

# Inhaltsübersicht

<b>A. Einleitung</b> .....	21
I. Gegenstand der Untersuchung .....	21
II. Stand der Forschung und Gang der Untersuchung .....	24
<b>B. Grundlagen</b> .....	27
I. Darstellung allgemeiner und besonderer ordre public-Vorbehalte .....	27
II. Zur Politisierung des IPR .....	45
III. Zur kulturellen Identität .....	52
<b>C. Die besonderen ordre public-Vorbehalte des Internationalen Eheschließungs-rechts</b> .....	61
I. Art. 13 Abs. 2 EGBGB .....	62
II. Art. 13 Abs. 3 EGBGB .....	88
III. Art. 13 Abs. 4 EGBGB-E .....	126
IV. Art. 13 Abs. 4 EGBGB .....	146
<b>D. Rechtsvergleichende Untersuchung</b> .....	158
I. Einleitung .....	158
II. Ausländische Ehehindernisse im englischen Recht .....	163
III. Kinderehen im englischen Recht .....	181
IV. Polygamie im englischen Recht .....	192
V. Formelle Aspekte der Eheschließung im englischen Recht .....	216
<b>E. Auswertung der Untersuchung</b> .....	230
I. Art. 13 Abs. 2 EGBGB .....	231
II. Art. 13 Abs. 3 EGBGB .....	237
III. Art. 13 Abs. 4 EGBGB-E .....	284
IV. Art. 13 Abs. 4 EGBGB .....	302
V. Fazit und Ausblick .....	306
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	316
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	336

# Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b> .....	21
I. Gegenstand der Untersuchung .....	21
II. Stand der Forschung und Gang der Untersuchung .....	24
<b>B. Grundlagen</b> .....	27
I. Darstellung allgemeiner und besonderer ordre public-Vorbehalte .....	27
1. Der allgemeine ordre public-Vorbehalt .....	27
a) Funktion .....	28
b) Systematik .....	30
aa) Prüfungsgegenstand .....	30
bb) Prüfungsmaßstab .....	30
cc) Inlandsbezug – Räumliche Relativität .....	31
dd) Gegenwartsbezug – Zeitliche Relativität .....	32
c) Rechtsfolgen .....	33
d) Fazit .....	35
2. Die besonderen ordre public-Vorbehalte .....	35
a) Bestimmung der besonderen ordre public-Vorbehalte .....	36
b) Funktion .....	38
aa) Typisierung von ordre public-Verstößen .....	38
bb) Verhältnis zu Art. 6 EGBGB .....	39
c) Systematik .....	40
aa) Intensität der Rechtsverletzung .....	40
bb) Inlandsbezug – Räumliche Relativität .....	41
cc) Gegenwartsbezug – Zeitliche Relativität .....	42
d) Rechtsfolgen .....	43
e) Kritik .....	43
3. Résumé .....	44
II. Zur Politisierung des IPR .....	45
1. Klassisches IPR nach <i>Savigny</i> .....	46
2. Krise des klassischen IPR in den 1970er-Jahren .....	47
3. Das nationale IPR im 21. Jahrhundert .....	50
III. Zur kulturellen Identität .....	52
1. Das Institut der kulturellen Identität .....	53
a) Begriffsbestimmung .....	53

