

Kompendien

für Studium, Praxis und Fortbildung

Annegret Lorenz

Zivil- und familienrechtliche Grundlagen der Sozialen Arbeit

Ein Studienbuch

3. Auflage



Nomos

Kompendien

für Studium, Praxis und Fortbildung

Prof. Dr. Annegret Lorenz

Zivil- und familienrechtliche Grundlagen der Sozialen Arbeit

Ein Studienbuch

3. Auflage



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-3472-6 (Print)

ISBN 978-3-8452-8958-8 (ePDF)

3. Auflage 2018

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2018. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

*Für
Steffen und Paul
und
meine Eltern*

Vorwort

Rechtskenntnisse gehören im Alltag der Sozialen Arbeit mit zu den grundlegenden Beratungskompetenzen. Sozialarbeiter benötigen insoweit zweierlei: Rechtswissen (der jeweiligen Rechtsmaterien) und Strukturwissen. Sodann ist das Recht im Fluss. Vor allem das Familienrecht befindet sich – oft im Gefolge höchstrichterlicher Rechtsprechung – in einem stetigen Reformprozess. Dies erfordert von Sozialarbeitern zudem die Fähigkeit, sich in eine ständig verändernde Materie einzuarbeiten.

Zielgruppe dieses Lehrbuches sind Studierende und Praktiker Sozialer Arbeit. Die Auseinandersetzung und die Aneignung von Rechtswissen stellt erfahrungsgemäß Studierende nichtjuristischer Disziplinen vor hohe Herausforderungen. Diese müssen sich nicht nur das notwendige fachliche Wissen aneignen, sondern vor allem auch das juristische Handwerkszeug als solches beherrschen. Beiden Bedürfnissen trägt das vorliegende Lehrbuch Rechnung.

Ziel dieses Buches ist es, die Fähigkeit zum eigenständigen Umgang mit dem Recht zu vermitteln. Das betrifft sowohl die Aneignung und Vertiefung von Rechtswissen als auch die Transferleistung des Gelernten in die anwendungsbezogene Bearbeitung von Fällen.

Die Darstellung beschränkt sich daher nicht auf die bloße Vermittlung von Rechtswissen. Vielmehr soll eine Vielzahl von Fallbeispielen und -lösungen den Studierenden an die eigenständige Arbeit mit dem Recht heranführen.

Inhaltlich ist das vorliegende Studienbuch auf die zivilrechtlichen Grundlagen der Sozialen Arbeit beschränkt: In diesem Rahmen werden zum einen die für die Soziale Arbeit bedeutsamen allgemeinen zivilrechtlichen Grundlagen behandelt. Daneben wird das Familienrecht einschließlich dem Betreuungs- und Unterhaltsrecht – als Kernbereich der Ausbildung – eingehend dargestellt.

Die Neuauflage berücksichtigt den Stand der Rechtsprechung und Gesetzgebung bis Oktober 2017 einschließlich der erst 2018 in Kraft tretenden Rechtsänderungen.

Einhausen, September 2017

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 19 |
| Literaturempfehlungen | 21 |
| Teil I: Allgemeine Grundlagen | 23 |
| Kapitel 1: Recht und Rechte | 23 |
| I. Ein paar Grundbegriffe des Rechts – Worüber wir hier reden... | 23 |
| 1. Recht | 23 |
| 2. Objektives und subjektives Recht | 23 |
| 3. Rechtsverhältnis | 24 |
| II. Rechtsquellen - Wo Recht her kommt... | 24 |
| III. Systematisierungen - ... und wie man sich darin orientieren kann | 26 |
| 1. Öffentliches und Privates Recht - Rechtsschubladen | 26 |
| 2. Anspruchsgrundlagen und Hilfsnormen – Das Aufdröseln des Rechts | 28 |
| a) Anspruchsgrundlagen | 28 |
| b) Hilfsnormen | 28 |
| Kapitel 2: Die Arbeit mit dem Recht – Das juristische Handwerkszeug | 29 |
| I. Die juristische Methode | 29 |
| 1. Wer will was von wem ... - Der Prüfgegenstand | 29 |
| 2. ...woraus? – Der Einstieg in die Rechtsprüfung | 30 |
| 3. Die Subsumtion – Der Kern der Rechtsprüfung | 30 |
| 4. Festhalten des Ergebnisses | 31 |
| 5. Zusammenfassung | 31 |
| II. Die Rechtsfindung | 32 |
| 1. Definitionen und unbestimmte Rechtsbegriffe – Ein bisschen juristische Methodenlehre | 32 |
| 2. Analogie | 33 |
| Teil II: Grundlagen des Zivilrechts | 35 |
| Kapitel 1: Grundlagen des Bürgerlichen Rechts | 35 |
| I. Überblick über das BGB | 35 |
| II. Rechtsfähigkeit – Der Mensch und andere Personen | 35 |
| 1. Übungsfall 1 | 35 |
| 2. Begriff und Überblick | 35 |
| 3. Natürliche Person | 36 |
| a) Beginn der Rechtsfähigkeit | 37 |
| b) Ende der Rechtsfähigkeit | 38 |
| 4. Juristische Person | 38 |
| a) Begriff und Bedeutung | 38 |
| b) Stiftung | 39 |
| c) Eingetragener Verein | 39 |
| d) Rechtsfähige Personengesellschaft | 39 |
| 5. Lösungshinweise zum Übungsfall 1 | 40 |
| Kapitel 2: Das rechtsgeschäftliche Handeln | 40 |
| I. Übungsfall 2 | 40 |

| | |
|--|----|
| II. Überblick und Grundbegriffe der Rechtsgeschäftslehre | 41 |
| 1. Überblick über die Entstehung schuldrechtlicher Ansprüche | 41 |
| 2. Das Rechtsgeschäft | 41 |
| III. Die Willenserklärung – Das Herz eines Rechtsgeschäfts | 42 |
| 1. Überblick | 42 |
| 2. Der subjektive Erklärungstatbestand einer Willenserklärung | 42 |
| a) Handlungswille | 42 |
| b) Erklärungswille | 43 |
| c) Geschäftswille | 44 |
| 3. Der objektive Erklärungstatbestand einer Willenserklärung | 44 |
| 4. Arten und Wirksamwerden einer Willenserklärung | 45 |
| a) Arten von Willenserklärungen | 45 |
| b) Wirksamkeit von Willenserklärungen | 45 |
| 5. Der Inhalt der Willenserklärung – Was ist gewollt? | 47 |
| 6. Bedingungen und Befristungen – Eine Hintertür für Verbindlichkeiten | 48 |
| IV. Der Vertrag | 49 |
| 1. Begriff und Überblick | 49 |
| 2. Angebot | 49 |
| 3. Annahme | 50 |
| 4. Inhaltsgleichheit von Angebot und Annahme | 51 |
| 5. Ungültige Rechtsgeschäfte – Was nicht vereinbart werden darf | 52 |
| V. Willensmängel | 53 |
| 1. Bewusste Willensmängel und Irrtümer | 53 |
| 2. Arglistige Täuschung und widerrechtliche Drohung | 54 |
| VI. Formvorschriften | 55 |
| VII. Die Durchführung von Verträgen | 56 |
| 1. Haupt- und Nebenpflichten | 56 |
| 2. Vertragliche Schadensersatzansprüche | 56 |
| 3. Gesetzlich geregelte Verträge | 57 |
| a) Allgemeines | 57 |
| b) Austauschverhältnisse | 57 |
| c) Überlassung einer Sache | 58 |
| d) Tätigkeiten für andere | 58 |
| VIII. Die Vertretung – Handeln für andere | 59 |
| IX. Die Verjährung – Ein allgemeines Leistungsverweigerungsrecht | 60 |
| X. Prüfschema und Lösungshinweise zum Übungsfall 2 | 61 |
| XI. Die Geschäftsfähigkeit – Kinder und andere „unmündige“ Personen | 62 |
| 1. Begriff und Überblick | 62 |
| 2. Probleme bei Erwachsenen | 62 |
| a) Geschäftsunfähige Erwachsene | 62 |
| b) Punktuelle Störungen der Geistestätigkeit geschäftsfähiger Personen – Der „Aussetzer“ | 64 |
| 3. Minderjährige | 65 |
| a) Übungsfall 3 | 65 |
| b) Geschäftsunfähigkeit | 65 |
| c) Beschränkte Geschäftsfähigkeit | 65 |
| d) Haftungsbeschränkungen – Der Schutz des Kindes vor seinen Eltern | 71 |
| e) Übersicht, Prüfschema und Lösungshinweise zum Übungsfall 3 | 71 |
| XII. Die Rückabwicklung fehlgeschlagener Verträge | 73 |

