

Inhaltsübersicht

A. Einleitung	21
I. Gegenstand der Untersuchung	21
II. Stand der Forschung und Gang der Untersuchung	24
B. Grundlagen	27
I. Darstellung allgemeiner und besonderer ordre public-Vorbehalte	27
II. Zur Politisierung des IPR	45
III. Zur kulturellen Identität	52
C. Die besonderen ordre public-Vorbehalte des Internationalen Eheschließungs- rechts	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
D. Rechtsvergleichende Untersuchung	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
E. Auswertung der Untersuchung	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
Literaturverzeichnis	316
Stichwortverzeichnis	336

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	21
I. Gegenstand der Untersuchung	21
II. Stand der Forschung und Gang der Untersuchung	24
B. Grundlagen	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
C. Die besonderen ordre public-Vorbehalte des Internationalen Eheschließungsrechts	61
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 Eheaufhebungsverfahren	107

cc) Änderungen im Internationalen Eheschließungsrecht	108
dd) Neue Überleitungsvorschriften im EGBGB	109
ee) Das Verbot religiöser Voraustrauungen	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 Mehrhe	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

D. Rechtsvergleichende Untersuchung	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 Vasam v. Srini Vasam</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>Ohochuku v. Ohochuku</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 (No. 2)</i> , 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) Nichtigte Ehen	223
cc) Nichtehen	223
3. Reformbemühungen	227
4. Vergleich mit der deutschen Rechtslage und Fazit	228
E. Auswertung der Untersuchung	230
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 Ehehindernisse	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
 Literaturverzeichnis	 316
Stichwortverzeichnis	336