

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einführung</b> .....	25
-------------------------	----

## *Kapitel 1*

<b>Minderjährigenehen in Geschichte und Gegenwart</b>	31
---	----

<b>A. Terminologie</b> .....	31
------------------------------	----

<b>B. Die Ehemündigkeit im Wandel der Zeit</b> .....	32
--	----

I. Etymologische Grundlagen und Bedeutung in der Antike .....	33
---	----

II. Der Ausklang der Antike und die mittelalterliche Zeit .....	37
---	----

III. Neuzeitliche Entwicklung .....	38
-------------------------------------	----

1. Reformation und Säkularisierung in der frühen Neuzeit .....	38
--	----

2. Gesetzliche Ausgestaltung der Ehemündigkeit in den großen Kodifikationen .....	39
---	----

a) Allgemeines Preußisches Landrecht und Code Civil .....	39
---	----

b) Das Bürgerliche Gesetzbuch .....	41
-------------------------------------	----

aa) Reichsgesetzliche Regelungen als Anknüpfungspunkt .....	41
---	----

bb) Die gesetzliche Ausformung von Volljährigkeit und Ehemündigkeit im BGB von 1896 .....	42
---	----

cc) Die Ehegesetze von 1938 und 1946 .....	43
--	----

dd) Das Volljährigkeitgesetz von 1974 .....	45
---	----

ee) Wiedereingliederung ins BGB 1998 .....	46
--	----

ff) Auswirkungen auf das durchschnittliche Heiratsalter .....	46
---	----

IV. Zusammenfassung .....	47
---------------------------	----

<b>C. Internationale Bestandsaufnahme</b> .....	50
---	----

I. Minderjährigenehen als globales Phänomen .....	50
---	----

1. Verbreitung .....	50
----------------------	----

2. Sozio-ökonomische Faktoren und kultureller Kontext .....	54
---	----

3. Auswirkungen auf das Kindeswohl .....	57
--	----

4. Dimensionen von Minderjährigenehen .....	60
---	----

II. Der rechtliche Hintergrund des islamischen Eherechts .....	63
--	----

1. Rechtsnatur .....	64
----------------------	----

2. Grundlagen des islamischen Ehe- und Familienrechts .....	66
---	----

3. Länderstudien .....	69
------------------------	----

a) Syrien .....	69
-----------------	----

b) Afghanistan .....	72
c) Irak .....	74
III. Der Kampf gegen Minderjährigenehen als internationale Bestrebung .....	76
IV. Zusammenfassung .....	81

## *Kapitel 2*

### **Die gesetzliche Ausgangslage vor dem Inkrafttreten des Gesetzes zur Bekämpfung von Kinderehen** 83

<b>A. Die Eheschließung von Minderjährigen im deutschen Sachrecht</b> .....	83
I. Der Grundsatz der obligatorischen Zivilehe .....	83
II. Persönliche Eheschließungsvoraussetzungen .....	84
III. Kritik an der strikten Altersuntergrenze .....	87
IV. Rechtliche Stellung des minderjährigen Ehegatten .....	88
V. Rechtsfolgen mangelbehafteter Ehen .....	90
<b>B. Minderjährigenehen im Lichte des deutschen Kollisionsrechts</b> .....	92
I. Relevante Kollisionsnormen zur Bestimmung des Eheschließungsstatuts ...	93
II. Beabsichtigte Eheschließung im Inland .....	96
III. Bereits vollzogene Eheschließung im Ausland .....	99
IV. Verstoß von Minderjährigenehen gegen den <i>ordre public</i> sowie höherrangiges Recht und Rechtsprinzipien .....	100
1. Berufung und Anwendung religiösen Rechts im deutschen IPR .....	101
2. Das Alter als umstrittenes Hauptkriterium .....	102
3. Hinreichender Inlandsbezug .....	104
4. Gegenwartsbezug .....	105
5. Rechtsfolgen des Verstoßes .....	105
a) Rückgriff auf die <i>lex causae</i> .....	106
b) Anwendung der <i>lex fori</i> .....	106
c) Aufhebbarkeit von Minderjährigenehen .....	107
6. Eventuelle Vermeidung der <i>ordre public</i> -Prüfung – Einordnung als zweiseitiges Ehehindernis .....	108
V. Der Beschluss des OLG Bamberg .....	109
1. Der Ausgangsfall .....	110
2. Entscheidungsgründe .....	111
3. Würdigung: Einzelfallbezogenheit als Leitmaxime .....	112
VI. Der im Ausland verheiratete minderjährige Ehegatte in der Rechtspraxis ...	114
1. Vorläufige Inobhutnahme, § 42a Abs. 1 SGB VIII a.F. ....	114
2. Vormundschaft, §§ 1773 ff. BGB .....	116
<b>C. Zusammenfassung</b> .....	117

