



LAND
OBERÖSTERREICH

Eltern und Kinder

Rechte und Pflichten

Stand: Jänner 2014

Amt der Oö.
Landesregierung
Abt. Jugendwohlfahrt
Bahnhofplatz 1
4021 Linz

Mag. Peter Wienerroither

Inhaltsverzeichnis

Allgemeines	2
Abstammung des Kindes	3
Abstammung vom Ehemann der Mutter	4
Feststellung der Vaterschaft durch Anerkenntnis oder Gericht.....	4
"Durchbrechendes" Vaterschaftsanerkenntnis und "Vätertauschverfahren"	6
Medizinisch unterstützte Fortpflanzung	7
Name und Staatsbürgerschaft des Kindes	8
Name	8
Staatsbürgerschaft.....	9
Unterhalt.....	10
Unterhaltsanspruch der Kinder gegen die Eltern.....	10
Unterhaltsanspruch der Kinder gegen die Großeltern.....	13
Geltendmachung des Unterhaltsanspruchs	13
Unterhaltsvorschuss.....	14
Unterhaltsanspruch der Eltern und Großeltern gegen die Kinder.....	15
Sonstige Ansprüche.....	15
Obsorge.....	16
Obsorge für Kinder von verheirateten Eltern.....	16
Obsorge für Kinder von nicht verheirateten Eltern.....	18
Pflege und Erziehung.....	20
Vermögensverwaltung.....	22
Gesetzliche Vertretung.....	22
Entziehung oder Einschränkung der Obsorge.....	24
Recht auf persönliche Kontakte	25
Informations-, Äußerungs- und Vertretungsrecht.....	26
Regelungen für "Patchwork-Familien" und Lebensgemeinschaften.....	269
Rechtswirksames Handeln Minderjähriger.....	31
Geschäftsfähigkeit	31
Deliktsfähigkeit	32
Einwilligung in medizinische Behandlungen	32
Handlungsfähigkeit im Verfahrensrecht	34
Volljährigkeit.....	34

Allgemeines

Regelungen über die Rechte und Pflichten zwischen Eltern und Kindern enthält vor allem das Kindschaftsrecht im **Allgemeinen Bürgerlichen Gesetzbuch (ABGB)**, das mit dem Kindschafts- und Namensrechts-Änderungsgesetz 2013 umfassend reformiert wurde. Sofern nicht ausdrücklich eine andere Rechtsgrundlage angeführt ist, stammen die im Folgenden zitierten Gesetzesstellen aus dem ABGB.

- Die **allgemeinen Grundsätze** umschreibt § 137. Danach haben Eltern und Kinder einander beizustehen und mit Achtung zu begegnen. Die Rechte und Pflichten von Vater und Mutter sind gleich, soweit im Gesetz nicht anderes bestimmt ist. Die Eltern haben das Wohl ihrer minderjährigen (d.h. noch nicht 18-jährigen) Kinder zu fördern, ihnen Fürsorge, Geborgenheit und eine sorgfältige Erziehung zu gewähren. Eltern haben daher gegenüber ihren Kindern die Pflicht zur Leistung des Unterhalts und zur Obsorge (Näheres siehe Seite 10 ff und 16 ff). Die Anwendung jeglicher Gewalt und die Zufügung körperlichen oder seelischen Leids sind unzulässig (sog. "**Gewaltverbot**"). Soweit tunlich und möglich, sollen die Eltern die Obsorge einvernehmlich wahrnehmen.
- Für die **Rechte der Eltern gegenüber den Kindern** gilt ganz allgemein, dass sie nicht schrankenlos, sondern nur verantwortungsbewusst ausgeübt werden dürfen. Dem Recht steht daher immer auch eine entsprechende Pflicht gegenüber (Recht und Pflicht zur Obsorge).
- In allen das minderjährige Kind betreffenden Angelegenheiten, insbesondere der Obsorge und der persönlichen Kontakte, ist das **Wohl des Kindes (Kindeswohl)** als leitender Gesichtspunkt zu berücksichtigen und bestmöglich zu wahren (§ 138). Wichtige Kriterien bei der Beurteilung des Kindeswohls sind insbesondere eine angemessene Versorgung (mit Nahrung, medizinischer und sanitärer Betreuung, Wohnraum etc.) und eine sorgfältige Erziehung, die Fürsorge, Geborgenheit und der Schutz der körperlichen und seelischen Integrität des Kindes, seine Wertschätzung und Akzeptanz, die Förderung seiner Anlagen, Fähigkeiten, Neigungen und Entwicklungsmöglichkeiten, die Berücksichtigung der Meinung des Kindes (abhängig von dessen Verständnis und Fähigkeit zur Meinungsbildung), die Vermeidung der Gefahr für das Kind, Übergriffe oder Gewalt selbst zu erleiden oder an wichtigen Bezugspersonen mizuerleben sowie der Gefahr, rechtswidrig verbracht zu werden, verlässliche Kontakte und sichere Bindungen zu beiden Elternteilen und wichtigen Bezugspersonen, die Vermeidung von Loyalitätskonflikten und Schuldgefühlen des Kindes, die Wahrung seiner Rechte, Ansprüche und Interessen sowie die Lebensverhältnisse des Kindes, seiner Eltern und seiner sonstigen Umgebung.
- **Andere Personen** (das Gesetz spricht insoweit von "Dritten") dürfen in die elterlichen Rechte nur eingreifen, soweit ihnen dies durch die Eltern selbst (z.B. durch Erteilung einer entsprechenden Vollmacht), unmittelbar durch das Gesetz oder durch eine behördliche Verfügung gestattet ist (§ 139 Abs. 1). Eine mit einem Elternteil und dessen minderjährigem Kind nicht nur vorübergehend im gemeinsamen Haushalt lebende volljährige Person, die in einem familiären Verhältnis zum Elternteil steht (z.B. als Ehegatte/-in, Lebensgefährte/-in) hat alles den Umständen nach Zumutbare zu tun, um das **Kindeswohl zu schützen**. Soweit es die Umstände erfordern, **vertritt** sie den Elternteil auch in Obsorgeangelegenheiten des täglichen Lebens (§ 139 Abs. 2). Vgl. dazu Näheres auf Seite 29 f.

Abstammung des Kindes

Durch das Kindschafts- und Namensrechts-Änderungsgesetz 2013 wurde die rechtliche Gleichstellung ehelicher und unehelicher Kinder weiter vorangetrieben und der Begriff "uneheliches Kind" sowie das Rechtsinstitut der Legitimation aus dem ABGB beseitigt.

Mutter ist jene Frau, die das Kind geboren hat (§ 143).

Vater des Kindes ist nach § 144 Abs. 1 der Mann,

1. der mit der Mutter im Zeitpunkt der Geburt des Kindes verheiratet ist oder als Ehemann der Mutter nicht früher als 300 Tage vor der Geburt des Kindes verstorben ist oder
2. der die Vaterschaft anerkannt hat oder
3. dessen Vaterschaft gerichtlich festgestellt ist.

Soweit in Abstammungsangelegenheiten das Gericht befasst wird, hat es im sogenannten "Außerstreitverfahren" - das ist ein weniger formgebundenes Gerichtsverfahren als der "streitige" Zivilprozess - zu entscheiden.

Ganz grundsätzlich gilt für das Abstammungsrecht Folgendes:

- Die nach dem ABGB begründete Abstammung und deren Änderung sowie die Feststellung der Nichtabstammung wirken gegenüber jedermann (§ 140) und können nach dem Tod des Kindes oder des betroffenen Mannes (Vaters oder mutmaßlichen Vaters) auch von deren Gesamtrechtsnachfolgern (Erben) oder gegen diese bewirkt werden (§ 142).
- Die Fähigkeit von sogenannten "nicht Eigenberechtigten" - das sind Minderjährige oder sonst nicht voll Geschäftsfähige (z.B. Personen, die wegen geistiger Behinderung einen Sachwalter haben) -, in Abstammungsangelegenheiten rechtswirksam zu handeln, knüpft an deren Einsichts- und Urteilsfähigkeit an (zu diesem Begriff siehe auch Seite 32 f). Liegt die Einsichts- und Urteilsfähigkeit vor, können nicht Eigenberechtigte in Abstammungsangelegenheiten selbst tätig werden, allerdings nur mit Zustimmung ihres gesetzlichen Vertreters (des mit der Obsorge Betrauten - siehe Seite 22 f - bzw. des Sachwalters). Handelt in diesen Fällen der gesetzliche Vertreter, so bedarf er der Einwilligung der einsichts- und urteilsfähigen Person. Bei Minderjährigen (noch nicht 18-Jährigen) wird das Vorliegen der Einsichts- und Urteilsfähigkeit ab dem vollendeten 14. Lebensjahr (d.h. ab dem 14. Geburtstag) vermutet. Der gesetzliche Vertreter hat sich vom Wohl des Vertretenen leiten zu lassen, bedarf für seine Vertretungshandlungen aber nicht der Genehmigung des Gerichts (§ 141).

Abstammung vom Ehemann der Mutter

- Ist die **Mutter des Kindes im Zeitpunkt der Geburt verheiratet**, so gilt ihr Ehemann - selbst wenn sie von diesem schon lange getrennt lebt, die Ehe aber noch nicht aufgelöst wurde - als Vater des Kindes. Gleiches gilt, wenn das Kind innerhalb von 300 Tagen nach dem Tod des Ehemannes der Mutter geboren wird (§ 144 Abs. 1 Z. 1).

Die Abstammung des Kindes vom Ehemann der Mutter kann auf folgende Arten wieder beseitigt werden:

- durch ein sogenanntes "**durchbrechendes**" **Vaterschaftsanerkennnis** eines anderen Mannes (siehe Seite 6),
- durch ein "**Vätertauschverfahren**" (siehe Seite 6),
- durch die **Feststellung der Nichtabstammung vom Ehemann der Mutter** (§§ 151 bis 153). Dazu ist ein entsprechender Antrag beim zuständigen Bezirksgericht notwendig. Antragsberechtigt sind der Ehemann und das Kind. Ein Antrag ist aber nicht zulässig, solange die Abstammung des Kindes von einem anderen Mann feststeht. Der Antrag ist binnen zwei Jahren ab Geburt des Kindes einzubringen. Werden erst nach der Geburt Umstände bekannt, die gegen die Abstammung vom Ehemann sprechen, so beginnt die Zweijahresfrist mit diesem Zeitpunkt. Ist die antragsberechtigte Person nicht eigenberechtigt (nicht volljährig oder sonst nicht voll geschäftsfähig), fängt die Frist ab Erlangung der Eigenberechtigung neu zu laufen an. Später als 30 Jahre nach der Geburt kann nur mehr das Kind die Feststellung der Nichtabstammung beantragen. Zur Feststellung der Unmöglichkeit der Abstammung dienen im Gerichtsverfahren vor allem Sachverständigengutachten. Wird dem Antrag stattgegeben, stellt das Gericht im Beschluss fest, dass das Kind nicht vom Ehemann der Mutter abstammt. Wird der Antrag hingegen abgewiesen, ist der Ehemann der Mutter weiterhin Vater des Kindes und kann sich seinen damit verbundenen Pflichten nicht entziehen.

Feststellung der Vaterschaft durch Anerkenntnis oder Gericht

Ist die Mutter des Kindes im Zeitpunkt der Geburt des Kindes nicht verheiratet oder wird das Kind nicht innerhalb von 300 Tagen nach dem Tod des Ehemannes der Mutter geboren, ist nach dem Gesetz nur der Mann Vater des Kindes, dessen **Vaterschaft festgestellt** wurde (durch Vaterschaftsanerkennnis oder Gerichtsbeschluss; § 144 Abs. 1 Z. 2 und 3).

- Die **Feststellung der Vaterschaft** ist für das uneheliche Kind zur Wahrung seiner Rechte gegenüber seinem Vater von besonderer Bedeutung, vor allem für seinen Anspruch auf Unterhalt und sein gesetzliches Erbrecht. Deshalb trägt das Gesetz dem gesetzlichen Vertreter (das ist üblicherweise die Mutter; siehe Seite 18 f und 22 f) auf, dafür zu sorgen, dass die Vaterschaft festgestellt wird, es sei denn, dass die Feststellung der Vaterschaft für das Wohl des Kindes nachteilig ist oder die Mutter von ihrem Recht, den Namen des Vaters nicht bekannt zu geben, Gebrauch macht (§ 149 Abs. 1).

- **Unterstützung bei der Vaterschaftsfeststellung bietet der Jugendwohlfahrtsträger** (das Jugendamt), der seine Hilfe anzubieten und die Mutter auch darauf aufmerksam zu machen hat, welche Folgen es hat, wenn die Vaterschaft nicht festgestellt wird (§ 149 Abs. 2). Liegt die schriftliche Zustimmung des sonstigen gesetzlichen Vertreters vor, schreitet der **Jugendwohlfahrtsträger** (das Jugendamt) zur Feststellung der Vaterschaft - sowie gegebenenfalls auch in sonstigen Abstammungsangelegenheiten - als **Vertreter des Kindes** ein (§ 208 Abs. 2). Siehe dazu auch auf Seite 23 f.

Die Vaterschaftsfeststellung erfolgt durch ein Anerkenntnis des Mannes oder durch einen Gerichtsbeschluss.

