

Daniela Leyhausen

**Der beschützte Umgang
gemäß § 1684 Abs. 4 BGB
als Möglichkeit
zur Aufrechterhaltung
einer Eltern-Kind-Beziehung
in problematischen Trennungs-
und Scheidungssituationen**



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

INHALTSVERZEICHNIS

| | |
|--|----|
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS | 19 |
| EINLEITUNG | 23 |
| TEIL I | |
| DAS NEUE UMGANGSRECHT UND DIE MÖGLICHKEITEN SEINER DURCHSETZUNG | 29 |
| 1. Kapitel: Die materiell-rechtlichen Grundlagen der Umgangs- befugnis nach neuem Recht | 29 |
| A. Das Umgangsrecht des Kindes gemäß § 1684 Abs. 1 1. Hs. BGB | 29 |
| I. Das eigene Umgangsrecht des Kindes | 29 |
| II. Sinn und Zweck des Umgangsrechts | 30 |
| B. Das Umgangsrecht der Eltern gemäß § 1684 Abs. 1 2. Hs. BGB | 31 |
| I. Gleichstellung aller Kinder durch ein einheitliches Umgangsrecht der Eltern | 31 |
| II. Die Eltern als Rechtsinhaber | 32 |
| III. Sinn und Zweck des elterlichen Umgangsrechts | 33 |
| 1. Das Umgangsrecht bei gemeinsamer Sorgerechtsberechtigung | 33 |
| 2. Das Umgangsrecht des alleinsorgeberechtigten Elternteils | 33 |
| 3. Das Umgangsrecht des nichtsorgeberechtigten Elternteils | 34 |
| IV. Pflichten der umgangsberechtigten Eltern | 36 |
| 1. Die Umgangsverpflichtung der Eltern gemäß § 1684 Abs. 1 BGB | 36 |
| 2. Wohlverhaltensklausel des § 1684 Abs. 2 BGB | 37 |
| C. Umfang und inhaltliche Ausgestaltung des elterlichen Umgangsrechts | 39 |
| I. Erweiterte Umgangsformen | 39 |
| II. Inhaltliche Gestaltung des Umgangs | 40 |
| 1. Regelung durch Vereinbarung der Eltern | 40 |
| 2. Umgangsregelung durch gerichtliche Entscheidung | 41 |
| a) Zuständigkeit des Familiengerichts | 41 |
| (1) Umgangsregelung im Verbundverfahren | 42 |
| (2) Isoliertes Umgangsrechtsverfahren | 43 |
| b) Konkrete Regelungsverpflichtung | 43 |

| | |
|---|-----------|
| D. Bewertung der Neuregelung zum Umgangsrecht von Kindern und Eltern..... | 44 |
| 2. Kapitel: Die Möglichkeiten zur Durchsetzung von Umgangsregelungen und zur Beilegung von Umgangskonflikten | 47 |
| A. Die Bedeutung der Aufrechterhaltung einer Eltern-Kind-Beziehung nach der Trennung der Eltern | 47 |
| I. Elterntrennung als soziale Normalität | 47 |
| II. Die Notwendigkeit der Verwirklichung von Umgangsrechten..... | 48 |
| 1. Tatsächliche Ausgangslage..... | 48 |
| 2. Die Bedeutung der Eltern-Kind-Beziehung und Folgen mangelnder Umgangkontakte..... | 49 |
| B. Maßnahmen des neuen Rechts zur Sicherung von Umgangsrechten aufgrund der gesetzgeberischen Zielsetzung | 52 |
| I. Die Beratung und Unterstützung durch die Träger der Jugendhilfe..... | 52 |
| 1. Die Reorganisationshilfe gemäß § 17 Abs. 1 Nr. 3, Abs. 2 KJHG | 52 |
| 2. Besondere Unterstützung bei der Ausübung des Umgangsrechts gemäß § 18 KJHG..... | 54 |
| II. Maßnahmen des Familiengerichts zur Beilegung von Umgangskonflikten und der Durchsetzung von Umgangsregelungen..... | 55 |
| 1. Hinwirkungspflicht des Familiengerichts nach § 52 Abs. 1 Satz 1 FGG ... | 55 |
| 2. Hinweispflicht des Familiengerichts nach § 52 Abs. 1 Satz 2 FGG | 56 |
| 3. Das gerichtliche Vermittlungsverfahren nach § 52 a FGG..... | 57 |
| a) Sinn und Zweck des Vermittlungsverfahrens | 57 |
| b) Verfahrenseinleitung und Erörterung | 58 |
| 4. Maßnahmen zur Durchsetzung der Umgangsregelung mit Eingriffscharakter | 58 |
| a) Anordnungen des Familiengerichts gemäß § 1684 Abs. 3 Satz 2 BGB | 58 |
| b) Die Vollstreckung der Umgangsregelung durch Zwangsmaßnahmen ... | 59 |
| c) Abänderung der elterlichen Sorgeberechtigung | 62 |
| C. Bewertung der dargestellten Maßnahmen unter Berücksichtigung der sozial- und verfahrensrechtlichen Neuregelungen..... | 62 |