| | |
|---|-----|
| Kapitel 3: Die unerlaubte Handlung | 74 |
| I. Überblick | 74 |
| II. Haftung aus unerlaubter Handlung | 75 |
| 1. Übungsfall 4 | 75 |
| 2. Überblick | 75 |
| 3. Objektiver Tatbestand der unerlaubten Handlung | 75 |
| a) Rechtsgutsverletzung | 75 |
| b) Geschützter Personenkreis | 77 |
| c) Verletzungshandlung | 77 |
| d) Schaden | 78 |
| e) Kausalität | 78 |
| 4. Rechtswidrigkeit | 80 |
| a) Notwehr | 80 |
| b) Notstand | 81 |
| c) Selbsthilfe | 82 |
| d) Einwilligung des Verletzten | 82 |
| 5. Verantwortlichkeit | 83 |
| a) Verschulden | 83 |
| b) Verschuldensfähigkeit | 84 |
| 6. Umfang der Schadensersatzpflicht | 85 |
| a) Vermögensschaden | 86 |
| b) Nichtvermögensschaden | 86 |
| c) Sonstiger Schaden | 86 |
| d) Schadensersatz und Ansprüche aus Sozialversicherung | 87 |
| 7. Mitverschulden | 88 |
| 8. Prüfschema und Lösungshinweise zum Übungsfall 4 | 89 |
| III. Verletzung eines Schutzgesetzes | 90 |
| IV. Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung | 90 |
| V. Haftung für den Verrichtungsgehilfen | 90 |
| VI. Haftung des Aufsichtspflichtigen | 91 |
| 1. Inhalt und Bedeutung der Aufsichtspflicht | 91 |
| a) Überblick | 91 |
| b) Aufsichtsbedürftige | 91 |
| c) Begründung der Aufsichtspflicht | 91 |
| d) Anforderungen der Aufsichtspflicht | 92 |
| 2. Die Haftung des Aufsichtspflichtigen | 94 |
| a) Übungsfall 5 | 94 |
| b) Konsequenzen von Aufsichtspflichtverletzungen | 94 |
| c) Die Haftung des Aufsichtspflichtigen für Schäden bei Dritten | 94 |
| d) Übersicht, Prüfschemata und Lösungshinweise zum Übungsfall 5 | 95 |
| VII. Haftung aus Amtspflichtverletzung | 97 |
| VIII. Schädigermehrheit | 97 |
| IX. Unterlassung | 98 |
| Kapitel 4: Gewalt im sozialen Nahraum | 99 |
| I. Überblick | 99 |
| II. Der strafrechtliche Schutz | 99 |
| III. Der polizeirechtliche Schutz | 100 |
| IV. Der zivilrechtliche Schutz | 101 |
| 1. Übungsfall 6 | 101 |

| | | |
|--|---|------------|
| 2. | Überblick | 101 |
| 3. | Der Schutz des Gewaltschutzgesetzes | 101 |
| | a) Überblick und Anwendungsbereich | 101 |
| | b) Die Wohnungsüberlassung | 103 |
| | c) Schutzanordnungen | 105 |
| 4. | Der allgemeine zivilrechtliche Schutz | 107 |
| 5. | Der eherechtliche Schutz | 108 |
| | a) Der Schutzmechanismus | 108 |
| | b) Tatbestandsvoraussetzungen | 108 |
| | c) Zeitliche Fristen für die Geltendmachung des Anspruchs | 109 |
| | d) Modalitäten der Zuweisung | 110 |
| 6. | Lösungshinweise zum Übungsfall 6 | 110 |
| Teil III: Grundlagen des Familienrechts | | 112 |
| Kapitel 1: Abstammungsrecht | | 112 |
| I. | Übungsfall 7 | 112 |
| II. | Begriffe und Bedeutung | 112 |
| III. | Mutterschaft | 114 |
| IV. | Vaterschaft | 114 |
| | 1. Überblick | 114 |
| | 2. Vaterschaft kraft Ehe | 115 |
| | a) Die Zurechnung des Kindes zum Ehemann der Mutter | 115 |
| | b) Die Korrektur der Vaterschaftszurechnung | 116 |
| | 3. Vaterschaft kraft Anerkennung | 121 |
| | a) Formale Erfordernisse | 121 |
| | b) Inhaltliche Erfordernisse | 123 |
| | c) Besonderheiten bei der Korrektur der Vaterschaft | 124 |
| | 4. Vaterschaft kraft gerichtlicher Feststellung | 125 |
| | 5. Das Recht des Kindes auf Kenntnis seiner Abstammung | 126 |
| V. | Prüfschema und Lösungshinweise zum Übungsfall 7 | 127 |
| Kapitel 2: Elterliche Sorge | | 128 |
| I. | Grundlagen | 128 |
| | 1. Gegenstand und Bedeutung elterlicher Sorge | 128 |
| | 2. Strukturen elterlicher Sorge | 129 |
| | a) Befugnisse | 129 |
| | b) Personen- und Vermögenssorge | 129 |
| | c) Tatsächliche und gesetzliche Sorge | 131 |
| II. | Die Ausübung elterlicher Sorge | 131 |
| | 1. Übungsfall 8 | 131 |
| | 2. Überblick | 131 |
| | 3. Die Erziehung des Kindes | 131 |
| | a) Allgemeines | 131 |
| | b) Das Wohl des Kindes als Richtschnur der Erziehung | 132 |
| | c) Erziehungsziel | 132 |
| | d) Leitlinien für die Erziehung | 132 |
| | e) Durchsetzung gegenüber dem Kind | 134 |
| | 4. Grenzen elterlicher Sorge | 134 |
| | a) Überblick | 134 |
| | b) Verletzungen der körperlichen Integrität | 134 |
| | c) Freiheitsentziehende Maßnahmen | 135 |

| | | |
|------|--|-----|
| d) | Beschränkung der gesetzlichen Vertretungsmacht im Geschäftsverkehr | 138 |
| e) | Teilmündigkeit des Minderjährigen | 140 |
| f) | Öffentlich-rechtliche Beschränkungen | 141 |
| 5. | Lösungshinweise zum Übungsfall 8 | 141 |
| III. | Befugnisse gegenüber Dritten | 142 |
| 1. | Der deliktische Schutz des Elternrechts | 142 |
| 2. | Der Herausgabeanspruch | 143 |
| a) | Übungsfall 9 | 143 |
| b) | Bedeutung und Voraussetzungen | 143 |
| c) | Lösungshinweise zum Übungsfall 9 | 144 |
| 3. | Das Umgangsbestimmungsrecht | 145 |
| IV. | Sonstige Rechtswirkungen des Eltern-Kind-Verhältnisses | 145 |
| 1. | Der Kindesname | 145 |
| 2. | Der Wohnsitz des Kindes | 146 |
| 3. | Allgemeine Rechtswirkungen des Eltern-Kind-Verhältnisses | 147 |
| V. | Die Inhaber der elterlichen Sorge | 148 |
| 1. | Gemeinsame Sorge – Das Problem der Koordination zweier Sorge- rechte | 148 |
| a) | Übungsfall 10 | 148 |
| b) | Überblick | 148 |
| c) | Zusammenlebende Eltern | 149 |
| d) | Getrennt lebende Eltern | 150 |
| e) | Lösungshinweise zum Übungsfall 10 | 153 |
| 2. | Die Aufhebung der gemeinsamen Sorge | 153 |
| a) | Übungsfall 11 | 153 |
| b) | Überblick | 153 |
| c) | Allgemeine Voraussetzungen der Aufhebung der gemeinsamen Sorge | 154 |
| d) | Besondere Voraussetzungen der Sorgerechtsübertragung | 155 |
| e) | Lösungshinweise zum Übungsfall 11 | 157 |
| 3. | Unverheiratete Eltern | 157 |
| a) | Überblick | 157 |
| b) | Eheschließung der Eltern | 158 |
| c) | Sorgeerklärungen | 158 |
| d) | Gerichtliche Sorgerechtsübertragung | 160 |
| e) | Der Wechsel von mütterlicher Alleinsorge zu väterlicher Allein- sorge | 161 |
| 4. | Die „neue“ Familie | 162 |
| a) | Überblick | 162 |
| b) | Das äußere Erscheinungsbild der Stieffamilie – Die Einbenen- nung | 162 |
| c) | Die interne Gestaltung der Stieffamilie – Sorgerechtliche Befug- nisse des Stiefelternteils | 162 |
| 5. | Prüfhinweise | 163 |
| VI. | Das Umgangsrecht | 163 |
| 1. | Übungsfall 12 | 163 |
| 2. | Überblick und Bedeutung | 164 |
| 3. | Das Umgangsrecht zwischen Eltern und Kindern | 164 |
| a) | Voraussetzungen des Umgangsrechts | 164 |
| b) | Gerichtliche Entscheidungen über den Umgang | 164 |

