

**Prof. Dr. Stephan Lorenz**  
Institut für Internationales Recht  
- Rechtsvergleichung -  
Veterinärstr. 5  
80539 München



**Vorlesung**

**Internationales Privatrecht I  
- Allgemeiner Teil -**

**Wintersemester 2003/2004**

## Inhaltsübersicht

§ 1	Funktion und Bedeutung des IPR .....	1
§ 2	Geschichte des IPR .....	2
§ 3	Ziele und Interessen des IPR .....	4
§ 4	Rechtsquellen des IPR .....	5
§ 5	Kollisionsnormen, kollisionsrechtliche Hilfsnormen und Sachnormen .....	7
§ 6	Anwendung von Kollisionsnormen .....	9
§ 7	Ermittlung und Anwendung des materiellen Rechts .....	15
Anhang I:	Prüfungsschema zur Lösung grenzüberschreitender Fälle .....	18
Anhang II:	Glossar .....	21
Anhang III:	Literaturliste .....	23

The realm of the conflict of laws is a dismal swamp, filled with quaking quagmires, and inhabited by learned but eccentric professors who theorize about mysterious matters in a strange and incomprehensible jargon. The ordinary court, or lawyer, is quite lost when engulfed and entangled in it.

William L. Prosser

# Internationales Privatrecht I - Allgemeiner Teil -

## Gliederung der Vorlesung

### § 1 Funktion und Bedeutung des IPR

#### A. Gegenstand und Funktion des IPR (Art. 3 I EGBGB)

- I. Einführungsfälle - Notwendigkeit des IPR
- II. Name, Begrifflichkeit
- III. Die Staatlichkeit des IPR
- IV. Öffentliches Recht oder Privatrecht?

#### B. Abgrenzung zu anderen Materien

- I. IPR und Internationales Zivilprozeßrecht (IZPR)
- II. IPR und materielles Recht (Sachrecht)
- III. IPR und Einheitsprivatrecht
  1. UN-Kaufrecht (CISG)
  2. Wechsel- und Scheckrecht
  3. Transportrecht (CMR)
  4. Factoring
- IV. IPR und Europarecht
- V. IPR und Völkerrecht
- VI. IPR und Rechtsvergleichung
- VII. Andere Kollisionsrechte
  1. Interlokales Recht
  2. Intertemporales Recht
  3. Interpersonales Recht
  4. Internationales Strafrecht
  5. Internationales Öffentliches Recht

#### Literaturhinweise (Auswahl, weitere Hinweise s. **Anhang III**):

- v. Bar/Mankowski*, IPR I, §§ 1 - 5  
*v. Hoffmann*, IPR, § 1  
*Junker*, IPR § 1 Rn. 1 - 58  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 1  
*Kropholler* IPR § 1, 8, 10 - 12  
*Rauscher* IPR S. 1 - 5

## § 2 Geschichte des IPR

### A. Antike

- I. *Lex originis* und *lex fori*: Personalitätsprinzip und die Rechtlosigkeit des Fremden
- II. *ius gentium*: Materielles Sonderrecht für Fremde

### B. Völkerwanderung und Hochmittelalter: Erste Tendenzen zur Anwendung fremden Rechts (Personalitätsprinzip und Territorialitätsprinzip)

### C. Statutenlehre (1300 - 1800)

- I. Entwicklung in Oberitalien (12, 13. Jhdt.)
  1. Ausgangspunkt: Die Notwendigkeit der Regelung des Gesetzeskonflikts
  2. *Aldricus*: "consuetudo, quae potior et utilior videtur" ("better-law-approach")
  3. Statuentheorie (*Bartulus de Sassoferrato*, *Baldus des Ubaldis*)
    - a) Statuta personalia: *lex originis*
    - b) Statuta realia: *lex rei sitae*
    - c) Statuta mixta: *lex loci actus*
- II. Fortentwicklung in Frankreich (16. Jhdt.)
  1. *Charles Dumoulin*: Anknüpfung an den Parteiwillen, Anknüpfung der *statuta personalia* an das *domicile*
  2. *Bertrand d'Argentré*: "Les coùtumes sont réelles"
- III. Niederländer im 17. Jhdt.: Verbindung der Statutenlehre mit naturrechtlichen Gedanken und der staatlichen Souveränität: *comitas*-Lehre (Ulrich Huber)

### D. Privatrechtskodifikationen der Aufklärung (Codex Maximilaneus, PrALR, AGBGB, Code Civil)

### E. Rezeption der *comitas*-Lehre im anglo-amerikanischen Rechtskreis im 18./19. Jhdt.

- I. USA: Comity of nations, domicile-Anknüpfung (*Joseph Story*)
- II. England: *Jurisdiction* und *lex fori*-Prinzip

### F. Überwindung der Statutenlehre in Deutschland

- I. *Carl Georg Wächter*
- II. *Friedrich Karl von Savigny*
  1. *Comitas* als Ausgangspunkt
  2. Der "Sitz des Rechtsverhältnisses": Domizil-Anknüpfung

### G. Moderne Entwicklung des europäischen IPR

- I. Italienische Rechtsschule: Nationalität, Staatsangehörigkeitsprinzip (*Mancini*)
- II. Die Entwicklung in Frankreich

III. US-amerikanische Theorien

1. *Restatement Second of the Conflict of Laws 1972: "most significant relationship", "policies"*
2. *"lex-foi-approach" (Ehrenzweig)*
3. *"Governmental interest analysis" (Currie)*
4. *Der "Better-law-approach", bestimmt von "choice influencing considerations" (Leflar)*

IV. Moderne Kodifikationen

**Literaturhinweise:**

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 6  
*v. Hoffmann*, IPR, § 2 Rn. 1 ff  
*Junker*, IPR Rn. 60 ff  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 3  
*Kropholler* IPR § 2  
*Rauscher* IPR S. 6 - 10

*Jayme* JuS 1988, 933

Pasquale Stanislao Mancini (1817-1888): Die Nation als Rechtsbegriff im internationalen Privatrecht