- Ein **Vaterschaftsanerkenntnis** (§§ 145 ff) ist die Erklärung des Mannes, dass er die Vaterschaft zu diesem Kind anerkennt. Es ist auch schon vor der Geburt des Kindes möglich. Das Anerkenntnis kann nur persönlich, und zwar in erster Linie mündlich erklärt werden. Eine solche Erklärung kann vor jedem Standesamt, vor dem Jugendwohlfahrtsträger (Jugendamt), vor dem Bezirksgericht, vor einem Notar oder vor einer österreichischen Vertretungsbehörde im Ausland (Botschaft oder Konsulat) abgegeben werden. Der Anerkennende benötigt dazu seine Geburtsurkunde, seinen Staatsbürgerschaftsnachweis, einen Personalausweis und den Meldezettel. Schriftliche Anerkenntnisse müssen von einer der angeführten Stellen beglaubigt sein. Das Anerkenntnis wirkt ab dem Zeitpunkt seiner Erklärung, sofern es beim zuständigen Standesamt einlangt.
- Der Standesbeamte hat Mutter und Kind (dessen gesetzlichen Vertreter) vom Anerkenntnis zu verständigen. Die Mutter, sofern sie einsichts- und urteilsfähig und am Leben ist, oder das Kind können sodann innerhalb von zwei Jahren dagegen beim zuständigen Bezirksgericht **Widerspruch** erheben (§ 146). Dies wird sich immer dann empfehlen, wenn die Mutter der Meinung ist, der Anerkennende sei nicht der Vater des Kindes. Der Widerspruch bewirkt, dass das Gericht das Anerkenntnis für rechtsunwirksam zu erklären hat, es sei denn, es ist erwiesen, dass das Kind doch vom Anerkennenden abstammt (§ 154 Abs. 1 Z. 2). Gelingt also im Gerichtsverfahren der Beweis der Vaterschaft des Anerkennenden, bleibt das Anerkenntnis rechtswirksam.
- Ist der mutmaßliche Vater nicht bereit, seine Vaterschaft freiwillig anzuerkennen, so kann das Kind (dessen gesetzlicher Vertreter) gegen ihn einen **Antrag auf Feststellung der Vaterschaft** (§148) beim zuständigen Bezirksgericht einbringen. Als Vater hat das Gericht den Mann festzustellen, von dem das Kind abstammt (positiver Abstammungsbeweis). Auch im Vaterschaftsfeststellungsverfahren sind Sachverständigengutachten wesentliche Beweismittel. Umgekehrt kann auch der Mann, der meint, Vater des Kindes zu sein, einen Antrag auf Vaterschaftsfeststellung bei Gericht einbringen. Abgesehen von der Führung des positiven Abstammungsbeweises kann auch auf Antrag des Kindes der Mann, der mit der Mutter in der empfängnis-kritischen Zeit - zwischen dem 300. und dem 180. Tag vor der Geburt - Geschlechtsverkehr hatte, als Vater festgestellt werden, es sei denn, er weist nach, dass das Kind nicht von ihm abstammt (Vaterschaftsvermutung; widerlegbar durch Ausschlussbeweis). Diese Feststellung ist nach Ablauf von zwei Jahren nach dem Tod des Mannes nicht mehr möglich, es sei denn, das Kind weist nach, dass ihm der positive Abstammungsbeweis aus Gründen auf Seiten des Mannes nicht

gelingt (z.B. "flüchtige Männer", die sich zu Lebzeiten entzogen haben und die auch nach dem Tod nicht greifbar sind; Fälle, in denen Erben genetisches Material verschwinden lassen etc.)

"Durchbrechendes" Vaterschaftsanerkenntnis und "Vätertauschverfahren"

Mit einem sogenannten "**durchbrechenden**" **Vaterschaftsanerkenntnis** (§ 147 Abs. 2 bis 4) kann eine bereits - auf Grund einer Ehe, eines Gerichtsbeschlusses oder eines anderen Anerkenntnisses - feststehende Vaterschaft eines anderen Mannes wieder beseitigt werden. Ein solches Anerkenntnis wird unter folgenden Voraussetzungen rechtswirksam:

- Das Kind stimmt dem Anerkenntnis in öffentlicher oder öffentlich beglaubigter Urkunde zu. Für minderjährige Kinder hat der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) als gesetzlicher Vertreter die Zustimmung zu erteilen.
- Ist das Kind nicht eigenberechtigt, (z.B. noch minderjährig), muss die Mutter, sofern einsichts- und urteilsfähig, darüber hinaus den anerkennenden Mann in öffentlicher oder öffentlich beglaubigter Urkunde als Vater des Kindes bezeichnen.

Das durchbrechende Vaterschaftsanerkenntnis wirkt ab dem Zeitpunkt seiner Erklärung, sofern die Urkunden über diese Erklärungen dem Standesbeamten zukommen. Der Mann, der bereits als Vater feststand, oder die Mutter, sofern sie einsichts- und urteilsfähig sowie am Leben ist und nicht den Anerkennenden als Vater bezeichnet hat, kann gegen das Anerkenntnis bei Gericht Widerspruch erheben. Auch in diesen Fällen gilt, dass das Gericht das Anerkenntnis für rechtsunwirksam zu erklären hat, sofern nicht im Gerichtsverfahren bewiesen wird, dass das Kind vom Anerkennenden abstammt.

Auch das "**Vätertauschverfahren**" (§ 150) bietet dem Kind die Möglichkeit, bei bereits feststehender Vaterschaft die Feststellung der Vaterschaft eines anderen Mannes zu erwirken. Dem Kind stehen dabei alle Möglichkeiten der Feststellung der Vaterschaft (§ 148; siehe Seite 5 f) offen. Gelingt dem Kind der Abstammungsnachweis, so hat das Gericht im Beschluss, in dem die Vaterschaft festgestellt wird, gleichzeitig auszusprechen, dass das Kind nicht vom ersten Mann abstammt.

Das noch nicht eigenberechtigte (z.B. noch minderjährige) Kind wird bei einem solchen Antrag auf "Vätertausch" durch den gesetzlichen Vertreter vertreten. Es liegt in dessen Entscheidungsspielraum, die wahre Abstammung des Kindes feststellen zu lassen oder aber unter Berücksichtigung der konkreten familiären Situation im Interesse des Kindeswohls keinen derartigen Antrag zu stellen.

Das eigenberechtigte (volljährige) Kind kann selbstständig darüber entscheiden, seine Abstammung feststellen zu lassen.

Medizinisch unterstützte Fortpflanzung

- Eine medizinisch unterstützte Fortpflanzung – d.h. die künstliche Befruchtung einer Frau durch Anwendung medizinischer Methoden – ist nach den Bestimmungen des Fortpflanzungsmedizin-gesetzes **nur in einer Ehe oder Lebensgemeinschaft von Personen verschiedenen Geschlechts zulässig**. Ist die Mutter zum Zeitpunkt der Geburt verheiratet oder wird das Kind innerhalb von 300 Tagen nach dem Tod des Ehemanns geboren, so gilt der **Ehemann** der Mutter als Vater des Kindes. Dies gilt auch, wenn - wegen Fortpflanzungsunfähigkeit des Ehemanns - der Samen eines anderen Mannes verwendet wurde und der Ehemann dazu in einem Notariatsakt seine Zustimmung erteilt hat. In diesem Fall ist auch eine Feststellung der Nichtabstammung vom Ehemann ausgeschlossen (§ 152).
- Als Vater eines durch medizinisch unterstützte Fortpflanzung gezeugten Kindes gilt der **Lebensgefährte** der Mutter, mit dessen Samen an der Mutter in der empfängniskritischen Zeit (zwischen dem 300. und 180. Tag vor der Geburt) eine medizinisch unterstützte Fortpflanzung vorgenommen wurde. Dies gilt grundsätzlich auch, wenn - wegen Fortpflanzungsunfähigkeit des Lebensgefährten - der Samen eines anderen Mannes verwendet wurde und der Lebensgefährte dazu in einem Notariatsakt seine Zustimmung erteilt hat, es sei denn, er weist nach, dass das Kind nicht durch die Fortpflanzung, der er zugestimmt hat, gezeugt wurde (§ 148 Abs. 3). Der Mann, dessen Samen mit Zustimmung des Lebensgefährten verwendet wurde, kann aber nicht als Vater festgestellt werden (§ 148 Abs. 4). Für die Feststellung der Vaterschaft durch Anerkenntnis oder gerichtliche Entscheidung gelten im Übrigen grundsätzlich die selben Regelungen wie bei einem natürlich gezeugten Kind (§§ 145, 148).

Name und Staatsbürgerschaft des Kindes

Name

- Haben die (verheirateten) Eltern einen **gemeinsamen Familiennamen**, so erhält das Kind diesen. Es kann aber auch der im Zuge der Eheschließung von nur einem Elternteil bestimmte Doppelname zum Familiennamen des Kindes bestimmt werden (§ 155 Abs. 1).
- Haben die Eltern **keinen** gemeinsamen Familiennamen (z.B. weil sie nicht verheiratet sind oder beide Elternteile trotz Eheschließung ihren bisherigen Familiennamen weiterführen), hat eine **Namensbestimmung** (beim Standesamt) zu erfolgen. Zum Familiennamen des Kindes kann der Familienname eines Elternteils bestimmt werden. Es kann auch ein aus den Familiennamen beider Elternteile gebildeter Doppelname bestimmt werden, wobei aber höchstens zwei Teile dieser Namen verwendet werden dürfen (dies ist zu beachten, wenn etwa bereits ein oder beide Elternteile selbst Doppelnamen führen). Ein Doppelname ist durch einen Bindestrich zwischen dessen Teilen zu trennen (§ 155 Abs. 2).
- Erfolgt **keine** Bestimmung des Familiennamens durch die Eltern, erhält das Kind den **Familiennamen der Mutter** (§ 155 Abs. 3). Durch eine entsprechende Bestimmung kann das Kind aber später einen anderen Familiennamen erhalten.
- Die angeführten Möglichkeiten der Namensbestimmung stehen grundsätzlich **unbefristet** offen (z.B. auch erst längere Zeit nach der Geburt). Von der Namensbestimmung kann aber grundsätzlich nur **einmal** Gebrauch gemacht werden (§ 157 Abs. 1), außer es ändert sich der Familienname der Eltern oder eines Elternteils, die Eltern heiraten oder es tritt nachträglich in der Person eines Elternteils oder der Eltern eine Änderung ein (z.B. durch Adoption, Anerkennung der Vaterschaft, "Vätertausch") – in diesen Fällen kann der Familienname des Kindes neu bestimmt werden (§ 157 Abs. 2). Abgesehen davon besteht auch die Möglichkeit für das Kind (dessen gesetzlichen Vertreter), bei der Bezirksverwaltungsbehörde nach den Bestimmungen des Namensänderungsgesetzes eine **Namensänderung** zu beantragen. Dadurch ist etwa auch möglich, dass ein minderjähriges Kind den Familiennamen der Person erhält, der die Obsorge zukommt oder in deren Pflege es sich befindet.
- Den Familiennamen bestimmt **die mit der Pflege und Erziehung betraute Person** (§ 156 ABGB), konkret der in diesen Bereichen mit der gesetzlichen Vertretung (siehe Seite 22 f) Betraute ("Erziehungsberechtigter"; § 181 Abs. 4). Mehrere mit der Pflege und Erziehung betraute Personen haben das Einvernehmen herzustellen, es genügt aber dem Standesamt gegenüber die Erklärung einer Person, sofern diese versichert, dass die andere damit einverstanden ist oder das Einvernehmen nicht mit zumutbarem Aufwand erreicht werden kann (§ 156 Abs. 1).
- **Einsichts- und urteilsfähige** Personen bestimmen ihren Familiennamen **selbst**, wenn noch keine vorherige Namensbestimmung erfolgt ist. Die Einsichts- und Urteilsfähigkeit wird bei mündigen (d.h. zumindest 14-jährigen) Minderjährigen vermutet (§ 156 Abs. 2).

- **Den Vornamen** haben die Erziehungsberechtigten dem Kind anlässlich der Beurkundung der Geburt vor dem Standesamt zu geben.

Staatsbürgerschaft

Ein eheliches Kind erwirbt unabhängig vom Geburtsort mit der Geburt die österreichische Staatsbürgerschaft, wenn in diesem Zeitpunkt ein Elternteil österreichischer Staatsbürger ist oder es - wenn er vorher verstorben ist - am Tag seines Ablebens war. Beim unehelichen Kind ist hingegen für den Erwerb der österreichischen Staatsbürgerschaft durch Geburt aktuell Voraussetzung, dass seine Mutter in diesem Zeitpunkt österreichische Staatsbürgerin ist (§ 7 Staatsbürgerschaftsgesetz). Aufgrund einer Entscheidung des Verfassungsgerichtshofs soll es spätestens ab 2014 auch bei unehelichen Kindern für den Erwerb der österreichischen Staatsbürgerschaft reichen, wenn (nur) der Vater österreichischer Staatsbürger ist.

Unterhalt

Unterhaltsanspruch der Kinder gegen die Eltern

- Kinder (eheliche und uneheliche) haben gegenüber ihren Eltern einen Anspruch auf Unterhalt, solange sie unter Berücksichtigung ihrer Lebensverhältnisse noch nicht selbsterhaltungsfähig sind (§ 231). **Der Unterhaltsbedarf umfasst den gesamten Lebensaufwand des Kindes**, insbesondere für Nahrung, Kleidung, Wohnung, Unterricht und Erziehung, aber auch für kulturelle und sportliche Bedürfnisse, Freizeit- und Feriengestaltung sowie Taschengeld zur Befriedigung individueller Bedürfnisse.
- **Kinder haben Anspruch auf angemessenen Unterhalt**, wobei sich die Angemessenheit einerseits an den Lebensverhältnissen beider Elternteile orientiert, andererseits an individuellen Bedürfnissen des Kindes unter Berücksichtigung seiner Anlagen, Fähigkeiten, Neigungen und Entwicklungsmöglichkeiten.
- **Beide Elternteile haben zur Deckung des Kindesunterhalts nach ihren Kräften anteilig beizutragen** (§ 231 Abs. 1). Vater und Mutter haben daher nicht streng jeweils die Hälfte des Unterhalts zu leisten, es hängt vielmehr von den wirtschaftlichen Gegebenheiten (z.B. der beruflichen Stellung, der Ausbildung, den Vermögensverhältnissen) ab, in welchem Ausmaß ein Elternteil zum Unterhalt seines Kindes beizutragen hat. Jeder Elternteil muss für die Erfüllung seiner gesetzlichen Unterhaltungspflichten alle persönlichen und finanziellen Möglichkeiten (einschließlich der Berufswahl) ausschöpfen. Wenn ein Elternteil diese Verpflichtung schuldhaft (vorsätzlich oder fahrlässig) verletzt (z.B. weniger verdient als seiner Leistungsfähigkeit entspricht), wird der Unterhaltsbemessung jenes Einkommen zugrunde gelegt, das er bei zumutbarer Ausschöpfung seiner Möglichkeiten tatsächlich erzielen könnte (sogenannter "**Anspannungsgrundsatz**"). Der praktische Wert einer solchen Unterhaltsbemessung liegt in der Möglichkeit der Erlangung eines Unterhaltsvorschlusses (siehe Seite 14 f).
Der Elternteil, der den Haushalt führt, in dem das Kind betreut wird, leistet grundsätzlich dadurch seinen Beitrag zum Unterhalt des Kindes (§ 231 Abs. 2).
- **Wohnen Vater und Mutter mit dem Kind im gemeinsamen Haushalt**, so wird der Unterhalt grundsätzlich durch konkrete Betreuung des Kindes sowie durch unmittelbare Deckung seiner täglichen Bedürfnisse geleistet (**Naturalunterhalt**).

- **Kommt allerdings ein Elternteil dieser Verpflichtung nicht nach oder lebt er vom Kind getrennt** (bzw. betreut das Kind jedenfalls nicht hauptsächlich), so muss er – monatlich im voraus - **Geldunterhalt (Alimente)** entsprechend seiner wirtschaftlichen Leistungsfähigkeit leisten. Die Höhe des zu leistenden Unterhalts ist nicht ziffernmäßig im Gesetz festgelegt.