b) Rechtsnatur .....	54
2. Das Verhältnis von kultureller Identität und Recht .....	55
a) Bedeutung bestehender Rechtsordnungen für die kulturelle Identität .....	55
b) Appellfunktion der kulturellen Identität bei Gesetzgebung und Rechtsanwendung .....	56
3. Ausblick .....	59
<b>C. Die besonderen ordre public-Vorbehalte des Internationalen Eheschließungsrechts .....</b>	<b>61</b>
I. Art. 13 Abs. 2 EGBGB .....	62
1. Genese der Norm .....	63
a) Die Rechtslage bis zum 4. Mai 1971 .....	63
b) Der Spanier-Beschluss des Bundesverfassungsgerichts (1 BvR 636/68) .....	68
c) Die Rechtslage zwischen Spanier-Beschluss und IPR-Reform .....	71
d) Die Reform des Internationalen Eheschließungsrechts .....	73
aa) Der erste Entwurf des Deutschen Rates für IPR (1962) .....	74
bb) Der zweite Entwurf des Deutschen Rates für IPR (1981) .....	75
cc) Der Entwurf <i>Kühnes</i> (1980) .....	77
dd) Der Gegenentwurf des Max-Planck-Instituts (1980) .....	79
ee) Der Gegenentwurf von <i>Neuhaus</i> und <i>Kropholler</i> (1980) .....	80
ff) Der Gesetzesentwurf der Bundesregierung (1983) .....	80
2. Praktische Relevanz .....	83
a) Die bisherige Relevanz in der gerichtlichen Praxis .....	83
b) Ausblick .....	84
3. Kritik .....	84
II. Art. 13 Abs. 3 EGBGB .....	88
1. Art. 13 Abs. 3 EGBGB als Teil des nationalen ordre public .....	92
2. Die ordre public-Relevanz von Kinderehen .....	93
a) Verletzung von Grundrechten .....	94
aa) Verletzung der Institutsgarantie aus Art. 6 Abs. 1 GG .....	94
bb) Verletzung der Grundrechte Minderjähriger/Bestehen einer staatlichen Schutzpflicht .....	95
cc) Verletzung von Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG .....	96
dd) Verletzung von Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG .....	97
b) Verletzung von Völker- und Unionsrecht .....	97
3. Genese der Norm .....	99
a) Die Rechtslage vor dem 22. Juli 2017 .....	99
b) Der Beschluss des OLG Bamberg (2 UF 58/16) .....	102
c) Das Gesetz zur Bekämpfung von Kinderehen .....	106
aa) Änderungen im nationalen Eheschließungsrecht .....	106
bb) Änderungen im nationalen Eheaufliebungsverfahren .....	107

cc) Änderungen im Internationalen Eheschließungsrecht .....	108
dd) Neue Überleitungsvorschriften im EGBGB .....	109
ee) Das Verbot religiöser Voraustreuungen .....	109
ff) Sonstige Neuerungen .....	110
4. Kritik .....	110
a) Kritik der Literatur .....	112
aa) Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 EGBGB .....	112
bb) Art. 13 Abs. 3 Nr. 2 EGBGB .....	114
cc) Art. 229 § 44 EGBGB .....	116
b) Der Vorlagebeschluss des Bundesgerichtshofs (XII ZB 292/16) .....	117
c) Der Beschluss des Bundesgerichtshofs (XII ZB 131/20) .....	119
5. Praktische Relevanz .....	123
a) Die bisherige Relevanz in der gerichtlichen Praxis .....	123
b) Ausblick .....	125
III. Art. 13 Abs. 4 EGBGB-E .....	126
1. Die aktuelle Rechtslage zu polygamen Ehen .....	128
a) Eheschließung unter Beteiligung eines deutschen Eheschließungsstatuts	129
b) Eheschließung ohne Beteiligung eines deutschen Eheschließungsstatuts	129
aa) Eheschließungen im Inland .....	130
bb) Eheschließungen im Ausland .....	131
(1) Nur polygame Eheschließungsstatuten an der Heirat beteiligt ..	131
(2) Erstfrau mit monogamen Eheschließungsstatut .....	134
c) Résumé der aktuellen Rechtslage .....	134
2. Der bayrische Gesetzesentwurf zur Bekämpfung der Mehrehe .....	135
a) Genese des Gesetzesentwurfs .....	135
b) Die Rechtslage <i>de lege ferenda</i> .....	138
c) Kritik .....	139
3. Praktische Relevanz .....	143
a) Die bisherige Relevanz in der gerichtlichen Praxis .....	143
b) Exkurs: Das dritte Gesetz zur Änderung des Staatsangehörigkeitsgesetzes	143
c) Ausblick .....	146
IV. Art. 13 Abs. 4 EGBGB .....	146
1. Genese der Norm .....	149
a) Historischer Überblick zur Entstehung der obligatorischen Zivilehe ..	149
b) Reformvorschläge und IPR-Reform .....	152
2. Praktische Relevanz .....	154
3. Kritik .....	155