### § 3 Ziele und Interessen des IPR

- A. **Materiell-privatrechtliche und international-privatrechtliche Gerechtigkeit**
- B. **Parteiinteressen**
- C. **Verkehrsinteressen**
- D. **Ordnungsinteressen**
  - I. Äußerer Entscheidungseinklang
  - II. Innerer Entscheidungseinklang
  - III. Rechtssicherheit und Vorhersehbarkeit
  - IV. Sonstige Ordnungsinteressen
    - 1. "Heimwärtsstreben" als legitimes Interesse?
    - 2. Durchsetzbarkeit (Art. 3 Abs. 3 EGBGB)
- E. **Materiellrechtliche Wertungen: Sachlich bestes Recht versus räumlich bestes Recht (Art. 6 EGBGB)**
- F. **Staatsinteressen**
  - I. Sonderanknüpfungen
  - II. Eingriffsnormen (Art. 34 EGBGB)
  - III. *ordre public* (Art. 6 EGBGB)

#### Literaturhinweise:

*v. Hoffmann*, IPR, § 1 Rn. 1 ff  
*Junker* IPR Rn. 80 ff  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 2 S. 113 ff  
*Kropholler* IPR §§ 4 - 7  
*Rauscher* IPR S. 12 - 17

## **§ 4 Rechtsquellen des IPR**

### **A. Nationales (autonomes) Recht: Entwicklung und Reformbestrebungen**

- I. EGBGB 1900
- II. RAG-DDR 1975
- III. IPR-Neuregelungsgesetz 1986
- IV. Neuregelung des IPR der außervertraglichen Schuldverhältnisse und des Sachenrechts 1999
- V. Jüngste Änderungen
- VI. Kollisionsnormen außerhalb des EGBGB
- VII. Gesetzlich nicht geregelte Bereiche
- VIII. Systematik des EGBGB
  1. Allgemeiner Teil des IPR (Artt. 3 ff EGBGB)
  2. Struktur des Besonderen Teils (Artt. 7 ff EGBGB)

### **B. Staatsverträge**

- I. Multilaterale Übereinkommen
  1. Die Abkommen der Haager Konferenz für IPR
  2. UN-Übereinkommen
  3. Abkommen im Zusammenhang mit der EG
- II. Bilaterale Übereinkommen
  1. Freundschafts-, Handels- und Schifffahrtsvertrag mit den USA.
  2. Deutsch-iranisches Niederlassungsabkommen
  3. Deutsch-türkisches Nachlaßabkommen
- III. Konventionskonflikte

### **C. IPR und Grundgesetz**

- I. Kollisionsnormen und Grundgesetz (BVerfGE 31, 48 "Spanierbeschuß")
- II. Rechtsanwendungsergebnis und Grundgesetz (Art. 6 EGBGB)

### **D. IPR und Europarecht**

- I. Europäisches Kollisionsrecht
- II. Europarechtskonformität des autonomen IPR
- III. Mittelbare horizontale Direktwirkung von Richtlinien

### **E. Rangfolge der Normen (Art. 3 II EGBGB)**

#### **Literaturhinweise:**

v. Bar/Mankowski IPR I, §§ 3, 4

v. Hoffmann, IPR, § 1 Rn. 42 ff  
Kegel/Schurig, IPR, § 4 S. 182 ff  
Rauscher IPR S. 17 - 25

### **Rechtsprechung:**

BVerfGE 31, 58 ff

BVerfG NJW 1983, 1986

BVerfG v. 18.12.2002 - 1 B BvR 108/96

EuGH Urteil v. 9.3.1999, Rs. C-212/97 "Centros", Slg. I 1999, 1459 = NJW 1999, 2027

EuGH, Urt. v. 5.11.2002 Rs. C-208/000 "Überseering", NJW 2002, 3614

IPR und Grundrechte I: Verfassungsmäßigkeit von Kollisionsnormen, ordre public (Art. 6 EGBGB, Art. 30 EGBGB a.F.) und Grundrechte ("Spanier"-Beschluss)

IPR und Grundrechte II: Die Nichtigerklärung von Art. 15 EGBGB a.F. (Anschluß an BVerfGE 31, 58 - "Spanierbeschuß")

IPR und Grundrechte III: Kollisionsrecht und Gleichberechtigungsgrundsatz im internationalen Ehegüterrecht:: Das "Weiterleben" des Mannesrechts nach Art. 220 Abs. 3 S. 1 Nr. 2 EGBGB

IPR und Europarecht: Sitztheorie im Internationalen Gesellschaftsrecht und Niederlassungsfreiheit des EG-Vertrags (Art. 43 EGV, ex-Art. 52 EGV)

Rechts- und Parteifähigkeit ausländischer Gesellschaften - Sitztheorie oder Gründungstheorie? ("Überseering")



## § 5 Kollisionsnormen, kollisionsrechtliche Hilfsnormen und Sachnormen

### A. Sachnorm und Kollisionsnorm

- I. Tatbestand und Rechtsfolge von Sachnormen
- II. Tatbestand und Rechtsfolge von Kollisionsnormen
- III. Selbständige und unselbständige Kollisionsnormen
- IV. Kollisionsrechtliche Hilfsnormen

### B. Begriff und Aufbau von Kollisionsnormen

- I. Anknüpfungsgegenstand (Verweisungsgegenstand)
- II. Anknüpfungsmoment (Anknüpfungspunkt)
  1. Staatsangehörigkeit
  2. Wohnsitz
  3. Gewöhnlicher Aufenthalt
  4. Belegenheit
  5. Handlungsort, Tatort
  6. "Engste Verbindung"
  7. Parteiwille
  8. *lex fori*
- III. Anknüpfungstechniken
  1. Alternativanknüpfung, subsidiäre Anknüpfung ("Anknüpfungsleitern")
  2. Kumulative (gekoppelte) Anknüpfung
  3. Akzessorische Anknüpfung
  4. Ausweichklauseln
  5. Unwandelbare und wandelbare Anknüpfung, Versteinerung und Statutenwechsel
    - a) Unwandelbare Anknüpfung und "Versteinerung"
    - b) Arten des Statutenwechsels
    - c) Folgen, "wohlerworbene Rechte"
- IV. Einseitige und mehrseitige Kollisionsnormen
- V. Exklusivnormen
- VI. Versteckte Kollisionsnormen
- VII. Anknüpfungsergebnis: Das verwiesene Recht ("Statut")

