

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	III
Abkürzungsverzeichnis .....	XI
Literaturverzeichnis .....	XIII
<b>1 Einleitung .....</b>	<b>1</b>
1.1 Allgemeine Einführung .....	1
1.2 Forschung an Humansubstanzen – allgemeine Themenabgrenzung .....	1
1.3 Verwandte Regelungsbereiche .....	3
1.3.1 Allgemeines zur Einordnung .....	3
1.3.2 Organtransplantation – OTPG .....	4
1.3.3 Gewebesicherheitsgesetz (GSG) .....	4
1.3.4 Das Blutsicherheitsgesetz (BSG) .....	6
<b>2 Grundlagen zur rechtlichen Zuordnung des menschlichen Körpers ..</b>	<b>7</b>
2.1 Allgemeines .....	7
2.2 Das Persönlichkeitsrecht des § 16 ABGB .....	7
2.2.1 Allgemeines .....	7
2.2.2 Drittwirkung der Grundrechte .....	9
2.2.3 Relevanz des Datenschutzes .....	9
2.2.3.1 Unmittelbare Drittwirkung des Grundrechtes auf Datenschutz .....	9
2.2.3.2 Anwendbarkeit des Grundrechtes auf Datenschutz .....	10
2.2.3.3 Die Relevanz von § 66 GTG .....	13
2.2.3.4 Exkurs: Die Verwendung nach § 46 DSG .....	16
2.2.4 Achtung des Privat- und Familienlebens (Art 8 EMRK) .....	17
2.2.5 Körperliche Unversehrtheit .....	18
2.2.6 Die Wissenschaftsfreiheit, Art 17 StGG .....	19
2.2.7 Persönlichkeitsrecht auf Nichterforschung des eigenen Körpers? .....	22
2.2.8 Postmortales Persönlichkeitsrecht .....	23
2.2.8.1 Allgemeines .....	23
2.2.8.2 Rechtsträger des postmortalen Persönlichkeitsrechtes .....	25
2.2.8.3 Recht auf Integrität des Leichnams? – Totenfürsorge .....	28
2.3 Sachenrechtliche Aspekte des menschlichen Körpers unter Berücksichtigung der Persönlichkeitsrechte .....	31
2.3.1 Allgemeines .....	31
2.3.2 Der lebende Körper als Sache .....	32

2.3.3 Sachenrechte an abgetrennten Körperteilen .....	34
2.3.3.1 Sacheigenschaft der abgetrennten Teile .....	34
2.3.3.2 Der Meinungsstand zur Zuordnung in Österreich .....	36
2.3.3.3 Der Meinungsstand zur Zuordnung in Deutschland .....	36
2.3.3.4 Eigene Überlegungen .....	37
2.3.4 Das Verhältnis des Persönlichkeitsrechtes zum Sachenrecht bei vom Lebenden abgetrennten Körperteilen .....	40
2.3.5 Sachenrechtliche Beurteilung des Leichnams .....	44
2.3.5.1 Der Leichnam als Sache im Lichte der Lehre und Rechtsprechung .....	44
2.3.5.2 Exkurs zum deutschen Recht .....	46
2.3.5.3 Eigentumsverhältnisse am Leichnam .....	49
2.3.6 Verfügungsbeschränkungen am Leichnam .....	51
2.3.6.1 Allgemeines .....	51
2.3.6.2 Verfügungsbeschränkungen durch Bestattungsvorschriften .....	52
2.3.6.3 § 190 StGB Störung der Totenruhe .....	53
2.3.6.4 Rechtfertigungs- bzw Tatbestandsausschließungsgründe ...	56
2.3.6.4.1 Einwilligung .....	56
2.3.6.4.2 Übergabe an ein anatomisches Institut .....	58
2.3.6.4.3 Organtransplantation .....	58
2.3.6.4.4 Obduktion .....	58
2.3.6.4.5 Rechtfertigung durch die Wissenschaftsfreiheit? .....	59
2.3.6.4.6 Analogiebildung zu bestehenden Rechtfertigungs- gründen .....	59
2.3.6.5 Persönlichkeits- und Totenfürsorgerechte .....	61
2.3.6.5.1 Allgemeines .....	61
2.3.6.5.2 Zeitliche Dauer des Totenfürsorgerechtes .....	61
2.3.6.6 Das Verhältnis zwischen den unterschiedlichen Rechts- schichten .....	62
2.3.6.7 Das Eigentum mit Blick auf die Ausübungsschranken .....	64
2.4 Die Entgeltfähigkeit von Körpersubstanzen .....	64
2.4.1 Allgemeines .....	64
2.4.2 Ausdrückliche Gewinnverbote .....	65
2.4.3 Sittenwidrigkeit der entgeltlichen Spende Lebender .....	68
2.4.3.1 Allgemeines zur Sittenwidrigkeit .....	68
2.4.3.2 Wertungen der ausdrücklichen Gewinnverbote nach den Gesetzesmaterialien .....	69
2.4.3.3 Weitere rechtliche und außerrechtliche Aspekte von Gewinnverboten .....	71
2.4.3.4 Schlussfolgerung .....	73
2.4.4 Sittenwidrigkeit der entgeltlichen Spende Toter .....	74
2.4.4.1 Allgemeines .....	74
2.4.4.2 Besonderheit in Vorarlberg .....	75

