

Cornelia Hagedorn

Legitime Strategien der Dissensbewältigung in demokratischen Staaten

Inhaltsverzeichnis

Einführung	1
I. Problemstellung.....	1
II. Methode.....	5
III. Gang der Untersuchung.....	10
1. Teil: Grundlagen	13
1. Abschnitt: Einführung in die Problematik.....	13
A. Das Dissensdilemma.....	13
I. Konsens und Dissens.....	13
1. Der Begriff des Dissenses.....	15
a. Dissens nach Besson.....	17
b. Dissens nach Brugger.....	20
c. Andere Abgrenzungen des Dissensbegriffs.....	21
d. Bewertung und eigener Begriff.....	23
2. Dissens als Phänomen pluralistischer Gesellschaften.....	26
II. Das Dilemma.....	28
B. Die Unmöglichkeit einer Konsensbildung in ethischen Fragen.....	33
I. Der Begriff des Konsenses.....	33
1. Konsens nach der Diskursethik.....	37
2. Übergreifender Konsens nach Rawls.....	39
3. Geteilte Prinzipien nach Beauchamp/Childress.....	41
4. Fazit: Der bleibende Dissens.....	43
II. Entscheidungsfindung trotz Dissens?.....	45
1. Parallele Problemstellung in jedem pluralistischen Staat.....	45
2. Notwendigkeit einer Entscheidungsfindung.....	46
3. Interesse an einer verallgemeinerbaren Lösung.....	50
C. Dissens im Bereich der Biomedizin.....	52
I. Biomedizin.....	52
II. Das Problem des „ethischen Unbehagens“.....	58
2. Abschnitt: Demokratische Legitimation.....	63
A. Begrifflichkeiten.....	63
I. Legitimation.....	63
1. Empirischer Legitimationsbegriff.....	67
2. Normativer Legitimationsbegriff.....	70
3. Zusammenfassung.....	72

II.	Demokratie als Legitimationsgrund	72
1.	Legitimationsformen in der Demokratie.....	74
2.	Input- und Outputlegitimation	76
B.	Ordnungsübergreifende Definition	80
I.	Demokratiebegriff	82
II.	Demokratische Legitimation als relative Größe	84
III.	Fazit: Demokratische Legitimation als übergeordneter Bewertungsmaßstab	88
C.	Relationale Definitionen	88
I.	Demokratische Legitimation in Japan	89
1.	Die japanische Verfassung (Nihon Koku Kenpô).....	90
2.	Charakteristika der japanischen Verfassungspraxis	94
a.	Selbstentmachtung des Parlaments.....	95
b.	Exekutivstaat	98
c.	Grundrechtsverständnis	102
d.	Reformen für Transparenz und Bürgerbeteiligung..	104
3.	Zusammenfassung: Demokratische Legitimation in Japan	106
II.	Demokratische Legitimation in Großbritannien.....	108
1.	Wandel von einer politischen zu einer rechtlichen Verfassung	108
2.	Charakteristika des britischen Verfassungs- verständnisses.....	112
a.	Starke Exekutive	112
b.	Outputlegitimiertes Oberhaus.....	114
c.	Reduziertes Grundrechtsverständnis	116
d.	Quangos	118
e.	Partizipative und deliberative Elemente	119
3.	Zusammenfassung: Demokratische Legitimation in Großbritannien	121
III.	Zusammenfassung	123
2. Teil: Vergleich der Strategien der Dissens-		
bewältigung		125
1.	Abschnitt: Bioethik und Dissens in den untersuchten Ländern	125
A.	Biomedizin und Bioethik in Japan und Großbritannien	125
I.	Japan	125
II.	Großbritannien.....	127