Die Rechtsprechung hat insoweit die sogenannte "**Prozentsatzmethode**" entwickelt, wonach Kindern innerhalb bestimmter Altersstufen folgende Prozentsätze des Nettoeinkommens des Unterhaltspflichtigen zustehen:

- 0 bis 6 Jahre: 16 %,
- 6 bis 10 Jahre: 18 %,
- 10 bis 15 Jahre: 20 %,
- über 15 Jahre: 22 %.

Hat der Unterhaltspflichtige weitere Sorgepflichten (für weitere unversorgte Kinder, eine Ehefrau), kann er folgende Abzüge von diesen Prozentsätzen geltend machen: Für jedes weitere Kind unter 10 Jahren 1 %, für jedes weitere Kind über 10 Jahren 2 %, für eine unterhaltsberechtigten Ehefrau (je nachdem, ob sie voll, wenig oder nichts verdient) zwischen 0 und 3 %.

Beispiel: Ein Mann ist für seine Kinder im Alter von 5 und 11 Jahren sowie für seine nicht berufstätige geschiedene Gattin, bei der die Kinder leben, unterhaltspflichtig. Er muss daher für das 5-jährige Kind 11 % (16 % minus 2 % minus 3 %) und für das 11-jährige Kind 16 % (20 % minus 1 % minus 3 %) seines Nettoeinkommens zahlen.

- Nach der Rechtsprechung besteht eine **Obergrenze an Unterhalt** ("Unterhaltsstopp" bzw. "Luxusgrenze"), die im Regelfall auch dann nicht überschritten werden soll, wenn sich – bei sehr gut verdienenden Unterhaltspflichtigen – aus der Prozentsatzmethode eine höhere Leistung ergeben würde. Diese Grenze liegt ca. beim 2- bis 2,5-Fachen des jeweiligen Regelbedarfs (bei Kindern bis zum Volksschulalter wird von der Rechtsprechung oft nur der doppelte Regelbedarf herangezogen).
- Dieser **Regelbedarf** ist jener Unterhaltsbedarf, den grundsätzlich jedes Kind einer bestimmten Altersstufe in Österreich ohne Rücksicht auf die konkreten Lebensverhältnisse seiner Eltern hat. Dabei handelt es sich um eine faktische Orientierungs- und Kontrollgröße für die konkrete Unterhaltsbemessung. Die Rechtsprechung setzt die Regelbedarfssätze jährlich fest (jeweils für 1.7. bis 30.6. des Folgejahres). Die aktuellen Sätze können dem beigelegten Ergänzungsblatt entnommen oder auch im Internet unter www.amtsvormund.at (unter "Werkzeug") abgefragt werden.
- Nach der Rechtsprechung hat der Geldunterhaltspflichtige zu seiner **steuerlichen Entlastung** auch darauf Anspruch, dass Familienbeihilfe und Kinderabsetzbetrag - die dem Elternteil zustehen, der das Kind betreut - so weit auf die Unterhaltsverpflichtung angerechnet werden, dass die Hälfte des geschuldeten Unterhalts einkommensteuerfrei bleibt. Dazu ist eine Berechnung unter Eingabe des sich nach der Prozentsatzmethode ergebenden Unterhalts und des Jahres-Bruttoeinkommens des Unterhaltspflichtigen nötig, die auch der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) vornehmen kann. Eine weitere Entlastung des Unterhaltspflichtigen steht im Ergebnis dann zu, wenn der Unterhaltsabsetzbetrag - den jeder von seinen Kindern getrennt lebende Geldunterhaltspflichtige vom Finanzamt erhält - nicht ausreicht, die gebotene steuerliche Entlastung sicherzustellen.

- **In Ausnahmefällen kann ein Kind auch einen Sonderbedarf haben.** Dabei handelt es sich nach der Rechtsprechung um Bedürfnisse, die über den Allgemein- bzw. Regelbedarf hinausgehen und durch die Momente der Außergewöhnlichkeit, Dringlichkeit und Individualität gekennzeichnet sind, also nicht weitgehend regelmäßig für die Mehrzahl der unterhaltsberechtigten Kinder einer bestimmten Altersgruppe anfallen. Vor allem geht es hier um medizinische Sonderkosten, die die Krankenkasse nicht (zur Gänze) zahlt, andererseits um Sonderausgaben für Persönlichkeitsentwicklung (insbes. Ausbildung und Talentförderung, z.B. Sonderausbildungskosten im Rahmen einer Schul- oder Berufsausbildung). Der Unterhaltspflichtige muss den Sonderbedarf aber nur dann decken, wenn er weder aus dem laufenden Unterhalt (monatliche Alimente) noch aus Sozialleistungen von dritter Seite (z.B. Krankenkasse, Pflegegeld) gedeckt werden kann. Eine Deckung aus dem laufenden Unterhalt ist dem Kind in der Regel besonders dann zumutbar, wenn der Unterhaltsbeitrag den Regelbedarf wesentlich überschreitet. Eine Verpflichtung des Unterhaltspflichtigen über die Prozentkomponente (Prozentsatzmethode) hinaus ist grundsätzlich nur ausnahmsweise (z.B. bei existenznotwendigem Sonderbedarf oder besonders förderungswürdigen Kindern) zulässig.
- **Der Unterhaltsanspruch des Kindes mindert sich,** wenn es eigene Einkünfte (z.B. eine Lehrlingsentschädigung, Erträge aus einem Vermögen) hat. Ist dies der Fall, muss das Kind bereits einen Teil seines Lebensunterhalts selbst tragen. Soweit das Kind unter Berücksichtigung seiner Lebensverhältnisse **selbsterhaltungsfähig** ist, endet die Unterhaltspflicht der Eltern zur Gänze (§ 231 Abs. 3).
- **Selbsterhaltungsfähig** ist ein Kind, das sämtliche angemessenen Unterhaltsbedürfnisse aus eigenen Mitteln auf Grund zumutbarer Beschäftigung oder aus Vermögenserträgen finanzieren kann. Die Selbsterhaltungsfähigkeit ist **vom Erreichen der Volljährigkeit grundsätzlich unabhängig**.
 - **Einerseits kann daher auch ein volljähriges Kind gegenüber seinen Eltern noch einen Unterhaltsanspruch haben,** etwa wenn es nach der Matura ein Hochschulstudium, für das es Neigung zeigt, zielstrebig verfolgt und den Eltern die Finanzierung auf Grund ihrer finanziellen Verhältnisse zumutbar ist. Dies gilt entsprechend für eine sonstige weiterführende Berufsausbildung. Mit Abschluss der Berufsausbildung tritt grundsätzlich die Selbsterhaltungsfähigkeit ein. Ab diesem Zeitpunkt gilt das Kind auch dann als selbsterhaltungsfähig, wenn es aus eigenem Verschulden kein ausreichendes Einkommen erzielt. Das Kind ist aber auch schon vor Abschluss der Berufsausbildung als selbsterhaltungsfähig anzusehen, wenn die Berufsausbildung aus seinem Verschulden gescheitert ist (z.B. bei endgültigem Studienabbruch, bei Erfolglosigkeit der Ausbildung oder grundloser Aufgabe des Lehrplatzes).
 - **Andererseits können auch Minderjährige ihren Unterhaltsanspruch verlieren,** wenn sie bereits ausreichend verdienen, wobei der einmal erloschene Unterhaltsanspruch wieder auflebt, wenn das Kind sich unverschuldet nicht mehr selbst erhalten kann. Bezüglich der für die Selbsterhaltungsfähigkeit erforderlichen Einkommenshöhe orientiert sich die Rechtsprechung bei einfachsten Verhältnissen ungefähr an der gesetzlichen Mindestpension (ASVG-Ausgleichszulagenrichtsatz; aktuelle Höhe: siehe beigelegtes Ergänzungsblatt).

Unterhaltsanspruch der Kinder gegen die Großeltern

Sind beide Elternteile zusammen nicht in der Lage, die angemessenen Unterhaltsbedürfnisse des (ehelichen oder unehelichen) Kindes zu decken, so müssen die Großeltern den fehlenden Teil aufbringen, soweit sie dazu imstande sind (§ 232). Die Unterhaltspflicht der Großeltern tritt also nicht schon dann ein, wenn sich die Eltern ihrer Verpflichtung entziehen, sondern erst, wenn die Eltern zur Leistung des Unterhalts objektiv betrachtet - z.B. wegen völliger Erwerbsunfähigkeit - nicht in der Lage sind. Außerdem hat jeder Großelternteil nur insoweit Unterhalt zu leisten, als er dadurch bei Berücksichtigung seiner sonstigen Sorgepflichten den eigenen angemessenen Unterhalt nicht gefährdet und der Enkel nicht selbst über Vermögen verfügt (z.B. ein Sparguthaben oder eine Erbschaft), welches ihm die Deckung seiner Bedürfnisse ermöglicht. Von diesen Einschränkungen abgesehen, entspricht die Unterhaltspflicht der Großeltern jedoch jener der Eltern des Kindes.

Geltendmachung des Unterhaltsanspruchs

- Soweit ein Elternteil mit dem Kind nicht im gemeinsamen Haushalt wohnt und daher Geldunterhalt leisten muss, sollte vorgesorgt werden, dass die monatlichen Unterhaltsleistungen (Alimente) rechtzeitig erbracht werden. **Eine schriftliche Festlegung des Unterhaltsbetrags (Schaffung eines "Unterhaltstitels") empfiehlt sich dabei selbst dann, wenn zwischen den Eltern über die Leistungen Einvernehmen herrscht.** Rückständige Unterhaltsansprüche müssen spätestens innerhalb von 3 Jahren geltend gemacht werden. Länger zurückliegende Ansprüche sind verjährt (§ 1480). Der Abschluss einer Unterhaltsvereinbarung (Vergleich) kann zwischen den Elternteilen vor dem zuständigen Pflegschaftsgericht oder vor dem Jugendwohlfahrtsträger (Jugendamt) erfolgen. Kommt eine solche Vereinbarung nicht zustande, so kann die Bemessung des geschuldeten Unterhalts für das minderjährige Kind ohne Einhaltung einer bestimmten Form (im sogenannten "Außerstreitverfahren") beim zuständigen Pflegschaftsgericht beantragt werden. Ist dort ein solches Verfahren anhängig oder wird es gleichzeitig anhängig gemacht, kann außerdem ein vorläufiger Unterhalt beantragt werden, der vom Gericht ohne weiteres Verfahren, höchstens aber bis zum Grundbetrag der Familienbeihilfe (aktuelle Höhe: siehe beigelegtes Ergänzungsblatt), als vorläufige Maßnahme bis zum Abschluss des Unterhaltsverfahrens zu bewilligen ist (§ 382a Exekutionsordnung).
- Der einmal durch Vereinbarung oder Gerichtsbeschluss festgelegte Unterhaltsbetrag ist nicht unabänderlich. **Eine wesentliche Änderung der Umstände, die für die Unterhaltsbemessung maßgeblich waren, kann zu einer Neubemessung führen.** Derartige Umstände sind neben dem Alter bzw. dem erhöhten Bedarf des Kindes und der Anzahl der Sorgepflichten vor allem die Einkommenssituation des unterhaltspflichtigen Elternteils. Bei einer Erhöhung des Einkommens (grundsätzlich zumindest um ca. 10 %) kann ein Antrag auf Unterhaltserhöhung gestellt werden, während der Unterhaltspflichtige eine Herabsetzung begehren kann, wenn sich seine finanzielle Situation unverschuldet (um zumindest ca. 10 %) verschlechtert haben sollte.
- **Für die Festsetzung und Durchsetzung der Unterhaltsansprüche** eines minderjährigen Kindes kann in allen Fällen die Hilfe des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts) in Anspruch genommen werden. Durch schriftliche Zustimmung des sonstigen gesetzlichen Vertreters kann der **Jugend-**

wohlfahrtsträger (das Jugendamt) in diesen Angelegenheiten zum **Vertreter des Kindes** bestellt werden (§ 208 Abs. 2). Siehe dazu auch Seite 23 f.

- **Ist das Kind bereits volljährig**, aber noch nicht selbsterhaltungsfähig (siehe Seite 12), so muss es seinen Unterhaltsanspruch gegenüber dem in Anspruch genommenen Elternteil selbst - oder durch einen bestellten Vertreter - geltend machen.

Unterhaltsvorschuss

Kommt ein Unterhaltspflichtiger seiner durch Vereinbarung (Vergleich) oder gerichtliche Entscheidung **festgesetzten Unterhaltsverpflichtung nicht nach**, so kann gegen ihn Exekution geführt werden.

Manchmal kann aber eine Exekution auch von vornherein aussichtslos sein.

- In diesen Fällen an sich leistungsfähiger aber zahlungsunwilliger Unterhaltspflichtiger haben minderjährige Kinder nach den Bestimmungen des Unterhaltsvorschussgesetzes **unter bestimmten Voraussetzungen Anspruch auf Unterhaltsvorschüsse des Bundes**, die beim zuständigen Pflegerschaftsgericht zu beantragen sind. Grundvoraussetzung ist immer, dass der Unterhaltspflichtige, nachdem der Unterhaltstitel (Vergleich oder Beschluss) rechtskräftig bzw. vollstreckbar geworden ist, den laufenden Unterhaltbeitrag nicht zur Gänze leistet. Der Antrag auf Unterhaltsvorschüsse kann dann gleichzeitig mit dem Exekutionsantrag eingebracht werden, die Erfolglosigkeit der Exekution muss nicht mehr abgewartet werden. Gleiches gilt, wenn schon die Festsetzung des Unterhaltsbeitrags aus Gründen auf Seiten des Unterhaltspflichtigen nicht gelingt (z.B. weil er sich abgesetzt hat) oder wenn er wegen des Vollzugs einer Freiheitsstrafe von mehr als einem Monat seiner Unterhaltspflicht nicht nachkommen kann.
- **Keine Unterhaltsvorschüsse** stehen hingegen zu, wenn ein Elternteil nicht leistungsfähig ist, also - objektiv betrachtet - nach seinen Kräften nicht in der Lage ist, dem Kind Unterhalt zu leisten. In diesen Fällen tritt vielmehr die Unterhaltspflicht der Großeltern ein (siehe Seite 13).
- **Werden die Vorschüsse bewilligt**, hat sie der Präsident des zuständigen Oberlandesgerichts grundsätzlich – und zwar jeweils am Monatsersten im voraus - an jenen auszuführen, der das Kind pflegt und erzieht, es sei denn, dass der gesetzliche Vertreter etwas anderes beantragt. Die Vorschüsse sind für die voraussichtliche Dauer des Vorliegens der Voraussetzungen, längstens jedoch für 5 Jahre zu bewilligen. Es kann aber immer wieder die Weitergewährung beantragt werden. Die Höhe der Vorschüsse entspricht grundsätzlich dem Unterhaltsbeitrag, der in der Vereinbarung (Vergleich) oder im Gerichtsbeschluss festgesetzt wurde. Die Obergrenze bildet allerdings der höchste Richtsatz für die Halbwaisenpension nach dem ASVG (aktuelle Höhe: siehe beigelegtes Ergänzungsblatt).
- **Bei der Beantragung von Vorschüssen** wird das Kind von demjenigen vertreten, der zur Geltendmachung der Unterhaltsansprüche des Kindes berufen ist. In jedem Fall (also auch, wenn der sonstige Vertreter des Kindes den ersten Antrag gestellt hat) wird aber mit der Zustellung des

Gerichtsbeschlusses, mit dem erstmalig Vorschüsse bewilligt werden, der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) alleiniger Vertreter des Kindes zur Durchsetzung der Unterhaltsansprüche (§ 9 Abs. 2 Unterhaltsvorschussgesetz).

