

Anika Vitr

Inobhutnahme minderjähriger Flüchtlinge bei Kontakterhalt mit den Eltern

Wissenschaftliche Beiträge aus dem Tectum Verlag

Reihe Rechtswissenschaft

Wissenschaftliche Beiträge aus dem Tectum Verlag

Reihe Rechtswissenschaft

Band 148

Anika Vitr

Inobhutnahme minderjähriger Flüchtlinge bei Kontakterhalt mit den Eltern

Tectum Verlag

<https://doi.org/10.5771/9783828876910-I>

Generiert durch IP *18.191.154.160*, am 16.09.2024, 08:12:32.

Das Erstellen und Weitergeben von Kopien dieses PDFs ist nicht zulässig.

Anika Vitr

Inobhutnahme minderjähriger Flüchtlinge bei Kontakterhalt mit den Eltern

Wissenschaftliche Beiträge aus dem Tectum Verlag

Reihe: Rechtswissenschaft; Bd. 148

Zugl. Diss. WWU Münster 2020

Eingereicht unter dem Originaltitel *„Inobhutnahme unbegleiteter minderjähriger Flüchtlinge durch das Jugendamt – insbesondere in den Fällen des steten Kontakterhalts mit den Eltern im Ausland“*

© Tectum – ein Verlag in der Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2021

ePDF 978-3-8288-7691-0

(Dieser Titel ist zugleich als gedrucktes Werk unter der ISBN

978-3-8288-4621-0 im Tectum Verlag erschienen.)

ISSN 1861-7875

Alle Rechte vorbehalten

Besuchen Sie uns im Internet

www.tectum-verlag.de

Bibliografische Informationen der Deutschen Nationalbibliothek

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

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| A. Einleitung | 1 |
| B. Begrifflichkeiten | 5 |
| I. umF vs. umA | 5 |
| 1. minderjährig | 7 |
| 2. Ausländer | 7 |
| 3. Flüchtling | 8 |
| 4. unbegleitet | 9 |
| 5. Fazit | 12 |
| II. Inobhutnahme | 13 |
| C. Statistische Hintergrundinformationen | 17 |
| I. Herkunftsländer | 18 |
| II. Asylantragstellung | 19 |
| III. Inobhutnahmen in Deutschland | 20 |
| IV. Alter und Geschlecht der umF | 22 |
| V. Gesundheitliche Verfassung der umF | 24 |
| VI. Fazit | 26 |
| D. Ablauf des Verfahrens der Inobhutnahme von umF | 29 |
| E. Vorläufige Inobhutnahme gem. § 42a SGB VIII | 33 |
| I. Zuständigkeit | 33 |
| II. Erstscreening/Clearing | 33 |
| 1. Einschätzung nach § 42a Abs. 2 SGB VIII | 34 |
| a) Gefährdung Kindeswohl durch Verteilungsverfahren | 34 |

| | | |
|------|---|----|
| b) | Aufenthalt von verwandter Person im In- oder Ausland | 36 |
| c) | Gemeinsame Inobhutnahme mit Geschwistern oder anderen Minderjährigen | 38 |
| d) | Ausschluss der Verteilung wegen Gesundheitszustand | 38 |
| 2. | Beteiligung Minderjähriger / Beiziehung Dolmetscher | 39 |
| 3. | Möglichkeit der Benachrichtigung einer Vertrauensperson | 39 |
| 4. | Altersfeststellung nach § 42f SGB VIII | 40 |
| a) | Art der Feststellung | 41 |
| aa) | Einsicht Ausweispapiere | 41 |
| bb) | Qualifizierte Inaugenscheinnahme | 41 |
| cc) | Ärztliche Untersuchung | 42 |
| aaa) | Aufklärung | 46 |
| bbb) | Zustimmung zur Untersuchung | 46 |
| ccc) | Röntgen | 48 |
| (1) | Röntgenstrahlung zulässig | 48 |
| (2) | Röntgenstrahlung unzulässig | 51 |
| (3) | Eigene Ansicht | 53 |
| dd) | Ergebnis der Untersuchung | 57 |
| b) | Vorläufige Inobhutnahme bei ungeklärtem Alter zwingend? | 58 |
| aa) | Keine vorläufige Inobhutnahme bei ungeklärtem Alter | 58 |
| bb) | Vorläufige Inobhutnahme bei ungeklärtem Alter | 58 |
| cc) | Eigene Ansicht | 59 |
| c) | Bindungswirkung der Altersfeststellung | 60 |
| 5. | Rechtliche Vertretung, § 42a Abs. 3 SGB VIII | 61 |
| 6. | Vorläufige Unterbringung bei geeigneter Person | 65 |
| 7. | Verletzung des Grundrechts aus Art. 2 Abs. 1 GG | 66 |
| a) | Eingriff in den Schutzbereich | 66 |
| aa) | Schutzbereich betroffen | 66 |
| bb) | Eingriff | 66 |
| b) | Rechtfertigung des Eingriffs | 67 |
| aa) | Schranke | 67 |
| bb) | Schranken-Schranke | 68 |
| aaa) | Geeignetheit | 68 |
| bbb) | Erforderlichkeit | 69 |
| ccc) | Angemessenheit | 69 |
| III. | Verteilungsanzeige durch Landesjugendamt | 70 |