| | | |
|-------|--|-----|
| c) | Die Wohlverhaltenspflicht | 166 |
| d) | Der Auskunftsanspruch | 167 |
| e) | Befugnisse und Pflichten während des Umgangs | 167 |
| 4. | Das Umgangsrecht naher Verwandter und von Bezugspersonen des Kindes | 167 |
| 5. | Das Umgangsrecht des leiblichen Vaters | 168 |
| 6. | Lösungshinweise zum Übungsfall 12 | 169 |
| VII. | Exkurs: Der Schutz des Kindeswohles im Kontext familienrechtlicher Konflikte zwischen den Eltern | 170 |
| 1. | Überblick | 170 |
| 2. | Die Beistandschaft | 171 |
| VIII. | Die „schlechten“ Eltern – Eingriffe in die elterliche Sorge | 172 |
| 1. | Überblick | 172 |
| 2. | Voraussetzungen des Eingriffs | 173 |
| a) | Kindeswohlgefährdung | 173 |
| b) | Untätigkeit der Eltern | 174 |
| 3. | Folgen einer Kindeswohlgefährdung | 174 |
| a) | Die Entscheidung des Familiengerichts | 174 |
| b) | Sorgerechtliche Konsequenzen eines Eingriffs | 176 |
| c) | Und dann? – Die nachgehende Überprüfung gerichtlicher Entscheidungen | 177 |
| 4. | Exkurs: Die Rolle der Kinder- und Jugendhilfe | 177 |
| IX. | Die Beteiligung Dritter an der elterlichen Sorge | 178 |
| 1. | Übungsfall 13 | 178 |
| 2. | Überblick | 179 |
| 3. | Pflegeeltern | 179 |
| a) | Rechtliche Grundlagen für die Erziehung eines fremden Kindes | 179 |
| b) | Erzieherische und sorgerechtliche Befugnisse der Pflegeeltern | 180 |
| c) | Sorgerecht für Pflegeeltern | 181 |
| d) | Der Schutz des Pflegeverhältnisses – Die Verbleibensanordnung | 182 |
| e) | Öffentlich-rechtlicher Kinderschutz | 184 |
| 4. | Heim | 184 |
| 5. | Lösungshinweise zum Übungsfall 13 | 185 |
| X. | Der Ausfall eines Elternteils | 186 |
| 1. | Übungsfall 14 | 186 |
| 2. | Ausfallgründe | 186 |
| a) | Überblick | 186 |
| b) | Tod | 186 |
| c) | Tatsächliche Verhinderung | 186 |
| d) | Ruhen der elterlichen Sorge | 187 |
| 3. | Konsequenzen eines Sorgeausfalls | 188 |
| a) | Volljährige Eltern | 188 |
| b) | Minderjährige Eltern | 190 |
| 4. | Der Schutz des Kindes in seinen sozialen Beziehungen – Die Verbleibensanordnung | 191 |
| 5. | Lösungshinweise zum Übungsfall 14 | 191 |
| XI. | Vormundschaft und Pflegschaft | 192 |
| 1. | Beginn der Vormundschaft/Pflegschaft | 192 |
| a) | Eintreten der Vormundschaft/Pflegschaft | 192 |
| b) | Die Auswahl des Vormunds und Pflegers | 193 |

| | |
|---|-----|
| 2. Rechtsstellung des Vormunds/Pflegers | 194 |
| 3. Beendigung der Vormundschaft/Pflegschaft | 195 |
| XII. Das Kindschaftsverfahren | 196 |
| 1. Die Durchführung des Verfahrens | 196 |
| a) Verfahrensordnung | 196 |
| b) Einleitung des Verfahrens und zuständiges Gericht | 196 |
| c) Verfahrensmaximen | 196 |
| d) Die Entscheidung | 197 |
| e) Die Durchsetzung der Entscheidung | 197 |
| f) Vorläufige Regelungen | 197 |
| 2. Schutzmechanismen für das Kind | 198 |
| a) Besondere Sachwalter des Kindeswohles | 198 |
| b) Streitschlichtung | 199 |
| c) Beschleunigung und Schutz vor Verfahrensverzögerungen | 200 |
| 3. Besonderheiten in einzelnen Verfahren | 200 |
| a) Freiheitsentziehende Unterbringung und freiheitsentziehende Maßnahmen | 200 |
| b) Begründung gemeinsamer Sorge bei unverheirateten Eltern | 201 |
| c) Umgangsrechtsverfahren | 201 |
| d) Kindeswohlgefährdung | 202 |
| 4. Rechtsmittel | 202 |
| a) Rechtsmittel gegen Beschlüsse | 202 |
| b) Rechtsmittel gegen einstweilige Anordnungen | 203 |
| 5. Sonstiges | 203 |
| 6. Überblick über Ablauf eines kindschaftsrechtlichen Verfahrens | 204 |
| Kapitel 3: Adoption | 204 |
| I. Die Minderjährigenadoption | 205 |
| 1. Die rechtliche Bedeutung der Adoption – Was passiert bei der Adoption? | 205 |
| 2. Die Adoptiveltern – Wer kann ein Kind adoptieren? | 206 |
| 3. Voraussetzungen der Adoption | 207 |
| a) Inhaltliche Anforderungen | 207 |
| b) Probepflege | 207 |
| c) Adoptionsantrag | 207 |
| d) „Freigabe“ des Kindes durch die Eltern | 208 |
| e) Einwilligung des Kindes | 211 |
| f) Einwilligung des Ehegatten | 211 |
| 4. Die Aufhebung der Adoption | 211 |
| a) Überblick | 211 |
| b) Fehler im Adoptionsverfahren | 211 |
| c) Gründe des Kindeswohles | 212 |
| 5. Das Recht des Kindes auf Kenntnis seiner Abstammung | 213 |
| II. Die Volljährigenadoption | 214 |
| 1. Die rechtliche Bedeutung der Adoption – Was passiert bei der Adoption? | 214 |
| 2. Voraussetzungen der Adoption | 215 |
| 3. Die Aufhebung der Adoption | 215 |
| Kapitel 4: Eherecht | 215 |
| I. Verlöbnis | 215 |

| | |
|---|-----|
| II. Eheschließung | 216 |
| 1. Überblick | 216 |
| 2. Formale Vorgaben für die Eheschließung | 217 |
| a) Obligatorische Zivilehe | 217 |
| b) Formale Anforderungen an den Ehekonsens | 218 |
| 3. Ehefähigkeit | 218 |
| 4. Eheverbote | 219 |
| a) Doppelehe | 219 |
| b) Verwandtenehe | 219 |
| 5. Willensmängel | 220 |
| 6. Ausländer | 221 |
| III. Eheführung | 221 |
| 1. Die eheliche Lebensgemeinschaft | 221 |
| a) Pflicht zur ehelichen Lebensgemeinschaft | 221 |
| b) Die Bedeutung der ehelichen Lebensgemeinschaft | 222 |
| 2. Der Ehegattenunterhalt | 223 |
| 3. Der Ehe name | 223 |
| 4. Die Schlüsselgewalt | 224 |
| a) Übungsfall 15 | 224 |
| b) Bedeutung | 224 |
| c) Voraussetzungen der Schlüsselgewalt | 225 |
| d) Lösungshinweise zum Übungsfall 15 | 227 |
| IV. Eheliches Güterrecht | 227 |
| 1. Überblick über die Güterstände | 227 |
| 2. Die Zugewinnungsgemeinschaft | 228 |
| a) Wirkungen der Zugewinnungsgemeinschaft während der Ehe | 228 |
| b) Wirkungen der Zugewinnungsgemeinschaft nach Eheauflösung | 229 |
| 3. Vertragliche Güterstände | 229 |
| V. Trennung | 230 |
| 1. Begriff | 230 |
| 2. Bedeutung | 231 |
| VI. Scheidung | 232 |
| 1. Begriff und Bedeutung | 232 |
| 2. Scheidungsvoraussetzungen | 232 |
| a) Scheidungsgrund | 232 |
| b) Trennungsfristen | 233 |
| c) Scheidungshindernis: Die Härteklausel | 233 |
| 3. Scheidungsfolgen | 234 |
| a) Zugewinnausgleich | 234 |
| b) Versorgungsausgleich | 234 |
| c) Ehewohnung | 235 |
| d) Haushaltsgegenstände | 235 |
| e) Ehe name | 236 |
| f) Unterhaltsansprüche | 236 |
| 4. Scheidungsvereinbarungen | 236 |
| VII. Die nichteheliche Lebensgemeinschaft | 237 |
| Kapitel 5: Unterhaltsrecht | 238 |
| I. Übungsfall 16 | 238 |
| II. Die Struktur eines Unterhaltsanspruchs | 238 |
| 1. Überblick | 238 |