- **Ändern sich die Voraussetzungen** für die Gewährung von Unterhaltsvorschüssen (z.B. wenn der Unterhaltspflichtige wieder seine Unterhaltsbeiträge zahlt), so ist dies unverzüglich dem Gericht mitzuteilen. Wer dies unterlässt, muss ebenso wie jener, der unrichtige Angaben macht, mit der Rückforderung zu Unrecht bezogener Vorschüsse rechnen (§§ 21, 22 Unterhaltsvorschussgesetz).

Unterhaltsanspruch der Eltern und Großeltern gegen die Kinder

- Als Ausgleich für ihre früheren eigenen Unterhaltspflichten gegenüber dem Kind bzw. Enkelkind haben auch die Eltern und Großeltern einen Unterhaltsanspruch gegenüber dem Kind, wenn sie nicht mehr imstande sind, sich selbst zu erhalten (§ 234).
- Diesen Anspruch haben aber von vornherein nur diejenigen Eltern- und Großelternanteile, die nicht selbst ihre Unterhaltspflicht gegenüber dem Kind gröblich vernachlässigt haben. Außerdem haben ihnen vorrangig - d.h. bevor das Kind herangezogen werden kann - der Ehegatte oder frühere Ehegatten oder näher verwandte Vorfahren und Nachkommen Unterhalt zu leisten. Der Unterhaltsanspruch eines Eltern- oder Großelternanteils mindert sich insoweit, als ihm die Heranziehung des Stammes eines eigenen Vermögens zumutbar ist. Ferner muss ein Kind nur insoweit Unterhalt leisten, als es dadurch bei Berücksichtigung seiner sonstigen Sorgepflichten den eigenen angemessenen Unterhalt nicht gefährdet. Mehrere Kinder haben den Unterhalt an Eltern oder Großeltern anteilig nach ihren Kräften zu leisten.

Sonstige Ansprüche

Sofern diese Kosten nicht von der Sozialversicherung getragen werden, ist der Vater eines unehelichen Kindes verpflichtet, der Mutter die Kosten der Entbindung sowie die Kosten ihres Unterhalts für die ersten acht Wochen nach der Entbindung und, falls infolge der Entbindung weitere Ausgaben notwendig werden, auch diese zu ersetzen. Die Forderung ist mit Ablauf von 3 Jahren nach der Entbindung verjährt (§ 235).

Obsorge

Unter dem Begriff der "Obsorge" versteht man die Gesamtheit der elterlichen Rechte und Pflichten, die neben der Verpflichtung zur Leistung des Unterhalts bestehen.

Die Obsorge umfasst

- die Pflege und Erziehung des Kindes,
- die Verwaltung seines Vermögens und
- die Vertretung des Kindes in diesen sowie allen anderen Angelegenheiten.

Pflege und Erziehung sowie die Vermögensverwaltung umfassen auch die gesetzliche Vertretung in diesen Bereichen. Solange allerdings ein Elternteil nicht voll geschäftsfähig (z.B. minderjährig oder besachwaltet) ist, kommt ihm die Vermögensverwaltung und Vertretung nicht zu (§ 158).

Bei der Ausübung und Erfüllung der das Kind betreffenden Rechte und Pflichten ist zur Wahrung des Kindeswohls alles zu unterlassen, was das Verhältnis des Kindes zu anderen Personen, denen Rechte und Pflichten für das Kind zukommen, beeinträchtigt oder die Wahrnehmung von deren Aufgaben erschwert (sog. "**Wohlverhaltensgebot**"; § 159). Unzulässig sind daher z.B. herabwürdigende oder beleidigende Äußerungen über den anderen Elternteil oder eine Vereinnahmung des Kindes. Zu den Konsequenzen für das Kontaktrecht bei Verstößen gegen das Wohlverhaltensgebot siehe Seite 25 f.

Im Zusammenhang mit der Obsorge ist stets das **Wohl des Kindes (Kindeswohl)** als leitender Gesichtspunkt zu berücksichtigen und jene Entscheidung zu treffen, die dem Kindeswohl am besten entspricht (§ 138). Wichtige Kriterien bei der Beurteilung des Kindeswohls sind insbesondere eine angemessene Versorgung (mit Nahrung, medizinischer und sanitärer Betreuung, Wohnraum etc.) und eine sorgfältige Erziehung, die Fürsorge, Geborgenheit und der Schutz der körperlichen und seelischen Integrität des Kindes, seine Wertschätzung und Akzeptanz, die Förderung seiner Anlagen, Fähigkeiten, Neigungen und Entwicklungsmöglichkeiten, die Berücksichtigung der Meinung des Kindes (abhängig von dessen Verständnis und Fähigkeit zur Meinungsbildung), die Vermeidung der Gefahr für das Kind, Übergriffe oder Gewalt selbst zu erleiden oder an wichtigen Bezugspersonen mitzerleben sowie der Gefahr, rechtswidrig verbracht zu werden, verlässliche Kontakte und sichere Bindungen zu beiden Elternteilen und wichtigen Bezugspersonen, die Vermeidung von Loyalitätskonflikten und Schuldgefühlen des Kindes, die Wahrung seiner Rechte, Ansprüche und Interessen sowie die Lebensverhältnisse des Kindes, seiner Eltern und seiner sonstigen Umgebung.

Obsorge für Kinder von verheirateten Eltern

- **Beide Elternteile sind gleichberechtigt mit der gesamten Obsorge betraut**, wenn sie im Zeitpunkt der Geburt verheiratet sind oder sobald sie nachträglich heiraten (§ 177 Abs. 1). Sie sollen, soweit tunlich und möglich, bei der Wahrnehmung der Obsorge einvernehmlich vorgehen (§ 137 Abs. 2). Zur Vertretung des Kindes ist aber grundsätzlich jeder Elternteil für sich allein berechtigt und verpflichtet (§ 167 Abs. 1). Solange allerdings ein Elternteil (Ehegatte) nicht voll geschäftsfähig ist (noch nicht 18 Jahre alt ist oder einen Sachwalter hat), kommen ihm die Vermögensverwaltung und gesetzliche

Vertretung des Kindes nicht zu (§ 158 Abs. 2). Insoweit ist der andere Elternteil (voll geschäftsfähige Ehegatte) allein mit der Obsorge betraut.

- Ist ein Elternteil, der mit der Obsorge für das Kind gemeinsam mit dem anderen Elternteil betraut war, gestorben, ist sein Aufenthalt seit mindestens 6 Monaten unbekannt, kann die Verbindung mit ihm nicht oder nur mit unverhältnismäßig großen Schwierigkeiten hergestellt werden oder ist ihm die Obsorge ganz oder teilweise entzogen worden (siehe Seite 24 f), so ist der **andere Elternteil** insoweit **allein** mit der Obsorge betraut (§ 178 Abs. 1).
- Treten diese Verhinderungsgründe in der Obsorgeausübung aber bei jenem Elternteil auf, der bisher allein mit der Obsorge betraut war oder sind in dieser Weise beide Elternteile betroffen, so hat das Gericht unter Beachtung des Kindeswohls zu entscheiden, ob
→ der **andere Elternteil** (wenn er nicht selbst betroffen ist) oder
→ ob und welches **Großelternpaar** (Großelternanteil) oder
→ **Pflegeelternpaar** (Pflegeelternanteil)
mit der Obsorge zu betrauen ist (§ 178 Abs. 1). Dabei kommt niemandem ein Vorrecht zu, alle möglichen Obsorgeträger sind untereinander grundsätzlich gleichrangig. Wer von ihnen letztlich vom Gericht mit der Obsorge zu betrauen ist, hängt ausschließlich davon ab, was für das Wohl des Kindes am besten ist.
- Soweit aus irgendwelchen Gründen weder Eltern noch Großeltern oder Pflegeeltern mit der Obsorge betraut werden können, hat das Gericht unter Beachtung des Kindeswohls eine **andere geeignete Person** mit der Obsorge zu betrauen (§ 204). Bei der Auswahl sind Wünsche des Kindes und der Eltern zu berücksichtigen, sofern sie dem Kindeswohl entsprechen (§ 205). Nicht mit der Obsorge betraut werden dürfen nicht voll handlungsfähige Personen und Personen, von denen (besonders wegen einer durch eine strafgerichtliche Verurteilung zutage getretenen Veranlagung oder Eigenschaft) eine dem Kindeswohl förderliche Ausübung der Obsorge nicht zu erwarten ist (§ 205 Abs. 2). Lassen sich für die Betrauung mit der Obsorge weder Verwandte noch andere nahestehende oder sonst besonders geeignete Personen finden, hat das Gericht die Obsorge dem **Jugendwohlfahrtsträger** zu übertragen (§ 209).
- **„Gemeinsame Obsorge“ nach Trennung der Eltern**
Wird die Ehe oder die häusliche Gemeinschaft der Eltern aufgelöst, bleibt die **Obsorge beider Eltern aufrecht**. Sie können aber vor Gericht eine Vereinbarung schließen, wonach ein Elternteil allein mit der Obsorge betraut wird oder die Obsorge eines Elternteils auf bestimmte Angelegenheiten beschränkt wird (§ 179 Abs. 1). Sollen nach der Trennung beide Eltern mit der Obsorge betraut sein, haben diese vor Gericht eine Vereinbarung darüber zu schließen, in wessen Haushalt das **Kind hauptsächlich betreut** wird (§ 179 Abs. 2). Dieser Elternteil, dem auch das alleinige Recht zukommt, den Wohnort des Kindes zu bestimmen (§ 162 Abs. 2), muss immer mit der gesamten Obsorge betraut sein (§ 177 Abs. 4).

Die Eltern können somit folgende Vereinbarungen vor Gericht treffen:

- beide Elternteile sind mit der gesamten Obsorge betraut mit Festlegung, in wessen Haushalt das Kind hauptsächlich betreut wird;
- ein Elternteil ist mit der gesamten Obsorge betraut (jener, in dessen Haushalt das Kind hauptsächlich betreut wird), der andere nur mit Teilen der Obsorge (z.B. hinsichtlich der medizinischen Behandlung, wenn der andere Elternteil Arzt/Ärztin ist);
- nur ein Elternteil ist mit der gesamten Obsorge betraut.

Kommt binnen angemessener Frist eine solche Vereinbarung der Eltern **nicht** zustande, hat das Gericht, sofern dies dem Kindeswohl entspricht, eine vorläufige Regelung der elterlichen Verantwortung (**Phase der vorläufigen elterlichen Verantwortung**) zu treffen. Dabei trägt das Gericht für einen Zeitraum von (in der Regel) **6 Monaten** einem Elternteil, unter Aufrechterhaltung der bisherigen Obsorgeregelung, die hauptsächlichliche Betreuung des Kindes in seinem Haushalt auf und räumt dem anderen Elternteil ein derart ausreichendes Kontaktrecht ein, dass er auch die Pflege und Erziehung des Kindes wahrnehmen kann. Für diesen Zeitraum sind die Details des Kontaktrechts, der Pflege und Erziehung sowie der Unterhaltsleistung festzulegen (§ 180 Abs. 1).

Nach Ablauf des Zeitraums hat das Gericht auf Basis der Erfahrungen in der Phase der vorläufigen elterlichen Verantwortung einschließlich der Leistung des Unterhalts und nach Maßgabe des Kindeswohls **endgültig** über die Obsorge zu entscheiden. Wenn das Gericht beide Elternteile mit der Obsorge betraut (was grundsätzlich auch ohne Einvernehmen der Eltern möglich ist, falls das dem Kindeswohl am besten entspricht), hat es auch festzulegen, in wessen Haushalt das Kind hauptsächlich betreut wird (§ 180 Abs. 2). Sofern sich die Verhältnisse maßgeblich geändert haben, kann jeder Elternteil bei Gericht eine Neuregelung der Obsorge beantragen (§ 180 Abs. 3).

Obsorge für Kinder von nicht verheirateten Eltern

- Sind die Eltern zum Zeitpunkt der Geburt nicht verheiratet, ist die **Mutter allein** mit der Obsorge betraut (§ 177 Abs. 2).

Solange allerdings die Mutter selbst noch nicht voll geschäftsfähig ist (noch nicht 18 Jahre alt ist oder einen Sachwalter hat), kommt ihr die Vermögensverwaltung und Vertretung des Kindes nicht zu (§ 158 Abs. 2). In diesen Angelegenheiten ist dann bis zum Zeitpunkt des Erlangens der vollen Geschäftsfähigkeit der Mutter der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) automatisch kraft Gesetzes mit der Obsorge betraut ("**Amtsobsorge**"; § 207 Satz 2). Der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) hat daher z.B. die Ausstellung eines Reisepasses für das Kind zu beantragen, Einwilligungen hinsichtlich medizinischer Behandlungen des Kindes zu erteilen und sich auch um die Festsetzung und Durchsetzung des Unterhalts des Kindes zu kümmern. Die konkrete Pflege und Erziehung des Kindes (die Betreuung und Versorgung im Alltag) kann hingegen - unter Aufsicht des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts) - von der nicht voll geschäftsfähigen Mutter selbst besorgt werden. Sobald die Mutter die volle Geschäftsfähigkeit erlangt, gehen Vermögensverwaltung und Vertretung des Kindes automatisch auf sie über (§ 225).

