

# Schweizerisches Privatrecht

Herausgegeben von

ROLAND VON BUREN - CHRISTINE CHAPPUIS - DANIEL GIRSBERGER  
ERNST A. KRAMER- THOMAS SUTTER-SOMM-PIERRE TERCIER -  
WOLFGANG WIEGAND

Das «Schweizerische Privatrecht» wurde begründet von

MAX GUTZWILLER - HANS HINDERLING -  
ARTHUR MEIER-HAYOZ - HANS MERZ

Frühere Herausgeber

CHRISTOPH VON GREYERZ - JACQUES-MICHEL GROSSEN -  
ARTHUR MEIER-HAYOZ. - PAUL PIOTET - ROGER SECRETAN -  
WERNER VON STEIGER - FRANK VISCHER

Helbing Lichtenhahn Verlag

ERSTER TEILBAND

# Allgemeine Lehren

VON

**ANDREAS FURRER**

Prof. Dr. iur., LL.M., Rechtsanwalt  
Ordinarius an der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Luzern

**DANIEL GIRSBERGER**

Prof. Dr. iur., LL.M., Rechtsanwalt  
Ordinarius an der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Luzern

**KURT SIEHR**

Prof. Dr. iur., M.C.L.  
em. Professor der Universität Zürich  
ehem. Wissenschaftlicher Referent am Max Planck-Institut  
für ausländisches und internationales Privatrecht, Hamburg

unter Mitarbeit von

**AXEL BUHR**

Assessor  
Wissenschaftlicher Assistent an der Universität Luzern

# Inhaltsverzeichnis

|  |              |
|--|--------------|
| <b>Vorwort</b> . . . . .   | <b>IX</b>    |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> . . . . .                             | <b>XXIII</b> |
| <b>Grundlagenliteratur zum in- und ausländischen IPR</b> . . . . . | <b>XXXV</b>  |
| <b>Quellenregister</b> . . . . .                                   | <b>XLVII</b> |
| <b>Rechtsprechungsregister</b> . . . . .                           | <b>LV</b>    |
| <b>Glossar</b> . . . . .   | <b>LXIII</b> |

## Teil 1: Grundlagen des IPR

|  |           |
|--|-----------|
| <b>§ 1 Fragestellung und Lösungsansätze des internationalen Privatrechts</b> . . . . .   | <b>3</b>  |
| <b>I. Grundlagen</b> . . . . .   | <b>4</b>  |
| A. Rechtsfragen . . . . .  | 4         |
| B. Lösungsansätze . . . . .  | 6         |
| 1. Zwei Ansätze . . . . .  | 6         |
| 2. Recht des Forums als Ausgangspunkt . . . . .  | 7         |
| 3. Bestimmung des zuständigen Forums als Ausgangsfrage . . . . .                         | 7         |
| C. Zusammenfassung . . . . .   | 11        |
| <b>II. Sachverhalt mit Auslandsberührung (internationales Verhältnis)</b> . . . . .      | <b>11</b> |
| A. Internationales Verhältnis als Tatbestandsvoraussetzung . . . . .                     | 11        |
| B. Internationales Verhältnis als gesetzgeberisches Problem . . . . .                    | 12        |
| C. Typologisierung des internationalen Verhältnisses . . . . .                           | 13        |
| 1. Internationale Verträge und Gemeinschaftsrecht . . . . .                              | 13        |
| 2. Internationale Zuständigkeit . . . . .  | 14        |
| 3. Internationales Verhältnis im Bereich des anwendbaren Rechts . . . . .                | 15        |
| a. Internationales Verhältnis im Rahmen der gesetzlichen Anknüpfung . . . . .            | 16        |
| b. Internationales Verhältnis im Rahmen der Rechtswahl . . . . .                         | 17        |
| c. Internationales Verhältnis im Rahmen des Statutenwechsels . . . . .                   | 19        |
| d. Internationales Verhältnis im Rahmen der Vorfragen . . . . .                          | 19        |
| 4. Internationales Verhältnis bei der Anerkennung ausländischer Entscheidungen . . . . . | 20        |
| 5. Internationales Verhältnis bei Konkurs- und Nachlassverfahren . . . . .               | 20        |
| D. Folgerung . . . . .   | 20        |