| | | |
|------------|---|-----|
| 2. | Anspruchsgrundlagen – Die „Unterhaltsgründe“ | 239 |
| 3. | Unterhaltsbedarf – Was braucht der Bedürftige? | 239 |
| 4. | Bedürftigkeit des Unterhaltsgläubigers – Braucht er Unterhalt? | 241 |
| 5. | Leistungsfähigkeit – Kann der andere überhaupt zahlen? | 241 |
| 6. | Beschränkung des Unterhalts – Der bekommt kein Geld von mir! | 243 |
| 7. | Hilfsansprüche – Erst einmal informieren! | 243 |
| 8. | Sonstiges | 244 |
| III. | Verwandtenunterhalt | 245 |
| 1. | Anspruchsgrundlage für den Verwandtenunterhalt | 245 |
| 2. | Unterhaltsbedarf | 245 |
| a) | Umfang und Inhalt des Unterhaltsanspruchs | 245 |
| b) | Die Bezifferung des Barunterhalts – Der Unterhaltsbedarf | 246 |
| 3. | Bedürftigkeit des Unterhaltsberechtigten | 247 |
| 4. | Leistungsfähigkeit des Unterhaltsverpflichteten | 247 |
| 5. | Beschränkung des Unterhaltsanspruchs | 248 |
| 6. | Sonstige Besonderheiten | 249 |
| a) | Geltendmachung des Unterhalts | 249 |
| b) | Rückwirkende Geltendmachung | 249 |
| IV. | Ehegattenunterhalt während „intakter“ Ehe | 250 |
| 1. | Anspruchsgrundlage für den Ehegattenunterhalt | 250 |
| 2. | Unterhaltsbedarf | 250 |
| 3. | Erfüllung des Unterhaltsanspruchs | 251 |
| V. | Trennungsunterhalt | 251 |
| 1. | Anspruchsgrundlage für den Trennungsunterhalt | 251 |
| 2. | Unterhaltsbedarf | 252 |
| 3. | Bedürftigkeit des Unterhaltsberechtigten | 252 |
| 4. | Leistungsfähigkeit des Unterhaltsverpflichteten | 253 |
| 5. | Beschränkung des Unterhaltsanspruchs | 253 |
| VI. | Nachehelicher Unterhalt | 254 |
| 1. | Anspruchsgrundlagen für den nachehelichen Unterhalt | 254 |
| a) | Grundsatz der Eigenverantwortung | 254 |
| b) | Unterhalt wegen Unzumutbarkeit einer Erwerbstätigkeit | 255 |
| c) | Unterhalt trotz zumutbarer Erwerbstätigkeit | 257 |
| 2. | Unterhaltsbedarf, Bedürftigkeit und Leistungsfähigkeit | 259 |
| 3. | Beschränkung des Unterhaltsanspruchs | 260 |
| 4. | Herabsetzung/zeitliche Begrenzung des Unterhalts | 262 |
| 5. | Besonderheiten | 263 |
| 6. | Unterhaltsvereinbarungen | 263 |
| VII. | Unterhalt zwischen miteinander nicht verheirateten Eltern | 264 |
| 1. | Anspruchsgrundlagen für die unverheiratete Mutter | 264 |
| 2. | Unterhaltsbedarf, Bedürftigkeit und Leistungsfähigkeit | 265 |
| VIII. | Lösungshinweise zum Übungsfall 16 | 265 |
| Kapitel 6: | Betreuungsrecht – Der hilfsbedürftige Erwachsene zwischen Auto- nomie und Schutz vor sich selbst | 266 |
| I. | Einführung – Was soll eine Betreuung? | 266 |
| II. | Die Anordnung einer Betreuung - Wie es zu einer Betreuung kommt | 267 |
| 1. | Voraussetzungen der Betreuung – Wer einen Betreuer bekommt | 267 |
| a) | Alterserfordernis | 267 |
| b) | Medizinische Indikation | 267 |
| c) | Unfähigkeit zur Wahrnehmung der eigenen Belange | 267 |

| | | |
|------|--|-----|
| d) | Kausalität zwischen Erkrankung und Betreuungsbedürftigkeit | 268 |
| e) | Erforderlichkeit einer Betreuung – der Aufgabenkreis des Betreuers | 268 |
| 2. | Zwangsbetreuung - ... auch wenn der Betroffene das vielleicht anders sieht... | 269 |
| 3. | Die Person des Betreuers - ... und wer es macht | 270 |
| a) | Mögliche Betreuer | 270 |
| b) | Kriterien für die Auswahl des Betreuers | 271 |
| III. | Die Rechtswirkungen der Betreuung | 272 |
| 1. | Die Rechtsstellung des Betreuers - Was der Betreuer darf | 272 |
| a) | Rechtliche Befugnisse des Betreuers im Außenverhältnis | 272 |
| b) | Rechtliche Befugnisse des Betreuers im Innenverhältnis | 274 |
| c) | Durchsetzung von Entscheidungen gegenüber dem Betreuten | 275 |
| 2. | Folgen für den Betroffenen - ... was das für den Betroffenen bedeutet... | 276 |
| 3. | Veränderungen | 276 |
| 4. | Der Schutz des Betreuten vor dem Betreuer - ... und wer darüber wacht | 277 |
| a) | Aufsicht über den Betreuer | 277 |
| b) | Genehmigung des Betreuerhandelns | 278 |
| c) | Prüfung der Notwendigkeit der Betreuung | 278 |
| IV. | Besondere Bereiche und Konstellationen | 278 |
| 1. | Die Notwendigkeit der Koordination zweier Handlungsbefugnisse – Der Einwilligungsvorbehalt | 278 |
| 2. | Ärztliche Behandlungen | 280 |
| a) | Grundsätze | 280 |
| b) | Zwangsbehandlung | 282 |
| c) | Sterilisation | 284 |
| 3. | Freiheitsentziehende Maßnahmen | 284 |
| a) | Überblick | 284 |
| b) | Die freiheitsentziehende Unterbringung | 285 |
| c) | Sonstige freiheitsentziehende Maßnahmen in einer Einrichtung | 287 |
| d) | Exkurs: Die öffentlich-rechtliche Unterbringung | 288 |
| V. | Verfahren zur Anordnung der Betreuung | 290 |
| 1. | Die Durchführung des Verfahrens | 290 |
| a) | Verfahrensordnung | 290 |
| b) | Einleitung des Verfahrens | 290 |
| c) | Verfahrensmaximen | 290 |
| d) | Die Entscheidung | 291 |
| e) | Vorläufige Regelungen | 291 |
| 2. | Besonderheiten für Unterbringungssachen | 292 |
| 3. | Rechtsmittel | 293 |
| | Stichwortverzeichnis | 295 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|----------|---|
| Abs. | Absatz |
| AdVermiG | Adoptionsvermittlungsgesetz |
| AktG | Aktiengesetz |
| Art. | Artikel |
| AufenthG | Aufenthaltsgesetz |
| AsylG | Asylgesetz |
| BAföG | Bundesausbildungsförderungsgesetz |
| BAG | Bundesarbeitsgericht |
| BeurkG | Beurkundungsgesetz |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BNotO | Bundesnotarordnung |
| BSG | Bundessozialgericht |
| BT-Dr | Bundestags-Drucksache |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| BVerfGG | Bundesverfassungsgerichtsgesetz |
| EGBGB | Einführungsgesetz zum BGB |
| EU | Europäische Union |
| FamFG | Gesetz über das Verfahren in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit |
| FamRZ | Zeitschrift für das gesamte Familienrecht |
| G | Gesetz |
| gem | gemäß |
| GewSchG | Gewaltschutzgesetz |
| GG | Grundgesetz |
| GmbHG | Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung |
| GVG | Gerichtsverfassungsgesetz |
| HGB | Handelsgesetzbuch |
| hM | herrschende Meinung |
| Hrsg | Herausgeber |
| iS | im Sinne |
| JGG | Jugendgerichtsgesetz |
| LG | Landgericht |
| nF | neue Fassung |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| NJW-RR | Neue Juristische Wochenschrift Rechtsprechungs Report |
| oa | oben aufgeführt |
| oÄ | oder Ähnliches |
| og | oben genannt |
| OLG | Oberlandesgericht |
| PflVG | Pflichtversicherungsgesetz |
| RKEG | Gesetz über die religiöse Kindererziehung |
| Rn | Randnummer |
| RPfIG | Rechtspflegergesetz |
| SaRegG | Samenspenderregistergesetz |
| SGB | Sozialgesetzbuch |
| sog | sogenannte |