Kapitel 3

Die Gesetzesnovelle 120

<b>A. Die Neuregelungen im Überblick</b> .....	120
I. Modifizierung der Eheschließungsregeln im deutschen Sachrecht .....	120
II. Änderungen im deutschen internationalen Privatrecht .....	122
III. Überleitungsvorschriften für Altfälle und Heilungsklausel .....	122
IV. Verfahrensrechtliche Aspekte .....	123
V. Folgeänderungen im Aufenthalts- und Asylgesetz .....	124
VI. Die Gesamtevaluierung vom 14. August 2020 .....	124
<b>B. Anwendungsbereich</b> .....	126
<b>C. Herausforderungen in der Praxis</b> .....	126
I. Das Grundproblem der Altersfeststellung .....	126
II. Weitere Defizite .....	128
<b>D. Zentrale Auslegungsprobleme <i>de lege lata</i></b> .....	131
I. Aufhebbarkeit der im Alter ab 16 Jahren geschlossenen Minderjährigenehen 131	
1. Kollisionsrechtlicher Geltungsbereich .....	131
2. Rechtswirkungen (§ 1318 BGB) .....	132
a) Unterhaltsfragen bei Verstoß gegen § 1303 S. 1 BGB .....	133
aa) Anforderungen an die Bösgläubigkeit .....	133
(1) Bloße Kenntnis der Fakten des Aufhebungstatbestands .....	133
(2) Ansatzweise Erfassung der rechtlichen Bedeutung der Tatsachen als Zusatzerfordernis .....	134
bb) Minderjährigkeitsbedingte Modifizierung der Anspruchsgewährung .....	138
(1) Zurechnungsfähigkeit des bei Eheschließung minderjährigen Anspruchsinhabers .....	138
(2) Ausschluss der Unterhaltsverpflichtung des minderjährigen Ehegatten .....	141
cc) Anwendungsfälle .....	143
dd) Das Merkmal der „groben Unbilligkeit“ (§ 1318 Abs. 2 S. 2 BGB) .....	146
ee) Beweislastverteilung .....	148
ff) Zwischenfazit .....	148
b) Weitere Anwendungsgebiete des Scheidungsfolgenrechts .....	150
3. Antragspflicht der zuständigen Verwaltungsbehörde .....	151
a) Die Bestimmung der Volljährigkeit .....	151
b) Sonstige Voraussetzungen .....	154
4. Ausschluss der Aufhebung und der Geltungsbereich des Art. 229 § 44 Abs. 1–3 EGBGB .....	155
a) Bestätigung gem. § 1315 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 lit. a BGB .....	156

aa)	Eintritt der Volljährigkeit .....	156
bb)	Kundgabe des Fortsetzungswillens und Mangelbewusstsein .....	157
b)	Härtefälle nach § 1315 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 lit. b BGB .....	159
aa)	Extensive Auslegung .....	159
bb)	Restriktive Auslegung .....	160
(1)	Die Freizügigkeitsverletzung als Härtefall .....	160
(2)	Rechtsprechung zu Minderjährigenehen unter Beteiligung eines Unionsbürgers .....	162
(3)	Weitere Härtefälle .....	165
(4)	Stellungnahme .....	170
c)	Die Überleitungsvorschrift des Art. 229 § 44 Abs. 1–3 EGBGB .....	171
aa)	Anwendungsbereich für nach deutschem Recht geschlossene Ehen .....	171
bb)	Keine analoge Anwendung auf nach ausländischem Recht ge- schlossene Ehen .....	173
5.	Verfassungskonforme Auslegung des § 1314 Abs. 1 BGB .....	176
6.	Zusammenfassung .....	182
II.	Unwirksamkeit der im Alter von unter 16 Jahren geschlossenen Ehen .....	184
1.	Kollisionsrechtlicher Geltungsbereich .....	185
2.	Rechtliche Konsequenzen des Unwirksamkeitsverdikts .....	186
a)	Entstehung hinkender Ehen und Vaterschaften – Bedeutung und Lösungsansätze .....	186
aa)	Unselbständige Anknüpfung im Rahmen des Art. 19 Abs. 1 S. 2 EGBGB .....	190
bb)	Bewertung als kraft Gesetzes aufgehobene Ehe analog § 1318 BGB .....	193
cc)	Teleologische Reduktion .....	195
(1)	Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 EGBGB .....	195
(2)	Art. 229 § 44 Abs. 4 Nr. 1 EGBGB .....	196
dd)	Verfassungskonforme Auslegung des Art. 13 Abs. 3 Nr. 1 EGBGB .....	198
b)	Entstehung von (hinkenden) Doppelehen .....	199
3.	Persönliche Nachteile .....	199
4.	Verfahrensrechtliche Fragen .....	200
5.	Die Übergangsvorschrift des Art. 229 § 44 Abs. 4 EGBGB .....	202
a)	Sachliche Voraussetzungen des Art. 229 § 44 Abs. 4 Nr. 2 EGBGB ..	202
aa)	Volljährigkeitserfordernis .....	202
(1)	Selbständige Anknüpfung der Volljährigkeit an das Heimat- recht .....	202
(2)	Trennung von Volljährigkeit und uneingeschränkter Ge- schäftsfähigkeit .....	204
(3)	Rekurs auf das deutsche Sachrecht .....	207