|  |    |
|--|----|
| <b>§ 2 Rechtsquellen des internationalen Privatrechts i.w.S</b> . . . . .                      | 21 |
| I. Überblick . . . . .   | 22 |
| II. Nationales Recht . . . . .   | 22 |
| A. Kollisionsrecht . . . . .   | 22 |
| B. Sachrecht . . . . .   | 24 |
| 1. Auslegung des nationalen Rechts . . . . .   | 24 |
| 2. Privatrecht und öffentliches Recht . . . . .  | 25 |
| a. Inländisches Privatrecht . . . . .  | 25 |
| b. Ausländisches Privatrecht . . . . .   | 27 |
| III. Staatsverträge . . . . .  | 30 |
| A. Abschluss . . . . .   | 30 |
| B. Inhalt . . . . .  | 32 |
| C. Räumlich-persönlicher Anwendungsbereich . . . . .   | 34 |
| D. Innerstaatliche Wirkung . . . . .   | 36 |
| 1. Einbezug in die innerstaatliche Rechtsordnung . . . . .                                     | 36 |
| 2. Innerstaatliche Wirkung . . . . .   | 37 |
| 3. Rang innerhalb der innerstaatlichen Normenhierarchie . . . . .                              | 40 |
| 4. Subjektives Recht . . . . .   | 40 |
| E. Auslegungsgrundsätze . . . . .  | 40 |
| 1. Gebot der autonomen Auslegung internationaler Rechtsquellen . . . . .                       | 41 |
| a. Sinn der autonomen Auslegung . . . . .  | 41 |
| b. Besondere Genese völkerrechtlicher Normen als Grund<br>für die autonome Auslegung . . . . . | 41 |
| c. Völkerrechtliche Auslegungsregeln: Wiener Vertrags-<br>rechtskonvention . . . . .           | 42 |
| (1) Berücksichtigung der authentischen Vertrags-<br>sprachen . . . . .                         | 43 |
| (2) Berücksichtigung der internationalen Massstäbe . . . . .                                   | 44 |
| d. Regelungsrichte . . . . .   | 46 |
| e. Einheitliche Rechtskultur . . . . .   | 47 |
| f. Verfahrensrecht . . . . .   | 47 |
| g. Institutioneller Rahmen der völkerrechtlichen Norm . . . . .                                | 48 |
| 2. Kohärenz zwischen Rechtsquellen: Flexible Auslegung des<br>nationalen Rechts . . . . .      | 50 |
| IV. Gemeinschaftsprivatrecht . . . . .   | 51 |
| A. Gemeinschaftsrecht als Rechtsordnung sui generis . . . . .                                  | 51 |
| B. Bestandsaufnahme im Gemeinschaftsprivatrecht . . . . .                                      | 54 |
| C. Auswirkungen auf die Schweiz . . . . .  | 60 |
| 1. Überblick . . . . .   | 60 |
| 2. Autonome Nachvollzug der Schweiz: Anwendung des<br>EU-Rechts ohne EU-Beitritt . . . . .     | 61 |
| a. Rechtsvergleichende Tradition der schweizerischen Gerichte . . . . .                        | 61 |

## Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| b. Ziel der Parallelität der Rechtsordnungen . . . . .  | 62 |
| c. Lugano-Übereinkommen . . . . .   | 62 |
| (1) Vereinbartes System . . . . .   | 63 |
| (2) Rechtsprechung des Bundesgerichts zum LugÜ. . . . .                                       | 66 |
| d. Bilaterale Verträge . . . . .  | 67 |
| (1) Vereinbartes System . . . . .   | 67 |
| (2) Rechtsprechung zum FZA . . . . .  | 68 |
| e. Freiwillige Angleichung der Rechtsprechung durch<br>schweizerische Gerichte . . . . .      | 68 |
| f. Schlüsselstellung des 1ZVR und IPR . . . . .   | 70 |
| g. Systematisierung . . . . .   | 71 |
| (1) Ausgangspunkt: Parallelismus ist kein Selbstzweck . . . . .                               | 71 |
| (2) Wann muss die Rechtsprechung zum Gemeinschafts-<br>recht berücksichtigt werden? . . . . . | 72 |
| (a) Zur Auslegung der parallelen Norm . . . . .   | 72 |
| (b) Zur Überprüfung auf Widersprüche . . . . .  | 73 |
| h. Auswirkungen auf die Rechtspraxis . . . . .  | 74 |
| <br>  |    |
| § 3 Geschichte . . . . .  | 76 |
| 1. Bedeutung der Geschichte für das IPR . . . . .   | 78 |
| II. Vorgeschichte der Statutenlehre . . . . .   | 79 |
| III. Statutenlehre . . . . .  | 82 |
| A. Städte mit eigenen statuta . . . . .   | 82 |
| B. Wirtschaftliche Notwendigkeit eines Kollisionsrechts . . . . .                             | 82 |
| C. Aldricus und Accursius . . . . .   | 83 |
| D. Bartolus und Baldus . . . . .  | 84 |
| IV. Einfluss der Entwicklung der Nationalstaaten . . . . .                                    | 88 |
| A. Dumoulin und d'Argentre . . . . .  | 88 |
| B. Voet und Huber . . . . .   | 90 |
| V. Globaler Handel in einem System von Nationalstaaten . . . . .                              | 92 |
| A. Anfänge eines neuen kollisionsrechtlichen Ansatzes . . . . .                               | 92 |
| B. Bahnbrechender Vorschlag von Carl Friedrich von Savigny . . . . .                          | 93 |
| C. Regulativer Staat und die Folgen für das Kollisionsrecht . . . . .                         | 95 |
| 1. Keine umfassende Anerkennung der Gleichwertigkeit<br>der Rechtsordnungen . . . . .         | 95 |
| 2. Ausdifferenzierung des Systems . . . . .   | 95 |
| 3. American Conflicts Revolution . . . . .  | 96 |
| 4. Spanierbeschluss des deutschen Bundesverfassungsgerichts . . . . .                         | 98 |
| VI. Schweizerisches IPRG im Lichte der historischen Entwicklung . . . . .                     | 98 |