### C. Abgrenzung von anderen Normen

- I. (Selbstbegrenzende) Sachnormen
- II. Sachnormen mit auslandsbezogenen Tatbestandselementen ohne kollisionsrechtlichen Gehalt
- III. Eingriffsnormen (*lois d'application immédiate*)

#### Literaturhinweise:

v. Bar/Mankowski IPR I § 4 III 3 (Eingriffsnormen), § 7 I (Grundfragen der Anknüpfung)

*v. Hoffmann*, IPR, § 4 Rn. 1 ff  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 6  
*Kropholler* IPR §§ 13, 19, 20  
*Rauscher* IPR S. 33 - 40

*Kegel* IPRax 1996, 309

The Conflict-of-Laws Machine - Zusammenhang  
im Allgemeinen Teil des IPR

**Rechtsprechung:**

OLG Nürnberg NJW-RR 1998, 2

Rechtsfolgen einer Doppelehe im IPR: Kumulative  
Anknüpfung und der Grundsatz des "ärgeren  
Rechts"

## § 6 Anwendung von Kollisionsnormen

### A. Zwingender Charakter von Kollisionsnormen

- I. Die Lehre vom "fakultativen Kollisionsrecht"
- II. Zwingendes Recht und kollisionsrechtliche Privatautonomie

### B. Qualifikation

- I. Problemstellung
  1. Systemunterschiede zwischen der *lex fori* und ausländischem Recht
  2. Unbekannte Rechtsinstitute einer ausländischen Rechtsordnung
- II. Qualifikationsmethoden
  1. *lex fori*
  2. *lex causae*, Qualifikationsverweisung
  3. Rechtsvergleichende Qualifikation
  4. Funktionelle Qualifikation
  5. Autonome Qualifikation (Staatsvertragliche Kollisionsnormen)

#### Literaturhinweise:

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 7 II  
*v. Hoffmann*, IPR, § 6 Rn. 1 - 30  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 7  
*Kropholler* IPR §§ 15 - 18  
*Rauscher* IPR S. 95 - 104

*Kegel* IPRax 1996, 309

*Heibert* JuS 2000, 254

The Conflict-of-Laws Machine - Zusammenhang im Allgemeinen Teil des IPR  
Fallbearbeitung und Qualifikationsprobleme im Internationalen Privatrecht

#### Rechtsprechung:

RGZ 7, 21 ff

BayObLGZ 1999, 163

OLG Karlsruhe NJW 1990, 1420  
LG Mosbach ZEV 1998, 498 = JuS 1999, 296 =  
IPRspr. 1997, 119  
BGHZ 24, 352 und BGHZ 144, 251

BGHZ 29, 137

BGHZ 47, 324

BGH NJW 1987, 2161

Qualifikation im IPR bei Systemunterschieden ("Nachfrage"): Die "unsterbliche Blamage" des Reichsgerichts ("Tennessee-Wechsel-Fall")  
Qualifikation im IPR: Anknüpfung dem eigenen materiellen Recht nicht (mehr) bekannter Rechtsinstitute (Legitimation des nichtehelichen Kindes)  
Qualifikation von § 1371 BGB  
Qualifikation von § 1371 BGB, Angleichung bei Normenhäufung  
Rück- und Weiterverweisung, Qualifikationsverweisung: Bewegliches und unbewegliches Vermögen  
Qualifikation im Internationalen Privatrecht: Stellvertretung bei der Eheschließung als Formfrage ("Handschuhehe")  
Qualifikation im IPR: *lege fori*-Qualifikation dem inländischen Recht unbekannter Rechtsinstitute (Trennung von Tisch und Bett)  
Qualifikation im Internationalen Privatrecht: Islamisch-rechtliche Morgengabe  
OLG Düsseldorf FamRZ 1998, 1627

### C. Das "Personalstatut" (Art. 5 EGBGB)

- I. Staatsangehörigkeitsanknüpfung (Art. 5 I EGBGB)
  1. Internationales Staatsangehörigkeitsrecht
  2. Grundzüge des deutschen Staatsangehörigkeitsrechts
  3. Mehrfache Staatsangehörigkeit (Art. 5 I EGBGB)
    - a) Grundsatz der effektiven Staatsangehörigkeit (Art. 5 I 1 EGBGB)
    - b) Vorrang der deutschen Staatsangehörigkeit (Art. 5 I 2 EGBGB)
    - c) Sachlicher Anwendungsbereich der Regelung, Ausnahmen
- II. Staatenlose, Personen unbekannter Staatsangehörigkeit
  1. New Yorker UN-Übereinkommen über die Rechtsstellung der Staatenlosen v. 28.9.1954
  2. Autonomes Recht (Art. 5 II EGBGB)
- III. Flüchtlinge und Vertriebene
  1. Internationale Flüchtlinge
    - a) UN-Abkommen über die Rechtsstellung der Flüchtlinge vom 28.7.1951 ("Genfer Flüchtlingskonvention")
      - (1) Zweck
      - (2) Persönlicher Anwendungsbereich: Flüchtlingseigenschaft
      - (3) Feststellung der Flüchtlingseigenschaft, Verhältnis zum AsylVfG
      - (4) Kollisionsrechtliche Behandlung von Flüchtlingen - Personalstatut (Art. 12 GK)
    - b) Gesetz zur Neuregelung des Asylverfahrens v. 26.6.1992 (AsylVfG)
      - (1) Zweck
      - (2) Persönlicher Anwendungsbereich: Anerkannte Asylberechtigte
      - (3) Kollisionsrechtliche Behandlung von anerkannten Asylberechtigten - Personalstatut (§ 2 Abs. 1 AsylVfG)
      - (4) Verhältnis zur Genfer Flüchtlingskonvention
    - c) Gesetz über Maßnahmen für im Rahmen humanitärer Hilfsaktionen aufgenommene Flüchtlinge v. 22.7.1980
    - d) AHK-Gesetz Nr. 23 über die Rechtsverhältnisse verschleppter Personen und Flüchtlinge v. 17.3.1950 iVm Gesetz über die Rechtsstellung heimatloser Ausländer im Bundesgebiet v. 25.4.1951