| | |
|------------|--|
| StGB | Strafgesetzbuch |
| StPO | Strafprozessordnung |
| str | streitig |
| StVG | Straßenverkehrsgesetz |
| StVO | Straßenverkehrsordnung |
| TierSchG | Tierschutzgesetz |
| TPG | Transplantationsgesetz |
| ua | unter anderem |
| uÄ | und Ähnliches |
| uU | unter Umständen |
| UVG | Unterhaltsvorschussgesetz |
| VBVG | Gesetz über die Vergütung von Vormündern und Betreuern |
| VersAusglG | Versorgungsausgleichsgesetz |
| VG | Versicherungsvertragsgesetz |
| ZPO | Zivilprozessordnung |
| zT | zum Teil |

Literaturempfehlungen

Übergreifende Darstellungen

- Falterbaum, Johannes*: Rechtliche Grundlagen Sozialer Arbeit. Eine praxisorientierte Einführung, 4. Aufl., Stuttgart 2012
Kievel, Winfried/Knösel, Peter/Marx, Ansgar: Recht für Soziale Berufe. Basiswissen kompakt, 7. Aufl., München 2013
Kreft, Dieter/Münder, Johannes: Soziale Arbeit und Recht, 4. Aufl., Weinheim 1994

Zivilrecht

- Brox, Hans/Walker, Wolf-Dietrich*: Besonderes Schuldrecht, 41. Aufl., München 2017
Rüthers, Bernd/Stadler, Astrid: Allgemeiner Teil des BGB, 18. Aufl., München 2014
Schwab, Dieter/Löhning, Martin: Einführung in das Zivilrecht, 20. Aufl., Heidelberg 2016

Zur Haftung des Aufsichtspflichtigen

- Bänfer, Mathias/Tammen, Britta*: Aufsichtspflicht. Schutz von Kindern und Jugendlichen in der Erziehungshilfe. AFET-Veröffentlichung Nr. 65/2006, Hannover
Dieball, Heike/Lehman, Max Karl-Heinz: Basiswissen zu Aufsichtspflicht, Haftung und Garantstellung. Grundlegender Leitfaden rechtlicher Vorgaben für die Arbeit mit Kindern und Jugendlichen, Hannover 2014
Mayer, Günter: Aufsichtspflicht, Haftung, Versicherung für Jugendgruppenleiter, 6. Aufl., Regensburg 2014
Sahliger, Udo: Aufsichtspflicht und Haftung in der Kinder- und Jugendarbeit, 3. Aufl., Münster 1999
Schilling, Johannes: Rechtsfragen in der Jugendarbeit. Über die rechtliche Absicherung pädagogischer Ziele, 3. Aufl., Weinheim 2010

Familienrecht

- Dethloff, Nina*: Familienrecht, 31. Aufl., München 2015
Fieseler, Gerhard/Herborth, Reinhard: Recht der Familie und Jugendhilfe, 7. Aufl., München 2010
Fröschle, Tobias: Studienbuch Vormundschafts- und Pflegschaftsrecht, Köln 2012
Gastiger, Siegmund/Winkler, Jürgen: Recht der Familienhilfe. Studienbuch für die Soziale Arbeit, 2. Aufl., Freiburg 2010
Gerhardt, Peter/v. Heintschel-Heinegg, Bernd/ Klein, Michael: Handbuch des Fachanwalts Familienrecht, 10. Aufl., München/Unterschleißheim 2015
Marx, Ansgar: Familienrecht für soziale Berufe. Ein Leitfaden mit Fällen, Mustern und Übersichten, 2. Aufl., Köln 2014
Münder, Johannes/Ernst, Rüdiger/Behlert, Wolfgang: Familienrecht. Eine sozialwissenschaftlich orientierte Darstellung, 7. Aufl., Baden-Baden 2015
Oberloskamp, Helga/Marx, Ansgar: Kindschaftsrechtliche Fälle für Studium und Praxis, 6. Aufl., Heidelberg 2006
Schleicher, Hans: Jugend- und Familienrecht, 14. Aufl., München 2014
Schlüter, Wilfried: BGB – Familienrecht, 14. Aufl., Heidelberg 2013
Schnitzler, Klaus (Hrsg): Familienrecht. Münchener AnwaltsHandbuch, 4. Aufl., München 2014
Schwab, Dieter: Familienrecht, 25. Aufl., München 2017
Schumacher, Silvia/Janzen, Ulrike: Gewaltschutz in der Familie, Bielefeld 2003
Wabnitz, Reinhard J.: Grundkurs Familienrecht für die Soziale Arbeit, 4. Aufl., Stuttgart 2014

Betreuungsrecht

- Fröschle, Tobias*: Studienbuch Betreuungsrecht, 3. Aufl., Köln 2013
Jürgens, Andreas/Lesting, Wolfgang /Loer, Annette /Marschner, Rolf: Betreuungsrecht kompakt, 8. Aufl., München 2014

Thar, Jürgen/Raak, Wolfgang: Leitfaden Betreuungsrecht, 6. Aufl., Köln 2014
Zimmermann, Walter: Ratgeber Betreuungsrecht, 10. Aufl., München 2014

Kommentare

- Bamberger, Heinz Georg/Roth, Herbert (Hrsg)*: Beck'scher Online-Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch Edition 42, Stand: 1.11. 2017
- Kaiser, Dagmar/Schnitzler, Klaus/Friederici, Peter/Schilling, Roger/Rakete-Dombek, Ingeborg (Hrsg)*: NomosKommentar, BGB. Familienrecht Band 4, 3. Aufl., Baden-Baden 2014
- Damrau, Jürgen/Zimmermann, Walter*: Betreuungsrecht. Kommentar zum formellen und materiellen Recht, 4. Aufl., Stuttgart 2010
- Fröschle, Tobias (Hrsg)*: Praxiskommentar Betreuungs- und Unterbringungsverfahren, 3. Aufl., Köln 2015
- Kemper, Rainer/Schreiber, Klaus (Hrsg)*: Familienverfahrensrecht. Handkommentar, 3. Aufl., Baden-Baden 2015
- Jürgens, Andreas (Hrsg)*: Betreuungsrecht. Kommentar, 5. Aufl., München 2014
- Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch. Band 8 Familienrecht I, §§ 1297-1588, Versorgungsausgleichsgesetz, Gewaltschutzgesetz, Lebenspartnerschaftsgesetz, 7. Aufl., München 2017
- Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch. Band 9 Familienrecht II, §§ 1589-1921, SGB VIII, 7. Aufl., München 2017
- Palandt, Otto (Hrsg)*: Bürgerliches Gesetzbuch, 76. Aufl., München 2017
- Schulze, Reiner/Dörner, Heinrich/Ebert, Ina/Hoeren, Thomas/Kemper, Rainer/Saenger, Ingo/Schreiber, Klaus/Schulte-Nölke, Hans/Staudinger, Ansgar*: BGB Bürgerliches Gesetzbuch. Handkommentar, 9. Aufl., Baden-Baden 2016
- Scholz, Harald/Kleffmann, Norbert/Motzer, Stefan*: Praxishandbuch Familienrecht, 31. Aufl., München 2016

Teil I: Allgemeine Grundlagen

Kapitel 1: Recht und Rechte

I. Ein paar Grundbegriffe des Rechts – Worüber wir hier reden...

1

1. Recht

Menschliches Miteinander ist konfliktanfällig: Der Mensch lebt nicht allein auf einer Insel, sondern in einem Sozialverband. Zwangsläufig treffen unterschiedliche Vorstellungen über die Verwirklichung ihrer Leben und des Miteinander aufeinander. Um diese miteinander in Einklang zu bringen, bedarf es Spielregeln für das Zusammenleben, sog Verhaltensnormen. Sowohl Herkunft als auch Qualität dieser Verhaltensnormen sind unterschiedlich: Sie können auf Tradition oder Brauchtum beruhen, als von der Natur vorgegeben angesehen sein oder vom Gesetzgeber verbindlich vorgeschrieben sein. Zu den sozialen Verhaltensnormen gehören Bräuche, ebenso wie soziale und auch rechtliche Normen.