B.	Biomedizinischer Dissens in Japan und Groß-	
	britannien	129
	I. Japan	130
	II. Großbritannien	136
C.	Zusammenfassung	140
2.	Abschnitt: Materielle Dissensbewältigungsstrategien	141
A.	Strategien im Hinblick auf die Regelungsebene	141
	I. Japan	141
	1. Abschließende Parlamentsgesetze	144
	a. Mutterschutzgesetz	144
	b. Transplantationsgesetz	146
	c. Bewertung	149
	(1) Dissensbewältigung	150
	(2) Demokratische Legitimation	150
	2. Parlamentarische Rahmengesetze	151
	a. Klontechnikgesetz	151
	b. Bewertung	154
	(1) Dissensbewältigung	156
	(2) Demokratische Legitimation	157
	3. Untergesetzliche Normierung	158
	a. Klonrichtlinie	158
	b. Bewertung	160
	(1) Dissensbewältigung	161
	(2) Demokratische Legitimation	162
	4. „Weiches Recht“	162
	a. Stammzell-Richtlinie	163
	b. Drei-Ministerien-Richtlinie zur Forschung am	
	menschlichen Genom	166
	c. Gentherapie-Richtlinie	168
	d. Richtlinie zur terminalen Pflege	169
	e. Bewertung	170
	(1) Dissensbewältigung	172
	(2) Demokratische Legitimation	173
	5. Zusammenfassung	175
	II. Großbritannien	176
	1. Abschließende Parlamentsgesetze	176
	a. Abtreibungsgesetz	177
	b. Leihmutterchaftsgesetz	178
	c. Einzelgesetze im Zusammenhang mit dem HFE	
	Act	180
	d. Bewertung	181
	(1) Dissensbewältigung	182
	(2) Demokratische Legitimation	182

2. Parlamentarische Rahmengesetze.....	183
a. Gesetz zur Fortpflanzungsmedizin und Embryologie	183
b. Humangewebe-Gesetz.....	187
c. Bewertung	189
(1) Dissensbewältigung	190
(2) Demokratische Legitimation.....	191
3. Untergesetzliche Normierung.....	192
a. Auf Grundlage des Gesetzes über künstliche Befruchtung und Embryologie.....	193
b. Auf Grundlage des Gewebegesetzes	195
c. Auf EU-Recht basierende Verordnungen	196
d. Bewertung	198
(1) Dissensbewältigung	199
(2) Demokratische Legitimation.....	199
4. „Weiches Recht“	200
a. Dissensbewältigung	201
b. Demokratische Legitimation	202
5. Zusammenfassung	203
III. Bewertung im Vergleich.....	203
1. Dissensbewältigung	206
2. Demokratische Legitimation	207
B. Strategien im Hinblick auf die Regelungsdichte	209
I. Japan	210
1. Umfassende Regelung	210
a. Abtreibung und Sterilisation.....	210
b. Genomforschung und Gentherapie.....	210
c. Embryonenforschung.....	211
2. Selektive Rechtsetzung.....	212
a. Transplantationsmedizin.....	212
b. Sterbebegleitung	214
3. Regelungslücken	214
a. Leitlinien der Berufsverbände	214
b. Rechtsprechung	217
c. Bewertung	220
4. Zusammenfassung	223
II. Großbritannien	224
1. Umfassende Regelung	224
2. Selektive Rechtsetzung.....	224
3. Regelungslücken	225
a. Leitlinien der Berufsverbände	225

b.	Richterrecht	226
c.	Bewertung	230
4.	Zusammenfassung	231
III.	Bewertung im Vergleich	232
1.	Dissensbewältigung	233
2.	Demokratische Legitimation	234
C.	Strategien im Hinblick auf den Regelungszeitpunkt	236
I.	Japan	236
1.	Schnelle Regelung	236
a.	Reaktiv	236
b.	Präventiv	237
2.	Späte oder keine Regelung	238
3.	Vorläufige Regelung	238
4.	Zusammenfassung	240
II.	Großbritannien	240
1.	Schnelle Regelung	240
a.	Reaktiv	240
b.	Präventiv	241
2.	Späte oder keine Regelung	242
3.	Vorläufige Regelung	242
4.	Zusammenfassung	243
III.	Bewertung im Vergleich	243
1.	Dissensbewältigung	244
2.	Demokratische Legitimation	246
D.	Inhaltliche Strategien	247
I.	Japan	248
1.	Minimalkonsens	248
2.	Kompromisslösung	249
3.	Extremposition	250
4.	Pragmatik statt Wertediskurs	251
5.	Zusammenfassung	253
II.	Großbritannien	254
1.	Minimalkonsens	254
2.	Kompromisslösung	254
3.	Extremposition	255
4.	Pragmatik statt Wertediskurs	256
5.	Zusammenfassung	257
III.	Bewertung im Vergleich	257
1.	Dissensbewältigung	258
2.	Demokratische Legitimation	259
E.	Wirksamkeit und demokratische Legitimation der materiellen Strategien	260