2. Volksdeutsche Flüchtlinge und Vertriebene (Art. 9 Abs. 2 Ziff. 5 Fam-RÄndG iVm Art. 116 GG)
  - a) Persönlicher Anwendungsbereich
  - b) Kollisionsrechtliche Behandlung

IV. Aufenthaltsanknüpfung

1. Gewöhnlicher Aufenthalt
2. Änderung des gewöhnlichen Aufenthalts ohne/gegen den Willen des gesetzlichen Vertreters (Art. 5 III EGBGB)
3. Schlichter Aufenthalt
4. "Domicile"-Begriff des anglo-amerikanischen Rechtskreises

**Literaturhinweise:**

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 7 I 3  
*v. Hoffmann*, IPR, § 5 Rn. 1 - 84  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 13  
*Kropholler* IPR §§ 37 - 39  
*Rauscher* IPR S. 41 - 60

**D. Vorfrage, Erstfrage, Nachfrage und Teilfrage**

- I. Problemstellungen, Terminologie und Beispiele
- II. Lösungsalternativen
- III. Selbständige oder unselbständige Vorfragenanknüpfung?

**Literaturhinweise:**

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 7 III  
*v. Hoffmann*, IPR, § 6 Rn. 42 - 72  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 9  
*Kropholler* IPR § 32  
*Rauscher* IPR S. 105 - 120

*Kegel* IPRax 1996, 309

The Conflict-of-Laws Machine - Zusammenhang im Allgemeinen Teil des IPR

**Rechtsprechung:**

OLG Hamm NJW-RR 1993, 838

Selbständige Anknüpfung der Vorfrage einer bestehenden Ehe des Erblassers, deutsches Scheidungsurteil

OLG Düsseldorf FamRZ 1998, 1627

Qualifikation, Vorfrage und Substitution im Internationalen Privatrecht: Das Erbrecht des Adoptivkindes

BGH NJW 2002, 1268

Aufhebung einer bigamischen Ehe, Eheschließungsstatut, Vorfrage der Auflösung der Vorehe, Rechtsschutzbedürfnis

BayObLG NJW FamRZ 2003, 310

Unselbständige Vorfragenanknüpfung im internationalen Namensrecht und (absolute) Wirkung inländischer Statusurteile

**E. Anknüpfungerschleichung (Gesetzesumgehung, *fraus legis, fraude à la loi*)**

- I. Echte Gesetzesumgehung
- II. Unechte Gesetzesumgehung (Rechtsumgehung)

**Literaturhinweise:**

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 7 I 11  
*v. Hoffmann*, IPR, § 6 Rn. 122 - 135  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 14  
*Kropholler* IPR § 23

---

**F. Scheitern der Anknüpfung (Nichtermittelbarkeit der anzuwendenden Rechtsordnung)**

**G. Unteranknüpfung bei Mehrrechtsstaaten (Art. 4 III EGBGB)**

- I. Phänomene: Interlokale, interpersonale und interreligiöse Rechtsspaltung
- II. Notwendigkeit der Unteranknüpfung
- III. Gesamtstaatliches IPR der verwiesenen Rechtsordnung
- IV. Gesamtstaatliches ILR der verwiesenen Rechtsordnung
- V. Engste Verbundenheit
- VI. Rück- und Weiterverweisung

**Literaturhinweise:**

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 4 VI  
*v. Hoffmann*, IPR, § 6 Rn. 117 - 121  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 11  
*Kropholler* IPR §§ 29, 30  
*Rauscher* IPR S. 84 - 88

*Otto* IPRax 1994, 1 ff

Die Bedeutung des Art. 4 Abs. 3 EGBGB bei Verweisung auf das Recht eines Mehrrechtsstaats

*Rauscher* IPRax 1987, 206

Die Ausschaltung fremden interlokalen Rechts durch Art. 4 III S. 1 EGBGB

*Spickhoff* JZ 1993, 336

Die engste Verbindung im interlokalen und internationalen Familienrecht

**Rechtsprechung:**

OLG Düsseldorf FamRZ 1995, 1202

Unteranknüpfung bei Mehrrechtsstaaten (Art. 4 III EGBGB) – interlokales Privatrecht der verwiesenen Rechtsordnung, „engste Verbindung“

---

## H. Sachnormverweisung und Gesamtverweisung: Der *renvoi* (Art. 4 I, II EGBGB)

- I. Die "Entdeckung" der Problems: Cass. Civ. vom 5.5.1875, 24.6.1878 und 22.2.1882 ("*Forgo*")
- II. Sachnormverweisung, Rückverweisung (*renvoi au premier degré*) und Weiterverweisung (*renvoi au second degré*)
  1. Internationaler Entscheidungseinklang
  2. "Heimwärtsstreben"
- III. Gründe für den *renvoi*
  1. Abweichende Anknüpfungsmomente der verwiesenen Rechtsordnung
  2. Abweichende Qualifikation (*renvoi* kraft abweichender Qualifikation)
- IV. Grundsatz der Gesamtverweisung (Art. 4 I EGBGB)
- V. Ausnahmen (Sachnormverweisungen)
  1. Ausdrückliche Verweisung auf Sachnormen (Art. 3 I 2 EGBGB)
  2. Staatsvertragliches Kollisionsrecht
  3. Sinnvorbehalt (Art. 4 I 1 Hs. 2 EGBGB)
  4. Rechtswahl (Art. 4 II EGBGB)
- VI. Die Anwendung ausländischen Kollisionsrechts
  1. Qualifikation *lege causae* und *Qualifikationsrenvoi*
  2. Annahme der Verweisung
  3. Offene und versteckte Rück- und Weiterverweisung ("*hidden renvoi*")
  4. Rückverweisung als Sachnormverweisung (Art. 4 I 2 EGBGB)
  5. Rückverweisung und *ordre public*
  6. Weiterverweisung
  7. Reichweite des *renvoi*, kollisionsrechtliche Rechtsspaltung
  8. Das Versagen des *renvoi* als Mittel zur Herstellung internationalen Entscheidungseinklangs und die *foreign court theory*
  9. Nichtfeststellbarkeit ausländischen Kollisionsrechts