Teil 2:  
Allgemeiner Teil des IPR

|  |      |
|--|------|
| § 4 Verweisungsnorm . . . . .  | .101 |
| I. Begriff der Verweisungsnorm . . . . .   | .103 |
| A. Funktion . . . . .  | .103 |
| B. Aufbau . . . . .  | .103 |
| C. Arten . . . . .   | .105 |
| D. Abgrenzung zu Hilfsnormen . . . . .   | .105 |
| II. Tatbestand der Verweisungsnorm . . . . .   | .106 |
| A. Interpretation des Tatbestands der Verweisungsnorm . . . . .                        | .106 |
| 1. Grundsatz . . . . .   | .106 |
| 2. Dilemma der Verweisungsnorm: Verzicht auf hypothetische<br>Formulierungen . . . . . | .106 |
| B. Anknüpfungsmerkmale . . . . .   | .107 |
| 1. Personal-lokale Anknüpfung . . . . .  | .107 |
| a. Wohnsitz . . . . .  | .107 |
| b. Gewöhnlicher Aufenthalt . . . . .   | .108 |
| c. Sitz juristischer Personen . . . . .  | .109 |
| d. Sitzbestimmung . . . . .  | .110 |
| 2. Rein personale Anknüpfungen . . . . .   | .110 |
| 3. Rein lokale Anknüpfungen . . . . .  | .111 |
| 4. Rechtswahl . . . . .  | .111 |
| C. Anknüpfungszeitpunkt . . . . .  | .112 |
| D. Anknüpfungsarten . . . . .  | .113 |
| 1. Feste Anknüpfungen . . . . .  | .113 |
| 2. Alternative Anknüpfungen . . . . .  | .116 |
| 3. Kumulative Anknüpfung . . . . .   | .117 |
| 4. Subsidiäre Anknüpfungen (Kaskadenanknüpfungen). . . . .                             | .118 |
| 5. Akzessorische (unselbständige) Anknüpfungen . . . . .                               | .119 |
| III. Rechtsfolge: Berufene Rechtsordnung . . . . .                                     | .121 |
| A. Rechtsfolge einer Verweisungsnorm . . . . .   | .121 |
| B. Umfang der Verweisung . . . . .   | .121 |
| 1. IPR-Verweisungen . . . . .  | .121 |
| 2. Ausländisches öffentliches Recht . . . . .  | .122 |
| 3. Ausländisches interlokales und intertemporales Recht . . . . .                      | .122 |
| C. Rechtsanwendung und -berücksichtigung . . . . .                                     | .122 |
| D. Sprung ins Dunkle . . . . .   | .124 |
| E. Universelle Verweisung . . . . .  | .124 |
| F. Zusammenfassende Würdigung . . . . .  | .126 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>§5 Gegenstand der Anknüpfung</b> . . . . .                      | 127 |
| <b>I. Probleme.</b> . . . . .                                      | 128 |
| A. Anknüpfungsgegenstand . . . . .                                 | 128 |
| B. Lücken im IPRG . . . . .  | 130 |
| C. Anspruchskonkurrenz im IPR . . . . .                            | 131 |
| <b>II. Qualifikation.</b> . . . . .                                | 131 |
| A. Problem . . . . .   | 131 |
| B. Qualifikationsvorgang . . . . .                                 | 136 |
| 1. Qualifikationsstatut . . . . .                                  | 137 |
| a. Inländisches IPR . . . . .                                      | 137 |
| (1) Zuordnung . . . . .  | 138 |
| (2) Neuordnung . . . . .   | 139 |
| (3) Abgrenzung . . . . .   | 139 |
| (4) Koordination . . . . .   | 139 |
| b. Staatsvertrag . . . . .   | 139 |
| c. Ausländisches IPR . . . . .                                     | 140 |
| d. Missverständnisse . . . . .                                     | 141 |
| 2. Qualifikationsmassstäbe . . . . .                               | 142 |
| a. Zuordnung . . . . .   | 143 |
| b. Abgrenzung . . . . .  | 144 |
| c. Mehrfach- oder Doppelqualifikation . . . . .                    | 145 |
| 3. Auslegung fremden Verweisungsrechts . . . . .                   | 146 |
| 4. Anwendbares Sachrecht . . . . .                                 | 147 |
| C. Zusammenfassende Illustrierungen . . . . .                      | 148 |
| D. Ergebnis . . . . .  | 150 |
| <b>III. Anpassung</b> . . . . .                                    | 151 |
| A. Problematik . . . . .   | 151 |
| B. Normenhäufung . . . . .   | 151 |
| C. Normenmangel . . . . .  | 153 |
| D. Normenwiderspruch . . . . .                                     | 154 |
| <b>IV. Zusammenfassung</b> . . . . .                               | 156 |
| <br>   |     |
| <b>§6 Einfluss der Zeit im IPR</b> . . . . .                       | 157 |
| <b>I. Ausgangslage.</b> . . . . .                                  | 157 |
| <b>II. Intertemporales Recht</b> . . . . .                         | 158 |
| <b>III. Begriffe.</b> . . . . .                                    | 159 |
| A. Unbewegliche (unwandelbare) Anknüpfung . . . . .                | 159 |
| B. Bewegliche (wandelbare) Anknüpfung und Statutenwechsel. . . . . | 160 |
| C. Abgeschlossene und gestreckte Tatbestände . . . . .             | 161 |
| D. Dauerrechtsverhältnisse . . . . .                               | 161 |

## Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| IV. Unbewegliche Anknüpfung . . . . .                 | 162 |
| A. Heilung . . . . .                                  | 162 |
| B. Antizipierende Anknüpfung . . . . .                | 165 |
| C. Ergebnis . . . . .                                 | 167 |
| V. Statutenwechsel . . . . .                          | 167 |
| A. Eingangstatutenwechsel . . . . .                   | 168 |
| 1. Problem . . . . .                                  | 168 |
| 2. Allgemeiner Grundsatz . . . . .                    | 169 |
| 3. Rechtsvernichtung . . . . .                        | 169 |
| 4. Rechtsvollendung . . . . .                         | 170 |
| 5. Rechtsverwirklichung . . . . .                     | 171 |
| B. Ausgangstatutenwechsel . . . . .                   | 171 |
| 1. Problem . . . . .                                  | 171 |
| 2. Rechtsbewahrung . . . . .                          | 172 |
| 3. Rechtsvollendung . . . . .                         | 172 |
| 4. Rechtsvernichtung . . . . .                        | 173 |
| 5. Rechtsverwirklichung . . . . .                     | 174 |
| C. Zeitliche Wirkung eines Statutenwechsels . . . . . | 174 |
| D. Verhinderung eines Statutenwechsels . . . . .      | 175 |
| VI. Wohlerworbene Rechte . . . . .                    | 177 |
| A. Problematik und Geschichte . . . . .               | 177 |
| B. Lösung . . . . .                                   | 178 |
| 1. Benennung des Erwerbsstatuts . . . . .             | 178 |
| 2. Anerkennungsvorschriften . . . . .                 | 178 |
| C. Erwerb eines Rechts . . . . .                      | 178 |
| D. Schutz im Inland . . . . .                         | 180 |
| VII. Zusammenfassung . . . . .                        | 181 |
| <br>  |     |
| § 7 <b>Umfang der Verweisung</b> . . . . .            | 182 |
| <br>  |     |
| <b>I. Verweisungsumfang</b> . . . . .                 | 183 |
| A. Autonomes Verweisungsrecht . . . . .               | 183 |
| B. Staatsverträge . . . . .                           | 184 |
| 11. Sachnorm- und Gesamtverweisungen . . . . .        | 185 |
| A. Grundlagen . . . . .                               | 185 |
| B. Gesamtverweisungen . . . . .                       | 185 |
| 1. Internationales Privatrecht . . . . .              | 185 |
| 2. Intertemporales Privatrecht . . . . .              | 186 |
| 3. Interlokales Privatrecht . . . . .                 | 187 |
| a. Territoriale Anknüpfung . . . . .                  | 188 |
| b. Personale Anknüpfung . . . . .                     | 190 |



## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| c. Rechtswahl . . . . .  | 192 |
| d. Zusammenfassung . . . . .   | 193 |
| 4. Interpersonales Privatrecht . . . . .                                 | 193 |
| III. Rück- und Weiterverweisung . . . . .                                | 198 |
| A. Problem . . . . .   | 198 |
| B. Eigennütziger Renvoi . . . . .  | 202 |
| 1. Konzeption des IPRG . . . . .   | 202 |
| 2. Umfang eines Renvoi . . . . .   | 204 |
| 3. Sinnwidriger Renvoi . . . . .   | 208 |
| 4. «Versteckte» Rückverweisung . . . . .                                 | 209 |
| 5. Abbruch eines Renvoi . . . . .  | 209 |
| 6. Zusammenfassende Würdigung . . . . .                                  | 211 |
| C. Fremdnütziger Renvoi (foreign court theory) . . . . .                 | 211 |
| 1. Herkunft . . . . .  | 211 |
| 2. Bedeutung für die Schweiz . . . . .                                   | 212 |
| D. Ablehnung eines Renvoi . . . . .                                      | 214 |
| E. Rückblick . . . . .   | 215 |
| IV. Bedingte Verweisung und stärkeres Recht . . . . .                    | 216 |
| A. Problem . . . . .   | 216 |
| 1. Anspruch und Wirklichkeit . . . . .                                   | 216 |
| 2. Lösungsmöglichkeiten . . . . .  | 217 |
| B. Bedingte Verweisung . . . . .   | 218 |
| C. Stärkeres Recht . . . . .   | 219 |
| 1. Gesetzliche Regelung . . . . .  | 219 |
| 2. Anwendungsbereich . . . . .   | 220 |
| V. Blockverweisung und wohlerworbene Rechte . . . . .                    | 222 |
| A. Problematik . . . . .   | 222 |
| B. Wohlerworbene Rechte . . . . .  | 223 |
| C. Wohlerworbene Statusbeziehungen und persönliche Fähigkeiten . . . . . | 225 |
| 1. Statusbegründungen . . . . .  | 225 |
| 2. Handlungsfähigkeit . . . . .  | 227 |
| D. Vorfragen . . . . .   | 228 |
| E. Theorie der Blockverweisung . . . . .                                 | 230 |
| F. Zusammenfassung . . . . .   | 230 |
| VI. Ausländische Eingriffsnormen . . . . .                               | 231 |
| VII. Weitere Fälle beachtlichen fremden Kollisionsrechts . . . . .       | 231 |
| A. Ausnahmeklausel . . . . .   | 231 |
| B. Gegenrecht . . . . .  | 232 |
| C. Fremdes Sachrecht . . . . .   | 233 |

## Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| VIII. Rechtsberatung und ausländisches IPR . . . . .  | 234 |
| IX. Zusammenfassung . . . . .   | 235 |
| <br>  |     |
| § 8 <b>Ermittlung und Anwendung des massgebenden Rechts</b> . . . . .                             | 236 |
| <br>  |     |
| I. Problem . . . . .  | 238 |
| II. Ermittlung und Anwendung . . . . .  | 239 |
| A. Ermittlung . . . . .   | 239 |
| 1. Inländisches IPR . . . . .   | 239 |
| 2. Ausländisches Recht . . . . .  | 242 |
| 3. Hilfsmittel . . . . .  | 243 |
| 4. Ersatzrecht . . . . .  | 244 |
| B. Anwendung ausländischen Rechts . . . . .   | 247 |
| 1. Ausländisches IPR . . . . .  | 247 |
| 2. Ausländisches Sachrecht . . . . .  | 247 |
| III. Vorfrage . . . . .   | 249 |
| A. Ausgangslage . . . . .   | 249 |
| B. Arten von Vorfragen . . . . .  | 249 |
| 1. Vorfragen im Tatbestand einer materiellrechtlichen (Sach-) Norm . . . . .                      | 250 |
| 2. Vorfragen im Tatbestand einer Kollisionsnorm (z.T. auch als «Erstfrage» bezeichnet) . . . . .  | 250 |
| 3. Vorfragen in ausländischen Normen . . . . .  | 250 |
| C. Problem der Vorfrage im IPR . . . . .  | 251 |
| D. Lösungsmöglichkeiten . . . . .   | 253 |
| E. Die Lösung des Vorfragenproblems . . . . .   | 254 |
| 1. Vorfrage im schweizerischen Recht . . . . .  | 254 |
| 2. Vorfrage im ausländischen Recht . . . . .  | 254 |
| 3. Fallgruppen . . . . .  | 256 |
| a. Eindeutig zusammengehörende Rechtsfragen . . . . .   | 256 |
| b. Alternative und subsidiäre Anknüpfung . . . . .  | 257 |
| c. Nach dem Forumsrecht ausgeschiedene Teilfragen als Vorfragen . . . . .                         | 257 |
| d. Status, der im Forumsstaat bereits einmal im Inland hergestellt oder anerkannt wurde . . . . . | 258 |
| e. Hinkende Rechtsverhältnisse . . . . .  | 260 |
| f. Gelebte Dauerrechtsverhältnisse im Familienrecht . . . . .                                     | 260 |
| F. Zusammenfassung . . . . .  | 261 |
| IV. Sachrecht und dessen Verwirklichung . . . . .   | 261 |
| A. Zweistufigkeit kollisionsrechtlicher Überlegungen . . . . .                                    | 261 |
| 1. Problem . . . . .  | 261 |

