

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XVII
Abkürzungsverzeichnis	XXXV

A. Einführung in die Problematik	1
---	----------

B. Elterliche Sorge nach deutschem Recht	3
---	----------

I. Heutiges Recht	3
-----------------------------	---

1. Verfassungsrechtliche Bestimmungen	3
---	---

a) Elternrecht und -pflicht, Kindesrecht	4
--	---

b) Staatliches Wächteramt	6
-------------------------------------	---

c) Träger des Elternrechts	8
--------------------------------------	---

d) Gleichstellung außerhalb der Ehe geborener Kinder	9
--	---

2. Familienrechtliche Bestimmungen	10
--	----

a) Inhalt der elterlichen Sorge	11
---	----

aa) Personensorge und Vertretung in persönlichen Angelegenheiten	11
---	----

bb) Vermögenssorge und Vertretung in vermögens- rechtlichen Angelegenheiten	15
--	----

b) Gemeinsame Sorge	18
-------------------------------	----

aa) Gemeinsame Sorge und Gesamtvertretung	18
---	----

bb) Gemeinsame Sorge verheirateter Eltern	22
---	----

cc) Gemeinsame Sorge nicht verheirateter Eltern	23
---	----

(1) Sorgeerklärungen	23
--------------------------------	----

(2) Gerichtliche Entscheidung	25
---	----

dd) Alleinentscheidungsbefugnis eines Elternteils bei gemeinsamer Sorge	26
--	----

c) Alleinsorge	27
--------------------------	----

aa) Alleinige Inhaberschaft	27
---------------------------------------	----

bb) Alleinige Ausübung	29
----------------------------------	----

cc) Alleinvertretung	30
--------------------------------	----

d) Beginn und Ende der elterlichen Sorge	30
--	----

e) Entzug der elterlichen Sorge; staatliches Eingreifen	31
---	----

f) Auswirkungen von Trennung und Scheidung der Eltern auf die elterliche Sorge	35
---	----

II. Entwicklung des Rechts der elterlichen Sorge	38
--	----

1. Rechtslage ab Inkrafttreten des BGB bis zum 31.3.1953	38
--	----

2. Rechtslage ab 1.4.1953 bis zum Inkrafttreten des Gleichberechtigungsgesetzes	39
--	----

3. Rechtslage ab Inkrafttreten des Gleichberechtigungsgesetzes bis zum Inkrafttreten des Kindschaftsrechtsreformgesetzes . . .	39
4. Rechtslage ab Inkrafttreten des Kindschaftsrechtsreformgesetzes bis heute	42
C. Elterliche Sorge nach ausländischem Recht	49
I. Begriff und Inhalt	49
1. Kontinentaleuropäischer, angelsächsischer und angloamerikanischer Rechtskreis	50
a) Kontinentaleuropäische Rechtsfamilie	51
aa) Deutscher Rechtskreis	51
(1) Aufenthaltsbestimmungsrecht	54
(2) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	54
(a) Alleinvertretungsgrundsatz	54
(b) Gesamtvertretungsgrundsatz	55
bb) Nordischer Rechtskreis	56
(1) Aufenthaltsbestimmungsrecht	58
(2) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	58
cc) Romanischer Rechtskreis	59
(1) Europäischer Raum	59
(a) Aufenthaltsbestimmungsrecht	60
(b) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	60
(2) Afrikanischer Raum	62
(a) Aufenthaltsbestimmungsrecht	63
(b) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	65
(3) Südamerikanischer und nordamerikanischer Raum	66
(a) Aufenthaltsbestimmungsrecht	67
(b) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	69
(4) Asiatischer Raum	70
(a) Aufenthaltsbestimmungsrecht	71
(b) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/ behördliche Genehmigungserfordernisse	72
b) Angelsächsische und angloamerikanische Rechtsfamilie	72
aa) Allgemeines zum <i>common law</i>	72
bb) Sorgerecht nach <i>common law</i> (Aufenthalts- bestimmungsrecht, gesetzliche Vertretung, gerichtliche/behördliche Genehmigungser- fordernisse)	73
2. (Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	82