### Literaturhinweise:

v. Bar/Mankowski IPR I § 7 IV  
v. Hoffmann, IPR, § 6 Rn. 73 - 116  
Kegel/Schurig, IPR, § 10  
Kropholler IPR §§ 24, 25  
Rauscher IPR S. 73 - 81

Ebenroth/Eyles IPRax 1989, 1

Kartzke IPRax 1988, 8  
Rauscher NJW 1988, 2151

Mäsch RabelsZ 61 (1997) 285 ff

Bauer Jura 2002, 800 ff

Der *renvoi* nach der Novellierung des deutschen internationalen Privatrechts  
Renvoi und Sinn der Verweisung  
Sachnormverweisung aus dem Sinn der Verweisung  
Der *renvoi* - Plädoyer für die Begrenzung einer überflüssigen Rechtsfigur  
Der Streit um das Kind kennt keine Grenzen (Erörterung des "versteckten *renvoi*" an einem Fallbeispiel)

### Rechtsprechung:

Cour de Cassation (Frankreich) v. 24.6.1878 und vom 22.2.1882

Die Geburt des "renvoi" (s. Art. 4 EGBGB): Anwendung französischen Erbrechts, wenn das

Chancery Division, In re Ross [1930] 1 Ch. 377  
= [1929] All E.R. 456

BGHZ 24, 352 und BGHZ 144, 251

OLG Stuttgart FamRZ 1997, 958

vom französischen IPR berufene ausländische Kollisionsrecht (hier: Bayerisches Recht) auf französisches Recht zurückverweist (Fall "For-go")

Abbruch des Renvoi und "foreign court theory": Erbfolge nach einer in Italien domizilierten Engländerin aus der Sicht englischer Gerichte  
Rück- und Weiterverweisung, Qualifikationsverweisung: Bewegliches und unbewegliches Vermögen  
"Versteckte" bzw. "hypothetische" Rückverweisung ("hidden renvoi") - USA

---

## I. Gesamtstatut und Einzelstatut (Art. 3 III EGBGB)

- I. Zweck
- II. Materiellrechtliche Sondervorschriften
- III. Kollisionsrechtliche Sondervorschriften
  1. "Einzelstatut bricht Gesamtstatut"
  2. "Gesamtstatut vs. Gesamtstatut"
- IV. Folge: Kollisionsrechtliche Rechtsspaltung
- V. Hauptanwendungsfälle: Erbrecht und Ehegüterrecht

### Literaturhinweise:

*v. Bar/Mankowski* IPR I § 7 I 4  
*v. Hoffmann*, IPR, § 4 Rn. 19, § 9 Rn.61 - 63  
*Kegel/Schurig*, IPR, § 12 I, II  
*Kropholler* IPR § 26  
*Rauscher* IPR S. 121 - 123

*Solomon* IPRax 1997, 81 ff

Der Anwendungsbereich von Art. 3 III EGBGB - dargestellt am Beispiel des internationalen Erbrechts

### Rechtsprechung:

BayObLG NJW-RR 1990, 1033

"Einzelstatut bricht Gesamtstatut" - kollisionsrechtliche Nachlaßspaltung durch Art. 3 Abs. 3 EGBGB (Frankreich)

BayObLG NJW 2003, 216

Vorrang des Einzelstatuts (Art. 3 III EGBGB) und kollisionsrechtliche Nachlaßspaltung (deutsch- deutsches Erbrecht); verfahrensrechtliche und materiellrechtliche Folgen der Nachlaßspaltung (Erbscheinserteilung)



## § 7 Ermittlung und Anwendung des materiellen Rechts

- A. Die Ermittlung ausländischen Rechts (§ 293 ZPO)
- B. Nichtermittelbarkeit ausländischen Rechts
- C. Die Anwendung ausländischen Rechts
- D. Revisibilität der Anwendung ausländischen Rechts (§§ 545, 560 ZPO)
- E. Einfluß auf die sachliche Zuständigkeit im Rechtsmittelverfahren (§ 119 I Nr. 1 c GVG)

### Literaturhinweise:

v. Bar/Mankowski IPR I § 5 II - IV  
Kegel/Schurig, IPR, § 15I  
Kropholler IPR § 59  
Rauscher IPR S. 338 f

Sommerlad/Schrey NJW 1991, 1377 ff

Kindl ZZP 111 (1998) 177 ff  
Kronke IPRax 1992, 303 ff

Pfeiffer NJW 2002, 3306 ff

Die Ermittlung ausländischen Rechts im Zivilprozeß und die Folgen der Nichtermittlung  
Ausländisches Recht vor deutschen Gerichten  
Beweisrechtliche Havarie - Internationalsachenrechtliche gute Reise: Venezolanische Schiffspfandrechte vor deutschen Gerichten  
Die revisionsrechtliche Kontrolle der Anwendung ausländischen Rechts

### Rechtsprechung:

BGH NJW 1991, 1418

BGH v. 23.6.2003, II ZR 305/01

Umfang der Pflicht zur Ermittlung des ausländischen Rechts (§ 293 ZPO)  
Pflicht zur Ermittlung ausländischen Rechts, Verletzung von § 293 ZPO

---

## F. Vorbehaltsklauseln - *ordre public* (Art. 6 EGBGB)

- I. Zweck
- II. Arten von Vorbehaltsklauseln
  - 1. Eingriffsnormen (positiver *ordre public*, *lois d'application immédiate*)
  - 2. Exklusivnormen
  - 3. Spezielle Vorbehaltsklauseln
  - 4. Retorsion (Art. 86 S. 2 EGBGB)
  - 5. Generalklausel (Art. 6 EGBGB)
  - 6. Anerkennungsrechtlicher *ordre public*
- III. Anwendungsbereich
  - 1. Ausländisches staatliches Recht
  - 2. Staatsvertragliches Kollisionsrecht
- IV. Spezielle Vorbehaltsklauseln, Exklusivnormen
- V. Prüfungsgegenstand und Prüfungsmaßstab
  - 1. Ergebnis der Rechtsanwendung