bb) Anforderungen an die Eheführung .....	207
cc) Begriff des gewöhnlichen Aufenthalts .....	209
(1) Arbeit als Grund für die Aufenthaltsnahme .....	211
(2) Flucht als Grund für die Aufenthaltsnahme .....	212
(3) Besonderheiten bei Minderjährigkeit .....	217
b) Rechtliche Konsequenzen der Heilung nach Art. 229 § 44 Abs. 4 EGBGB .....	219
aa) Volle Rechtsgültigkeit und Unaufhebbarkeit der Ehen .....	220
bb) Rückgriff auf die allgemeine ordre public-Kontrolle nach altem Recht (Art. 6 EGBGB) .....	220
cc) Aufhebbarkeit in analoger Anwendung des Art. 13 Abs. 3 Nr. 2 EGBGB .....	222
6. Zusammenfassung .....	223

#### *Kapitel 4*

### **Das Gesetz zur Bekämpfung von Kinderehen auf dem Prüfstand der Verfassung und der unionsrechtlichen Freizügigkeit** 225

<b>A. Rechtsvergleichender Überblick</b> .....	225
I. Niederlande .....	226
II. Schweden .....	228
1. Die Reform von 2004 .....	229
2. Die Reform von 2014 .....	231
3. Die Reform von 2018 .....	232
III. Dänemark .....	233
IV. Österreich .....	233
V. Vergleich zum deutschen Recht .....	235
<b>B. Verfassungsrechtliche Bewertung</b> .....	238
I. Die ausnahmslose Festlegung des Ehemündigkeitsalters von 18 Jahren ....	238
1. Verstoß gegen Eheschließungsfreiheit, Art. 6 Abs. 1 GG .....	238
a) Persönlicher und sachlicher Schutzbereich .....	239
b) Eingriff oder verfassungskonforme Konkretisierung des grundrecht- lichen Schutzguts .....	239
2. Verstoß gegen die allgemeine Handlungsfreiheit und das Selbstbestim- mungsrecht, Art. 2 Abs. 1 GG i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG .....	246
3. Zwischenergebnis .....	246
II. Unwirksamkeit der im Alter von unter 16 Jahren geschlossenen Ehen ....	246
1. Verstoß gegen Grundrechte der Ehegatten .....	247
a) Schutz der Ehe und Familie, Art. 6 Abs. 1 GG .....	247
aa) Schutzbereich und Eingriff .....	247
(1) Zivilrechtsakzessorischer Ehebegriff .....	247