| | |
|--|-----------|
| TEIL II | |
| DIE BESCHRÄNKUNG DER UMGANGSBEFUGNIS NACH | |
| NEUEM RECHT | 67 |
| 1. Kapitel: Die Notwendigkeit der Beschränkung des Umgangsrechts | |
| in besonderen Problemsituationen..... | 67 |
| A. Problemsituationen aufgrund hochstrittiger elterlicher Auseinander- | |
| setzungen | 68 |
| I. Verfeindung der Eltern und entgegenstehender Wille des Kindes..... | 68 |
| II. Traumatisierung des Kindes | 69 |
| III. Entfremdung des Kindes vom Umgangsberechtigten..... | 69 |
| B. Problemsituationen aufgrund von Eigenschaften oder Verhaltens- | |
| weisen des umgangsberechtigten Elternteils..... | 71 |
| I. Dem Umgangszweck zuwiderlaufende Motivation des Umgangs- | |
| berechtigten..... | 71 |
| II. Inhaftierung des Umgangsberechtigten | 71 |
| III. Verdacht auf Entführung des Kindes | 72 |
| IV. Sexueller Mißbrauch/Verdacht des sexuellen Mißbrauchs | 72 |
| V. Schwere Erkrankung des Umgangsberechtigten..... | 73 |
| 2. Kapitel: Möglichkeiten und Voraussetzungen für die Einschränkung | |
| und den Ausschluß des Umgangsrechts nach | |
| § 1684 Abs. 4 BGB | 74 |
| A. Änderungen in § 1684 Abs. 4 BGB im Vergleich zu § 1634 Abs. 2 | |
| Satz 2 BGB a.F. | 74 |
| I. Erforderlichkeit der Differenzierung zwischen persönlichem Kontakt | |
| und anderen Umgangsformen | 74 |
| II. Einschränkung und Ausschluß des Vollzugs früherer Entscheidungen..... | 75 |
| B. Die Beschränkung des Umgangsrechts gemäß § 1684 Abs. 4 | |
| Satz 1 BGB..... | 76 |
| I. Die Eingriffsvoraussetzung des § 1684 Abs. 4 Satz 1 BGB | 76 |
| 1. Die Erforderlichkeit der Maßnahme..... | 77 |
| 2. Das konkrete Kindeswohl als Bezugspunkt für die Umgangs- | |
| beschränkung | 78 |

| | |
|--|------------|
| II. Einschränkungen des Umgangsrechts | 79 |
| 1. Räumliche Einschränkung durch örtliche Vorgaben | 80 |
| 2. Zeitliche Einschränkung | 81 |
| a) Aufgrund des geringen Alters des Kindes | 81 |
| b) Aufgrund anderer Problemsituationen..... | 82 |
| 3. Einschränkung durch Erteilung von Auflagen | 83 |
| a) Bestimmung der Abwesenheit eines Dritten..... | 83 |
| b) Erteilung bestimmter Verhaltensanforderungen..... | 85 |
| III. Ausschluß des Umgangsrechts | 86 |
| IV. Dauer der Einschränkung bzw. des Ausschlusses nach § 1684 | |
| Abs. 4 Satz 1 BGB..... | 87 |
| | |
| C. Die Beschränkung des Umgangsrechts gemäß § 1684 Abs. 4 | |
| Satz 2 BGB | 90 |
| | |
| I. Die Eingriffsvoraussetzung des § 1684 Abs. 4 Satz 2 BGB | 90 |
| 1. Gefährdung des Kindeswohls | 91 |
| 2. Restriktive Anwendbarkeit der Bestimmung..... | 92 |
| II. Einschränkung und Ausschluß nach § 1684 Abs. 4 Satz 2 BGB | 93 |
| III. Dauer der Umgangsbeschränkung | 93 |
| | |
| D. Die Einschränkung des Umgangsrechts gemäß § 1684 Abs. 4 | |
| Satz 3 und 4 BGB | 94 |
| | |
| I. Die Anordnungsbefugnis des Familiengerichts zum beschützten Umgang..... | 94 |
| II. Die Eingriffsvoraussetzung des § 1684 Abs. 4 Satz 3 BGB | 94 |
| | |
| TEIL III | |
| DER BESCHÜTZTE UMGANG | |
| - eine historische und rechtstatsächliche Darstellung - | 97 |
| | |
| 1. Kapitel: Einführung..... | 97 |
| | |
| A. Gesetzgeberische Zielsetzung..... | 97 |
| | |
| B. Begriffsbestimmung..... | 98 |
| | |
| 2. Kapitel: Historischer Rückblick und Hintergrund einer Umgangs- | |
| regelung in Anwesenheit eines Dritten | 100 |
| | |
| A. Entstehungsgeschichte des beschützten Umgangs auf Grundlage | |
| der bisherigen Rechtsvorschriften | 100 |