I. Zusammenfassung und Gesamtbewertung	260
1. Japan	260
a. Dissensbewältigung	261
b. Demokratische Legitimation	262
2. Großbritannien	263
a. Dissensbewältigung	264
b. Demokratische Legitimation	265
3. Vergleich	266
II. Gemeinsame Tendenzen bei den materiellen Strategien	267
1. Rückzug des parlamentarischen Gesetzgebers	267
2. Änderungsresistenz von Parlamentsgesetzen	268
3. Interdependenz von Regelungsdichte und -zeitpunkt ...	269
4. Interdependenz von Regelungslücken und Extrempositionen	270
III. Zwischenfazit: Was bleibt zur Dissensbewältigung?	270
3. Abschnitt: Prozedurale Dissensbewältigungsstrategien	271
A. Strategien in Bezug auf die Beteiligung des Parlaments bei der Rechtsetzung	271
I. Japan	271
1. Das Parlament	271
2. Parlamentarische Ausschüsse	273
a. Ausschuss für Erziehung, Kultur und Wissenschaft des Oberhauses	274
b. Ausschüsse des Unterhauses	274
c. Spezialausschüsse zur Frage der Transplantationsmedizin	274
3. Zusammenfassung	276
II. Großbritannien	278
1. Das Parlament	278
2. Parlamentarische Ausschüsse	278
a. Sonderausschüsse des Unterhauses	279
(1) Struktur	279
(2) Zusammensetzung	280
(3) Einfluss	281
b. Sonderausschüsse des Oberhauses	283
(1) Struktur	283
(2) Unterausschuss zur Behandlung von Fragen der Genom-Medizin	284
(3) Einfluss	285
c. Gemeinsamer Ausschuss zum Entwurf des Gewebe- und Embryonengesetzes	286
(1) Struktur	286

(2) Zusammensetzung.....	286
(3) Einfluss.....	287
d. Bewertung.....	288
3. Zusammenfassung.....	289
III. Bewertung im Vergleich.....	290
1. Dissensbewältigung.....	291
2. Demokratische Legitimation.....	293
B. Strategien der externen Beratung im legislativen Prozess.....	294
I. Japan.....	295
1. Ad hoc-Komitees zur Vorbereitung der Rechtsetzung ..	296
a. Struktur.....	296
b. Zusammensetzung.....	297
c. Einfluss.....	297
2. Ständige Beratungskommissionen.....	298
a. Expertenpanel für Bioethik.....	299
(1) Struktur.....	299
(2) Zusammensetzung.....	299
(3) Einfluss.....	300
b. Expertenkomitees der Ministerien.....	302
(1) Wissenschaftsministerium.....	303
(2) Gesundheitsministerium.....	305
c. Bewertung.....	306
3. Zusammenfassung und Bewertung.....	307
a. Dissensbewältigung.....	308
b. Demokratische Legitimation.....	310
II. Großbritannien.....	311
1. Ad hoc-Komitees zur Vorbereitung der Rechtsetzung ..	311
a. Warnock-Komitee.....	312
(1) Struktur.....	312
(2) Zusammensetzung.....	313
(3) Einfluss.....	313
b. Donaldson-Komitee.....	314
(1) Struktur.....	315
(2) Zusammensetzung.....	315
(3) Einfluss.....	316
c. Brazier-Komitee.....	316
d. Bewertung.....	317
2. Ständige Beratungskommissionen.....	319
a. Kommission für Humangenetik.....	319
(1) Struktur.....	319
(2) Zusammensetzung.....	320

