

Zeitschrift
für das gesamte
Familienrecht
mit
Betreuungsrecht
Erbrecht
Verfahrensrecht
Öffentlichem Recht

Fam RZ

Begründet von Friedrich Wilhelm Bosch

Gesamtschriftleitung:

Dr.-Gessler-Straße 20
93051 Regensburg

Prof. Dr. Dr. h.c.
Peter Gottwald

Prof. Dr. Dr. h.c.
Dieter Schwab

Prof. Dr. Anatol Dutta,
M. Jur. (Oxford)

weitere Schriftleitung:

Helmut Borth,
Präsident des AmtsG a. D.

Dr. Stephan Hammer,
Richter am KG

Prof. Dr. Angie Schneider

Aus dem Inhalt

Helmut Borth

Unterhaltspflicht im nichtparitätischen Wechselmodell 405

Torsten Obermann

Gerichtliche Umgangsregelung – von Amts wegen oder
nur auf Antrag? 409

Falk Bernau

Die Haftung von Aufsichtspflichtigen aus § 832 BGB 415

EuGHMR: Geschlechtsneutraler Eintrag einer inter-
geschlechtlichen Person (m. Anm. **Alix Schulz**) 450

BGH: Übermittlung und Verwertung eines Sachverständigen-
gutachtens (m. Anm. **Georg Dodegge**) 472

OLG Koblenz: Ehegatteninnengesellschaft und Nutzungs-
entschädigung (m. Anm. **Reinhardt Wever**) 427

LG Baden-Baden: Schadensersatz wegen fehlgeschlagenem
Versorgungsausgleich (m. Anm. **Helmut Borth**) 431

OLG München: Externe Teilung einer Direktzusage der betrieblichen
Altersversorgung bei Rentenbezug (m. Anm. **Elke Bühner**) 435

AmtsG Hamburg-Bergedorf: Anhörung und Information des
10-jährigen Kindes bei Stiefkindadoption (m. Anm. **Andreas Botthof**) 440

OLG Köln: Kindeswohldienlichkeit einer ausländischen
Minderjährigenadoption (m. Anm. **Tobias Helms**) 443

AmtsG Frankfurt/M.: Kein gerichtliches „Negativattest“ bei
Ehegattennotvertretung (m. Anm. **Andreas Spickhoff**) 476

Tagesaktuelle Meldungen unter www.famrz.de

22. Wissenschaftliches Symposium des Instituts für Notarrecht

Am **Freitag, den 23. Juni 2023**
findet das 22. Wissenschaftliche Symposium des Instituts für Notarrecht an der Universität Würzburg statt. Die Veranstaltung behandelt notarspezifische Themen, wobei das übergeordnete Thema in diesem Jahr „2023: Familie und Recht“ lautet.

Anmeldungen:
Institut für Notarrecht an der Universität Würzburg
Gerberstraße 19 | 97070 Würzburg
Fax: 0931 - 35576225 | **E-Mail:** notrv@dnoti.de
Internet: www.notrv.de

Einstweiliger Umgangsausschluss bei sexuellem Missbrauchsverdacht

BVerfG, Beschluss v. 20.1.2023 – 1 BvR 2345/22

1. Zum einstweiligen Umgangsausschluss bei sexuellem Missbrauchsverdacht und ablehnender Haltung der 6- und 10-jährigen Kinder.

2. Um dem Elternrecht aus Art. 6 II S. 1 GG Rechnung zu tragen, müssen die Fachgerichte bei einem länger andauernden oder einem unbefristeten Umgangsausschluss grundsätzlich die dem Kind drohenden Schäden ihrer Art, Schwere und Eintrittswahrscheinlichkeit nach konkret benennen (vgl. *BVerfG*, FamRZ 2022, 1286, m. Anm. *Keuter*).

3. Je gewichtiger der zu erwartende Schaden für das Kind, desto geringere Anforderungen müssen an den Grad der Wahrscheinlichkeit gestellt werden, mit der auf eine drohende oder erfolgte Verletzung geschlossen werden kann, und desto weniger belastbar muss die Tatsachengrundlage sein, von der auf die Gefährdung des Kindeswohl geschlossen wird (vgl. *BVerfG*, FamRZ 2023, 49, m. Anm. *Billhardt*).