a) Aufenthaltsbestimmungsrecht	84
b) Gesetzliche Vertretung und gerichtliche/behördliche Genehmigungserfordernisse	86
3. Chinesischer Rechtskreis	88
a) Allgemeines zum chinesischen Recht	88
b) Chinesisches Sorgerecht (Aufenthaltsbestimmungsrecht, gesetzliche Vertretung)	89
4. Islamischer Rechtskreis	90
a) Islamisches Recht allgemein	90
b) Kodifiziertes islamisches Familienrecht	93
aa) <i>hadana</i> und <i>wilaya</i>	94
(1) Inhalt von <i>hadana</i> und <i>wilaya</i>	94
(2) Aufenthaltsbestimmungsrecht	100
(3) Gerichtliche/behördliche Genehmigungs- erfordernisse	101
bb) <i>kafala</i>	101
II. Inhaberschaft und Ausübung	102
1. Islamischer Rechtskreis	102
a) <i>hadana</i>	103
b) <i>wilaya</i>	106
2. Gemeinsame Sorge	107
a) Ausländische Rechtsordnungen, die unverheiratete Eltern den verheirateten Eltern weitgehend gleichgestellt haben	107
aa) (Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	108
bb) Chinesischer Rechtskreis	110
cc) Kontinentaleuropäische, angelsächsische und angloamerikanische Rechtsfamilie	111
b) Ausländische Rechtsordnungen, die unverheiratete Eltern den verheirateten Eltern nicht gleichgestellt haben	118
aa) Gemeinsame Sorge durch Heirat	118
bb) Gemeinsame Sorge durch sorgerechtliche Registrierung, Sorgeerklärung oder Vereinbarung	122
cc) Gemeinsame Sorge ausschließlich durch eine gerichtliche oder behördliche Entscheidung	122
c) Ausübung der gemeinsamen Sorge bei Getrenntleben der Sorgeberechtigten	123
aa) (Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	123
bb) Chinesischer Rechtskreis	124
cc) Kontinentaleuropäische, angelsächsische und angloamerikanische Rechtsfamilie	124
d) Ausübung der Sorge bei Verhinderung oder Tod eines Sorgeberechtigten	126
aa) (Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	126

bb) Chinesischer Rechtskreis	126
cc) Kontinentaleuropäische, angelsächsische und angloamerikanische Rechtsfamilie	126
e) Auswirkung der Scheidung der Elternehe auf das Sorgerecht	128
aa) (Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	128
bb) Chinesischer Rechtskreis	128
cc) Kontinentaleuropäische, angelsächsische und angloamerikanische Rechtsfamilie	129
3. Alleinige Sorge eines Elternteils	131
a) Alleinige Sorge eines Elternteils bei nicht verheirateten Eltern	132
aa) Alleinige Sorge der Mutter	132
bb) Alleinige Sorge des Vaters	132
cc) Alleinige Sorge von Mutter oder Vater	132
b) Alleinige Sorge des Vaters bei verheirateten Eltern	133
4. Gleichgeschlechtliche Elternschaft	135
5. Plurale Elternschaft	137

D. Regelungen zur elterlichen Sorge in europäischen

Verordnungen und Übereinkommen sowie in

bi- und multilateralen Abkommen

I. Europäische Verordnungen und Übereinkommen	139
1. Brüssel IIa-Verordnung (VO [EG] Nr. 2201/2003)	139
a) Anwendungsbereich	140
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	140
bb) Sachlicher Anwendungsbereich	140
b) Zuständigkeitsvorschriften	142
aa) Gewöhnlicher Aufenthalt des Kindes als Grundregel (Art. 8 Brüssel IIa-VO)	142
(1) Eingliederung in die soziale Umwelt	144
(2) Zeitfaktor	145
(3) Wille	146
(4) Fehlender oder mehrfacher gewöhnlicher Aufenthalt	147
bb) Ausnahmeregelungen zur Zuständigkeit	148
cc) Aufenthaltswechsel	149
c) Anerkennung und Vollstreckung	149
aa) Anerkennung	150
bb) Vollstreckung	153
2. Europäisches Sorgerechtsübereinkommen (ESÜ)	154
a) Anwendungsbereich	155
aa) Zeitlicher Anwendungsbereich	155
bb) Persönlicher Anwendungsbereich	156
cc) Sachlicher Anwendungsbereich	156