2. Unvereinbarkeit mit wesentlichen Grundsätzen des deutschen Rechts, Grundrechtsverstoß
  3. Inlandsbezug
- VI. Rechtsfolgen eines *ordre public*-Verstoßes
1. Nichtanwendung
  2. Lückenfüllung
- VII. Ausländischer *ordre public*

**Literaturhinweise:**

v. Bar/Mankowski IPR I § 7 VIII  
 v. Hoffmann, IPR, § 6 Rn. 136 - 154  
 Kegel/Schurig, IPR, § 16  
 Kropholler IPR § 36  
 Rauscher IPR S. 127 - 133

Spickhoff JZ 1991, 323  
 Lorenz IPRax 1993, 148 ff

Lorenz IPRax 1999, 429

Eheschließung, Ehescheidung und *ordre public*  
 Islamisches Ehegattenerbrecht und deutscher *ordre public*: Vergleichsmaßstab für die Ergebniskontrolle  
 "RGZ 106, 82 ff. revisited": Zur Lückenfüllungsproblematik beim *ordre public* in "Ja/Nein - Konflikten"

**Rechtsprechung:**

BVerfGE 31, 58 ff

BVerfG Beschl. v. 25.7.2003, 2 BvR 1198/03  
 BGHZ 56, 180

BGHZ 120, 29

OLG Hamm IPRax 1994, 49

IPR und Grundrechte: Verfassungsmäßigkeit von Kollisionsnormen, *ordre public* (Art. 6 EGBGB, Art. 30 EGBGB a.F.) und Grundrechte ("Spanier"-Beschluss)  
 "Punitive damages" und *ordre public*  
 Eheverbot der Religionsverschiedenheit, *ordre public* (jetzt: Art. 6 EGBGB) und Befreiung vom Erfordernis eines Ehefähigkeitszeugnisses (jetzt: § 1309 II BGB)  
*Ordre public*-Verstoß (Art. 6 EGBGB) des iranischen Sorgerechts - Grundrechtsverletzung, Inlandsbezug und einzelfallorientierte Betrachtungsweise  
 Ungleichbehandlung männlicher und weiblicher Erben im islamischen (hier: iranischen) Recht und deutscher *ordre public* (Art. 6 EGBGB)

**G. Probleme des Nebeneinander mehrerer Rechtsordnungen (Angleichung/Anpassung, Umsetzung/Transposition)**

- I. Arten von Normwidersprüchen
  - 1. Normenhäufung
  - 2. Normenmangel
- II. Lösungen
- III. Transposition fremder Rechtsinstitute

**H. Substitution, Auslandsrecht als Tatsache**

**I. Handeln unter falschem Recht**

**Literaturhinweise:**

v. Bar/Mankowski IPR I § 7 V - VII  
v. Hoffmann, IPR, § 6 Rn. 31 - 38  
Kegel/Schurig, IPR, § 8  
Kropholler IPR § 34  
Rauscher IPR S. 117 - 121 (Substitution), S. 123 - 127 (Angleichung)

Reithmann NJW 2003, 385 ff

Substitution bei Anwendung der Formvorschriften des GmbH-Gesetzes

**Rechtsprechung:**

BGH NJW 1991, 1415

Transposition nach Statutenwechsel im Internationalen Privatrecht: Dingliches Recht nach ausländischem Statut vs. numerus clausus-Prinzip im deutschen Sachenrecht ("Autohypothek-Fall")  
Transposition/Anpassung im IPR: Ausländisches Vindikationslegat im Inland

BGH NJW 1995, 58

OLG Köln FamRZ 1995, 1200

Angleichung im Fall des Normenmangels: Schadensersatzpflicht für entgangene Dienste des "Hauskindes"

LG Mosbach ZEV 1998, 498 = JuS 1999, 296 = IPRspr. 1997, 119

Angleichung im Fall der Normenhäufung: Erb- und güterrechtliche Begünstigung des überlebenden Ehegatten

LG München I IPRax 1998, 117

Erbstatut, Testamentsauslegung und "Handeln unter falschem Recht", Substitution

BGH FamRZ 2003, 221

Substitution bei Verjährungsunterbrechung

## Anhang I: Prüfungsschema zur Lösung grenzüberschreitender Fälle

### A. Zulässigkeit der Klage/des Antrags

#### I. Zuständigkeit

##### 1.) Internationale Zuständigkeit

- a) Staatsvertragliche Regelungen
  - aa) Mehrseitige Staatsverträge (Übereinkommen)
  - bb) Bilaterale Staatsverträge (Abkommen)
- b) Autonomes Recht
  - aa) Vorschriften über die internationale Zuständigkeit
  - bb) Rückschluß von der örtlichen Zuständigkeit auf die internationale Zuständigkeit

##### 2.) Sachliche Zuständigkeit (zB §§ 23 Nr. 1, 71 Abs. 1 GVG)

##### 3.) Örtliche Zuständigkeit

#### II. Sonstige Verfahrensvoraussetzungen

Unterliegen nach dem lex fori-Prinzip grundsätzlich dem Recht des Gerichtsorts, zB Parteifähigkeit § 50 Abs. 1 ZPO, Prozeßfähigkeit § 52 ZPO, Anwaltszwang § 78 Abs. 1 ZPO).

### B. Begründetheit der Klage/des Antrags

#### I. Ermittlung des anwendbaren Rechts

##### 1.) Internationales materielles Einheitsrecht (z.B. CISG, CMR: Vorrang nach Art. 3 II EGBGB)

-> weiter bei II., für Lücken weiter bei 2.)