- Ist die Mutter eines unehelichen Kindes gestorben, ist ihr Aufenthalt seit mindestens 6 Monaten unbekannt, kann die Verbindung mit ihr nicht oder nur mit unverhältnismäßig großen Schwierigkeiten hergestellt werden oder wurde ihr die Obsorge ganz oder teilweise entzogen, hat das Gericht unter Beachtung des Kindeswohls zu entscheiden, ob der Vater, ein Groß- oder Pflegeelternpaar(-teil) oder eine andere geeignete Person oder der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) mit der Obsorge zu betrauen ist (§§ 178, 204 ff; insoweit gilt das selbe wie oben zu Kindern verheirateter Eltern ausgeführt).
- **„Gemeinsame Obsorge“**

Auch bei Kindern nicht verheirateter Eltern ist das Modell der Obsorge beider Elternteile möglich, unabhängig davon, ob sie im gemeinsamen Haushalt leben oder nicht. Einerseits können die Eltern, sofern die Obsorge noch nicht gerichtlich festgesetzt ist, einmalig durch persönlich und gleichzeitig abgegebene Erklärungen **vor dem Standesbeamten** bestimmen, dass sie **beide** mit der (gesamten) Obsorge betraut sind (§ 177 Abs. 2), wobei diese Bestimmung binnen 8 Wochen von jedem Elternteil einseitig widerrufen werden kann.

Andererseits können die Eltern auch dem **Gericht** eine Vereinbarung über die Betrauung beider Elternteile mit der Obsorge vorlegen. Sie können aber auch die Alleinobsorge eines Elternteils oder die Betrauung eines Elternteils (nur) mit bestimmten Obsorgeangelegenheiten vereinbaren (§ 177 Abs. 2 und 3).

Wenn beide Elternteile mit der Obsorge betraut sind und **getrennt** leben, muss festgelegt sein, bei welchem Elternteil sich das **Kind hauptsächlich aufhalten** soll. Dieser Elternteil, dem auch das alleinige Recht zukommt, den Wohnort des Kindes zu bestimmen (§ 162 Abs. 2), muss immer mit der gesamten Obsorge betraut sein (§ 177 Abs. 4).

Unter Beachtung dieser Voraussetzung kann daher vereinbart werden, dass

 - beide Elternteile mit der gesamten Obsorge betraut sind (beim Standesamt und bei Gericht möglich) oder
 - ein Elternteil mit der gesamten Obsorge betraut ist (derjenige, bei dem sich das Kind hauptsächlich aufhalten soll), der andere Elternteil nur mit Teilen der Obsorge (nur bei Gericht möglich).

Weder eine Obsorgevereinbarung vor Gericht noch die Bestimmung der gemeinsamen Obsorge vor dem Standesbeamten bedarf zu ihrer Rechtswirksamkeit einer gerichtlichen Genehmigung. Das Gericht hat die Vereinbarung aber für unwirksam zu erklären und eine davon abweichende Verfügung zu treffen, wenn ansonsten das Kindeswohl gefährdet wäre (§ 190 Abs. 2).

- **Gerichtliches Antragsrecht des Vaters**

Unabhängig von einem Einvernehmen der Kindeseltern kann der mit der Mutter nicht verheiratete **Vater** eines Kindes auch bei Gericht die **Übertragung der alleinigen Obsorge** für das Kind oder seine **Beteiligung an der Obsorge** (gemeinsame Obsorge) beantragen (§ 180). Eine Gefährdung des Kindeswohls durch die Mutter ist dafür nicht Voraussetzung. Das Gericht hat in diesen Fällen, sofern dies dem Kindeswohl entspricht, für einen Zeitraum von (in der Regel) 6 Monaten, unter Aufrechterhaltung der bisherigen Obsorgeregelung, eine vorläufige Regelung im Rahmen der "**Phase der vorläufigen elterlichen Verantwortung**" und anschließend, auf Basis der Ergebnisse dieses Zeitraums, eine endgültige Regelung zu treffen. Dafür gilt das selbe wie bereits zu Kindern

verheirateter Eltern ausgeführt (siehe Seite 18). Das Gericht kann also, je nachdem, was dem Kindeswohl am besten entspricht, neben einer Alleinobsorge des Vaters grundsätzlich auch die gemeinsame Obsorge beider Elternteile (auch ohne Zustimmung der Mutter) verfügen.

Pflege und Erziehung

- Die **Pflege** des minderjährigen Kindes umfasst besonders die Wahrung des körperlichen Wohls und der Gesundheit sowie die unmittelbare Aufsicht,
- die **Erziehung** besonders die Entfaltung der körperlichen, geistigen, seelischen und sittlichen Kräfte, die Förderung der Anlagen, Fähigkeiten, Neigungen und Entwicklungsmöglichkeiten des Kindes sowie dessen Ausbildung in Schule und Beruf.

Das Ausmaß der Pflege und Erziehung richtet sich nach den Lebensverhältnissen der Eltern (§ 160 Abs. 1 und 2). Ganz generell gilt, dass Maßnahmen der Pflege und Erziehung nur soweit zulässig sind, als eine positive Beeinflussung der weiteren Entwicklung des Kindes möglich scheint. Zum Begriff des "Erziehungsberechtigten" siehe Seite 23.

- **Die Aufsichtspflicht der Eltern über ihre minderjährigen Kinder ist nicht detailliert im Gesetz geregelt.** Nach der Rechtsprechung richtet sie sich nach der Reife (dem Alter), aber auch den Eigenschaften (körperliche Entwicklung, Lebhaftigkeit, Folgsamkeit etc.) des Kindes sowie nach der Nähe von Gefahrenquellen und den Lebensverhältnissen der Eltern. Ein Kleinkind muss etwa dann ständig beaufsichtigt werden, wenn eine Gefahrenquelle (z.B. eine Straße, ein Swimmingpool, ein gefährliches Tier etc.) in der Nähe ist. In anderen Fällen, vor allem je älter Kinder werden, darf die Aufsichtspflicht im Interesse der Erziehung zur Selbstständigkeit nicht überspannt werden (kein Überwachen "auf Schritt und Tritt"). Maßstab der Rechtsprechung ist jeweils, was von den Aufsichtspersonen in einer konkreten Situation vernünftiger Weise verlangt werden kann. Je weiter sich das Kind der Volljährigkeit nähert und auch in seiner bisherigen Entwicklung keine besonderen Anlässe für Besorgnis gegeben hat, umso mehr geht die Aufsichtspflicht zurück bzw. entfällt ganz (z.B. bei einem 17-jährigen Lehrling, der bereits in einer eigenen Wohnung lebt).
Die Aufsichtspflicht kann von den Eltern an andere geeignete Personen (z.B. Babysitter, Tagesmütter etc.) weitergegeben werden. In der Zeit, in der sich das Kind etwa im Kindergarten, in der Schule oder im Krankenhaus befindet, trifft die Aufsichtspflicht das jeweilige Fachpersonal. Verursacht ein minderjähriges Kind einen Schaden, haften die Aufsichtspersonen nur dann, wenn sie ihre Aufsichtspflicht schuldhaft (vorsätzlich oder fahrlässig) vernachlässigt haben (§ 1309; siehe auch Seite 32).
- **Die Eltern haben in Angelegenheiten der Pflege und Erziehung auch auf den Willen des Kindes Bedacht zu nehmen**, soweit nicht dessen Wohl oder ihre Lebensverhältnisse entgegenstehen. Der Wille des Kindes ist umso maßgeblicher, je älter es ist bzw. je mehr es den Grund und die Bedeutung einer Maßnahme einsehen kann (§ 160 Abs. 3). Die Berücksichtigung des Kindeswillens bedeutet natürlich nicht, dass dieser Wille allein ausschlaggebend ist. Doch kann man etwa auch einem 12-Jährigen zugestehen, in Angelegenheiten z.B. seiner Freizeitgestaltung nach seinen Vorlieben mitzubestimmen, etwa ob er lieber sportliche Aktivitäten im Rahmen eines Sportvereins oder

musikalische Aktivitäten durch das Erlernen eines Instruments entfaltet. Ein bereits 14-jähriges Kind hat einerseits ein gesetzlich vorgesehenes Mitspracherecht über seine Ausbildung, wobei es, wenn es den Eltern erfolglos seine Meinung vorgetragen hat, auch das Gericht anrufen kann (§ 172; siehe auch Seite 34). Andererseits wird man ihm insoweit auch ein Mitspracherecht bei der Entscheidung der Frage einräumen müssen, ob etwa der gewählte Schultyp in Form einer Internatsunterbringung oder - soweit möglich - durch tägliches Pendeln zwischen Schul- und Wohnort absolviert werden soll. Einem 16-Jährigen wird man wohl die Teilnahme an einem von einer Jugendgruppe veranstalteten Ferienlager nicht ohne weiteres verweigern können.

Dem Kindeswillen kann aber dann nicht entsprochen werden, wenn dies dem Wohl des Kindes widersprechen würde (z.B. Ausübung einer besonders risikoreichen Sportart; erhebliche Beeinträchtigung des Lernerfolgs durch überlange Fahrzeiten; erhebliche Bedenken gegen die ein Ferienlager veranstaltende Organisation). Eine weitere Grenze für die Berücksichtigung des Kindeswillens bilden die Lebensverhältnisse der Eltern. Damit ist nicht nur deren finanzielle Leistungsfähigkeit gemeint, sondern etwa auch die Notwendigkeit der Verlegung des Wohnsitzes der Familie wegen beruflicher Veränderungen der Eltern.

- Die pflege- und erziehungsberechtigten Personen müssen bei ihren Anordnungen, die das minderjährige Kind grundsätzlich zu befolgen hat, und deren Durchsetzung auf Alter, Entwicklung und Persönlichkeit des Kindes Bedacht nehmen (§ 161). **Die Anwendung von Gewalt und die Zufügung körperlichen oder seelischen Leides sind dabei unzulässig ("Gewaltverbot"; § 137 Abs. 2).** Während daher die Anwendung jeder körperlichen Gewalt (etwa auch die sogenannte "g'sunde Watsch'n") absolut, also in jedem Fall unzulässig ist, bedeutet nicht jedes Hervorrufen von Unbehagen beim Kind gleich die Zufügung seelischen Leides. Erziehungsmaßnahmen, die beim Kind ein Unmutsgefühl verursachen (z.B. ein Fernseh- oder Ausgehverbot), sind daher zulässig, solange sie nicht unverhältnismäßig zum Anlass sind.
- Den Pflege- und Erziehungsberechtigten steht - soweit es Pflege und Erziehung erfordern - auch das Recht zu, den Aufenthalt des Kindes zu bestimmen. Hält sich das Kind woanders auf, so kann es - notfalls unter polizeilicher Mithilfe - zurückgeholt werden (**Aufenthaltsbestimmungsrecht**; § 162). Dieses Recht besteht aber dann nicht, wenn Pflege und Erziehung die Bestimmung des Aufenthalts nicht (mehr) erfordern. So wird etwa ein 17-jähriger Jugendlicher, der schon weitgehend selbstständig ist, selbst seinen Wohnort wählen können. Aber auch bedeutend jüngeren Kindern werden die Eltern - vor allem tagsüber - nicht alle Wege und Aufenthaltsorte im einzelnen vorschreiben können. Haben die (getrennt lebenden) Eltern vereinbart oder das Gericht bestimmt, welcher Elternteil das Kind hauptsächlich in seinem Haushalt betreuen soll, so hat dieser Elternteil auch das alleinige Recht, den Wohnort des Kindes zu bestimmen (§ 162 Abs. 2). Ist noch nicht festgelegt, in wessen Haushalt das Kind hauptsächlich betreut werden soll, so darf der Wohnort des Kindes nur mit Zustimmung beider (obsorgeberechtigter) Elternteile oder Genehmigung des Gerichts in das Ausland verlegt werden (§ 162 Abs. 3).
- Soweit es über Fragen der Pflege und Erziehung (oder über das Kontaktrecht; siehe Seite 25 f) zu einem Verfahren beim Pflschaftsgericht kommt, gilt generell, **dass das Gericht das betroffene Kind möglichst persönlich befragen** soll. Die Befragung kann bei noch nicht 10-jährigen Kindern

auch durch den Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt), die Familiengerichtshilfe oder in anderer geeigneter Weise (z.B. durch Sachverständige) erfolgen. Die Befragung hat aber zu unterbleiben, wenn das Kindeswohl gefährdet wäre (z.B. bei einem zu befürchtenden Loyalitätskonflikt zwischen den Elternteilen) oder auf Grund der mangelnden Verständnissfähigkeit des Kindes (z.B. bei Kleinkindern) eine überlegte Äußerung nicht zu erwarten ist (§ 105 Außerstreitgesetz). Zur selbstständigen familiengerichtlichen Verfahrensfähigkeit von bereits 14-jährigen Minderjährigen siehe Seite 34.

Vermögensverwaltung

- **Zur Verwaltung des Vermögens des Kindes sind im Rahmen der Obsorge üblicherweise jene Personen berufen, denen auch Pflege und Erziehung des Kindes zustehen.** Elternteile, die nicht voll geschäftsfähig sind, sind allerdings nicht mit der Verwaltung des Vermögens betraut (§ 158 Abs. 2). Ausnahmsweise kann eine mit der Obsorge betraute Person von der Verwaltung (eines Teils) des Vermögens des Kindes auch ausgeschlossen sein. Sind beide Elternteile oder jener Elternteil, der allein mit der Obsorge betraut ist, von der Vermögensverwaltung ausgeschlossen, so hat das Gericht andere Personen mit der Vermögensverwaltung zu betrauen (§ 166).
- Die Vorschriften über die Vermögensverwaltung (§§ 164 ff) kommen natürlich **nur zur Anwendung, wenn überhaupt ein nennenswertes Vermögen des Kindes vorhanden ist.** Das ist etwa der Fall, wenn das Kind eine Erbschaft gemacht oder größere Geschenke erhalten hat. In diesen Fällen ist das Vermögen sorgfältig zu verwalten und danach zu trachten, es in seinem Bestand zu erhalten und nach Möglichkeit zu vermehren. Geld ist "mündelsicher" durch Spareinlagen, den Erwerb von Wertpapieren, die Gewährung von Darlehen oder den Erwerb von Liegenschaften - allenfalls auch auf mehrere dieser Arten - anzulegen. Erträge des Vermögens, z.B. die Zinsen von Spareinlagen, sind zur Deckung des Unterhalts des Kindes heranzuziehen und mindern damit bestehende Unterhaltspflichten der Eltern oder Großeltern. Im Übrigen ist über das Vermögen des Kindes und über die Erträge, die über den Unterhaltsbedarf hinausgehen, dem Gericht Rechnung zu legen. Das Gericht kann die mit der Vermögensverwaltung betrauten Personen jedoch von der Rechnungslegung ganz oder zum Teil befreien, wenn keine Bedenken bestehen, dass sie das Vermögen des Kindes ordentlich verwalten (§ 165).