b)	Anerkennung und Vollstreckung	157
aa)	Entscheidungen zur Rückgabe des Kindes	158
bb)	Andere Sorgerechtsentscheidungen	159
cc)	Vorbehalt des Art. 17 ESÜ	161
3.	Umgangsübereinkommen (UmgangsÜ)	161
II.	Bi- und multilaterale Abkommen	162
1.	Haager Minderjährigenschutzübereinkommen (MSA)	162
2.	Haager Kinderschutzübereinkommen (KSÜ)	163
a)	Verhältnis zu Brüssel IIa-VO, ESÜ, HKÜ und autonem IZVR	163
aa)	Internationale Zuständigkeit	163
bb)	Anerkennung und Vollstreckung	165
b)	Anwendungsbereich	166
aa)	Zeitlicher Anwendungsbereich	166
bb)	Persönlicher Anwendungsbereich	167
cc)	Sachlicher Anwendungsbereich	167
c)	Anwendbares Recht	167
aa)	Rück- und Weiterverweisung sowie <i>ordre public</i>	168
(1)	Rück- und Weiterverweisung	168
(2)	<i>ordre public</i>	170
bb)	Anwendbares Recht bei Schutzmaßnahmen	170
(1)	Grundsatz des Gleichlaufs	170
(2)	Recht des Staates der engen Verbindung	171
(3)	Aufenthaltswechsel	171
(4)	Anwendung von Art. 15 KSÜ, wenn sich die internationale Zuständigkeit nach der Brüssel IIa-VO richtet	171
cc)	Anwendbares Recht für die Zuweisung und das Erlöschen der elterlichen Verantwortung	172
(1)	Zuweisung und Erlöschen	172
(2)	Aufenthaltswechsel	172
dd)	Anwendbares Recht für die Ausübung der elterlichen Verantwortung	174
d)	Anerkennung und Vollstreckung	175
aa)	Anerkennung	175
bb)	Vollstreckung	177
3.	Haager Kindesentführungsübereinkommen (HKÜ)	177
a)	Anwendungsbereich	178
b)	Widerrechtliches Verbringen	179
c)	Rückgabe und Anerkennung von Rückgabe- anordnungen	180
aa)	Rückgabe	180
bb)	Anerkennung	181
4.	Deutsch-Iranisches Niederlassungsabkommen	182
a)	Anwendungsbereich	182

aa) Sachlicher Anwendungsbereich	182
bb) Persönlicher Anwendungsbereich	182
b) Anwendbares Recht	183
III. Deutsches Ausführungsgesetz (IntFamRVG)	183
E. Deutsches Kollisionsrecht (Art. 21 EGBGB)	185
I. Anwendungsbereich	185
1. Verhältnis zum KSÜ	185
2. Sachlicher Anwendungsbereich	186
II. Allgemeine IPR-Regeln	188
1. Vorfragen	188
a) Abstammung, Adoption, Minderjährigkeit	188
b) Legitimation, (Nicht-)Ehelichkeit	189
c) Vorfragenanknüpfung bei Anwendung des KSÜ	189
2. Rück- und Weiterverweisung	190
3. <i>ordre public</i>	190
III. Wandelbarkeit des Statuts	193
F. Anknüpfungsmerkmale der ausländischen Kollisionsrechte	195
I. Gewöhnlicher Aufenthalt	195
II. Heimatrecht	196
III. Wohnsitz	200
IV. Domicile	200
V. Territoriale Anknüpfung	202
VI. Lex fori	203
G. Praxisrelevante Fälle der Auslandsvertretungen	205
I. Abgabe von Sorgeerklärungen und Zustimmungserklärungen zur Vaterschaftsanerkennung	205
1. Beispiel	206
a) Zuständigkeit	206
b) Anwendbares Recht bzgl. der Abgabe der Sorgeerklärungen	206
aa) Gewöhnlicher Aufenthalt	207
bb) Abstammung als Vorfrage	208
cc) Deutsches Sorgerecht	209
Exkurs: Konkurrenz mehrerer Elternprätendenten im Rahmen von Art. 19 Abs. 1 EGBGB	210
2. Abwandlung des Beispiels	211
a) Anwendbares Recht bzgl. der Vaterschaftsan- erkennung	211
b) Voraussetzungen der Vaterschaftsanerkennung	211
aa) Zustimmungspflicht, § 1595 BGB	212
(1) Gesetzliche Vertretung	212
(2) Inhaberschaft der elterlichen Sorge	212