| | |
|--|------------|
| I. Das „beaufsichtigte“ Verkehrsrecht bis 1958 | 100 |
| II. Die „Überwachung“ des Verkehrsrechts bis 1976 | 102 |
| III. Das „beschützte“ Umgangsrecht nach dem Inkrafttreten des 1. EheRG, SorgeRG und KJHG | 104 |
| 1. Die Vereinbarung oder Anordnung des beschützten Umgangs durch die Familiengerichte auf Grundlage des § 1634 Abs. 2 Satz 2 BGB a.F. | 106 |
| 2. Die Anordnung eines Umgangspflegers gemäß § 1634 Abs. 2 Satz 2 BGB a.F. i.V.m. § 1671 Abs. 5 Satz 1 BGB a.F. | 107 |
| B. Themenerörterung in der Literatur | 109 |
| 3. Kapitel: Eine rechtstatsächliche Darstellung des beschützten Umgangs | 111 |
| A. Die Umsetzung beschützter Umgangsregelungen anhand exemplarischer Modellbeispiele | 111 |
| I. Das „Betreuungsmodell“ des Deutschen Kinderschutzbundes, Ortsverband Ulm/Neu-Ulm e.V. | 111 |
| II. Die Spezialberatungsstelle des Deutschen Roten Kreuzes in Berlin | 112 |
| III. Die Beratungsstelle des evangelischen Kirchenkreises Koblenz | 113 |
| B. Ergebnisse der Befragungen zum Thema „beschützter Umgang in Problemsituationen“ am Beispiel der Hansestadt Hamburg | 114 |
| I. Erfahrungswerte des Allgemeinen Sozialen Dienstes in Hamburg- Altona | 116 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 116 |
| 2. Die organisatorische Planung | 116 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 117 |
| II. Erfahrungswerte des Allgemeinen Sozialen Dienstes in Hamburg- Nord | 117 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 117 |
| 2. Die organisatorische Planung | 117 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 118 |
| III. Erfahrungswerte des Sozialen Dienstes: Frauenhäuser | 118 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 118 |
| 2. Die organisatorische Planung | 118 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 119 |

| | |
|--|-----|
| IV. Erfahrungswerte des iaf (- Interessenverband Ausländischer Frauen - Verband Binationaler Familien und Partnerschaften) | 120 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 120 |
| 2. Die organisatorische Planung | 120 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 121 |
| V. Das Konzept des Deutschen Kinderschutzbundes, Landesverband Hamburg e.V. | 121 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 121 |
| 2. Die organisatorische Planung | 121 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 122 |
| VI. Erfahrungswerte von Familienrichtern der Amtsgerichte Hamburg- Mitte, Hamburg-Altona, Hamburg-Blankenese, Hamburg-Harburg und Hamburg-Wandsbek | 122 |
| 1. Initiative und Fallgruppen | 122 |
| 2. Die organisatorische Planung | 123 |
| 3. Ziel und Bedeutung | 124 |
| C. Auswertung der Ergebnisse im Hinblick auf die rechtliche Beurteilung des beschützten Umgangs nach § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB | 125 |
| I. Initiator einer beschützten Umgangsregelung | 125 |
| II. Die organisatorische Planung zur Umsetzung einer beschützten Umgangsregelung | 126 |
| 1. Räumliche und personelle Voraussetzungen | 126 |
| 2. Festlegung der Umgangsmodalitäten | 127 |
| III. Ziel des beschützten Umgangs | 128 |
| TEIL IV | |
| DIE RECHTLICHE BEWERTUNG DER NORM DES § 1684 | |
| Absatz 4 Satz 3 und 4 BGB | 129 |
| 1. Kapitel: Der beschützte Umgang als besondere Einschränkungs- form auf Grundlage der neue Bestimmung des § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB | 129 |
| A. Die Anwesenheit einer mitwirkungsbereiten dritten Person als Merkmal des beschützten Umgangs | 129 |
| I. Funktion und Aufgaben der dritten Person bei der Durchführung einer beschützten Umgangsregelung | 129 |
| 1. Die Anwesenheit des Dritten | 130 |
| a) Die Anwesenheit in unterschiedlichen Problemsituationen | 130 |