Gesetzliche Vertretung

- Soweit für das minderjährige Kind im Rahmen der Pflege und Erziehung, der Vermögensverwaltung oder in anderen Angelegenheiten Maßnahmen zu setzen sind, die **nach außen** hin, d.h. gegenüber anderen Personen ("Dritten") oder Behörden **rechtlich verbindlich** sein sollen (z.B. Antrag auf Ausstellung eines Reisepasses, Einwilligung in eine Impfung des Kindes, Schuleinschreibung, Abschluss eines Lehrvertrages, Kauf oder Verkauf von Vermögensgegenständen etc.), ist grundsätzlich - zu den Ausnahmen siehe Seite 31 ff - eine Vertretung des Kindes notwendig.
- **Wer mit der gesamten Obsorge betraut ist,** hat das Kind natürlich auch in allen Angelegenheiten zu vertreten. Wer hingegen nur mit der Pflege und Erziehung eines Kindes oder nur mit der

Vermögensverwaltung betraut ist, hat grundsätzlich auch die Vertretungsbefugnis nur für diesen Bereich (§ 158). Unter "**Erziehungsberechtigter**" versteht das Gesetz grundsätzlich jene Person, die im Bereich der Pflege und Erziehung mit der gesetzlichen Vertretung betraut ist (§ 181 Abs. 4). Von vornherein nicht zur gesetzlichen Vertretung des Kindes befugt sind Elternteile, die selbst nicht voll geschäftsfähig sind (§ 158 Abs. 2).

- Soweit im Rahmen der Obsorge beide Elternteile mit der gesetzlichen Vertretung des Kindes betraut sind, sollen sie auch dabei - wie sonst -, soweit tunlich und möglich, einvernehmlich vorgehen (§ 137 Abs. 2). Allerdings ist **jeder Elternteil für sich allein** vertretungsbefugt. Daher kann jeder Elternteil allein für das Kind z.B. eine Erklärung gegenüber einer Behörde abgeben, ein privates Rechtsgeschäft abschließen, das Kind im Kindergarten anmelden oder in einer Schule einschreiben lassen etc. Die Vertretungsverhandlung ist selbst dann rechtswirksam, wenn der andere Elternteil damit nicht einverstanden ist (§ 167 Abs. 1).
- **Nur einige wenige wichtige Vertretungsverhandlungen sind nur mit Zustimmung des anderen (ebenfalls mit der gesetzlichen Vertretung betrauten) Elternteils rechtswirksam** (§ 167 Abs. 2). Das sind konkret die Änderung des Vornamens oder des Familiennamens des Kindes, sein Eintritt in oder der Austritt aus einer Kirche oder Religionsgesellschaft, die Übergabe des Kindes in fremde Pflege, der Erwerb einer Staatsangehörigkeit oder der Verzicht auf eine solche, die vorzeitige Lösung eines Lehr-, Ausbildungs- oder Dienstvertrags des Kindes und die Anerkennung der Vaterschaft zu einem unehelichen Kind. Wird die Zustimmung allerdings zum Nachteil des Kindes verweigert, hat sie das Pflschaftsgericht zu ersetzen (§ 181 Abs. 1; siehe auch Seite 24).
- Eine Sonderregelung gilt schließlich noch für die **Vertretung des Kindes in außerordentlichen Vermögensangelegenheiten**. Für sie ist - wenn beiden Elternteilen dafür die gesetzliche Vertretung zukommt - **zusätzlich** zur Zustimmung des anderen Elternteils auch noch die **Genehmigung des Pflschaftsgerichts** erforderlich (§ 167 Abs. 3). Derartige außerordentliche Vermögensangelegenheiten sind z.B. die Veräußerung oder Belastung von Liegenschaften des Kindes, die Gründung, der Erwerb oder die Veräußerung eines Unternehmens (Anteils), die unbedingte Annahme oder die Ausschlagung einer Erbschaft oder die Erhebung einer Klage durch das Kind. Mit der Genehmigung des Pflschaftsgerichts kann auch die Ersetzung der Zustimmung des anderen Elternteils verbunden sein.
- **In zivilgerichtlichen Verfahren kann nur ein Elternteil das Kind vertreten**. Solange sich die Eltern nicht einigen und auch das Gericht keinen Vertreter bestimmt hat, ist derjenige Elternteil Vertreter, der die erste Verfahrenshandlung (z.B. Einbringung des ersten Antrags) gesetzt hat (§ 169).
- Abgesehen von den Fällen der automatisch auf Grund des Gesetzes eintretenden "Amtsobsorge" (§ 207; siehe Seite 18) **kann der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) auch sonst mit schriftlicher Zustimmung des sonstigen gesetzlichen Vertreters als Vertreter des Kindes tätig werden**. Zur Vertretung in Abstammungsangelegenheiten sowie in Unterhaltsangelegenheiten (§ 208 Abs. 2) siehe Seite 5 und 13 f. Darüber hinaus ist der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) auch in anderen Angelegenheiten Vertreter des Kindes, wenn er sich dazu bereit erklärt und die schriftliche

Zustimmung des sonstigen gesetzlichen Vertreters vorliegt (§ 208 Abs. 3). Grundsätzlich wird in diesen Fällen aber durch die Vertretungsbefugnis des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts) die Vertretungsbefugnis des sonstigen gesetzlichen Vertreters nicht eingeschränkt, sodass dieser weiterhin auch selbst für das Kind alle Vertretungshandlungen wirksam vornehmen kann. In zivilgerichtlichen Verfahren ist allerdings nur ein Vertreter allein zur Vertretung des Kindes berechtigt, im Zweifel derjenige, der die erste Verfahrenshandlung gesetzt hat (§ 208 Abs. 4).

In all diesen Fällen endet jedenfalls die Vertretungsbefugnis des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts), wenn der sonstige gesetzliche Vertreter seine Zustimmung schriftlich widerruft oder das Gericht den Jugendwohlfahrtsträger (Jugendamt) als Vertreter enthebt (§ 208 Abs. 5).

Entziehung oder Einschränkung der Obsorge

- **Gefährden die Eltern oder andere mit der Obsorge betraute Personen durch ihr Verhalten das Wohl des Kindes** (z.B. bei Verstößen gegen das Gewaltverbot - siehe Seite 21 - oder sonstigen schweren Verfehlungen), so hat das **Gericht** die erforderlichen Verfügungen zu treffen (§ 181 Abs. 1), doch darf dadurch die Obsorge nur soweit beschränkt werden, als dies zur Sicherung des Kindeswohls nötig ist (§ 182). Das Recht zur Antragstellung haben jeder Elternteil, sonstige Verwandte in gerader aufsteigender Linie, Pflegeeltern, der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) sowie, in Angelegenheiten der Pflege und Erziehung, auch das bereits 14-jährige Kind selbst. Andere Personen (z.B. Nachbarn etc.) können solche gerichtliche Verfügungen nur anregen (§ 181 Abs. 2). Darüber hinaus muss das Gericht auch von sich aus ("von Amts wegen") tätig werden, wenn es von einer Gefährdung des Kindeswohls Kenntnis erlangt.
- Neben der gänzlichen oder teilweisen Entziehung der Obsorge kann das Gericht in diesen Fällen auch gesetzlich vorgesehene **Einwilligungs- und Zustimmungsrechte ganz oder teilweise entziehen**. Es kann aber auch eine verweigerte Einwilligung oder Zustimmung eines Elternteils **ersetzen**, wenn keine gerechtfertigten Gründe für die Weigerung vorliegen (§ 181 Abs. 1). Das Gericht kann aber den Eltern oder anderen mit der Obsorge betrauten Personen auch konkrete **Aufträge** erteilen, etwa, das Kind einer notwendigen ärztlichen Behandlung zuzuführen aber auch, selbst eine Familien-, Eltern- oder Erziehungsberatung zu besuchen oder an einem Anti-Gewalttraining teilzunehmen etc. (§ 107 Abs. 3 Außerstreitgesetz).
- Die Entziehung der Pflege und Erziehung oder der Verwaltung des Vermögens des Kindes schließt die **Entziehung der gesetzlichen Vertretung** im jeweiligen Bereich mit ein. Die gesetzliche Vertretung in diesen Bereichen kann hingegen für sich allein entzogen werden, wenn der betroffene Elternteil seine übrigen Pflichten erfüllt (§ 181 Abs. 3).
- Bei **Gefahr im Verzug**, wenn also ohne sofortiges Einschreiten weitere massive Gefährdungen oder Schädigungen des Kindes zu befürchten wären, kann der **Jugendwohlfahrtsträger** (das Jugendamt) die erforderlichen **Maßnahmen der Pflege und Erziehung vorläufig** mit Wirksamkeit bis zur gerichtlichen Entscheidung – die er binnen acht Tagen beantragen muss - auch **selbst treffen** und somit etwa das Kind gegen den Willen der Pflege- und Erziehungsberechtigten aus seiner bisherigen

Umgebung entfernen. Im Umfang der getroffenen Maßnahme ist der Jugendwohlfahrtsträger (das Jugendamt) **vorläufig mit der Obsorge betraut** (§ 211 Abs. 1 Satz 2 und 3).

Recht auf persönliche Kontakte

- Jeder Elternteil eines minderjährigen Kindes hat mit dem Kind eine persönliche Beziehung einschließlich der persönlichen Kontakte zu pflegen (§ 186). Das Kind und jeder Elternteil haben das Recht auf **regelmäßige** und den Bedürfnissen des Kindes entsprechende **persönliche Kontakte** (§ 187; früher als "Besuchsrecht" bezeichnet). Dies spielt vor allem dann eine Rolle, wenn ein **Elternteil mit dem Kind nicht im gemeinsamen Haushalt lebt**. Die Ausübung des Rechts auf persönliche Kontakte sollen die Eltern und das Kind einvernehmlich regeln. Zur Vermittlung einer einvernehmlichen Besuchsrechtsregelung kann, sofern beide Elternteile insoweit kooperativ sind, auch die Unterstützung des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts) in Anspruch genommen werden. Kommt es zu keiner einvernehmlichen Lösung, hat das PflEGschaftsgericht auf Antrag die persönlichen Kontakte in einer dem Wohl des Kindes entsprechenden Weise zu regeln und die Pflichten festzulegen. Die Regelung hat die Anbahnung und Wahrung des besonderen Naheverhältnisses zwischen Eltern und Kindern sicherzustellen und soll möglichst sowohl Zeiten der Freizeit als auch die Betreuung im Alltag des Kindes (z.B. Unterstützung beim Lernen oder bei Hausübungen etc.) umfassen. Das Alter, die Bedürfnisse und die Wünsche des Kindes sowie die Intensität der bisherigen Beziehung sind besonders zu berücksichtigen (§ 187 Abs. 1). Vor der Entscheidung hat das Gericht den Minderjährigen möglichst persönlich zu befragen, außer dies würde (z.B. wegen Loyalitätskonflikten) das Kindeswohl gefährden oder bei mangelnder Verständnissfähigkeit des (z.B. noch sehr jungen) Kindes (§ 105 Außerstreitgesetz). Das Gericht hat auch die Möglichkeit, nach Maßgabe des Kindeswohls, insbesondere zur Aufrechterhaltung verlässlicher Kontakte, die persönlichen Kontakte zunächst **vorläufig** zu regeln, wobei diese Entscheidung sofort vorläufig verbindlich und vollstreckbar ist (§ 107 Abs. 2 Außerstreitgesetz).
- Das Gericht kann zur Regelung oder zwangsweisen Durchsetzung des Rechts auf persönliche Kontakte die Familiengerichtshilfe als **Besuchsmittler** einsetzen (§ 106b Außerstreitgesetz), die sich mit den Eltern über die konkrete Ausübung der persönlichen Kontakte verständigen, bei Konflikten vermitteln sowie bei der Vorbereitung der Kontakte und der Über- und Rückgabe des Kindes anwesend sein soll. Wenn es das Kindeswohl verlangt, kann das Gericht ferner auf Antrag eine geeignete und hierzu bereite Person zur **Unterstützung bei der Ausübung des Rechts auf persönliche Kontakte** heranziehen (**Besuchsbegleitung**; § 111 Außerstreitgesetz).
- **Aus schwerwiegenden Gründen kann das Gericht das Recht auf persönliche Kontakte einschränken** oder - bei besonderer Gefährdung des Kindeswohls – auch ganz **entziehen** (§ 187 Abs. 2). Dies kann insbesondere aufgrund der Anwendung von Gewalt gegen das Kind oder eine wichtige Bezugsperson geboten sein oder wenn der an sich zu Kontakten berechtigte Elternteil durch sein Verhalten das Verhältnis des Kindes zum primär betreuenden Elternteil beeinträchtigt oder er die

Wahrnehmung von dessen Aufgaben im Rahmen der Obsorge erschwert (Verstoß gegen das Wohlverhaltensgebot; § 159).

- **Wenn das bereits 14-jährige Kind den persönlichen Kontakt ausdrücklich ablehnt**, ist vom Gericht - wenn Belehrungen oder der Versuch einer gütlichen Einigung nichts fruchten - der Antrag auf Regelung der persönlichen Kontakte ohne weitere Prüfung abzuweisen bzw. ein Verfahren zur Durchsetzung des Besuchsrechts abubrechen (§ 108 Außerstreitgesetz). Demgegenüber ist die gerichtliche Festsetzung und Durchsetzung einer Regelung der persönlichen Kontakte **gegen den Willen eines nicht mit dem Kind im gemeinsamen Haushalt lebenden Elternteils** grundsätzlich möglich (§ 110 Abs. 2 AußStrG). Das Gericht kann gegen solche Elternteile angemessene Zwangsmittel (z.B. eine Geldstrafe) anordnen. Der die persönlichen Kontakte ablehnende Elternteil verliert ferner seine Informations- und Äußerungsrechte in Bezug auf das Kind (siehe Seite 27).
- **Auch zwischen Großeltern und ihren Enkeln besteht ein Recht auf persönliche Kontakte**, für das grundsätzlich sinngemäß das selbe gilt wie für jenes zwischen Elternteilen und ihren Kindern. Das großelterliche Kontaktrecht ist aber auch insoweit eingeschränkt, als es das Familienleben der Eltern (eines Elternteils) oder deren Beziehungen zum Kind nicht stören darf. Auf Antrag hat auch hier das Pflegschaftsgericht eine dem Kindeswohl entsprechende Regelung zu treffen (§ 188 Abs. 1).
- Wenn **persönliche Kontakte des minderjährigen Kindes mit einer hierzu bereiten sonstigen ("dritten") Person** dem Wohl des Kindes dienen, hat das Gericht auch die Möglichkeit, auf Antrag des Kindes, eines Elternteils oder des Dritten, sofern dieser zum Kind in einem besonderen persönlichen oder familiären Verhältnis steht oder gestanden ist (z.B. Geschwister, Tanten und Onkeln, Cousins und Cousinen, Stief- oder Pflegeeltern), diese persönlichen Kontakte zu regeln. Auf Antrag des Jugendwohlfahrtsträgers (Jugendamts) oder von sich aus ("von Amts wegen") kann das Gericht solche Verfügungen nur treffen, wenn durch das Unterbleiben des Kontakts das Kindeswohl gefährdet wäre (§ 188 Abs. 2). Andere Dritte, die zum Kind nicht in einem besonderen persönlichen oder familiären Verhältnis stehen (z.B. Lehrer, Nachbarn), haben kein Antragsrecht, sie können Verfügungen des Gerichts nur anregen.