	(a) Mütterliche Abstammung als Vorfrage . . .	212
	(b) Deutsches Sorgerecht	213
	bb) Art. 23 EGBGB	213
II.	Passangelegenheiten	214
	1. Beispiel	214
	a) Voraussetzung der Passerteilung	214
	aa) Anwendbares Recht bzgl. des Aufent-	
	haltsbestimmungsrechts	215
	bb) Inhaber der <i>wilaya</i>	215
	(1) Abstammung als Vorfrage	215
	(2) Verweis auf tunesisches Recht (Nichtvertragsstaat)	
	im Rahmen von Art. 16 Abs. 1 KSÜ	216
	b) Berechtigter der Antragstellung	217
	Exkurs: Anknüpfung an das Ehwirkungsstatut	
	(Art. 19 Abs. 1 Satz 3 EGBGB)	217
	2. Beispiel	219
	a) Voraussetzung der Passerteilung	219
	aa) Anwendbares Recht bzgl. des Aufenthalts-	
	bestimmungsrechts	219
	bb) Inhaber der elterlichen Sorge	219
	(1) Abstammung als Vorfrage	220
	(2) Estnisches Sorgerecht	220
	b) Berechtigte der Antragstellung	221
	3. Beispiel	221
	a) Voraussetzung der Passerteilung	221
	aa) Anwendbares Recht bzgl. des Aufenthalts-	
	bestimmungsrechts	221
	bb) Inhaber der elterlichen Sorge	222
	(1) Abstammung als Vorfrage	222
	(2) Verweis auf argentinisches Recht	
	(Nichtvertragsstaat) im Rahmen von	
	Art. 16 Abs. 1 KSÜ	223
	b) Berechtigte der Antragstellung	223
	4. Beispiel	223
	a) Voraussetzung der Passerteilung	224
	aa) Anwendbares Recht bzgl. des Aufenthalts-	
	bestimmungsrechts	224
	bb) Inhaber der „Obsorge“	224
	(1) Abstammung als Vorfrage	224
	(2) Österreichisches Sorgerecht	225
	(3) Aufenthaltswechsel des Kindes	225
	b) Berechtigter der Antragstellung	227
	Exkurs: Aufenthaltswechsel des Kindes vor Inkrafttreten	
	des KSÜ im Land des neuen gewöhnlichen	
	Aufenthalts	227

III. Namenserkklärungen	228
1. Anwendbares Recht, Art. 10 EGBGB	228
2. Voraussetzungen der Abgabe der Namenserkklärung	229
a) Inhaber der elterlichen Sorge	229
aa) Abstammung als Vorfrage	229
bb) Wirksamwerden von Sorgeerklärungen i. S. d. Art. 16 Abs. 2 KSÜ	230
cc) Elterliche Sorge kraft Gesetzes nach schweizerischem Recht, Art. 16 Abs. 1 KSÜ	230
b) Abgabe der Namenserkklärung, Zustimmungserfordernis	231
c) Art. 23 EGBGB	231
IV. Visum für Familiennachzug	231
1. Beispiel	232
a) Voraussetzungen des Familiennachzugs, § 28 Abs. 1 Satz 3 AufenthG	232
aa) Anwendbares Recht bzgl. der Personensorge	233
bb) Inhaber der elterlichen Sorge	233
(1) Abstammung als Vorfrage	233
(2) Deutsches Sorgerecht	234
b) Nachzug des nicht personensorgeberechtigten Elternteils, § 28 Abs. 1 Satz 4 AufenthG	234
c) Exkurs: Teilsorge bei § 28 Abs. 1 Satz 3 AufenthG	235
2. Beispiel	236
a) Voraussetzungen des Kindernachzugs, § 32 Abs. 1 AufenthG	236
aa) Anwendbares Recht bzgl. der Personensorge	237
bb) Inhaber der elterlichen Rechte und Pflichten	237
(1) Abstammung als Vorfrage	237
(2) Verweis auf vietnamesisches Recht (Nichtvertrags- staat) im Rahmen von Art. 16 Abs. 1 KSÜ	238
b) Nachzug zum nicht allein personensorgeberechtigten Elternteil, § 32 Abs. 3 AufenthG	239
c) Nachzug nach Ermessen, § 32 Abs. 4 AufenthG	240
3. Beispiel	241
a) Voraussetzungen des Kindernachzugs, § 32 Abs. 1 AufenthG	241
b) Anerkennungsfähigkeit des serbischen Gerichtsurteils	242
aa) Anwendungsbereich des ESÜ	242
bb) Prüfung der Anerkennungsversagungsgründe, Art. 9 Abs. 1, Art. 10 Abs. 1 ESÜ	242
cc) Wirkung der Anerkennung der serbischen Sorgerechtsentscheidung	244
V. Erbrechtliche Fragestellungen	245
1. Ausschlagung	245