Soziale Normen sind gesellschaftlich geforderte, ungeschriebene Regeln. Sie werden im Regelfall freiwillig befolgt. Ihre Verletzung zieht informelle soziale Sanktionen nach sich. Diese können zT sehr einschneidend sein. Soziale Normen werden daher subjektiv durchaus als verpflichtend erlebt. Jedoch ist ihre Einhaltung nicht mit formellen Mitteln erzwingbar. 2

Beispiele: Nicht hinter dem Rücken über Kollegen tratschen; Regeln der Höflichkeit.

Auch das Recht ist Teil dieser Sozialordnung. Als **Recht** werden die von der zuständigen Instanz gesetzten verbindlichen Regeln zur Ordnung des menschlichen Zusammenlebens bezeichnet. Andere Bezeichnungen sind: Rechtsnormen, Rechtssätze, Rechtsregeln. Genau wie andere soziale Regeln soll auch das Recht die Verhältnisse zwischen den Menschen untereinander sowie zwischen Staat und Mensch ordnen (Ordnungsfunktion). Im Unterschied zu anderen sozialen Normen ist Recht jedoch unbedingt verbindlich. Ihm kommt „Zwangscharakter“ zu: Die Verletzung von Rechtsregeln kann mit formalen rechtlichen Sanktionen geahndet werden. Ihre Einhaltung ist zudem positiv erzwingbar durch besondere Instanzen: Die Gerichte. 3

Beispiel: Ansprüche aus einem Kaufvertrag sind gerichtlich einklagbar und in einem staatlichen Vollstreckungsverfahren durchsetzbar.

2. Objektives und subjektives Recht

Eine für die Arbeit mit dem Recht grundlegende Unterscheidung ist die Differenzierung zwischen objektivem und subjektivem Recht. 4

Objektives Recht ist der juristische Fachausdruck für das (objektiv) vorhandene Recht als solches. Als objektives Recht wird die Summe der für jedermann geltenden Rechtsnormen bezeichnet, also die Gesetze in ihrer Gesamtheit, das geschriebene Recht sowie das Gewohnheitsrecht. Objektives Recht ist damit ein weiteres

Synonym für Recht oder Gesetz oder Norm. Unabhängig davon, ob es sich um EU-Recht, ein nationales Gesetz oder eine Satzung handelt, ob es dem öffentlichen oder dem privaten Recht zuzuordnen ist, gilt: Jedes Recht ist zugleich immer auch objektives Recht.

- 5 Für den Einzelnen ist allerdings weniger die bloße Existenz des (objektiven) Rechts interessant, als vielmehr die Frage, was das Recht ihm für Möglichkeiten gibt: Ob das Recht ihm persönlich auch ein Recht gibt, das er einfordern kann. Ist dies der Fall, so spricht man von einem (auch) **subjektiven Recht** oder Anspruch.

Erst das subjektive Recht verleiht dem Einzelnen die Macht, die (objektivrechtliche) Regelung der Norm gegenüber einem Dritten durchzusetzen. Subjektives Recht muss sich damit immer aus dem objektiven Recht ergeben. Im Privatrecht folgen aus dem objektiven Recht überwiegend auch subjektive Ansprüche.

Handelt es sich hingegen um eine lediglich objektiv-rechtliche Norm, folgt aus ihr kein einklagbares subjektives Recht. Der Bürger kann dieses Recht nicht durchsetzen, sondern allenfalls hoffen, dass es beachtet wird. Salopp gesprochen steht das Recht „nur auf dem Papier“. Der Bürger profitiert von der Norm – wenn sie beachtet wird – lediglich tatsächlich. Sie schützt ihn dann nur als sog Rechtsreflex. Lediglich objektive Normen finden sich im öffentlichen Recht, zB § 11 SGB VIII.

3. Rechtsverhältnis

- 6 Als **Rechtsverhältnis** bezeichnet man die rechtliche Sonderverbindung zwischen zwei oder mehr Personen oder aber zwischen einer Person und einer Sache.

Die für die Soziale Arbeit wichtigsten Sonderverbindungen sind das familienrechtliche Personenverhältnis sowie das Schuldverhältnis auf gesetzlicher oder vertraglicher Grundlage. Als Schuldverhältnis ist ein Rechtsverhältnis zwischen Personen definiert, die gegeneinander Ansprüche haben (§ 241 Abs. 1 BGB).

Die an dem Schuldverhältnis beteiligten Personen werden als Gläubiger und Schuldner bezeichnet. Gläubiger ist diejenige Person, die einen Anspruch besitzt. Schuldner ist diejenige Person, gegen die sich der Anspruch richtet, die also den Anspruch zu erfüllen hat und damit etwas „schuldet“.

Beispiel: Eltern sind ihren minderjährigen Kindern zur Leistung von Unterhalt verpflichtet. Sie „schulden“ ihnen Unterhalt (vgl §§ 1601 ff BGB). Die Eltern würde man als Unterhaltsschuldner, das Unterhalt gebehrende Kind als Unterhaltsgläubiger bezeichnen.

II. Rechtsquellen - Wo Recht her kommt...

- 7 Rechtliche Normen sind allgegenwärtig. Je nachdem, wer es setzt, haben sie auch unterschiedliche Namen. Will man wissen, wo Recht „herkommt“, interessiert man sich also für die sog **Rechtsquellen**, so lässt sich grob differenzieren zwischen:

- **Völkerrecht**,
- **EU-Recht** und
- **Nationalem Recht**.

- 8 Völkerrecht ist das internationale Recht. Es gilt zwischen Staaten und regelt deren Rechtsbeziehungen.

EU-Recht ist das Recht der Europäischen Union. Zum EU-Recht zählen zum einen die Staatsverträge der an der EU beteiligten Staaten zur Schaffung und Weiterentwicklung der EU selber (sog primäres Gemeinschaftsrecht). Zum anderen aber setzt die EU auch selber Recht durch ihre Organe. Dieses wird als sekundäres Gemeinschaftsrecht bezeichnet. Hierzu zählen etwa EU-Verordnungen oder EU-Richtlinien.

Der Alltag der Sozialen Arbeit ist durch die Vorschriften des **nationalen Rechts**, geschaffen durch den nationalen Gesetzgeber der Bundesrepublik Deutschland, bestimmt. Auch das nationale Recht kann unterschiedliche „Gesichter“ haben. Folgende nationale Rechtsquellen gibt es: **9**

1. Verfassung (Grundgesetz), Landesverfassungen: Grundordnung der Bundesrepublik und der Bundesländer. Sie enthalten Regeln zu Aufbau und Organisation des Staates sowie zum Verhältnis zwischen Staat und Bürgern: Die Grundrechte.
2. Bundes- bzw Landesgesetze: Gesetze sind Rechtsnormen, die vom verfassungsrechtlich vorgesehenen Organ (Parlament) im verfassungsrechtlich vorgeschriebenen Verfahren beschlossen und ordnungsgemäß bekannt gemacht, nämlich verkündet, wurden (Art. 82 GG). Man nennt sie auch „Gesetz im formellen Sinn“. Gesetze bilden den Schwerpunkt der Rechtsordnung.
3. Untergesetzliches Recht:
 - Rechtsverordnungen: Auch die Regierung darf in einigen Bereichen Rechtsnormen erlassen. Der einzige Unterschied zum Gesetz besteht im Normgeber: Rechtsverordnungen werden nicht vom Parlament erlassen, sondern von den Ministerien, also der Regierung.
 - **Satzungen**: Satzungen sind die Rechtsvorschriften, die die Kommunen und andere Körperschaften des öffentlichen Rechts (zB eine Hochschule) im Rahmen der ihnen verliehenen Autonomie erlassen. Satzungen sind ebenfalls Rechtsnormen.
 - **Gewohnheitsrecht**: Gewohnheitsrecht ist ungeschriebenes Recht. Es entsteht durch langdauernde Übung, getragen von der Rechtsüberzeugung ihrer Verbindlichkeit durch die Rechtsgemeinschaft. Normgeber sind damit die Rechtsbetroffenen selbst. Die Anerkennung von Gewohnheitsrecht ist umstritten.