<b>D. Rechtsvergleichende Untersuchung .....</b>	158
I. Einleitung .....	158
1. Die Rechtsquellen des englischen IPR .....	159
2. Ordre public .....	160
3. Domicile .....	160
4. Anknüpfung im Internationalen Eheschließungsrecht .....	162
II. Ausländische Ehehindernisse im englischen Recht .....	163
1. Scheidungsfeindliches ausländisches Recht/Sec. 50 Family Law Act 1986 ..	163
a) Genese der Norm .....	164
aa) <i>Padolecchia v. Padolecchia</i> , 31. Juli 1967 .....	164
(1) Sachverhalt und Entscheidung .....	164
(2) Zwischenfazit .....	165
bb) <i>R. v. Brentwood Superintendent Registrar of Marriages, ex. Arias</i> ,	
20. Juni 1968 .....	166
(1) Sachverhalt und Entscheidung .....	166
(2) Kritik .....	167
(3) Zwischenfazit .....	168
cc) Haager Übereinkommen über die Anerkennung von Ehescheidungen und Ehetrennungen, 1970/Sec. 7 Recognition of Divorces and Legal Separations Act, 1971 .....	168
dd) <i>Perrini v. Perrini</i> , 28. November 1978 .....	169
(1) Sachverhalt und Entscheidung .....	169
(2) Kritik .....	170
(3) Zwischenfazit .....	171
ee) <i>Lawrence v. Lawrence</i> , 19. März 1985 .....	171
(1) Sachverhalt und Urteil .....	171
(2) Kritik .....	173
(3) Zwischenfazit .....	174
b) Vergleich mit der deutschen Rechtslage .....	175
aa) Historische Entwicklung .....	175
bb) Vergleich der Normen .....	176
c) Fazit .....	176
2. Sonstige ausländischen Ehehindernisse .....	177
a) <i>Sottomayor v. de Barros (No. 2)</i> , 6. August 1879 .....	178
b) Dogmatische Grundlage .....	179
c) Kritik .....	179
d) Vergleich mit der deutschen Rechtslage und Fazit .....	180
III. Kinderehen im englischen Recht .....	181
1. Die Rechtslage <i>de lege lata</i> .....	181
a) Eheschließung unter Beteiligung eines englischen Eheschließungsstatuts im Ausland .....	181

b) Eheschließung ohne Beteiligung eines englischen Eheschließungsstatuts im Inland .....	182
c) Eheschließung ohne Beteiligung eines englischen Eheschließungsstatuts im Ausland .....	183
d) Résumé der aktuellen Rechtslage .....	184
2. Reformbestrebungen .....	185
a) Marriage and Civil Partnership (Minimum Age) Bill 2016 .....	186
b) Marriage and Civil Partnership (Minimum Age) Bill 2019/ Marriage and Civil Partnership (Minimum Age) (No. 2) Bill 2019–2021	189
c) Zwischenfazit .....	190
3. Fazit .....	191
IV. Polygamie im englischen Recht .....	192
1. Polygame Ehen aus Sicht des englischen Rechts .....	193
2. Entwicklung des englischen Rechts zur Polygamie .....	194
a) <i>Hyde v. Hyde</i> , 20. März 1886 .....	194
b) <i>Re Bethell</i> , 1. Februar 1888 .....	196
c) <i>The Sinha Peerage Claim</i> , 1939 .....	197
d) <i>Srini Vasan v. Srini Vasan</i> , 17. Mai 1945/ <i>Baindail v. Baindail</i> , 30. Januar 1946 .....	198
e) <i>Risk v. Risk</i> , 27. Oktober 1950 .....	199
f) <i>Ohocuku v. Ohocuku</i> , 27. Oktober 1959 .....	200
g) <i>Sowa v. Sowa</i> , 22. Juni 1960 .....	201
h) <i>Cheni v. Cheni</i> , 30. Juli 1962 .....	202
i) <i>Ali v. Ali</i> , 20. Dezember 1965 .....	203
j) Reformbedarf und Gesetzgebung .....	205
k) <i>Radwan v. Radwan</i> (No. 2), 17. Juli 1972 .....	207
l) <i>Hussain v. Hussain</i> , 24. Juni 1982 .....	208
m) Private International Law (Miscellaneous Provisions) Act 1995 .....	210
3. Résumé der aktuellen Rechtslage .....	211
a) <i>Lex loci</i> als maßgebliches Recht zur Bestimmung polygamer Ehen .....	211
b) Keine polygamen Eheschließungen in England .....	212
c) Partielle Anerkennung von ausländischen polygamen Ehen .....	213
4. Vergleich mit der deutschen Rechtslage und Fazit .....	213
V. Formelle Aspekte der Eheschließung im englischen Recht .....	216
1. Entwicklung des formellen englischen Eheschließungsrechts .....	217
2. Formelle Anforderungen des englischen Eheschließungsrechts .....	219
a) Eheschließung nach dem Ritus der Kirche von England .....	219
b) Andere religiöse Eheschließungen .....	219
c) Staatliche Eheschließungen in einem Standesamt oder registriertem Ge- bäude .....	220