(2) Eigenständiger verfassungsrechtlicher Ehebegriff .....	248
(3) Ausweitung des verfassungsrechtlichen Eheschutzes in der Abwehrdimension .....	251
(4) Familienbegriff .....	256
(5) Vielgestaltige Eingriffsdimensionen .....	257
bb) Verhältnismäßigkeit .....	260
(1) Ziellegitimität .....	260
(2) Geeignetheit .....	261
(3) Erforderlichkeit .....	266
(4) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne .....	270
(a) Grundsätzliche Berechtigung des Regelungsanliegens ..	270
(b) Konfligierende Rechte des Minderjährigen .....	271
(c) Aus dem Kindeswohlprinzip abzuleitende Vorgaben ....	277
(d) Unzulässige Vermutungsregel .....	289
(e) Übergreifigkeit der Regelung .....	290
(f) Unzureichende Übergangsregel .....	291
cc) Zwischenergebnis .....	292
b) Elternrecht, Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG .....	292
c) Allgemeines Persönlichkeitsrecht, Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG	295
d) Gleichbehandlungsgrundsatz, Art. 3 Abs. 1 GG .....	297
aa) Vorliegen einer Ungleichbehandlung .....	297
bb) Fehlen eines sachlichen Grundes .....	298
cc) Zwischenergebnis .....	304
2. Verstoß gegen Grundrechte der aus der ehelichen Verbindung hervorge- gangenen Kinder .....	304
a) Recht auf Pflege und Erziehung durch die Eltern, Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG .....	304
b) Schutz der Familie, Art. 6 Abs. 1 GG .....	306
3. Verstoß gegen den Vertrauensgrundsatz, Art. 20 Abs. 3 GG .....	307
a) Art der Rückwirkung .....	308
b) Verlust des Ehestatus .....	310
aa) Vertrauenstatbestand .....	315
bb) Schutzwürdigkeit des Vertrauens .....	317
c) Der Verlust des Abstammungsstatus .....	317
d) Zwischenergebnis .....	318
4. Zusammenfassung .....	318
III. Aufhebbarkeit der im Alter von 16 und 17 Jahren geschlossenen Ehen ....	319
1. Verstoß gegen Grundrechte der Ehegatten .....	319
a) Schutz der Ehe und Familie, Art. 6 Abs. 1 GG .....	319
aa) Schutzbereich .....	319
bb) Eingriff .....	320

cc) Verhältnismäßigkeit .....	322
b) Gleichbehandlungsgrundsatz, Art. 3 Abs. 1 GG .....	323
aa) Vorliegen einer Ungleichbehandlung .....	323
bb) Fehlen eines sachlichen Grundes .....	325
c) Kindeswohl, Artt. 1 Abs. 1, 2 Abs. 1, 6 Abs. 2 GG .....	327
2. Verstoß gegen den Vertrauensgrundsatz, Art. 20 Abs. 3 GG .....	328
3. Zusammenfassung .....	329
<b>C. Europarechtliche Vereinbarkeit unter besonderer Berücksichtigung der unionsrechtlichen Freizügigkeit .....</b>	<b>329</b>
I. Minderjährigenehen in der EU .....	329
II. Unionsbürgerfreizügigkeit der Ehegatten, Art. 21 Abs. 1 AEUV .....	331
1. Eröffnung des Schutzbereichs .....	332
2. Anfänge der Statusanerkennung in der Rechtsprechung des EuGH – das internationale Namensrecht als Wegbereiter .....	334
3. Vom Namen zum Status – Erstreckung der Anerkennungspflicht auf gleichgeschlechtliche Ehen durch das „Coman“-Urteil .....	335
a) Sachverhalt und Entscheidungsgründe des EuGH .....	337
b) Rechtliche Würdigung .....	339
4. Übertragbarkeit der Anerkennungsmethode auf Minderjährigenehen ...	344
a) Die EU-Minderjährigenehe als unerwünschtes Relikt .....	344
b) Die Rückbesinnung auf die Unionsbürgerfreizügigkeit .....	345
5. Vorliegen einer Freizügigkeitsbeschränkung .....	346
6. Rechtfertigung der Beschränkung .....	349
III. Weitere unions- und völkerrechtliche Verstöße .....	353
1. Gewährleistungen der EMRK .....	353
2. Anwendbarkeit der GRC .....	355
3. Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens, Artt. 8 EMRK, 7 GRC	356
4. Recht auf Eheschließung, Artt. 12 EMRK, 9 GRC .....	359
5. Rechte des Kindes, Art. 24 GRC .....	360
6. Nichtdiskriminierung, Freizügigkeit und Aufenthaltsfreiheit, Art. 21 Abs. 2 GRC und Art. 45 Abs. 1 GRC .....	361
IV. Zusammenfassung .....	362

*Kapitel 5*

**Wesentliche Ergebnisse und Desiderata** 363

<b>A. Gesamtzusammenfassung .....</b>	<b>363</b>
<b>B. Leitlinien für die Behandlung von Minderjährigenehen .....</b>	<b>369</b>
I. Rückkehr zum Kindeswohl .....	369
II. Wiederherstellung der „internationalprivatrechtlichen Gerechtigkeit“ .....	371

III. Verwirklichung der statusrechtlichen Selbstbestimmung .....	373
IV. Erweiterung des rechtspolitischen Horizonts .....	375
<b>C. Regelungs- und Änderungsbedarf für den Gesetzgeber .....</b>	<b>377</b>
I. Vorschläge de lege ferenda .....	377
II. Praktischer Prüfungs- und Handlungsbedarf .....	382
III. Ausblick .....	383
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>385</b>
<b>Sachwortverzeichnis .....</b>	<b>435</b>