Keine Gesetzesqualität haben im Grundsatz die Entscheidungen der Gerichte: Der Richter legt das Recht aus und wendet es im Einzelfall an. Er ist damit Rechtsanwender und nicht Rechtssetzer. Im Gegensatz zu einem Gesetz gilt ein Urteil daher auch nicht allgemein, sondern nur zwischen den am Rechtsstreit beteiligten Parteien. Aus diesem Grunde ist das sog „**Richterrecht**“ keine Rechtsquelle. **10**

Gleichwohl kommt richterlichen Entscheidungen in der Praxis große Bedeutung zu. Dies gilt vor allem für die höchstrichterliche Rechtsprechung durch die obersten Bundesgerichte, dem BGH, dem BSG und dem BAG. Deren Entscheidungen haben häufig grundlegende und über den entschiedenen Einzelfall hinausgehende Bedeutung. Dadurch setzen diese Gerichte selber Maßstäbe, wie Recht auszulegen ist bzw was bei Rechtslücken gilt. Auf diese Rechtsprechung werden sich Bürger in ähnlich gelagerten Fällen berufen. Die unteren Gerichtsinstanzen werden die Entscheidungen häufig beachten. Gleichwohl fehlt auch der höchstrichterlichen Rechtsprechung die typische einklagbare Verbindlichkeit eines Gesetzes.

III. Systematisierungen - ... und wie man sich darin orientieren kann

Fallbeispiel 1: Frau S sucht eine Beratungsstelle auf. Sie ist verheiratet und hat mit ihrem Ehemann drei gemeinsame Kinder. Der Ehemann hat vor längerer Zeit die Arbeit verloren. Die Frau selber ist nicht erwerbstätig. Die Familie hat aufgrund der Spielsucht des Ehemannes mittlerweile erhebliche Schulden angehäuft. Frau S ist Ausländerin. In der Beratung stellt sich heraus, dass die Kinder massive Verhaltensstörungen aufweisen. Die beratende Sozialarbeiterin hat zudem den Verdacht, dass der Ehemann gegenüber Frau und Kindern Gewalt ausübt.

1. Öffentliches und Privates Recht - Rechtsschubladen

- 11** Die für den Berufsalltag eines Sozialarbeiters relevanten rechtlichen Regeln sind sehr vielfältig. Sie finden sich verstreut in der Verfassung, in vielen Einzelgesetzen und Verordnungen. Eine erste Orientierung verschafft die grundlegende Unterteilung des Rechts in privates und öffentliches Recht.
- 12** Das **Privatrecht** (oder Zivilrecht) ist das sog Jedermannsrecht. Gegenstand des Privatrechts sind die Rechtsbeziehungen zwischen Gleichgestellten, im Regelfall Bürgern. Kennzeichnend ist eine grundsätzliche Gleichordnung der Beteiligten. Ein wesentliches Merkmal des Privatrechts sind seine großen Spielräume zur rechtlichen Gestaltung der Lebenswirklichkeit durch die Beteiligten selber, die sog Privatautonomie. Die wichtigsten Materien des Privatrechts sind im BGB geregelt. Zuständig für privatrechtliche Streitigkeiten sind die Zivilgerichte.
- 13** Zum **Öffentlichen Recht** zählen zunächst alle Rechtsnormen, die die Organisation und Verwaltung des Staates zum Gegenstand haben. Dazu gehören sämtliche Vorschriften zum Aufbau des Staates und der Verwaltung. Auch das Strafrecht gehört zum öffentlichen Recht sowie das Prozessrecht, also die Verfahrensvorschriften für das Gerichtsverfahren, in dem die subjektiven Rechte durchgesetzt werden.

Hauptgegenstand des öffentlichen Rechts ist das **Verwaltungsrecht**. Das Verwaltungsrecht regelt vor allem die Rechtsverhältnisse zwischen Staat und Bürger. Kennzeichnend ist ein grundsätzliches Über- und Unterordnungsverhältnis zwischen dem mit besonderer Hoheitsmacht ausgestatteten Staat und seinen Organen einerseits und dem Bürger andererseits.

Im Unterschied zum Privatrecht besitzt der Staat gegenüber dem Einzelnen bzw auch einer privaten Institution eine sehr viel größere Rechtsmacht als die im Grundsatz rechtlich gleichgestellten Bürger untereinander. So darf der Staat einseitig Verbote gegenüber dem Bürger aussprechen oder Verpflichtungen begründen und diese auch durchsetzen bzw ist zu besonderen Eingriffen berechtigt. Dies erfordert noch einmal besondere Regeln für das staatliche Handeln zum Schutz des Bürgers.

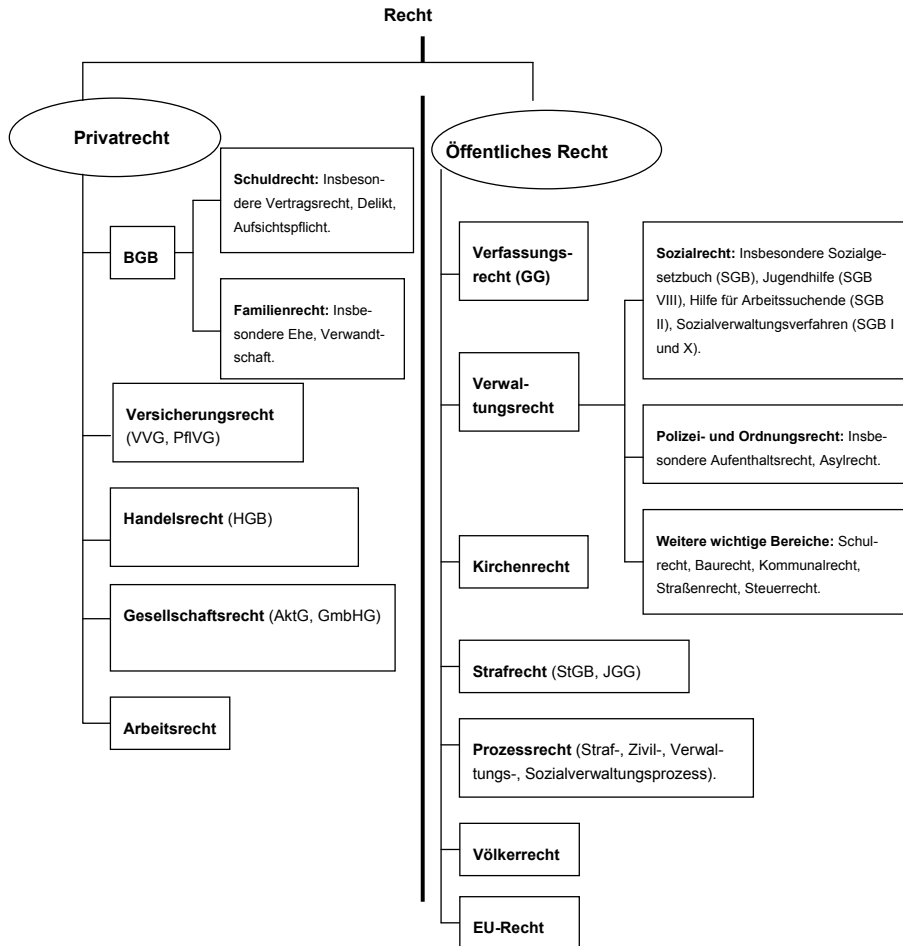
Auf der anderen Seite treffen den Staat als Hoheitsträger auch besondere Pflichten gegenüber dem Bürger. In dieser Eigenschaft ist der Staat insbesondere selber Adressat von besonderen Leistungsansprüchen durch den Bürger.

Zuständig für öffentlich-rechtliche Rechtsstreitigkeiten sind besondere Gerichte, im Bereich der Sozialen Arbeit sind dies die **Verwaltungs- und Sozialgerichte**.

