

Schriften zum Verfahrensrecht

Schriften zum Verfahrensrecht

Herausgegeben von Jens Adolphsen, Christoph Althammer,
Peter Gottwald und Ulrich Haas Band 52

Carmen Schauburger

Die Partizipation Minderjähriger im Verfahren der freiwilligen Gerichtsbarkeit

Eine Analyse der Beteiligung und der Verfahrensfähigkeit
in Familien- und Erbrechtsverfahren

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	9
------------------------------------	---

A. Einleitung	13
----------------------------	----

B. Beteiligtenstellung und Verfahrensfähigkeit von Minderjährigen in FamFG-Verfahren	19
---	----

I. Potentielle Akteure in FamFG-Verfahren mit Kindesbezug.....	19
1. Das Familiengericht.....	19
2. Der Psychologische Sachverständige	21
3. Das Jugendamt.....	23
4. Die Beratungsstelle.....	27
5. Der Mediator.....	28
6. Der Verfahrensbevollmächtigte.....	29
7. Der Beistand.....	31
8. Ergänzungspfleger.....	32
9. Verfahrensbeistand.....	33
II. Kinder als Beteiligte	34
1. Beteiligtenstellung Minderjähriger nach § 7 FamFG.....	36
a) § 7 I FamFG.....	36
b) § 7 II Nr. 1 FamFG	37
c) § 7 II Nr. 2 FamFG.....	37
d) § 7 III FamFG.....	38
2. Beteiligtenfähigkeit	39
3. Rechte und Pflichten eines Beteiligten	40
a) Rechtliche Aspekte	40
b) Tatsächliche Aspekte.....	44
III. Verfahrensfähigkeit.....	48
1. Allgemeine Regelung des § 9 FamFG.....	49
a) Eigene Verfahrensfähigkeit des minderjährigen Kindes.....	49

aa) Verfahrensfähigkeit gem. § 9 I Nr. 2 FamFG	50
bb) Verfahrensfähigkeit gem. § 9 I Nr. 3 FamFG	50
(1) Verfahren, die die Person des Kindes betreffen	53
(2) Dem Kind nach bürgerlichem Recht zustehende Rechte	57
(3) Geltendmachung	61
(4) Fazit zu § 9 I Nr. 3 FamFG	63
cc) Die Regelung des § 9 I Nr. 4 FamFG	64
dd) Folgen der eigenen Verfahrensfähigkeit des Kindes	64
b) Verfahrensfähigkeit des Kindes bei Vertretung, § 9 II FamFG	67
aa) Grundsätze der Vertretung des Kindes nach dem BGB	68
bb) Problematik bei Interessenkollision	68
(1) Personenrechtliche Angelegenheiten	69
(a) Vertretung Minderjähriger in Kindschaftssachen	69
(aa) Rechtsprechung	69
(bb) Stellungnahme	76
(b) Vertretung Minderjähriger in Abstammungssachen	84
(aa) Rechtsprechung	84
(bb) Ansichten in der Literatur	88
(cc) Stellungnahme	97
α) Vaterschaftsanfechtungsverfahren	103
αα) Antragstellung durch das Kind, § 1600 I Nr. 4 BGB	103
ββ) Antragstellung durch einen Elternteil, § 1600 I Nr. 1, 3 BGB	104
γγ) Antragstellung durch die anfechtungsberechtigte Behörde, § 1600 I Nr. 5 BGB oder den potentiellen leiblichen Vater, § 1600 I Nr. 2 BGB	106
β) Vaterschaftsfeststellungsverfahren	106
(c) Vertretung Minderjähriger in Adoptionsachen	111
(aa) Gesetzliche Struktur der verschiedenen Adoptionsverfahren	111
α) § 186 Nr. 1 FamFG: Die Annahme als Kind	111
β) § 186 Nr. 2 FamFG: Die Ersetzung der Einwilligung zur Annahme als Kind	112

γ) § 186 Nr. 3 FamFG: Die Aufhebung des Annahmeverhältnisses	113
δ) § 186 Nr. 4 FamFG: Die Befreiung vom Eheverbot des § 1308 I BGB.....	114
(bb) Rechtsprechung	114
α) § 186 Nr. 1 FamFG: Die Annahme als Kind	114
β) § 186 Nr. 2-4 FamFG	119
(cc) Stellungnahme	119
(2) Vermögensrechtliche Angelegenheiten	124
(a) Erbausschlagungsverfahren	124
(aa) Rechtsprechung.....	124
(bb) Stellungnahme	125
(b) Erbscheinsverfahren	129
(aa) Rechtsprechung.....	130
(bb) Stellungnahme	131
2. Spezielle Regelungen der Verfahrensfähigkeit.....	135

C. Die Interessenvertretung des Kindes 137

I. Ergänzungspfleger vs. Verfahrensbeistand.....	137
1. Die Institution Ergänzungspfleger.....	137
a) Bestellung des Ergänzungspflegers.....	138
b) Aufgaben.....	140
c) Vergütung.....	141
d) Erleben des Kindes.....	142
e) Fazit	144
2. Die Institution Verfahrensbeistand.....	144
a) Bestellung.....	146
b) Aufgaben.....	152
c) Vergütung.....	159
d) Erleben des Kindes.....	167
e) Fazit	168
3. Vergleich	169

a) Bestellung.....	169
b) Aufgaben.....	169
c) Vergütung.....	170
d) Erleben des Kindes.....	171
II. Kindesvertretung im österreichischen und schweizerischen Recht	173
1. Rechtslage in Österreich	175
a) Prozessfähigkeit Minderjähriger nach österreichischer ZPO und ABGB	175
b) Verfahrensfähigkeit nach dem Außerstreitgesetz (AußStrG)	179
c) Kindesbefragung gemäß § 105 AußStrG	180
d) Der Kinderbeistand gemäß § 104a AußStrG.....	180
2. Rechtslage in der Schweiz.....	184
a) Rechtslage nach der Gesetzesänderung im Jahr 1998.....	185
b) Kindesschutzrecht nach der Gesetzesänderung im Jahr 2013	187
c) Vertretungsbeistandschaft nach der Gesetzesänderung im Jahr 2013	189
3. Ergebnisse des Rechtsvergleichs	192
a) Kinderbeistand vs. Verfahrensbeistand.....	192
b) Vertretungsbeistand vs. Verfahrensbeistand.....	193
 D. Zusammenfassung und Ausblick	 195
 Literaturverzeichnis	 203