# Inhaltsverzeichnis

|   |     |
|---|-----|
| 2. Falltypen . . . . .  | 262 |
| B. Handeln unter falschem Recht . . . . .   | 262 |
| C. Substitution und Transposition. . . . .  | 263 |
| D. Auslegung von Sachrecht . . . . .  | 265 |
| 1. Verstecktes IPR . . . . .  | 265 |
| 2. «Normales» Sachrecht . . . . .   | 266 |
| 3. Generalklauseln und unbestimmte Rechtsbegriffe . . . . .                                     | 267 |
| 4. IPR-Sachnormen . . . . .   | 267 |
| V. Kritische Würdigung . . . . .  | 267 |
| <br>  |     |
| § 9 <b>Korrektur durch das Forum</b> . . . . .  | 268 |
| <br>  |     |
| I. Verbot der Gesetzesumgehung . . . . .  | 272 |
| A. Problem . . . . .  | 272 |
| B. Zivilverfahrensrechtliche Grenzen . . . . .  | 274 |
| 1. Prorogation . . . . .  | 274 |
| 2. «Forum Shopping». . . . .  | 275 |
| C. Verweisungsrechtliche Grenzen. . . . .   | 279 |
| 1. Rechtswahl . . . . .   | 279 |
| 2. Klage im Ausland . . . . .   | 281 |
| D. Anknüpfungsrechtliche Grenzen . . . . .  | 282 |
| 1. Wechsel des Wohnsitzes oder gewöhnlichen Aufenthalts . . . . .                               | 282 |
| 2. Wechsel der Staatsangehörigkeit . . . . .  | 284 |
| 3. Wechsel des Handlungsortes. . . . .  | 285 |
| 4. Wechsel des Lageortes. . . . .   | 286 |
| E. Zwischenergebnis. . . . .  | 287 |
| F. Ausnahmsweise Befürwortung der Gesetzesumgehung im IPR . . . . .                             | 288 |
| II. Ordre public . . . . .  | 289 |
| A. Funktion des Ordre public-Vorbehalts. . . . .  | 289 |
| 1. Problem . . . . .  | 289 |
| 2. Lösungsmöglichkeiten . . . . .   | 291 |
| B. Erscheinungsformen des Ordre public . . . . .  | 292 |
| 1. Allgemeiner und besonderer Ordre public . . . . .  | 292 |
| a. Unbedingte Anwendung bestimmter inländischer Sachnormen . . . . .                            | 292 |
| b. Festlegung eines Minimumstandards. . . . .   | 292 |
| c. Spezielle gesetzliche Ordre public-Klauseln . . . . .  | 292 |
| 2. Negative und positive Funktion des Ordre public sowie lois d'application immediate . . . . . | 293 |
| 3. Internationaler Ordre public . . . . .   | 298 |
| 4. Europäischer Ordre public . . . . .  | 300 |
| 5. Staatsvertragliche Vorbehaltsklauseln . . . . .  | 305 |

## Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| 6. Inländischer und ausländischer Ordre public . . . . .           | 305 |
| 7. Materieller und prozessualer Ordre public . . . . .             | 305 |
| C. Handhabung des Ordre public-Vorbehalts. . . . .                 | 306 |
| 1. Gegenstand . . . . .  | 306 |
| 2. Anwendungsvoraussetzungen. . . . .                              | 306 |
| a. Stossendes Ergebnis. . . . .                                    | 306 |
| b. Binnen- oder Inlandsbeziehung. . . . .                          | 310 |
| c. «Offensichtliche» Unvereinbarkeit . . . . .                     | 311 |
| d. Verstoss im Beurteilungszeitpunkt . . . . .                     | 312 |
| D. Rechtsfolgen bei Ordre Public-Verstössen. . . . .               | 313 |
| 1. Problem. . . . .  | 313 |
| 2. Lösungsmöglichkeiten. . . . .                                   | 313 |
| a. Lex causae als Ersatzrecht. . . . .                             | 313 |
| b. Lex fori als Ersatzrecht . . . . .                              | 314 |
| c. Spezielle Sachnormen als Ersatzrecht . . . . .                  | 314 |
| E. Ausländischer Ordre public und Eingriffsnormen. . . . .         | 315 |
| 1. Problem . . . . .   | 315 |
| 2. Ausländisches Recht als primär berufenes Recht . . . . .        | 315 |
| 3. Eingriffsnormen und Ordre public von Drittstaaten. . . . .      | 316 |
| b. Gesetzliche Regelung . . . . .                                  | 318 |
| c. Mittelbare Beachtung . . . . .                                  | 323 |
| 4. Inländische Eingriffsnormen vor ausländischem Gericht . . . . . | 324 |
| 5. Fazit . . . . .   | 325 |
| III. Ausnahmeklausel . . . . .                                     | 326 |
| IV. Gegenseitigkeit und Vergeltung . . . . .                       | 326 |
| A. Gegenseitigkeit und Gegenrecht . . . . .                        | 326 |
| 1. Autonomes Verweisungsrecht . . . . .                            | 326 |
| 2. Fremdenrecht . . . . .  | 327 |
| 3. IZVR und Gegenrecht . . . . .                                   | 327 |
| 4. Staatsverträge . . . . .  | 328 |
| 5. Kritische Würdigung . . . . .                                   | 328 |
| B. Vergeltung . . . . .  | 328 |
| 1. Retorsion . . . . .   | 328 |
| 2. Gegenmassnahmen . . . . .                                       | 329 |
| V. Kritische Würdigung . . . . .                                   | 329 |