2.4.4.3 Die allgemeine Rechtslage in Österreich .....	75
2.4.4.3.1 Entgeltsvereinbarung durch den Verstorbenen zu Lebzeiten .....	76
2.4.4.3.2 Entgeltsvereinbarung durch andere Personen .....	77
2.4.4.4 Schlussfolgerung .....	79
2.4.5 Sittenwidrigkeit eines Entgelts für die Weitergabe von Human- material .....	79
2.4.5.1 Allgemeines .....	79
2.4.5.2 Entgelt für die Weitergabe der von Lebenden entnommenen Substanzen .....	79
2.4.5.3 Entgelt für die Weitergabe der von Toten entnommenen Substanzen .....	80
<b>3 Die Verwendung der Humansubstanzen Lebender .....</b>	<b>83</b>
3.1 Allgemeines .....	83
3.2 Informed Consent im österreichischen Recht .....	84
3.3 Entnahme von Körpersubstanzen .....	87
3.3.1 Allgemeines .....	87
3.3.2 Entnahme ausschließlich für wissenschaftliche Zwecke .....	88
3.3.2.1 Allgemeines .....	88
3.3.2.2 Zulässigkeit der Einwilligung .....	88
3.3.2.3 Anforderungen an die Einwilligung .....	90
3.3.2.3.1 Aufklärung .....	90
3.3.2.3.2 Einwilligungsfähigkeit .....	92
3.3.2.3.3 Form .....	98
3.3.3 Entnahme im Rahmen einer Heilbehandlung .....	98
3.4 Zulässigkeit der Verwendung von entnommenen Substanzen .....	99
3.4.1 Allgemeines .....	99
3.4.2 Bestattungszwang bei abgetrennten Körperteilen? .....	99
3.4.3 Der sich nicht um seine Teile kümmernde Patient .....	100
3.4.3.1 Allgemeines .....	100
3.4.3.2 Der Meinungsstand in der österreichischen Literatur .....	100
3.4.3.3 Stellungnahme zur Dereliktionsthese .....	102
3.4.3.4 (Konkludente) Übereignung oder Gestattung der Nutzung? .....	106
3.4.3.4.1 Allgemeines .....	106
3.4.3.4.2 Auslegung des Behandlungsvertrages .....	107
3.4.3.4.3 Konkludente Übereignung? .....	109
3.4.3.5 Entsorgung – Auswirkung auf die Rechtsstellung .....	110
3.4.3.6 Persönlichkeitsrechte – keine Einwilligung gegeben .....	111
3.4.3.7 ÖNORM S 2104 als technischer Standard der Entsorgung von abgetrennten Körpersubstanzen .....	112
3.4.4 Ausdrückliche Einwilligung in die Verwendung .....	115
3.4.4.1 Allgemeines .....	115

