl und Adoption.....	95
b. Kindeswohl und das Erfordernis einer elterlichen Einwilligung	95
2. <u>Unterschiede</u>	95
a. Vorrang der Mutter.....	95
b. Faktische Familien und rechtliche Fixierung.....	96
(1) Feststellung der Vaterschaft.....	96
(2) Legitimation	96
3. <u>Einzelfragen</u>	97
a. Stiefvateradoption und Adoption durch ein Ehepaar	97
b. Neugeborene Kinder.....	98
c. Kinder in nichtehelichen Lebensgemeinschaften.....	99
 II. Vorgeschlagene Änderung des § 1747 BGB	100
1. <u>Einwilligung für alle Eltern</u>	100
a. Erfordernisse für die Einwilligung des Vaters.....	100
b. Möglichkeit der Ersetzung der Einwilligung	100
2. <u>Auswirkungen</u>	101
a. Adoptionsrecht und Verfassung.....	101
(1) Elternrecht des Vaters, Art. 6 Abs. 2 GG	101
(2) Gleichbehandlung mit anderen Eltern.....	101

(3) Rechtliches Gehör, Art. 103 Abs. 1 GG.....	102
b. Die Auswirkungen der einzelnen Regelungen	102
(1) Zeitliche Begrenzung des § 1747 Abs. 3 Satz 1 BGB.....	102
(2) Verbot der Blankoeinwilligung, § 1747 Abs. 3 Satz 2 und § 1750 Abs. 4 BGB	103
(3) Wirkungen der Einwilligungserklärung, § 1751 BGB	103
(4) Verzögerung des Adoptionsverfahrens?	104
(aa) Suche nach dem Vater	104
(bb) Adoption durch die Mutter.....	104
(cc) Adoption durch Dritte.....	105
(5) Unterbleiben einer vom Kindeswohl her gebotenen Adoption?	105
(aa) überlagernde Adoptionen	105
(bb) Stiefvateradoptionen.....	106
(cc) Adoption durch Dritte.....	106
 <i>Literaturverzeichnis</i>	107
Literatur zum deutschen Recht.....	107
Literatur zum amerikanischen Recht	112
 <i>Entscheidungen amerikanischer Gerichte</i>	114