Informations-, Äußerungs- und Vertretungsrecht

Ein Elternteil, der **nicht mit der Obsorge betraut** ist, hat das Recht, von demjenigen, der mit der Obsorge betraut ist, von **wichtigen Angelegenheiten**, die das Kind betreffen, **rechtzeitig verständigt** zu werden und sich dazu in angemessener Frist **zu äußern** (§ 189 Abs. 1 Z. 1).

- **Darunter fallen** nicht nur außergewöhnliche Umstände wie lebensbedrohende oder ernste chronische Erkrankungen oder Unfallfolgen des Kindes, die Notwendigkeit einer größeren Operation, Alkohol- und Drogenmissbrauch, Straffälligkeit und Schulversagen, sondern etwa auch sonstige schwerere Erkrankungen, der Schulerfolg im allgemeinen (nicht aber jede einzelne Note), ein Schulwechsel oder längere Abwesenheiten vom Wohnort. Ferner ist der nicht mit der Obsorge betraute Elternteil von beabsichtigten Maßnahmen der gesetzlichen Vertretung in Kenntnis zu setzen, zu denen er seine

Zustimmung zu erteilen hätte, wäre er ebenfalls mit der Obsorge betraut (Maßnahmen gemäß § 167 Abs. 2 und 3; siehe Seite 23).

- **Die Informations- und Äußerungsrechte erweitern sich**, wenn trotz Bereitschaft des dazu berechtigten Elternteils der persönliche Kontakt mit dem Kind - aus welchen Gründen immer - nicht regelmäßig stattfindet. In diesem Fall hat der betroffene Elternteil das Recht, auch von beabsichtigten Maßnahmen in **weniger wichtigen ("minderwichtigen") Angelegenheiten** (nicht aber in Angelegenheiten des täglichen Lebens) rechtzeitig vom mit der Obsorge betrauten Elternteil verständigt zu werden und sich dazu in angemessener Frist zu äußern (§ 189 Abs. 3).
- Die Äußerung des nicht mit der Obsorge betrauten Elternteils ist zu berücksichtigen, wenn der darin ausgedrückte Wunsch **dem Kindeswohl besser entspricht** (§ 189 Abs. 1).
- Werden in den beschriebenen Angelegenheiten des Kindes **Verständigungen des mit der Obsorge betrauten Elternteils wiederholt unterlassen oder Äußerungen des nicht obsorgeberechtigten Elternteils nicht berücksichtigt**, obwohl sie dem Wohl des Kindes besser entsprechen, so hat das **Gericht** auf Antrag oder - bei Kindeswohlgefährdung - auch von sich aus ("von Amts wegen") angemessene Verfügungen zu treffen (§ 189 Abs. 4). Insoweit kommen entsprechende Aufträge des Gerichts sowie Ermächtigungen an den benachteiligten Elternteil in Betracht, sich unmittelbar, etwa in der Schule oder beim behandelnden Arzt, die ihm zustehenden Informationen einzuholen. Als letztes Mittel kommt auch die teilweise Entziehung der Obsorge durch das Gericht in Frage.
- Umgekehrt **kann das Gericht die Informations- und Äußerungsrechte des nicht mit der Obsorge betrauten Elternteils auch einschränken oder ganz entziehen**, wenn die Wahrnehmung dieser Rechte das Kindeswohl ernstlich gefährden würde oder der an sich berechtigte Elternteil davon in rechtsmissbräuchlicher oder für den anderen Elternteil unzumutbarer Weise Gebrauch macht. Wenn der mit der Obsorge nicht betraute Elternteil den persönlichen Kontakt mit dem Kind grundlos ablehnt, entfallen die angeführten Informations- und Äußerungsrechte (§ 189 Abs. 2).

Ferner hat der nicht mit der Obsorge betraute Elternteil auch **den mit der Obsorge betrauten Elternteil in Angelegenheiten des täglichen Lebens zu vertreten sowie das Kind zu pflegen und zu erziehen**, soweit das die Umstände erfordern und sich das Kind rechtmäßig – d.h. im Rahmen vereinbarter oder gerichtlich geregelter Kontakte - bei ihm aufhält (§ 189 Abs. 1 Z. 2).

- Der in Angelegenheiten täglichen Lebens agierende nicht mit der Obsorge betraute Elternteil **vertritt** insoweit nur den **mit der Obsorge betrauten Elternteil**, er hat also nicht selbst die Obsorge für das Kind. Die Vertretungsmacht tritt schon kraft Gesetzes ein, es bedarf dafür also keiner Vollmacht. Der mit der Obsorge betraute Elternteil kann aber das Tätigwerden des anderen Elternteils (generell oder im Einzelfall) untersagen, was im "Außenverhältnis" zum Dritten (d.h. im Verhältnis zu demjenigen, dem gegenüber für das Kind eine Vertretungshandlung gesetzt werden soll) aber nur wirksam wird, wenn der Dritte davon Kenntnis hat. Das Recht und die Pflicht zur Vertretung tritt nur ein, **"soweit es die Umstände erfordern"**, also wenn der mit der Obsorge betraute Elternteil verhindert ist (etwa durch Krankheit oder Abwesenheit) und außerdem sofort gehandelt werden muss.

"Obsorgeangelegenheiten des täglichen Lebens" sind solche, die häufig vorkommen und keine schwer abzuschätzenden Auswirkungen auf die Entwicklung des Kindes haben (Beispiele: Unterschreiben einer Entschuldigung oder Mitteilung an die Schule, Besuch des Elternsprechtags, Einwilligung in eine nicht schwer wiegende Heilbehandlung, Abholen des Kindes vom Kindergarten; gegenüber dem Kind z.B. das Bestimmen der Schlafenszeit, das Erlauben eines Kinobesuchs, des Umgangs mit Freunden etc.). Keine Angelegenheiten des täglichen Lebens sind alle in § 167 Abs. 2 und 3 genannten Angelegenheiten (siehe Seite 23), weiters die Einwilligung in schwerwiegende Heilbehandlungen, die Herausnahme des Kindes aus der Schule oder aus dem Kindergarten, der Wechsel des Schulzweigs oder der Klasse etc. Richtschnur für das Handeln des nicht mit der Obsorge betrauten Elternteils ist immer der ihm bekannte (erklärte) oder mutmaßliche Wille des mit der Obsorge betrauten Elternteils. Es ist also so zu handeln, wie auch der mit der Obsorge betraute Elternteil handeln würde, wäre er nicht verhindert. Ein Abgehen von dessen Willen durch den nicht mit der Obsorge betrauten Elternteil ist allerdings immer dann zulässig und auch geboten, wenn der mit der Obsorge betraute Elternteil das Kindeswohl gefährdet.

- Das Recht und die Pflicht des nicht mit der Obsorge betrauten Elternteils, das **Kind zu pflegen und zu erziehen**, gilt nur für Handlungen im "Innenverhältnis" zum Kind (z.B. Verabreichung von Medikamenten, Wickeln und Füttern des Säuglings, Überwachung der Erledigung von Hausaufgaben, Anordnung an das Kind, zu Hause zu bleiben etc.).

§ 189 Abs. 5 stellt klar, dass die dargestellten Regelungen **sinngemäß auch für Elternteile, die mit der Obsorge betraut sind**, gelten. Auch solche Elternteile können in die Lage kommen, z.B. Informationen vom "Besuchs- bzw. Kontaktelternteil" zu benötigen, etwa über eine Krankheit des Kindes während des Urlaubs. Die Elternteile haben sich also grundsätzlich wechselseitig über wichtige Angelegenheiten des Kindes zu verständigen.

Regelungen für "Patchwork-Familien" und Lebensgemeinschaften

Unter dem Begriff "Patchwork-Familien" versteht man Konstellationen, in denen **Kinder mit einem Elternteil und dessen (neuen) Partner zusammenleben**. Ist der Elternteil mit dem neuen Partner verheiratet, spricht man auch von "Stieffamilie". Es gibt aber auch sonstige Konstellationen, in denen eine volljährige Person mit einem Elternteil und dessen Kind im gemeinsamen Haushalt lebt und zum Elternteil in einem familiären Verhältnis steht (auch ohne Lebensgefährtin/-in des Elternteils zu sein)

Für diese Konstellationen bestehen folgende Regelungen:

- Jeder **Ehegatte hat dem anderen in der Ausübung der Obsorge für dessen Kinder in angemessener Weise beizustehen** (§ 90 Abs. 3 Satz 1). Diese Verpflichtung trifft **nur Ehegatten**, nicht auch Lebensgefährten. Die **Beistandsverpflichtung** bedeutet, dass der Ehegatte den Partner unterstützen muss, damit dieser seinen Obsorgeaufgaben gegenüber seinen Kindern bestmöglich nachkommen kann. Der Stiefelternteil selbst hat also weiterhin keine Obsorge für das Kind. Praktisch wird die Beistandsverpflichtung primär die Hilfe bei der Pflege und Erziehung des Kindes im Alltag bedeuten (Beispiele: Unterstützung des Ehegatten bei der alltäglichen Pflege und Erziehung, Beaufsichtigen des Kindes, Begleiten des Kindes am Schulweg oder zum Arzt, Pflege bei Krankheit, Trost in Krisenzeiten etc.).
- Es besteht eine **Schutzpflicht zugunsten minderjähriger Mitbewohner**: Eine mit einem Elternteil und dessen minderjährigem Kind nicht nur vorübergehend im gemeinsamen Haushalt lebende volljährige Person, die in einem familiären Verhältnis zum Elternteil steht, hat alles den Umständen nach Zumutbare zu tun, um das Kindeswohl zu schützen (§ 139 Abs. 2). Es besteht insoweit also eine Pflicht zum Tätigwerden, etwa bei Gewalt in der Familie, sexuellem Missbrauch, Vernachlässigung, aber z.B. auch wenn das Kind "zündelt" oder bei inakzeptablem Verhalten externer Personen (z.B. des Lehrherrn oder älterer Jugendlicher) gegenüber dem Kind. In einem **"familiären Verhältnis"** zum Elternteil (und damit zumindest indirekt auch zum Kind) stehen neben Ehegatten auch Lebensgefährten (auch gleichgeschlechtliche) und in einer eingetragenen Partnerschaft lebende Personen, sowie auch andere im Wohnverband lebende Familienmitglieder (Beispiele: volljährige/r Stiefmutter, -vater, volljährige Geschwister und Stiefgeschwister des Kindes, volljährige Tanten und Onkeln, Cousinen oder Cousins des Kindes). Nicht erfasst sind dagegen etwa Wohngemeinschaften von Studenten, die zum Teil volljährig, zum Teil minderjährig sind, oder Untermieter. "Nicht nur vorübergehend im gemeinsamen Haushalt leben" erfordert ein gemeinsames Wohnen und Wirtschaften. Nicht erfasst sind also z.B. Verwandte, die nur die Feiertage mit dem Elternteil und dem Kind verbringen.
- Soweit es die Umstände erfordern, **vertritt** eine mit einem Elternteil und dessen minderjährigem Kind nicht nur vorübergehend im gemeinsamen Haushalt lebende volljährige Person, die in einem familiären Verhältnis zum Elternteil steht, den **Elternteil auch in Obsorgeangelegenheiten des täglichen Lebens** (§ 139 Abs. 2). Für Ehegatten ist diese Pflicht zur Vertretung auch im Eherecht des ABGB (§ 90 Abs. 3 Satz 2) ausdrücklich vorgesehen. Zum näheren Inhalt dieser Vertretung siehe die Ausführungen zum Vertretungsrecht nach § 189 Abs. 1 Z. 2 auf Seite 27 f. Auch hier gilt

also, dass bei der Ausübung der Obsorge die im gemeinsamen Haushalt lebende Person den mit der Obsorge betrauten Elternteil und nicht (unmittelbar) das Kind vertritt, ihr kommt daher auch nicht die Obsorge zu. Eine Vertretung des mit der Obsorge betrauten Elternteils wird nach den Umständen des Einzelfalls dann erforderlich sein, wenn der Elternteil verhindert ist (etwa durch Krankheit oder Abwesenheit) und zudem sofort gehandelt werden muss. Sind beide Elternteile mit der Obsorge betraut, müssen beide verhindert sein. Weiters ist grundsätzlich immer – außer bei Kindeswohlgefährdung - der (erklärte oder mutmaßliche) Wille des vertretenen Elternteils zu befolgen. Der vertretene Elternteil kann ein Tätigwerden auch untersagen. Ist dem Dritten (z.B. der Lehrerin des Kindes) die Untersagung bekannt, ist die dennoch abgegebene Willenserklärung (z.B. ein Entschuldigungsschreiben) unwirksam.

Rechtswirksames Handeln Minderjähriger

Der folgende Abschnitt behandelt die Möglichkeiten von Minderjährigen, auch **ohne Vertretung** durch den gesetzlichen Vertreter gegenüber anderen Personen rechtswirksam Handlungen vorzunehmen. Zur Geschäftsfähigkeit Minderjähriger in Abstammungsangelegenheiten siehe Seite 3.

Geschäftsfähigkeit

Darunter versteht man die Fähigkeit, sich selbst durch Rechtsgeschäfte (z.B. Verträge) zu berechtigen oder zu verpflichten. Wie bereits ausgeführt (siehe Seite 22 ff), **benötigt ein Minderjähriger (noch nicht 18-Jähriger) grundsätzlich zum Abschluss von Rechtsgeschäften einen gesetzlichen Vertreter**, der in seinem Namen für ihn tätig wird (§ 170 Abs. 1).

Von diesem Grundsatz gibt es aber Ausnahmen.