	(3) Aufgaben.....	322
	(4) Einfluss.....	322
	b. Nuffield Bioethikrat.....	324
	(1) Struktur.....	324
	(2) Zusammensetzung.....	325
	(3) Einfluss.....	326
	c. Bewertung.....	329
	3. Zusammenfassung.....	330
III.	Bewertung im Vergleich.....	331
	1. Dissensbewältigung.....	334
	2. Demokratische Legitimation.....	337
	a. Beratungskommissionen.....	337
	b. Ad hoc-Komitees.....	338
	c. Expertenkomitees der japanischen Ministerien.....	341
C.	Strategien der Regulierung im exekutiven Prozess.....	342
	I. Japan.....	342
	II. Großbritannien.....	343
	1. Regulierungsagentur für Fortpflanzungsmedizin und Embryologie.....	344
	a. Aufgaben.....	344
	b. Zusammensetzung.....	347
	c. Einfluss.....	348
	d. Bewertung.....	350
	2. Regulierungsagentur für Humangewebe.....	353
	a. Aufgaben.....	353
	b. Zusammensetzung.....	354
	c. Einfluss.....	354
	3. Bewertung.....	355
III.	Bewertung im Vergleich.....	356
	1. Dissensbewältigung.....	357
	2. Demokratische Legitimation.....	358
D.	Strategien der Bürgerbeteiligung.....	360
	I. Japan.....	360
	1. Konsensuskonferenzen.....	360
	2. Konsultationsverfahren.....	362
	3. Bewertung.....	364
	II. Großbritannien.....	366
	1. Konsultationsverfahren.....	367
	2. Ständige Beratungspanels.....	372
	3. Deliberative Umfragen.....	373
	4. Fokusgruppen.....	373
	5. Bürgerjurys.....	374

6. Konsensuskonferenzen	375
7. Bewertung	376
III. Bewertung im Vergleich.....	379
1. Dissensbewältigung.....	380
2. Demokratische Legitimation	382
E. Wirksamkeit und demokratische Legitimation der prozeduralen Strategien	385
I. Zusammenfassung und Gesamtbewertung	385
1. Japan	385
a. Dissensbewältigung.....	387
b. Demokratische Legitimation	388
2. Großbritannien	389
a. Dissensbewältigung.....	390
b. Demokratische Legitimation	391
II. Gemeinsame Tendenzen bei den prozeduralen Strategien...	393
1. Von ad hoc-Komitees zu ständigen Beratungsgremien ..	393
2. Überwiegende Besetzung der Gremien mit Naturwissenschaftlern.....	393
3. Zunehmende Bürgerbeteiligung	394
III. Gesamtstrategie	395
1. Prozedurale Erfordernisse bei der Rahmengesetzgebung.....	395
a. Expertengremium	395
b. Parlamentarische Debatte	396
2. Prozedurale Elemente bei der Überarbeitung.....	397
3. Die prozedurale Ausgestaltung der Regulierungsagentur.....	397
a. Transparent.....	398
b. Pluralistisch.....	398
c. Flexibel	398
d. Rechenschaftspflichtig.....	399
4. Rolle der Bürgerbeteiligung.....	399
3. Teil: Ausblick und eigener Ansatz.....	401
1. Abschnitt: Andere Bewältigungsansätze.....	401
A. Was fehlt?	401
I. Nationale Ethikräte.....	402
1. Charakteristika nationaler Ethikräte.....	402
2. Verbreitung nationaler Ethikräte.....	404
3. Die dissensbewältigende Wirkung nationaler Ethikräte.....	406