d) Rechtsfolgen bei Nicht-Beachtung der formellen Eheschließungsanforderungen .....	220
aa) Wirksame Eheschließungen .....	220
bb) Nichtige Ehen .....	223
cc) Nichtehen .....	223
3. Reformbemühungen .....	227
4. Vergleich mit der deutschen Rechtslage und Fazit .....	228
<b>E. Auswertung der Untersuchung .....</b>	<b>230</b>
I. Art. 13 Abs. 2 EGBGB .....	231
1. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	231
a) Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht .....	231
b) Vereinbarkeit mit Völker- und Unionsrecht .....	233
c) Kulturelle Identität .....	233
2. Vereinbarkeit mit Grundsätzen des Kollisionsrechts .....	234
3. Auswertung der rechtsvergleichenden Untersuchung .....	234
a) Scheidungsfeindliches ausländisches Recht .....	234
b) Sonstige ausländische Erehindernisse .....	235
4. Abschließende Bewertung und Änderungsvorschlag .....	236
II. Art. 13 Abs. 3 EGBGB .....	237
1. Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 EGBGB .....	237
a) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	237
aa) Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht .....	237
(1) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 GG .....	237
(a) Schutzbereich von Art. 6 Abs. 1 GG .....	239
(aa) Persönlicher Schutzbereich .....	239
(bb) Sachlicher Schutzbereich .....	244
(b) Eingriff .....	245
(c) Rechtfertigung .....	246
(aa) Grundsatz der Rechtssicherheit .....	246
(bb) Kindeswohl und Entwicklungschancen des Kindes .....	247
(d) Ergebnis zu Art. 6 Abs. 1 GG .....	248
(2) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 i. V. m. Art. 20 Abs. 3 GG .....	248
(a) Schutzbereich .....	248
(b) Eingriff .....	249
(c) Rechtfertigung .....	251
(3) Vereinbarkeit mit Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG .....	252
(a) Schutzbereich .....	252
(b) Eingriff .....	252
(c) Rechtfertigung .....	253

(4) Vereinbarkeit mit Art. 3 GG .....	255
(a) Ungleichbehandlung gegenüber Art. 13 Abs. 3 Nr. 2 EGBGB .....	255
(b) Ungleichbehandlung durch Typisierung .....	257
(c) Ungleichbehandlung durch Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 i. V.m. Art. 229 § 44 Abs. 4 Nr. 2 EGBGB .....	259
bb) Vereinbarkeit mit Völker- und Unionsrecht .....	260
(1) Vereinbarkeit mit Art. 12 UN-KRK .....	260
(2) Vereinbarkeit mit Art. 12 Abs. 2 GFK .....	261
(3) Vereinbarkeit mit Artt. 8, 12 EMRK .....	261
(4) Vereinbarkeit mit Art. 21 AEUV .....	264
cc) Kulturelle Identität .....	266
b) Vereinbarkeit mit Grundsätzen des Kollisionsrechts .....	267
c) Auswertung der rechtsvergleichenden Untersuchung .....	267
d) Abschließende Bewertung und Änderungsvorschlag .....	268
2. Art. 13 Abs. 3 Nr. 2 EGBGB .....	269
a) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	269
aa) Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht .....	269
(1) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 GG .....	269
(a) Schutzbereich .....	270
(b) Eingriff und Rechtfertigung .....	270
(2) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 i. V.m. Art. 20 Abs. 3 GG .....	272
(3) Vereinbarkeit mit Art. 2 Abs. 1 i. V.m. Art. 1 Abs. 1 GG .....	274
(4) Vereinbarkeit mit Art. 3 GG .....	275
(a) Ungleichbehandlung durch Typisierung .....	275
(b) Ungleichbehandlung gegenüber nach § 1303 Abs. 2 BGB a. F. geschlossenen Ehen .....	276
(c) Ungleichbehandlung gegenüber Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 EGBGB durch fehlende Überleitungsregel .....	277
bb) Vereinbarkeit mit Völker- und Unionsrecht .....	278
(1) Vereinbarkeit mit Art. 12 UN-KRK .....	278
(2) Vereinbarkeit mit Artt. 8, 12 EMRK .....	279
(3) Vereinbarkeit mit Art. 21 AEUV .....	279
(4) Vereinbarkeit mit Art. 18 AEUV .....	280
cc) Kulturelle Identität .....	281
b) Vereinbarkeit mit Grundsätzen des Kollisionsrechts .....	281
c) Auswertung der rechtsvergleichenden Untersuchung .....	282
d) Abschließende Bewertung und Änderungsvorschlag .....	282