4. Nach gut elf Monaten ohne Umgangskontakte mit den Kindern muss das Familiengericht dafür Sorge tragen, zügig zu einer Hauptsacheentscheidung zu gelangen. Bis dahin bedarf es angesichts bislang noch ungesicherter Erkenntnisse über das Vorliegen von sexuellem Missbrauch einer regelmäßigen Überprüfung, ob der einstweilige Umgangsausschluss aufrechterhalten oder verändert werden muss.

(Leitsätze der Redaktion)

Anm. d. Red.: Die Entscheidung wird veröffentlicht in FamRZ 2023, Heft 7, m. Anm. d. Red.

Unmittelbare Anordnung von Ordnungshaft zur Vollstreckung einer Kindesherausgabe

OLG Celle, Beschluss v. 31.1.2023 – 10 WF 135/22

1. Kommt ein Elternteil einer vollstreckbaren Verpflichtung zur Herausgabe eines Kindes an den anderen Elternteil nicht nach, kann bei hartnäckiger und nachhaltiger Weigerung unmittelbar auf Ordnungshaft erkannt werden.

2. Dies gilt umso mehr, wenn der zur Herausgabe berufene Elternteil bereits anlässlich der früheren Anhörung im Sorgerechtsverfahren auf eine solche mögliche Vorgehensweise hingewiesen worden ist.

3. Die Festsetzung eines Ordnungsmittels erfordert bei Zuwiderhandlungen, die über einen längeren Zeitraum andauern, dass sie sich auf einen bestimmten Zeitraum bezieht, in dem

auch die Vollstreckung aus dem Herausgabebeschluss nicht eingestellt gewesen ist und für den ein Ordnungsmittelantrag des Gläubigers vorliegt, zu welchem dem Schuldner rechtliches Gehör gewährt worden ist.

Erzwingung der Anhörung des Kindes

OLG Karlsruhe, Beschluss v. 11.1.2023 – 5 WF 138/22

Zur Erzwingung der Anhörung des Kindes durch das Gericht kommt weder die Festsetzung von Ordnungsmitteln nach § 33 III FamFG noch die Festsetzung von Zwangsmitteln nach § 35 I FamFG in Betracht.

Anm. d. Red.: Die Entscheidung wird veröffentlicht in FamRZ 2023, Heft 7, m. Anm. *Beate Jokisch*.

Recht zum Rücktritt vom Vertrag zugunsten Dritter

BGH, Beschluss v. 9.12.2022 – V ZR 68/22

1. Das in § 1812 BGB für bestimmte Verfügungen vorgesehene Genehmigungserfordernis besteht bei der Nachlassverwaltung nicht.

2. a) Das Recht, im Falle von Leistungsstörungen von dem Vertrag zurückzutreten (hier: gem. § 323 I BGB), steht bei einem Vertrag zugunsten Dritter grundsätzlich dem Versprechensempfänger und nicht dem Dritten zu. Auch eine Zustimmung des Dritten ist zur Wirksamkeit des Rücktritts nicht erforderlich, selbst wenn das Recht des Dritten unwiderruflich ist.

b) Nicht ausgeschlossen ist allerdings eine Vereinbarung zwischen Versprechensempfänger und Versprechendem, dass das Rücktrittsrecht dem Dritten zustehen soll. Möglich ist es zudem, dass der Versprechensempfänger sein Rücktrittsrecht an den Dritten abtritt oder diesen zur Ausübung des Rücktrittsrechts ermächtigt.

Anm. d. Red.: Die Entscheidung wird veröffentlicht in FamRZ 2023, Heft 7.

FamRZ Online.Seminare – stets auf dem neuesten Stand

Die FamRZ bietet Ihnen gemeinsam mit der GJI Gesellschaft für Juristen-Information Online.Seminare und Online.Kongresse an.

Für 2023 werden folgende **Online.Seminare in Kooperation mit der GJI** angeboten (jeweils inklusive kurzer Pause):

- Rechtsfachwirtin *Sabine Jungbauer*
Innovative Vergütungsvereinbarungen im Familienrecht und Erbrecht
Termin: Freitag, 17.3.2023, 9.30 – 12.15 Uhr
- Notar und Fachanwalt für Familienrecht *Wolfgang Schwackenberg*
Betreuungsmodelle und -zeiten im Unterhaltsrecht
Termin: Mittwoch, 22.3.2023, 15.30 – 18.15 Uhr
- Notar Dr. *Dietmar Weidlich*
Haftungsgefahren bei der Regulierung von Ansprüchen im Familienrecht und Erbrecht
Termin: Freitag, 24.3.2023, 14.30 – 17.15 Uhr
- Fachanwalt für Familienrecht *Argiris Balomitis*
(Ferien-)Immobilien im Ausland bei Trennung, Scheidung und Tod
Termin: Mittwoch, 29.3.2023, 15.30 – 18.15 Uhr