4. Die demokratische Legitimation nationaler Ethikräte ...	408
II. Direktdemokratische Elemente.....	412
1. Das schweizerische Referendum zum Stammzellenforschungsgesetz	414
2. Die dissensbewältigende Wirkung des Referendums	417
3. Die demokratische Legitimation des Referendums	419
4. Die Übertragbarkeit des schweizerischen Modells auf andere Staaten	420
III. Umfassendes Biomedizingesetz	421
1. Die französischen Bioethikgesetze von 1994	422
2. Das französische Bioethikgesetz von 2004	425
3. Die dissensbewältigende Wirkung der Bioethikgesetze	427
4. Die demokratische Legitimation der Bioethikgesetze....	429
IV. Zusammenfassung	430
B. Bestehende Vorschläge	431
I. Ein Vorschlag „Jenseits der Bioethik“ von Furger/Fukuyama	431
1. Das dreigliedrige Regulierungsmodell	432
a. Unabhängige Regulierungsagentur	432
b. Ständiges Beratungsgremium.....	433
c. Bürgerbeteiligung	434
(1) Deliberative Panels.....	434
(2) „Konsultationsschulen“	435
(3) Halbtraditionelle Meinungsumfragen.....	436
2. Bewertung	436
II. Das „Interaktive Paradigma“ von Van der Burg/Brom	440
1. Das Modell	441
a. Die expressive und die kommunikative Funktion von Recht	442
b. Der interaktive Prozess von Rechtsetzung und Rechtsanwendung.....	443
2. Bewertung	445
III. Die Folgen der „Technologischen Revolution“ nach Brownsword	448
1. Regulierungsherausforderungen.....	448
2. Regulierungschancen.....	450
3. Bewertung	452
IV. Zusammenfassung	452
2. Abschnitt: Die demokratisch legitime Bewältigung des Dissensdilemmas.....	453
A. Das Idealmodell.....	453

I.	Nationaler Ethikrat	454
1.	Dissensbewältigung	454
2.	Demokratische Legitimation	455
II.	Parlamentarische Ausschüsse für Ethik und Wissenschaft ..	456
1.	Dissensbewältigung	457
2.	Demokratische Legitimation	458
III.	Das umfassende, vorläufige und kompromisshafte Rahmengesetz	458
1.	Dissensbewältigung	460
2.	Demokratische Legitimation	462
IV.	Regulierungsagentur	463
1.	Dissensbewältigung	464
2.	Demokratische Legitimation	465
V.	Bürgerbeteiligung	466
1.	Dissensbewältigung	467
2.	Demokratische Legitimation	468
B.	Konkretisierung.....	469
I.	Vorschläge für Großbritannien	469
1.	Parlamentarischer Ethikausschuss.....	470
2.	Überarbeitungsklausel.....	471
3.	Aussetzungsrecht des Ministers	472
4.	Verbindlichkeit des Verhaltenskodex für Konsultationsverfahren.....	472
5.	Ein Nationaler Ethikrat für Großbritannien?.....	473
II.	Vorschläge für Japan.....	474
1.	Nationaler Ethikrat	475
2.	Umfassendes Biomedizingesetz	476
3.	Parlamentarischer Ethikausschuss.....	477
4.	Befristung biomedizinischer Gesetze?.....	477
5.	Änderungen der existierenden Expertenkomitees	479
6.	Regulierungsagenturen.....	480
	Ausklang: Anwendung der Strategien auf die deutsche Rechtslage....	481
A.	Nationaler Ethikrat	481
B.	Ständiger Ethikausschuss	482
C.	Umfassende, vorläufige und kompromisshafte Rahmengesetze	483
I.	Stammzell- und Embryonenschutzgesetz	484
II.	Transplantationsgesetz	485
III.	Gendiagnostikgesetz	487
IV.	Präimplantationsdiagnostikgesetz	488
D.	Regulierungsagenturen.....	490
E.	Bürgerbeteiligung	492

F. Fazit.....	493
Summary.....	495
Literaturverzeichnis	511
Sachregister	547