| | |
|--|-----------|
| IV. Entscheidung über Verteilung durch Bundesverwaltungsamt | 70 |
| V. Zuweisung an geeignetes JA durch LJA des Aufnahmelandes | 71 |
| VI. Übermittlung notwendiger Daten / Transfer zum Zuweisungsjugendamt | 73 |
| F. Inobhutnahme gem. § 42 Abs. 1 Nr. 3 SGB VIII | 75 |
| I. Erstkontakt / Aufklärung Sachverhalt | 76 |
| II. Sorge um das Wohl | 76 |
| III. Vertretung durch Jugendamt | 77 |
| IV. Inobhutnahme als Verwaltungsakt | 78 |
| V. Bekanntgabe des Verwaltungsaktes | 79 |
| 1. Inobhutnahme ist eine Sozialleistung | 80 |
| 2. Inobhutnahme ist keine Sozialleistung | 81 |
| 3. Eigene Ansicht | 85 |
| a) Argumente gegen die Ansicht von OVG HH, VG Göttingen und Tillmanns | 85 |
| b) Argumente gegen die Ansicht von Kepert | 86 |
| c) Argumente gegen die Ansicht von Trenczek | 86 |
| d) Fazit | 87 |
| 4. Wirksamwerden bei Nichterreichbarkeit der Eltern | 89 |
| a) Unmittelbare Ausführung bzw. Sofortvollzug | 90 |
| b) Faktische Durchführung gem. § 42 SGB VIII | 90 |
| c) Eigene Ansicht | 91 |
| VI. Bestellung Vormund | 92 |
| 1. Erfordernis der Vormundschaftsbestellung | 92 |
| 2. Internationale Zuständigkeit der deutschen Gerichte | 93 |
| 3. Anwendbares Recht | 96 |
| 4. Unverzügliche Anrufung Familiengericht | 98 |
| 5. Feststellung des Ruhens der elterlichen Sorge durch Familiengericht | 99 |
| a) Minderjährig | 100 |
| aa) Begrenzung der Amtsermittlungspflicht | 101 |
| bb) Keine Begrenzung der Amtsermittlungspflicht | 102 |
| cc) Eigene Ansicht | 102 |

| | |
|---|-----|
| b) Tatsächliches Ausübungshindernis bzgl. Sorgerecht | 105 |
| aa) Unstreitige Ausgangssituation bzgl. Auslandsaufenthalt der Eltern | 105 |
| bb) Hinderungsgründe | 106 |
| aaa) Unbekannter Aufenthalt der Eltern | 106 |
| bbb) Konkrete Anforderungen an Kontaktmöglichkeiten | 109 |
| ccc) Instabile politische Verhältnisse | 114 |
| ddd) Fehlende Reisemöglichkeit | 119 |
| cc) Stellungnahme | 125 |
| aaa) Aufgaben der elterlichen Sorge | 125 |
| (1) Pflege und Erziehung | 127 |
| (a) Ernährung und Bekleidung | 129 |
| (b) Geistige, seelische, sittliche und körperliche Entwicklung und körperliche Pflege | 130 |
| (c) Gesundheit | 132 |
| (d) Fazit zu Pflege und Erziehung | 135 |
| (2) Aufsicht | 135 |
| (3) Aufenthaltsbestimmung | 136 |
| (4) Ausbildung / Beruf | 137 |
| (5) Einhaltung Schulpflicht | 140 |
| (6) Herausgabe des Kindes | 144 |
| (7) Umgang des Kindes | 145 |
| (8) Vermögenssorge | 147 |
| (9) Vertretung des Kindes | 148 |
| (10) Einwilligung und Genehmigung | 150 |
| (11) Zusammenfassung: Welche Aufgaben/Rechte können aus dem Ausland ausgeübt werden? | 151 |
| bbb) Wesentlichkeit der Aufgaben der elterlichen Sorge | 155 |
| dd) Fazit | 156 |
| ee) Umfang der Kontaktpflicht der Sorgeberechtigten | 158 |
| c) Dauer des Ausübungshindernisses | 160 |
| aa) Keine endgültige Verhinderung | 161 |
| bb) Endgültige Verhinderung reicht auch | 162 |
| cc) Eigene Ansicht | 162 |
| d) Umfang des Ausübungshindernisses | 166 |
| aa) Unerheblich, bzgl. welcher Aufgaben Verhinderung besteht | 167 |
| bb) Verhinderung nur bzgl. abgrenzbarer Teilbereiche | 167 |