Die aktuellen Seminarangebote für das Jahr 2023 und weitere Informationen sowie die Möglichkeit zur Anmeldung finden Sie unter

famrz.de/onlineseminare

Herausbergremium und Beirat der FamRZ

Herausgeber und Herausgeberinnen:

Rechtsanwalt Dr. L. Bergschneider · Prof. Dr. W. Bienwald (†) · Präsident des AmtsG a. D. H. Borth · Rechtsanwalt R. Bosch · Richter am BGH Dr. A. Botur · Vors. Richter am BGH a. D. H.-J. Dose · Prof. Dr. A. Dutta, M. Jur. (Oxford) · Direktor des AmtsG A. Frank · Prof. Dr. Dr. h.c. H. F. Gaul · Ministerialdirigentin Dr. D. Goerdeler · Vors. Richterin am OLG Prof. Dr. I. Götz · Prof. Dr. Dr. h.c. P. Gottwald · Vors. Richterin am BGH a. D. Dr. M.-M. Hahne · Richter am KG Dr. S. Hammer · Prof. Dr. T. Helms · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. D. Henrich · Vors. Richter am OLG a. D. Dr. G. Kemnade · Richter am BGH Prof. Dr. F. Klinkhammer · Prof. Dr. E. Koch · Vors. Richter am OLG a. D. H. Luthin · Prof. Dr. C. Mayer, LL.M. (Chicago) · Prof. Dr. Dr. h.c. W. Pintens · Rechtsanwalt R. Schlünder · Prof. Dr. A. Schneider · Vors. Richter am OLG a. D. H. Scholz · Prof. Dr. Dr. h.c. D. Schwab · Vors. Richter am OLG Prof. Dr. C. Seiler · Prof. Dipl.-Rpfl. S. Sonnenfeld · Richter am BGH a. D. Prof. Dr. T. Wagenitz · Vizepräsident des OLG a. D. R. Wever · Direktor des AmtsG a. D. Prof. S. Willutzki
in Verbindung mit der Wissenschaftlichen Vereinigung für Familienrecht e. V. (Bonn)

Internationaler Beirat:

Prof. Dr. Dr. h.c. W. Pintens (Vorsitzender), Leuven · Prof. Dr. R. E. Aebi-Müller, Luzern · Dr. B. Bugajski, Krakau · Prof. Dr. W. Breemhaar, Haren (Groningen) · Prof. Dr. O. Cvejić Jančić, Novi Sad · Prof. Dr. F. Ferrand, Lyon · Prof. Dr. J. Ferrer i Riba, Barcelona · Mag. Dr. E. Gitschthaler, Wien · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. M. Jänterä-Jareborg, Uppsala · Prof. Dr. C. Kohler, Saarbrücken · Prof. Dr. A. G. Koutsouradis, Thessaloniki · Prof. Dr. N. V. Lowe, Cardiff · Prof. Dr. A. Mączynski, Krakau · Prof. Dr. B. Novak, Ljubljana · Prof. Dr. G. de Oliveira, Coimbra · Prof. Dr. S. Patti, Rom · Prof. Dr. Dr. J. M. Scherpe, Aalborg · Dr. B. Sloan, LL.M., Cambridge · Prof. Dr. O. Szeibert, Budapest · Dr. L. Westphalová, Olomouc

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

Helmut Borth

Unterhaltspflicht im nichtparitätischen Wechselmodell 405

Torsten Obermann

Gerichtliche Umgangsregelung – von Amts wegen oder nur auf Antrag? 409

Falk Bernau

Die Haftung von Aufsichtspflichtigen aus § 832 BGB – Eine Übersicht der aktuellen Rechtsprechung 415

Dokumentation

Gesetzgebung (A. Nagel) 422

Buchbesprechungen

Schnellenbach / Normann-Scheerer / Giers / Thielke, Betreuungsrecht für die Praxis – Das neue Recht ab 1.1.2023, FamRZ-Buch 3 (W.-A. Böhm) 423