Teil 3:  
Rückblick und Ausblick

|   |     |
|---|-----|
| § 10 <b>Ideenentwicklung</b> des <b>IPR</b> . . . . .                                   | 333 |
| I. Universelles Recht und nationale Rechtsordnungen . . . . .                           | 333 |
| A. Personalitätsprinzip . . . . .   | 334 |
| 1. Rechtlosigkeit im Ausland . . . . .  | 334 |
| 2. <i>Professio iuris</i> . . . . .   | 338 |
| 3. Staatsangehörigkeitsprinzip . . . . .  | 340 |
| 4. Kulturelle Identität . . . . .   | 342 |
| 5. Zusammenfassung: Personalitätsprinzip, Personalstatut, persönlicher Status . . . . . | 344 |
| B. Territorialitätsprinzip . . . . .  | 345 |
| 1. Personalität und Territorialität . . . . .   | 346 |
| 2. Territorialität, Regionalität und Universalität . . . . .                            | 347 |
| C. Uniformität . . . . .  | 351 |
| 1. Unkodifiziertes IPR . . . . .  | 353 |
| 2. Haager Konferenz . . . . .   | 353 |
| 3. Europäische Union . . . . .  | 354 |
| 4. Recht für Auslandssachverhalte . . . . .   | 355 |
| II. Einheitsrecht und Verweisungsrecht . . . . .  | 356 |
| A. Nationales Sachrecht für internationale Sachverhalte . . . . .                       | 356 |
| B. Internationale Handelsbräuche ( <i>lex mercatoria</i> ) . . . . .                    | 357 |
| C. Internationales Einheitsrecht . . . . .  | 359 |
| 1. Internationale Übereinkommen . . . . .   | 360 |
| 2. Rechtsharmonisierung . . . . .   | 361 |
| 3. Internationale Rechtsprinzipien und Handelsklauseln . . . . .                        | 364 |
| 4. Richterliche Rechtsfindung . . . . .   | 366 |
| D. Verweisungsrecht . . . . .   | 367 |
| III. Auslegung von Sachrecht oder Kollisionsrecht . . . . .                             | 368 |
| A. Auslegung von Sachrecht . . . . .  | 368 |
| 1. Statutenlehre . . . . .  | 368 |
| 2. Geltungsbereich von Sachrecht . . . . .  | 370 |
| 3. <i>Lois d'application immediate</i> . . . . .  | 372 |
| B. Kollisionsrecht . . . . .  | 374 |
| 1. Funktion von Verweisungsnormen . . . . .   | 374 |
| a. Abgrenzung . . . . .   | 375 |
| b. Verweisung . . . . .   | 375 |
| c. Gleichbehandlung . . . . .   | 377 |
| 2. Struktur von Verweisungsnormen . . . . .   | 378 |

## Inhaltsverzeichnis

|   |            |
|---|------------|
| a. Allseitige Verweisungen . . . . .        | 378        |
| b. Auflockerung durch Ausnahmen . . . . .   | 380        |
| 3. Bestimmung des Personalstatuts . . . . . | 382        |
| C. Grenzen der Verweisung . . . . .         | 383        |
| 1. Öffentliches Recht . . . . .             | 383        |
| 2. Ordre public . . . . .                   | 384        |
| IV. Entwicklungstrends . . . . .            | 385        |
| <b>Sachregister . . . . .</b>               | <b>389</b> |