##### 2.) Auffinden der maßgeblichen Kollisionsnorm des IPR der lex fori (Qualifikation)

##### 3.) Kollisionsnorm, in deren Anknüpfungsgegenstand das Rechtsverhältnis fällt

- a) Staatsvertragliche Kollisionsnormen (Vorrang nach Art. 3 II EGBGB)
  - aa) Bilaterale Abkommen
  - bb) Multilaterale Abkommen
- b) Autonomes Kollisionsrecht
  - aa) Intertemporales Kollisionsrecht (Art. 220 EGBGB)
  - bb) Gesetzliche Regelungen und gewohnheitsrechtliche Kollisionsnormen

#### 4.) Subsumtion der Kollisionsnorm

- a) Setzt der Tatbestand der Kollisionsnorm oder ein Tatbestand des anwendbaren materiellen Rechts ein Rechtsverhältnis voraus, zB Ehe, Abstammung, Scheidung etc. (Problem der Teil- bzw. Vorfrage).
- b) Auslegung des Anknüpfungsmoments der Kollisionsnorm (beispielsweise Staatsangehörigkeit, gewöhnlicher Aufenthalt, Parteiautonomie, Belegenheit der Sache, engste Verbindung) und Anwendung auf den konkreten Sachverhalt.

#### 5.) Rechtsfolge

- a) Verweisung auf deutsches Recht: Anwendung deutschen materiellen Rechts (**II.**)

**oder**

- b) Verweisung auf ein ausländisches Recht
  - aa) Bei Rechtsspaltung in der verwiesenen Rechtsordnung uU Unteranknüpfung nach Art. 4 III EGBGB
  - bb) Sachnorm- oder Gesamtverweisung? (Art. 4 Abs. 1 EGBGB)
  - cc) Bei Sachnormverweisung: **Weiter bei II.**
  - dd) bei Gesamtverweisung: Anwendung des ausländischen Kollisionsrechts, dabei Qualifikation nach dessen Systembegriffen, sofern nicht eine Qualifikationsverweisung vorliegt.
    - (1) Bei Annahme der Verweisung: **Weiter bei II.**
    - (2) Bei Rückverweisung auf deutsches Recht- Annahme der Rückverweisung (Abbruch der Verweisungskette, Art. 4 Abs. 1 S. 2 EGBGB), Anwendung deutschen materiellen Rechts (**II.**)
    - (3) Bei Weiterverweisung auf ein anderes ausländisches Recht - neue Prüfung des Kollisionsrechts der weiterverwiesenen Rechtsordnung, sofern die Weiterverweisung ihrerseits Gesamtverweisung ist. Abbruch der Verweisungskette beim deutschen Recht, spätestens bei der Rechtsordnung, die als erste in der Kette wiedererscheint: **Weiter bei II.**

## **II. Anwendung des materiellen Rechts**

- 1.) **Ermittlung des Inhalts und Anwendung des maßgeblichen materiellen Rechts**, evtl. unter Berücksichtigung eines "Handelns unter falschem Recht", **weiter bei 3.)**

oder

- 2.) **Bei Nichtermittelbarkeit: Ermittlung und Anwendung des Ersatzrechts**
- 3.) **Korrektur des unter Anwendung ausländischen Rechts gefundenen Ergebnisses wegen**
  - a) Verstoßes gegen zwingende Vorschriften des deutschen Rechts (Art. 34 EGBGB)?
  - b) Verstoßes gegen den deutschen ordre public (Art. 6 EGBGB)?
  - c) Normenmangels oder -häufung bzw. Normwiderspruch: Erfordernis der Angleichung auf kollisionsrechtlicher oder materiellrechtlicher Ebene

## **III. Endergebnis**

## Anhang II: Glossar

<b>Angleichung</b>	Auflösung sich durch die Anwendung mehrerer Rechtsordnungen auf einen Lebenssachverhalt ergebender Normwidersprüche
<b>Anknüpfung</b>	Verbindung zwischen Tatbestand und Rechtsfolge einer Kollisionsnorm
<b>Autonomes Recht</b>	Innerstaatliches Recht nicht staatsvertraglichen Ursprungs
<b>Eingriffsnormen</b>	Unmittelbar anwendbare Normen des Gerichtsortes (lois d'application immédiate, positif ordre public)
<b>favor legitimationis</b>	Alternative Anknüpfung der Frage der Abstammung/Ehelichkeit zur Begünstigung der Feststellung des Statusverhältnisses
<b>favor negotii</b>	Alternative Anknüpfung der Formwirksamkeit eines Rechtsgeschäfts zur Begünstigung der Formwirksamkeit (Arttt. 11, 26 EGBGB).
<b>forum shopping</b>	Gezielte Auswahl eines international zuständigen Gerichts zur Beeinflussung der kollisionsrechtlichen und im Ergebnis auch materiellrechtlichen Entscheidung.
<b>fraude à la loi, fraus legis</b>	Gesetzesumgehung
<b>Gesamtverweisung</b>	Kollisionsrechtliche Verweisung, welche sich auch auf das Kollisionsrecht der verwiesenen Rechtsordnung bezieht (Voraussetzung einer Rück- oder Weiterverweisung)
<b>Geschäftsstatut</b>	Das auf eine Rechtshandlung anwendbare materielle Recht
<b>Günstigkeitsprinzip</b>	Grundsatz, wonach eine Rechtshandlung im Interesse ihrer Wirksamkeit alternativ nach mehreren Rechtsordnungen beurteilt wird.
<b>ius sanguinis</b>	Das Recht der Abstammung (Staatsangehörigkeitsrecht)
<b>ius soli</b>	Das Recht des Geburtsortes (Staatsangehörigkeitsrecht)
<b>Kollisionsnorm</b>	Norm des staatsvertraglichen oder autonomen IPR, welche die auf einen Sachverhalt mit Auslandsberührung anwendbare Rechtsordnung bezeichnet
<b>lex cartae sitae</b>	Recht des Ortes, an dem sich eine Urkunde befindet.
<b>lex causae</b>	Das Recht, welches die jeweilige Sachfrage anwendbar ist.
<b>lex contractus</b>	Das auf einen Vertrag anwendbare Recht
<b>lex destinationis</b>	Das Recht des Bestimmungsortes
<b>lex fori</b>	Das am (jeweiligen) Gerichtsort geltende Recht
<b>lex loci delicti (commissi)</b>	Recht des Deliktsortes
<b>lex loci actus</b>	Recht des Staates, in welchem eine Handlung vorgenommen wurde.
<b>lex patriae</b>	Heimatrecht
<b>lex rei sitae</b>	Das Recht des Ortes, an dem sich die Sache befindet.
<b>lex stabuli</b>	Das Recht des Standorts (Heimathafens, Zulassungsortes etc.)
<b>loi uniforme</b>	Staatsvertragliche (Kollisions-)Norm, welche nicht nur im Verhältnis zu Mitgliedsstaaten, sondern in allen Fällen mit Auslandsbezug Anwendung findet.
<b>lois d'application immédiate</b>	s. unter "Eingriffsnormen"
<b>ordre public</b>	Öffentliche Ordnung (Art. 6 EGBGB)
<b>Personalstatut</b>	Das auf die persönlichen Rechtsverhältnisse (Personen-, Familien- und Erbrecht) einer natürlichen Person anwendbare Recht; das auf die Rechtsverhältnisse einer juristischen Person bzw. Personengesamtheit anwendbare Recht
<b>Qualifikation</b>	Kategorisierung einer Rechtsfrage zur Auffindung der maßgeblichen Kollisionsnorm (Ermittlung des sachlichen Anwendungsbereichs einer Kollisionsnorm)
<b>(hidden) renvoi</b>	(versteckte) Rück- oder Weiterverweisung
<b>res in transitu</b>	Sachen auf dem Transport
<b>(versteckte) Rückverweisung</b>	Verweisung der im Wege der Gesamtverweisung berufenen Rechtsordnung auf das Recht der verweisenden Kollisionsnorm
<b>Sachnorm</b>	Norm, die eine Rechtsfolge auf der Ebene des materiellen Rechts enthält