3.4.4.2	Verschiedene Ausgestaltungsmöglichkeiten – Titel .....	115
3.4.4.3	Formvorschriften .....	117
3.4.4.4	Sachenrechtliche Wirkung der Einwilligung – Modus .....	119
3.4.4.5	Persönlichkeitsrechtliche Einwilligung .....	121
3.4.4.5.1	Allgemeines .....	121
3.4.4.5.2	Exkurs: Datenschutzrechtliche Zustimmung .....	122
3.4.4.5.3	Einwilligung in den Eingriff in sonstige Persönlichkeitsrechte .....	124
3.4.4.6	Geschäfts- und Einwilligungsfähigkeit .....	131
3.4.4.7	Einwilligung durch den gesetzlichen Vertreter .....	136
3.4.4.7.1	Vertretungsfeindlichkeit? .....	136
3.4.4.7.2	Gesetzliche Stellvertretung bei Minderjährigen .....	138
3.4.4.7.3	Sachwalterschaft .....	141
3.4.4.7.4	Vorsorgevollmacht .....	143
<b>4</b>	<b>Zulässigkeit der Verwendung von Leichen(teilen)</b> .....	145
4.1	Allgemeines .....	145
4.2	Anatomieleichen .....	145
4.2.1	Spende zugunsten anatomischer Institute .....	145
4.2.1.1	Allgemeines zur Zulässigkeit .....	145
4.2.1.2	(Berechtigung zur) Einwilligung zu Lebzeiten .....	146
4.2.1.3	(Berechtigung zur) Einwilligung nach dem Tod .....	151
4.2.1.4	Sachenrechtliche Wirkung der Einwilligung mit Blick auf das Totenfürsorgerecht .....	153
4.2.2	Zulässige Art der Verwendung .....	154
4.3	Obduktion zu wissenschaftlichen Zwecken .....	155
4.3.1	Allgemeines .....	155
4.3.2	Sanitätspolizeiliche und gerichtliche Obduktion .....	156
4.3.3	Klinische Obduktion .....	157
4.3.4	Obduktionen mit Einwilligungserfordernis .....	164
4.3.5	Berechtigung zur Einwilligung .....	165
4.3.6	Zulässige Art der Verwendung .....	167
4.3.6.1	Zulässigkeitsgrenzen der Obduktion .....	167
4.3.6.2	Zulässigkeitsgrenzen der Verwendung von entnommenen Substanzen .....	168
4.4	Einwilligung abseits von Anatomie und Obduktion .....	169
<b>5</b>	<b>Die Verarbeitung von fremden Körpersubstanzen</b> .....	171
5.1	Allgemeines .....	171
5.2	Aufbereitung von Geweben .....	171
5.3	Vermehrung von Zellen .....	173
<b>6</b>	<b>Rechtsfolgen der unerlaubten Verwendung</b> .....	175
6.1	Allgemeines .....	175
6.2	Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche .....	175

6.2.1 Abgrenzung .....	175
6.2.2 Persönlichkeitsrecht .....	175
6.2.3 Eigentum .....	177
6.2.4 Besitz .....	178
6.3 Herausgabeansprüche .....	181
6.3.1 Allgemeines .....	181
6.3.2 Herausgabeanspruch durch Persönlichkeitsrecht .....	181
6.3.3 Herausgabe durch Sachenrecht .....	182
6.3.3.1 Eigentumsklage .....	182
6.3.3.2 Actio Publiciana .....	182
6.3.3.3 Besitzentziehungsklage .....	183
6.4 Schadenersatzanspruch .....	183
6.4.1 Wegen Entziehung des Materials .....	183
6.4.2 Wegen Verletzung der Privatsphäre .....	184
6.4.2.1 Anspruchsgrundlagen .....	184
6.4.2.2 Vermögensschäden .....	185
6.4.2.3 Immaterieller Schaden .....	185
6.4.2.3.1 Abgrenzung zwischen 1328a ABGB und § 33 DSGVO ....	185
6.4.2.3.2 Immaterieller Schadenersatz nach § 33 DSGVO? .....	187
6.4.2.3.3 Immaterieller Schadenersatz nach § 1328a .....	189
6.4.3 Körperverletzung .....	190
6.4.3.1 Verletzung durch einwilligungslose Entnahme .....	190
6.4.3.2 Verletzung durch Schädigung entnommenen Materials ....	190
6.4.3.2.1 Allgemeines zum Problem der Rechtswidrigkeit .....	190
6.4.3.2.2 Rechtswidrigkeit gegenüber körperlicher Integrität ....	191
6.4.3.2.3 Rechtswidrigkeit aus einer Schutzgesetzverletzung ....	192
6.4.3.2.4 Rechtswidrigkeit als Folgeschaden einer Sachbeschädigung .....	193
6.4.3.2.5 Rechtswidrigkeit aus vertraglichen Schutzpflichten ....	194
6.5 Bereicherungsansprüche .....	195
6.5.1 John Moore und die Ansicht Taupitz .....	195
6.5.2 Verwendungsanspruch .....	197
6.5.3 Leistungskondiktion .....	199
6.5.4 Inhalt des Bereicherungsanspruchs .....	200
6.5.4.1 Allgemeines .....	200
6.5.4.2 Wert des Gewebes .....	200
6.5.4.3 Vergütung des Eingriffs in die Privatsphäre .....	202
6.5.4.4 Abschöpfung des Gewinns .....	202
6.5.5 Unehnte Geschäftsführung ohne Auftrag? .....	202
<b>7 Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse .....</b>	<b>205</b>
Stichwortverzeichnis .....	209