| | |
|---|-----|
| (1) Anwesenheit bei der Übergabe des Kindes..... | 130 |
| (2) Anwesenheit bei hochstrittigen Trennungs- und Scheidungsfällen..... | 131 |
| (3) Anwesenheit zur Unterstützung kindlicher Bewältigungsstrategien..... | 131 |
| (4) Anwesenheit zum behutsamen Aufbau neuer Umgangskontakte im Falle der Entfremdung..... | 133 |
| (5) Anwesenheit zum Schutz in besonderen Gefahrensituationen..... | 134 |
| (a) Dem Umgangszweck zuwiderlaufende Motivation des Berechtigten..... | 135 |
| (b) Verdacht auf Entführung des Kindes..... | 135 |
| (c) Verwurf des sexuellen Mißbrauchs..... | 136 |
| (d) Erkrankung des Umgangsberechtigten..... | 137 |
| b) Beschützter Umgangsrahmen..... | 137 |
| (1) Umfang der Anwesenheit..... | 137 |
| (2) Art des Schutzes durch die Anwesenheit..... | 138 |
| c) Fazit..... | 139 |
| 2. Die Mitwirkungsbereitschaft des anwesenden Dritten..... | 140 |
| a) Inhaltliche Anforderungen an die Mitwirkung..... | 141 |
| (1) Neutralität gegenüber beiden Elternteilen..... | 141 |
| (2) Fachliche Qualifikation..... | 142 |
| (3) Eingriffsbefugnis des Dritten..... | 144 |
| (4) Kontinuität der Begleitung..... | 144 |
| b) Fazit..... | 145 |
| 3. Personenkreis..... | 145 |
| a) Mitarbeiter des Jugendamtes..... | 146 |
| (1) § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB im Verhältnis zu § 18 Abs. 3 Satz 4 KJHG..... | 146 |
| (a) Leistungsanspruch der Umgangsberechtigten..... | 147 |
| (b) Fazit..... | 148 |
| (2) Verantwortung der öffentlichen Jugendhilfe für die Erfüllbarkeit ihrer gesetzlichen Aufgaben..... | 149 |
| b) Mitarbeiter privater Institutionen..... | 151 |
| c) Privatpersonen..... | 151 |
| d) Fazit..... | 152 |
| II. Die Rechtsposition des Dritten in Abgrenzung zu anderen Rechtsfiguren..... | 152 |
| 1. Die rechtliche Stellung anderer Drittpersonen..... | 152 |
| a) Der Verfahrenspfleger („Anwalt des Kindes“) gemäß § 50 FGG..... | 152 |
| (1) Sinn und Zweck der Beteiligung eines verfahrensrechtlichen Dritten..... | 153 |
| (2) Rechtsposition des Verfahrenspflegers..... | 153 |
| (3) Der Verfahrenspfleger in Umgangsrechtsverfahren..... | 154 |