Socha, Vormundschaft und Pflegschaft in der Rechtspraxis – Das neue Recht ab 1.1.2023, FamRZ-Buch 45 (W. Keuter) 424

Gerichtsentscheidungen

1. Namensrecht

OVG Münster 15. 9.2022 17 A 3319/20 §§ 1355 BGB, 1, 3 NÄG: Keine Aufgabe oder Änderung eines nicht geführten Geburtsnamens 425

OLG Dresden 23. 9.2022 21 W 32/22 §§ 1757, 1767 II BGB: Bindungswirkung einer fehlerhaften Namensbestimmung 426

2. Ehewohnung

OLG Koblenz 7. 9.2022 9 UF 123/22 § 1361b III BGB: Bestehen einer Ehegatteninnengesellschaft und Nutzungsentschädigung [m. Anm. Wever, S. 430] 427

FamRZ-Newsletter

Vierzehntäglich das Wichtigste aus dem Familienrecht: famrz.de/newsletter

3. Versorgungsausgleich

LG Baden-Baden	22. 9.2022	4 O 79/21	§§ 280 I, 675, 611 BGB: Schadensersatz wegen fehlgeschlagenem Versorgungsausgleich [m. Anm. <i>Borth</i> , S. 435]	431
OLG München	25.11.2022	16 UF 568/22	§§ 14 II, 17, 45 IVersAusglG: Externe Teilung einer Direktzusage der betrieblichen Altersversorgung bei Rentenbezug [LSe m. Anm. <i>Bühner</i>]	435
OLG Brandenburg	2.11.2022	13 UF 142/22	§§ 14 II, 17VersAusglG: Zinsversprechen des ausgleichenden Anrechts bei externer Teilung	437

4. Elterliche Sorge

BVerfG	27.12.2022	1 BvR 1943/22	§§ 1684 IV BGB, 163 I FamFG, Art. 6 II, III GG: Verfassungsrechtlicher Prüfungsmaßstab bei Umgangsausschluss	438
--------	------------	---------------	--	-----

5. Adoption

AmtsG Hamburg-Bergedorf	28.11.2022	415c F 15/19	§§ 1741 BGB, 192 FamFG: Anhörung und Information des 10-jährigen Kindes bei Stiefkindadoption [m. Anm. <i>Botthof</i> , S. 442]	440
OLG Köln	9. 1.2023	II-14 UF 126/22	§§ 4 I AdWirkG, 109 I FamFG: Kindeswohldienlichkeit einer ausländischen Minderjährigenadoption [m. Anm. <i>Helms</i> , S. 448]	443

6. Allgemeines Personenrecht

EuGHMR	31. 1.2023	76888/17:Y ./. Frankreich	Art. 8 EMRK: Verpflichtung zum geschlechtsneutralen Eintrag einer intergeschlechtlichen Person [m. Anm. <i>Schulz</i> , S. 451]	450
--------	------------	------------------------------	---	-----

7. Verfahrensrecht

a) Erstinstanzliches Verfahren

BGH	15.12.2022	III ZB 18/22	§ 130d ZPO: Unverzüglichkeit der Glaubhaftmachung bei vorübergehender technischer Unmöglichkeit	453
BGH	14.12.2022	IV ZB 1/22	§§ 322 II ZPO, 387 BGB: Rechtskraftfähige Entscheidung bei Nichtberücksichtigung einer zur Aufrechnung gestellten Forderung	454

b) Prozesskostenhilfe / Verfahrenskostenhilfe

OLG Koblenz	23. 9.2022	9 UF 352/22	§§ 76 I, 68V FamFG, 113 I ZPO: Erfolgsaussicht einer Beschwerde in Sorgerechtsverfahren	455
Kammergericht	10.11.2022	16 WF 118/22	§§ 76 FamFG, 118 II ZPO: Verfahrenskostenhilfe nach Widerruf des Verfahrenskostenhilfeantrags	458
OLG Koblenz	4. 8.2022	13 UF 377/22	§§ 119 II FamFG, 917, 920 II ZPO: Drohende Veräußerung eines Hausgrundstücks als Arrestgrund [LS.]	459
OLG Bamberg	14.11.2022	2 WF 148/22	§§ 113 I FamFG, 127 III, 130d ZPO: Aktiver Nutzungszwang der Staatskasse für Einreichung elektronischer Dokumente	459