- 14** Die Unterscheidung zwischen öffentlichem und privatem Recht ist für die Praxis von mehrfacher Bedeutung: Zum einen werden Privat- und öffentliches Recht von unterschiedlichen Grundsätzen beherrscht. Mit der Zuordnung zu einem der beiden Rechtsgebiete gelten automatisch bestimmte Maximen, Pflichten und Rechte der Beteiligten. Im Streitfall ist dies etwa wichtig, wenn sich die Frage stellt, wer denn

etwas beweisen muss. Zum anderen entscheidet sich an dieser Stelle grundsätzlich, welche Gerichte für den Rechtsstreit zuständig sind.

15



Im Fallbeispiel 1 etwa sind folgende Fragen dem Privatrecht zuzuordnen: Die Rechtsverhältnisse innerhalb der Familie, also die Gewaltproblematik (unter dem Aspekt des zivilrechtlichen Schutzes von Frau S gegenüber ihrem Mann); die Frage nach einer etwaigen Trennung und sogar Scheidung von Frau S einschließlich der Anschlussfragen nach der Regelung des Umgangs und der Sorge sowie etwaigen Unterhaltsansprüchen. 16

Folgende Fragen sind Gegenstand des öffentlichen Rechts: Jugendhilfe für die Kinder (SGB VIII); Unterhaltssicherung für Frau S und die Kinder im Falle der Trennung (SGB II oder XII, Unterhaltsvorschussgesetz) und der Aufenthaltsstatus von Frau S (AufenthG). Daneben stellt sich die Frage, ob ein Strafverfahren wegen der Gewalttaten gegenüber Frau S gegen Herrn S einzuleiten ist. Wird ein (zivil-, straf- oder verwaltungsrechtliches) Gerichtsverfahren eingeleitet, sind prozessrechtliche Kenntnisse nötig, wie das Verfahren einzuleiten und durchzuführen ist.

Insofern weist die zur Beratung anstehende Problematik häufig sowohl privatrechtliche als auch öffentlich-rechtliche, straf- und verfahrensrechtliche Komponenten auf.

2. Anspruchsgrundlagen und Hilfsnormen – Das Aufdröseln des Rechts

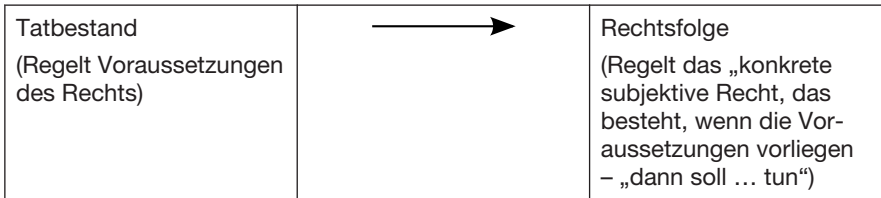
17 Das Recht wird dadurch mit Leben gefüllt, dass die Bürger ihre subjektiven Rechte geltend machen, Ansprüche erheben, die geforderte Leistung verweigern etc. Im Zentrum der Rechtsanwendung steht die Arbeit mit den einschlägigen Normen. Das erfordert an erster Stelle das Wissen um die möglichen Strukturen einer Rechtsnorm. Zu unterscheiden ist zwischen Anspruchsgrundlagen und Hilfsnormen.

18

a) Anspruchsgrundlagen

Eine **Anspruchsgrundlage** ist diejenige Norm, die den Wunsch eines Beteiligten „trifft“. Dafür muss sie zweierlei enthalten:

- Zum einen das vom Beteiligten Gewollte, also seinen Anspruch. Sie sagt immer etwas darüber aus, was das Gegenüber tun oder lassen soll, zB etwas bezahlen, aufzuhören zu schlagen etc. Das ist die sog Rechtsfolge. Erkennbar ist die Rechtsfolge an Formulierungen wie: „... ist verpflichtet“, „... hat Anspruch auf ... “. „... kann verlangen, dass...“ oder Ähnliches.
- Sodann enthält die Anspruchsgrundlage auch die Voraussetzungen für das Gewollte. Sie sagt also zugleich etwas darüber aus, wann, also unter welchen Voraussetzungen, verlangt werden kann, dass zB Jemand etwas bezahlen muss. Das ist der sog Tatbestand.



Man nennt eine Anspruchsgrundlage aus diesem Grund auch vollständige Norm. Ihr Kennzeichen ist eine „Wenn-Dann-Struktur“. Am Beispiel des § 433 BGB: *Wenn* ein Kaufvertrag geschlossen wurde (Tatbestand), *dann* hat der Käufer einen Anspruch auf Übereignung der gekauften Sache und der Verkäufer Anspruch auf Bezahlung (Rechtsfolge).

19

b) Hilfsnormen

Meistens ist allerdings nicht alles in einer einzigen Norm geregelt. Es gibt ja bei der Regelung eines Konfliktes einiges zu bedenken: Ausnahmen, Grenzen, Widerspruchsmöglichkeiten gegen den Anspruch, Begriffsbestimmungen uÄ. All diese Fragen sind in weiteren Normen geregelt, die dann zur Ergänzung, Modifikation oder Konkretisierung der Anspruchsgrundlage weiter zu berücksichtigen sind. Man nennt diese Normen auch „**Hilfsnormen**“ oder „unvollständige Rechtssätze“.

Beispiele: § 194 Abs. 1 BGB: Definition des subjektiven Rechts.

§§ 145 ff BGB: Beschreibung des Zustandekommens von Verträgen.

§§ 1591 –1592 BGB: Definition der Verwandtschaft.

§ 276 Abs. 2 BGB: Definition des Begriffs der Fahrlässigkeit.

Hinweis: Auch unvollständige Normen haben oft eine Wenn-Dann-Struktur. Im Unterschied zu vollständigen Normen regeln sie jedoch nicht auf der Rechtsfolgenseite, was jemand tun oder unterlassen soll, sondern nur was dann gilt oder wie ein Begriff zu verstehen ist.

Hilfsnormen haben immer nur Bedeutung im Zusammenhang mit einem vollständigen Rechtssatz und regeln selber nicht den Anspruch. Man zieht sie nur ergänzend heran.

Kapitel 2: Die Arbeit mit dem Recht – Das juristische Handwerkszeug

I. Die juristische Methode

Fallbeispiel 2: Der Student Sepp braucht ein neues Auto. Sein Kommilitone Klaus bietet ihm seines zum Kauf an. Sepp erklärt sich nach Besichtigung des Autos einverstanden, dieses zu dem von Klaus genannten Preis zu kaufen. Der Kommilitone Klaus möchte nun, dass Sepp das Auto abholt und bezahlt. Dazu ist Sepp jedoch nicht mehr bereit, weil er es sich mittlerweile anders überlegt hat und lieber ein Fahrrad benutzen möchte. **20**

Recht ist vor allem für den Konfliktfall gedacht: Es soll Konflikte lösen oder aber auch sie im Vorfeld vermeiden, indem es festlegt, wer welche Rechte (und auch Pflichten) hat. Nachdem ein Recht im Konfliktfall ein Gegenüber braucht, gegen das es sich richtet, wird ein Fall immer danach aufgedröselte, zwischen welchen Personen Rechtsbeziehungen bestehen. Das gibt die Konfliktfelder vor, die gelöst werden sollen. **21**

Das Raster, das den Fall bei dieser Vorgehensweise strukturiert, ist eine einfache Frage: „Wer will was von wem woraus?“ Das ist die methodische „Weltfrage“ des Rechts. Diese wird im Folgenden näher aufgeschlüsselt. **22**

1. Wer will was von wem ... - Der Prüfgegenstand

Rechtlich relevante Konflikte entstehen immer zwischen (mindestens) zwei Beteiligten. Der erste Schritt besteht daher darin, den Sachverhalt zu sichten und (bei Bedarf) mit folgender Frage die zu prüfende Fragestellung herauszuarbeiten: „Wer will was von wem?“ Mithilfe dieser Fragestellung wird der Sachverhalt geordnet und die beteiligten Personen mit ihren Interessen konkretisiert. Diese Ausgangsfrage gibt der Rechtsprüfung ihre Richtung.

Im Fallbeispiel 2 etwa liegt es nahe, zu prüfen, ob der Kommilitone Klaus (wer) von Sepp (von wem) Abnahme des Autos und Zahlung des Kaufpreises (was) verlangen kann.