a)	Anwendbares Recht, Art. 25 EGBGB	245
b)	Voraussetzungen der Erbausschlagung	245
aa)	Anwendbares Recht bzgl. der gesetzlichen Vertretung	245
bb)	Inhaber der elterlichen Sorge	246
(1)	Abstammung als Vorfrage	246
(2)	Deutsches Sorgerecht	246
cc)	Berechtigte der Abgabe der Ausschlagungs- erklärung	247
dd)	Prüfung der Genehmigungsbedürftigkeit	247
(1)	Anwendbares Recht bzgl. der gerichtlichen Genehmigung	247
(2)	§ 1643 BGB	247
2.	Erbscheinsverhandlung	247
a)	Anwendbares Recht, Art. 25 EGBGB	248
b)	Voraussetzungen der Erbscheinserteilung	248
aa)	Anwendbares Recht bzgl. der gesetzlichen Vertretung	249
bb)	Inhaber der elterlichen Sorge	249
(1)	Abstammung als Vorfrage	249
(2)	Wirksamwerden von Sorgeerklärungen i. S. d. Art. 16 Abs. 2 KSÜ	250
(3)	Elterliche Sorge kraft Gesetzes nach deutschem Recht, Art. 16 Abs. 1 KSÜ	250
cc)	Berechtigte der Antragstellung	250
dd)	Prüfung der Genehmigungsbedürftigkeit	250
(1)	Anwendbares Recht bzgl. der gerichtlichen Genehmigung	250
(2)	Genehmigungserfordernisse nach deutschem Recht	251
H.	Schlussbetrachtung	253
I.	Zusammenfassung	253
1.	Begriff und Inhalt der elterlichen Sorge in den ausländischen Rechtsordnungen	253
a)	Sorgerecht allgemein in den Rechtskreisen	253
aa)	Islamischer Rechtskreis	253
bb)	Chinesischer Rechtskreis	254
cc)	Kontinentaleuropäischer, angelsächsischer und angloamerikanischer Rechtskreis	254
dd)	(Ehemaliger) kommunistischer Rechtskreis	254
b)	Gesetzliche Vertretung	255
c)	Aufenthaltsbestimmungsrecht	255
d)	Gerichtliche/behördliche Genehmigungs- erfordernisse	255

2.	Regelungen zur Inhaberschaft der elterlichen Sorge in den ausländischen Rechtsordnungen	256
	a) Gemeinsame Sorge	256
	b) Alleinsorge	256
	c) Islamischer Rechtskreis	257
	d) Gleichgeschlechtliche Elternschaft in ausländischen Rechtsordnungen	257
	e) Plurale Elternschaft in ausländischen Rechtsordnungen	258
3.	Internationale Regelungen	258
II.	Ausblick	259
	1. Neue familiäre Lebensformen in Deutschland	259
	2. Gesetzliche Einräumung der gleichgeschlechtlichen Elternschaft in Deutschland	259
	a) Verfassungsrechtliche Voraussetzungen	260
	b) Medizinrechtliche Voraussetzungen	260
	c) Zeitliche Komponente	261