| | |
|---|------------|
| b) Der Mediator im Trennungs- und Scheidungsprozeß | 155 |
| c) Der Betreuer gemäß §§ 1896 ff. BGB | 155 |
| 2. Die Rechtsstellung des mitwirkungsbereiten Dritten gemäß § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB..... | 156 |
| 3. Fazit..... | 158 |
| | |
| B. Die elementaren Rahmenbedingungen des beschützten Umgangs auf Grundlage des § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB..... | 158 |
| | |
| 2. Kapitel: Die familiengerichtliche Entscheidung bei der Be- schränkung des elterlichen Umgangsrechts nach § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB i.V.m. § 1684 Abs. 4 Satz 1 bzw. Satz 2 BGB | 159 |
| | |
| A. Die kollidierenden Rechtspositionen bei der Entscheidung nach § 1684 Abs. 4 BGB..... | 160 |
| | |
| I. Das Umgangsrecht als verfassungsrechtlich verbürgtes Elternrecht gemäß Art. 6 Abs. 2 GG..... | 160 |
| 1. Verfassungsrechtliche Grundlage des Umgangsrechts von Eltern, die miteinander verheiratet sind | 160 |
| 2. Verfassungsrechtliche Grundlage des Umgangsrechts von Eltern, die nicht miteinander verheiratet sind..... | 161 |
| II. Das Persönlichkeitsrecht des Kindes gemäß Art. 2 Abs. 1 GG i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG..... | 164 |
| | |
| B. Die Abwägung unter Berücksichtigung der Bedeutung der einzelnen Grundrechtspositionen..... | 166 |
| | |
| I. Abwägung auf Grundlage der Voraussetzung des § 1684 Abs. 4 Satz 1 BGB | 166 |
| II. Abwägung auf Grundlage der Voraussetzung des § 1684 Abs. 4 Satz 2 BGB | 168 |
| III. Abwägungsvorgang bei Problemsituationen aufgrund hochstrittiger elterlicher Auseinandersetzungen..... | 169 |
| 1. Verfeindung der Eltern und entgegenstehender Wille des Kindes..... | 169 |
| a) Bedeutung des Kindeswillens bei der Interessenabwägung | 169 |
| b) Differenzierung nach Fallgruppen..... | 170 |
| 2. Traumatisierung des Kindes..... | 172 |
| 3. Entfremdung des Kindes vom Umgangsberechtigten..... | 172 |
| IV. Abwägungsvorgang bei Problemsituationen aufgrund von Eigen- schaften oder Verhaltensweisen des Umgangsberechtigten | 173 |

| | |
|--|------------|
| 1. Dem Umgangszweck zuwiderlaufende Motivation des Umgangs- berechtigten..... | 173 |
| 2. Inhaftierung des Umgangsberechtigten | 174 |
| 3. Verdacht auf Entführung des Kindes..... | 175 |
| 4. Sexueller Mißbrauch/Verdacht des sexuellen Mißbrauchs | 176 |
| 5. Schwere Erkrankung des Umgangsberechtigten..... | 179 |
| C. Die Anordnung des beschützten Umgangs durch das Familiengericht | 180 |
| I. Abwägung bei der Anordnung gemäß § 1684 Abs. 4 Satz 3 BGB..... | 180 |
| II. Berücksichtigung der elementaren Rahmenbedingungen für die Umsetzung einer beschützten Umgangsregelung..... | 182 |
| III. Die Entscheidung des Familiengerichts..... | 183 |
| 3. Kapitel: Verfahrensrechtliche Anforderungen an das Familien- gericht bei der Anordnung des beschützten Umgangs | 184 |
| A. Allgemeine Pflichten des Familiengerichts im Rahmen eines Umgangsrechtsverfahrens..... | 184 |
| I. Aufklärungspflicht des Familiengerichts gemäß § 12 FGG..... | 184 |
| 1. Ermittlung der Entscheidungskriterien durch familienpsychologische Gutachten..... | 185 |
| 2. Die Besonderheiten bei der Aufklärung des Verdachts des sexuellen Mißbrauchs | 186 |
| II. Gerichtliche Anhörungspflichten | 187 |
| 1. Die Anhörung der Eltern gemäß § 50 a FGG i.V.m. § 52 FGG | 187 |
| 2. Die Anhörung des Kindes gemäß § 50 b FGG | 188 |
| 3. Die Anhörung des Jugendamtes gemäß § 49 a Abs. 1 Nr. 4 FGG i.V.m. § 50 KJHG | 190 |
| B. Besonderheiten bei der Anordnung des beschützten Umgangs nach § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB | 192 |
| I. Die verfahrensrechtliche Beteiligung des Dritten | 192 |
| II. Anforderung einer Berichtsmittelung | 193 |
| 1. Auskunftspflicht gegenüber dem Familiengericht..... | 193 |
| 2. Schweigepflicht | 194 |
| 3. Auskunfts- und Verschwiegenheitspflicht bei Jugendamts- mitarbeitern..... | 194 |

| | |
|--|------------|
| 4. Kapitel: Rückwirkung der Neuregelung auf eine veränderte Praxis | 197 |
| A. Bewertung der Neuregelung des § 1684 Abs. 4 Satz 3 und 4 BGB | 197 |
| B. Die Zusammenarbeit von Familiengericht und Trägern der Jugendhilfe..... | 199 |
| RESÜMEE | 203 |
| LITERATURVERZEICHNIS | 205 |
| ANHANG: Konzeption „Betreuter Umgang“ des Kinderschutzbundes, Landesverband Hamburg e.V. | 213 |