c) Rechtsmittel

BGH	16.11.2022	XII ZB 356/22	§§ 10 IV FamFG, 78b ZPO: Voraussetzungen der Beiordnung eines Notarwalts am BGH [LS.]	460
BGH	7.12.2022	XII ZB 200/22	§§ 14b I, 64 II FamFG: Elektronische Übermittlung der Beschwerdeschrift nach postalischer Beschwerdeeinlegung	461
BGH	15.12.2022	III ZR 192/21	§ 198 I, II GVG: Überprüfung und Höhe der Entschädigung bei überlanger Verfahrensdauer [LSe]	462
OLG Brandenburg	21.11.2022	13 WF 184/22	§§ 30 I FamFG, 355 II ZPO: Keine Anfechtbarkeit von Beweisanordnungen	462

d) Kosten

BGH	8.11.2022	VI ZR 379/21	§§ 420, 428, 387 BGB, 100 ZPO: Gesamt- oder Teilgläubigerschaft obsiegender Streitgenossen bezüglich eines Kosten-erstattungsanspruchs	463
OLG Naumburg	3. 2.2022	5 Wx 11/21	§§ 3 II, 115 GNotKG: Nachlassverbindlichkeiten und Geschäftswert eines notariellen Nachlassverzeichnisses	465
OLG Düsseldorf	26. 9.2022	I-10 W 77/2125 OH 7/19	§ 36 GNotKG: Geschäftswert einer Betreuungs- und Patientenverfügung	465
OLG Köln	3.11.2022	2 Wx 225/22	Nr. 22200 KV GNotKG, §§ 113, 129 ff. GNotKG: Verfahrenswert der Betreuungsgebühr bei Beurkundung verschiedener Verfahrensgegenstände	466

8. Betreuung und Unterbringung

BGH	7.12.2022	XII ZB 158/21	§ 1896 Ia BGB a.F.: Fehlender freier Wille bei Erweiterung einer Betreuung	467
-----	-----------	---------------	--	-----

BGH	30.11.2022	XII ZB 257/22	§ 1906 BGB a.F.: Betreuungsgerichtliche Genehmigung einer zivilrechtlichen Unterbringung	468
BGH	30.11.2022	XII ZB 311/22	§§ 1835 III, 1908i I BGB, 5 VVBVG: Vergütung eines als Betreuer bestellten Rechtsanwalts für Vorbereitung eines Eigeninsolvenzantrags	470
BGH	23.11.2022	XII ZB 384/22	§§ 37 II, 68 III, 319 I FamFG: Übermittlung und Verwertung eines Sachverständigengutachtens [m. Anm. <i>Dodegge</i> , S. 473]	472
BGH	14.12.2022	XII ZB 417/22	§§ 62 I, 68 III, 319 I FamFG: Gehörsverletzung in durch Zeitablauf erledigter Unterbringungssache	474
BGH	7.12.2022	XII ZB 340/22	§§ 335 I, 68 III FamFG: Anhörung und Genehmigung der geschlossenen Unterbringung [LSe]	475
BGH	7.12.2022	XII ZB 86/22	§§ 62, 329 FamFG: Begründung der Dauer einer Unterbringung in gesichertem Raum bei Maßregelvollzug [LS.]	475
AmtsG Frankfurt/M.	15. 1.2023	43 XVII 178/23 GEB	§ 1358 BGB: Kein gerichtliches „Negativattest“ bei Ehegattennotvertretung [m. Anm. <i>Spickhoff</i> , S. 476]	476
9. Erbrecht				
OLG Stuttgart	21.11.2022	8 W 320/21	§§ 1371 I, 1931 I BGB: Erbteil türkischer Ehegatten im Güterstand der türkischen Errungenschaftsgemeinschaft	477
OLG Düsseldorf	8. 7.2022	7 U 136/21	§ 2287 BGB: Keine Beeinträchtigung des Vertragserben durch Schenkung an den Pflichtteilsberechtigten	478
OLG Schleswig	7. 7.2022	60L WLw 5/22	§§ 5, 6 VI HöfeO: Voraussetzungen der Wirtschaftsfähigkeit des Hoferben	481
OLG Celle	19. 9.2022	7 W 14/22 (L)	§ 13 IV HöfeO: Nachabfindungsansprüche weichender Hoferben bei Verpachtung	486
10. Sonstiges				
BGH	20.12.2022	VI ZR 375/21	§§ 630d II, 630e II BGB: Rechtzeitige Aufklärung und Einwilligung in ärztlichen Eingriff [LSe]	488