- So kann ein Minderjähriger ein Rechtsgeschäft, das von Personen in seinem Alter üblicherweise geschlossen wird und eine **geringfügige Angelegenheit des täglichen Lebens** betrifft, selbst wirksam abschließen, wenn er seine Pflichten aus dem Rechtsgeschäft erfüllt (§ 170 Abs. 3). Ein Minderjähriger kann daher z.B. rechtswirksam eine Wurstsemmel, eine Zeitung oder einen Straßenbahnfahrchein kaufen, sobald er den Kaufpreis dafür entrichtet. Dies gilt selbst für Kinder unter 7 Jahren. Abgesehen davon sind hingegen Kinder unter 7 Jahren vollkommen geschäftsunfähig, sie brauchen daher für alle sonstigen rechtsgeschäftlichen Handlungen ihren gesetzlichen Vertreter. Stimmt dieser nicht zu, ist das Rechtsgeschäft absolut unwirksam.
- **Mit der Vollendung des 7. Lebensjahres** (d.h. mit dem 7. Geburtstag) sind Minderjährige **beschränkt geschäftsfähig**. Sie können außer dem Abschluss von alterstypischen Rechtsgeschäften des täglichen Lebens auch Schenkungen, die sie nicht belasten, entgegennehmen. Zu sonstigen Rechtsgeschäften brauchen sie ebenfalls die Zustimmung des gesetzlichen Vertreters, wobei diese auch nachträglich erteilt werden kann, womit ein bereits abgeschlossenes Rechtsgeschäft im Nachhinein gültig wird. Stimmt der gesetzliche Vertreter nicht zu, sind diese Rechtsgeschäfte unwirksam (§ 865).
- **Mit der Vollendung des 14. Lebensjahres** (d.h. mit dem 14. Geburtstag), womit der Minderjährige die **Mündigkeit** erreicht (§ 21 Abs. 2), hat er weitere Möglichkeiten zum selbstständigen rechtsgeschäftlichen Handeln (**erweiterte Geschäftsfähigkeit**). Der mündige Minderjährige kann sich selbstständig durch Vertrag zu Dienstleistungen verpflichten, er kann also z.B. einen Ferienjob annehmen oder für einen kranken Nachbarn die Besorgung kleinerer Einkäufe übernehmen. Der gesetzliche Vertreter kann allerdings dieses Rechtsverhältnis aus wichtigen Gründen - wenn z.B. darunter die Schulleistungen des Minderjährigen leiden - vorzeitig lösen (§ 171). Der Abschluss von Lehr- oder sonstigen Ausbildungsverträgen erfordert immer die Zustimmung des gesetzlichen Vertreters.

- Überdies **kann ein bereits 14-jähriger Minderjähriger über Sachen, die ihm zur freien Verfügung überlassen worden sind und über sein Einkommen** aus eigenem Erwerb soweit verfügen und sich verpflichten, als dadurch nicht die Befriedigung seiner Lebensbedürfnisse gefährdet wird (§ 170 Abs. 2). Mit seinem Taschengeld oder der Lehrlingsentschädigung kann er sich daher z.B. Bücher, vielleicht auch ein Fahrrad oder ein billiges Moped kaufen, sofern sein sonstiger Lebensunterhalt durch die entstehenden Kosten (bei einem Kraftfahrzeug einschließlich der Kosten der Versicherung) nicht in Frage gestellt wird. Dabei ist zu beachten, dass der Minderjährige, sobald er ein eigenes Einkommen (z.B. Lehrlingsentschädigung) bezieht, verpflichtet ist, bereits einen Teil seines Lebensunterhalts selbst zu tragen (§ 231 Abs. 3; siehe Seite 12).
- Soweit einem Kind wegen **merkbar verzögerter Entwicklung, einer psychischen Krankheit oder einer geistigen Behinderung** die vom Gesetz typischerweise (nach Altersstufen) zugemessene Geschäftsfähigkeit fehlt, hat das Gericht dies von sich aus ("von Amts wegen") oder auf Antrag einer mit der Obsorge betrauten Person auszusprechen (§ 175). Dieser Ausspruch bewirkt, dass damit, längstens bis zur Volljährigkeit des Kindes, gegenüber jedermann unwiderlegbar festgestellt ist, dass dem Kind die erforderliche Geschäftsfähigkeit fehlt.

Deliktsfähigkeit

Darunter versteht man die Fähigkeit, aus eigenem rechtswidrigem Verhalten schadenersatzpflichtig oder strafrechtlich strafbar zu werden. Die Deliktsfähigkeit wird grundsätzlich mit der **Vollendung des 14. Lebensjahres (Mündigkeit)** erreicht (§ 176).

- Hat ein noch nicht 14-Jähriger einen Schaden angerichtet, so sind für diesen seine Aufsichtspersonen verantwortlich, sofern sie schuldhaft (vorsätzlich oder fahrlässig) ihre Aufsichtspflicht vernachlässigt haben. Ist dies nicht der Fall, kann unter gewissen Voraussetzungen auch ein noch nicht 14-Jähriger selbst (wenn er trotz des geringen Alters das Unrecht der Handlung einsehen konnte) für sein rechtswidriges Verhalten schadenersatzpflichtig werden (§§ 1309, 1310).
- Mit der Vollendung des 14. Lebensjahres wird der Minderjährige auch für die von ihm begangenen Verbrechen oder Vergehen strafrechtlich verantwortlich und kann dafür von einem Gericht bestraft werden.

Einwilligung in medizinische Behandlungen

- Die Fähigkeit zu Einwilligungen in medizinische **Behandlungen ist nicht vom Erreichen bestimmter Altersstufen abhängig, sondern von der Erlangung der Einsichts- und Urteilsfähigkeit**. Das Vorliegen dieser Einsichts- und Urteilsfähigkeit wird bei Minderjährigen ab dem vollendeten 14. Lebensjahr (Mündigkeit) vermutet, sodass im Regelfall bereits 14-jährige Minderjährige Einwilligungen in medizinische Behandlungen immer nur selbst erteilen können. Das Vorliegen der Einsichts- und Urteilsfähigkeit ist immer im Einzelfall vom behandelnden Arzt zu beurteilen, wobei wesentlich sein

wird, inwieweit das Kind in der Lage ist, Chancen, Risiken und Alternativen einer Behandlung zu erfassen und auch sein Verhalten danach auszurichten (Grundregel: Je geringfügiger der Eingriff, umso eher wird Einsichts- und Urteilsfähigkeit des Kindes vorliegen). Mangelt es an der notwendigen Urteils- und Einsichtsfähigkeit, ist die Zustimmung der Person erforderlich, der die gesetzliche Vertretung im Bereich der Pflege und Erziehung zukommt (§ 173 Abs. 1). Soweit einem Kind wegen merkbar verzögerter Entwicklung, einer psychischen Krankheit oder einer geistigen Behinderung die erforderliche Einsichts- und Urteilsfähigkeit fehlt, hat das Gericht dies von sich aus ("von Amts wegen") oder auf Antrag einer mit der Obsorge betrauten Person mit bindender Wirkung für jedermann auszusprechen (§ 175).

- Der Begriff "**medizinische Behandlungen**" umfasst nicht nur die Heilbehandlung im herkömmlichen Sinn, sondern auch diagnostische, prophylaktische und schmerzlindernde Maßnahmen sowie Transplantationen, Transfusionen, Verabreichung von Medikamenten und ästhetische Behandlungen und Operationen. Eine solche medizinische Behandlung muss dabei nicht zwingend nach den Regeln der Schulmedizin erfolgen. Keine medizinische Behandlung in diesem Sinn ist jedoch der Schwangerschaftsabbruch. (Nach der zum Schwangerschaftsabbruch vorliegenden Rechtsprechung ist jeder Abbruch gegen den Willen der minderjährigen Schwangeren rechtswidrig, außer jener nach § 98 Abs. 2 Strafgesetzbuch [Rettung der Schwangeren aus unmittelbarer, nicht anders abwendbarer Lebensgefahr unter Umständen, unter denen die Einwilligung nicht rechtzeitig zu erlangen ist]. Gerechtfertigt ist der Abbruch hingegen mit Einwilligung allein der einsichts- und urteilsfähigen mündigen [zumindest 14-jährigen] Schwangeren; ist die Schwangere noch unmündig oder sonst nicht einsichts- und urteilsfähig, ist neben ihrer Einwilligung auch die Einwilligung ihres gesetzlichen Vertreters erforderlich).
- Bei vorhandener Einsichts- und Urteilsfähigkeit des Kindes ist nur dann, **wenn die medizinische Behandlung schwere Folgen** nach sich ziehen könnte (Beeinträchtigung der körperlichen, seelischen oder geistigen Unversehrtheit, die länger als 24 Tage andauert; ästhetische Behandlungen und Operationen), **zusätzlich** zur Zustimmung des Kindes auch die **Zustimmung des gesetzlichen Vertreters** im Bereich der Pflege und Erziehung nötig (§ 173 Abs. 2). Dies gilt grundsätzlich auch für das **Piercen und Tätowieren**, wofür auch eigene gewerberechtliche Ausübungsregeln bestehen. Danach ist das Piercen von unter 14-Jährigen (Unmündigen) und das Tätowieren von unter 16-Jährigen verboten. Für das Piercen von bereits 14-Jährigen und das Tätowieren von bereits 16-Jährigen ist neben der schriftlichen Einwilligung des zu Piercenden oder zu Tätowierenden auch die schriftliche Einwilligung des mit der Pflege und Erziehung Betrauten (Erziehungsberechtigten) nötig, beim Piercen allerdings dann nicht, wenn zu erwarten ist, dass die gepiercte Stelle innerhalb von 24 Tagen heilt. Vor Einholung der schriftlichen Einwilligungen hat außerdem eine schriftlich zu bestätigende entsprechende Aufklärung der zu piercenden Person, gegebenenfalls zusätzlich des Erziehungsberechtigten, oder der zu tätowierende Person zu erfolgen. **Ästhetische Behandlungen und Operationen** (das sind solche zur Herbeiführung einer subjektiv wahrgenommenen Verbesserung des optischen Aussehens ohne medizinischen Grund) sind nach einem eigens dafür bestehenden Bundesgesetz an Personen unter 16 Jahren unzulässig. An Personen zwischen 16 und 18 Jahren dürfen sie nur durchgeführt werden, wenn neben dem/der minderjährigen Patienten/in auch deren Erziehungsberechtigter eingewilligt hat, jeweils nach entsprechender umfassender ärztlicher

Aufklärung, bei ästhetischen Operationen zusätzlich nach Abklärung allfälliger psychischer Störungen. Die Behandlung oder Operation darf frühestens 4 Wochen nach Vorliegen der Einwilligungen durchgeführt werden.

- Die Einwilligung des einsichts- und urteilsfähigen Kindes sowie die Zustimmung des gesetzlichen Vertreters ist bei **dringend nötigen medizinischen Eingriffen** nicht erforderlich (§ 173 Abs. 3). In eine medizinische Maßnahme, die eine dauernde Fortpflanzungsunfähigkeit des Kindes zum Ziel hat (Sterilisation, Kastration), können weder ein minderjähriges Kind noch die Eltern einwilligen (§ 163).

Handlungsfähigkeit im Verfahrensrecht

- Ein Minderjähriger hat ab Vollendung des 14. Lebensjahres (Mündigkeit) die Möglichkeit, das Gericht anzurufen, wenn er den Eltern seine Meinung über seine **Ausbildung** erfolglos vorgetragen hat. In diesen Fällen hat das Gericht nach sorgfältiger Abwägung aller vorgebrachten Gründe die dem Kindeswohl am besten entsprechende Verfügung zu treffen (§ 172).
- Ab der **Vollendung des 14. Lebensjahres** (Mündigkeit) können Minderjährige aber ganz generell in Verfahren über Pflege und Erziehung oder über die persönlichen Kontakte selbstständig vor Gericht handeln ("**familiengerichtliche Verfahrensfähigkeit**"; § 104 Außerstreitgesetz). Sie können in diesen Verfahren nicht nur Anträge stellen, sondern auch selbst Rechtsmittel ergreifen. Dabei hat das Gericht dafür zu sorgen, dass der Minderjährige seine Rechte wirksam wahrnehmen kann. Diese selbstständige Verfahrensfähigkeit besteht aber ausdrücklich nicht in vermögensrechtlichen Angelegenheiten des Minderjährigen einschließlich des Unterhalts. In diesen Angelegenheiten ist daher die Vertretung des Minderjährigen durch einen gesetzlichen Vertreter erforderlich.
- Auch in den Fällen, in denen der Minderjährige selbstständig vor Gericht handeln kann, **bleibt es aber bei der ebenfalls bestehenden Möglichkeit des gesetzlichen Vertreters**, auch im Namen des Minderjährigen Verfahrenshandlungen zu setzen. Wenn die Anträge des Minderjährigen einerseits und die seines gesetzlichen Vertreters andererseits voneinander abweichen, muss sich das Gericht mit beiden Anträgen inhaltlich auseinandersetzen. Der gesetzliche Vertreter ist jedenfalls nicht befugt, derartige Anträge des bereits 14-jährigen Minderjährigen wieder zurückzuziehen (§ 104 Außerstreitgesetz).

Volljährigkeit

- Mit der **Vollendung des 18. Lebensjahres** (d.h. mit dem 18. Geburtstag) wird das Kind volljährig (§ 21 Abs. 2). **Mit diesem Zeitpunkt erlischt die Obsorge**. Der gesetzliche Vertreter hat dem volljährigen gewordenen Kind dessen Vermögen sowie sämtliche dessen Person betreffenden Urkunden und Nachweise zu übergeben (§ 183).

- Ein volljährig gewordenen Kind ist aus **Rechtsgeschäften**, die während seiner Minderjährigkeit ohne die nötige Zustimmung des gesetzlichen Vertreters oder des anderen Elternteils oder ohne die Genehmigung des Pflegschaftsgerichts abgeschlossen wurden, nur dann verpflichtet, wenn es schriftlich erklärt, die Verpflichtungen als rechtswirksam anzuerkennen (§ 168).
- Von der Volljährigkeit unberührt bleibt ein allfälliger **Unterhaltsanspruch** des Kindes, der mit der Selbsterhaltungsfähigkeit des Kindes erlischt (siehe Seite 12).

Ergänzungsblatt (Stand: 1 / 2014) zur Rechtsinformation „Eltern und Kinder – Rechte und Pflichten“



zu Seite 11 der Rechtsinformation:

Regelbedarfssätze vom 1.7.2013 bis 30.6.2014:

- 0 bis 3 Jahre: 194 Euro
- 3 bis 6 Jahre: 249 Euro
- 6 bis 10 Jahre: 320 Euro
- 10 bis 15 Jahre: 366 Euro
- 15 bis 19 Jahre: 431 Euro
- 19 bis 28 Jahre: 540 Euro

zu Seite 12 der Rechtsinformation:

Ausgleichszulagenrichtsatz

(§ 293 Abs. 1 lit. a) bb) und lit. b) ASVG):

857,73 Euro (14mal jährlich)

zu Seite 13 der Rechtsinformation:

Grundbetrag der Familienbeihilfe

(§ 8 Abs. 2 FLAG):

- ab Geburt: 105,40 Euro
- ab dem 3. Geburtstag: 112,70 Euro
- ab dem 10. Geburtstag: 130,90 Euro
- ab dem 19. Geburtstag: 152,70 Euro

zu Seite 14 der Rechtsinformation:

Richtsatz für pensionsberechtigten Halbwaisen

(§ 293 Abs. 1 lit. c) bb) erster Fall ASVG):

560,61 Euro