III. Art. 13 Abs. 4 EGBGB-E .....	284
1. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	284
a) Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht .....	284
aa) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 Alt. 1 GG .....	284
(1) Schutzbereich .....	284
(2) Eingriff und Rechtfertigung .....	286
(a) Rechtssicherheit .....	286
(b) Gleichberechtigung von Mann und Frau, Art. 3 Abs. 2 GG ..	286
bb) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 Alt. 2 GG .....	289
(1) Schutzbereich .....	289
(2) Eingriff und Rechtfertigung .....	289
cc) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 Alt. 1 GG i. V. m. Art. 20 Abs. 3 GG	290
dd) Vereinbarkeit mit Art. 4 Abs. 1 GG .....	292
ee) Vereinbarkeit mit Art. 3 Abs. 1 GG durch Typisierung .....	292
b) Vereinbarkeit mit Völker- und Unionsrecht .....	293
aa) Vereinbarkeit mit Art. 12 EMRK, Art. 9 GRC .....	293
bb) Vereinbarkeit mit Art. 8 EMRK, Art. 17 Abs. 1 IPbpR .....	294
cc) Vereinbarkeit mit dem Niederlassungsabkommen zwischen dem Deutschen Reich und dem Kaiserreich Persien .....	295
dd) Vereinbarkeit mit dem Abkommen zwischen der Bundesrepublik Deutschland und dem Königreich Marokko über soziale Sicherheit	297
c) Kulturelle Identität .....	297
2. Vereinbarkeit mit Grundsätzen des Kollisionsrechts .....	298
3. Auswertung der rechtsvergleichenden Untersuchung .....	298
4. Abschließende Bewertung .....	299
IV. Art. 13 Abs. 4 EGBGB .....	302
1. Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	302
a) Vereinbarkeit mit Verfassungsrecht .....	302
aa) Vereinbarkeit mit Art. 6 Abs. 1 GG .....	302
bb) Vereinbarkeit mit Art. 3 Abs. 1 GG .....	302
(1) Ungleichbehandlung ausländisch-ausländischer Paare gegenüber deutsch-deutschen Paaren .....	303
(2) Ungleichbehandlung ausländisch-ausländischer Paare gegenüber ausländisch-deutschen Paaren .....	303
b) Vereinbarkeit mit Völker- und Unionsrecht .....	304
c) Kulturelle Identität .....	305
2. Vereinbarkeit mit Grundsätzen des Kollisionsrechts .....	305
3. Auswertung der rechtsvergleichenden Untersuchung .....	305
4. Abschließende Bewertung .....	306

V. Fazit und Ausblick .....	306
1. Ergebnisse der Untersuchung .....	306
a) Ergebnisse hinsichtlich der bestehenden besonderen ordre public-Vorbehalte .....	306
aa) Keine generelle Unzulässigkeit besonderer ordre public-Vorbehalte im Internationalen Eheschließungsrecht .....	307
bb) Zulässigkeit und Unzulässigkeit einzelner besonderer ordre public-Vorbehalte .....	307
b) Hinweise für die Schaffung besonderer ordre public-Vorbehalte .....	308
2. Ausblick und alternative Lösungsvorschläge .....	309
a) Rechtsvereinheitlichung .....	309
aa) Vereinheitlichtes Kollisionsrecht .....	310
bb) Vereinheitlichtes Sachrecht .....	311
b) Modifikation des Eheschließungsstatuts .....	313
aa) Anknüpfung an den gewöhnlichen Aufenthalt .....	313
bb) Anknüpfung an die <i>lex loci celebrationis</i> .....	314
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>316</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>336</b>