<b>Sachnormverweisung</b>	Kollisionsrechtliche Verweisung, welche sich nicht auch auf das Kollisionsrecht der verwiesenen Rechtsordnung, sondern direkt auf deren materiellrechtliche Regelungen bezieht (Folge: Ausschluß einer Rück- oder Weiterverweisung), s. Art. 3 I 2 EGBGB
<b>Statut</b>	Die für eine bestimmte Rechtsfrage maßgebende Rechtsordnung (zB Vertragsstatut, Deliktsstatut, Eheschließungsstatut, Erbstatut etc.)
<b>Substitution</b>	Subsumierbarkeit von Auslandstatsachen unter Tatbestand einer Sachnorm
<b>Statutenwechsel</b>	Wechsel der auf einen Sachverhalt anwendbaren Rechtsordnung
<b>Vorfrage</b>	Kollisionsrechtliche Behandlung präjudizieller Rechtsverhältnisse (Rechtsfolge des materiellen Rechts im Tatbestand einer Kollisions- oder Sachnorm)
<b>Weiterverweisung</b>	Verweisung der im Wege der Gesamtverweisung berufenen Rechtsordnung auf das Recht eines dritten Staates. Kann ihrerseits Gesamt- oder Sachnormverweisung sein.
<b>Wirkungsstatut</b>	Das Recht, dem die Wirkungen eines rechtlichen Vorgangs unterliegen.



**Literatur**

**1. Textsammlung:**

*Jayme/Hausmann*, Internationales Privat- und Verfahrensrecht, 11. Auflage 2002

**2. Studien- und Lehrbücher:**

*von Bar/Mankowski*, Internationales Privatrecht, Band 1: Allgemeine Lehren (2. Auf. 2003)

*von Bar.*, Internationales Privatrecht, Band 2: Besonderer Teil (1991)

*Ferid*, Internationales Privatrecht, 3. Auflage 1986 [z. Zt. vergriffen]

*von Hoffmann*, Internationales Privatrecht, 7. Auflage 2002

*Junker*, Internationales Privatrecht, 1. Auflage 1998

*Kegel/Schurig*, Internationales Privatrecht, 8. Auflage 2000 m. Nachtrag 2001

*Kropholler*, Internationales Privatrecht, 4. Auflage 2001

*Kunz*, Internationales Privatrecht, 4. Auflage 1998;

*Lüderitz*, Internationales Privatrecht, 2. Auflage 1992

*Rauscher*, Internationales Privatrecht, 2. Auflage 2002

*Siehr*, Internationales Privatrecht, 1. Auflage 2001.

(**Vorsicht:** Auflagen vor 2001 sind teilweise nicht auf den neuesten Stand!)

**3. Lernhilfen, Fallsammlungen**

*Coester-Waltjen/Mäsch*, Übungen im internationalen Privatrecht und Rechtsvergleichung, 2. Auflage 2001

*Fuchs/Hau/Thorn*, Fälle zum Internationalen Privatrecht, 2. Auflage 2003

*Hay*, Internationales Privatrecht (PdW), 1. Auflage 1999

*Hüßtege*, Internationales Privatrecht (- Examenskurs für Rechtsreferendare -), 3. Auflage 1999

*Koch/Magnus/Winkler* von Mohrenfels, IPR und Rechtsvergleichung, 2. Auflage 1996

*Schack*, Höchstrichterliche Rechtsprechung zum Internationalen Privat- und Verfahrensrecht, 2. Auflage 2000.

(**Vorsicht:** Auflagen vor 2001 sind teilweise nicht auf den neuesten Stand!)

**4. Kommentierungen (Auswahl):**

*Bamberger/Roth*, BGB, Bd. III, 1. Aufl. 2003 (mehrere Bearbeiter)

*Heldrich* in: Palandt, 61. Auflage 2002

*Hohloch* in: Erman, 10. Auflage 2000

*Münchener Kommentar*, Band 10: EGBGB, 3. Auflage 1998, Band 11: EGBGB/IntGesellschaftsR, 3. Auflage 1999;

*Soergel*, Band 10: EGBGB, 12. Auflage 1996;

*Staudinger*, mehrere Bände, 13./14. Neubearbeitung ab 1994/1998

**5. Zeitschriften (nur Inland), Entscheidungs- und Gutachtensammlungen:**

Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht (**RabelsZ**), seit 1927;

Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts (**IPRax**), seit 1981.

Gutachten zum internationalen und ausländischen Privatrecht (**IPG**), seit 1965

Die deutsche Rechtsprechung auf dem Gebiete des IPR (**IPRspr.**), seit 1926  
Deutsches Notarinstitut, Gutachten zum internationalen und ausländischen Privatrecht, 1993 ff