| | |
|---|-----|
| cc) Eigene Ansicht | 167 |
| 6. Stärkere Einflussnahme durch Eltern im Ausland als durch deutschen Vormund | 168 |
| 7. Auswahl des Vormunds | 169 |
| 8. Aufhebung der Vormundschaft | 178 |
| 9. Ablauf des gerichtlichen Verfahrens | 179 |
| VII. Alternativen zur Vormundschaftsbestellung | 181 |
| 1. Ergänzungspflegschaft | 182 |
| a) Vorübergehende Verhinderung an Ausübung der gesamten elterlichen Sorge | 184 |
| aa) Bestellung eines Pflegers | 184 |
| bb) Bestellung eines Vormunds | 184 |
| cc) Eigene Ansicht | 184 |
| b) Zeitpunkt des Wirksamwerdens der Bestellung | 185 |
| aa) Zustellung an Eltern nur nötig, wenn Eltern Beteiligte des Verfahrens sind | 186 |
| bb) Bestellung erst wirksam nach Zustellung der Entscheidung an Eltern | 186 |
| cc) Eigene Ansicht | 186 |
| c) Ergänzungspfleger / Mitvormund zur Vertretung in ausländerrechtlichen Angelegenheiten | 188 |
| aa) Bisheriger Meinungsstreit | 188 |
| aaa) Bestellung eines Mitvormunds nicht möglich | 191 |
| bbb) Bestellung eines Ergänzungspflegers möglich | 192 |
| ccc) Bestellung eines Mitvormunds möglich | 193 |
| ddd) Entscheidung des BGH | 196 |
| eee) Gesetzliche Klärung durch Neuregelung in § 42 Abs. 2 S. 5 SGB VIII? | 197 |
| fff) Reformvorhaben | 198 |
| bb) Stellungnahme | 198 |
| aaa) Vergleich zur Vermögensverwaltung | 199 |
| bbb) Auslegung europäischer Regelungen | 200 |
| (1) Art. 6 Dublin-III-Verordnung | 200 |
| (2) Art. 25 RL 2013/32/EU | 201 |
| (3) Art. 24 RL 2013/33/EU | 204 |
| ccc) Fazit | 204 |
| 2. Übertragung von Aufgaben der elterl. Sorge auf eine Pflegeperson | 205 |

| | |
|---|-----|
| 3. Beistand | 207 |
| 4. Rechtliche Betreuung | 207 |
| 5. Zusätzlicher Pfleger für Teilbereiche der elterlichen Sorge | 207 |
| 6. Sorgerechtsvollmachtserteilung zur Ausübung der elterlichen Sorge | 210 |
| a) Sorgerechtsvollmacht zur Verhinderung des Ruhens bei umF möglich? | 213 |
| aa) Sorgerechtsvollmachtserteilung bei umF möglich..... | 213 |
| bb) Schwierigkeiten bei Sorgerechtsvollmachtserteilung | 214 |
| cc) Eigene Ansicht | 216 |
| b) Voraussetzungen für Sorgerechtsvollmacht | 219 |
| aa) Vereinbarung..... | 219 |
| aaa) Kooperation nicht erforderlich | 220 |
| bbb) Kooperation erforderlich | 220 |
| ccc) Eigene Ansicht | 221 |
| bb) Form der Vollmacht | 222 |
| cc) Widerruflichkeit | 223 |
| dd) Echtheit der Vollmacht | 226 |
| ee) Geschäftsfähigkeit der Vertragspartner..... | 226 |
| ff) Bevollmächtigter..... | 227 |
| gg) Inhalt der Vollmacht | 229 |
| c) Sonstiges zur Sorgerechtsvollmacht | 231 |
| aa) Vergütung für Bevollmächtigte | 231 |
| bb) Verzicht auf Sorgerecht | 232 |
| cc) Möglichkeit der Beantragung von Hilfen zur Erziehung | 233 |
| d) Fazit zur Sorgerechtsvollmachtserteilung | 233 |
| 7. Fazit – Geeignetste Variante | 236 |
| VIII. Verletzung der Elternrechte aus Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG | 238 |
| 1. Eingriff in den Schutzbereich..... | 238 |
| a) Schutzbereich betroffen | 238 |
| aa) Sachlicher Schutzbereich..... | 239 |
| bb) Persönlicher Schutzbereich | 240 |
| aaa) Keine Geltung für sich im Ausland aufhaltende Eltern von umF | 240 |
| bbb) Geltung für sich im Ausland aufhaltende Eltern von umF | 240 |
| ccc) Eigene Ansicht | 241 |
| b) Eingriff in den Schutzbereich | 244 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2. | Rechtfertigung des Eingriffs | 245 |
| a) | Schranke (das Grundrecht einschränkende Gesetz) | 245 |
| aa) | Erziehungspflicht der Eltern..... | 245 |
| bb) | Wächteramt des Staates | 246 |
| cc) | Mittelbare Drittwirkung von Grundrechten des Kindes | 246 |
| dd) | Aufsicht des Staates über Schulwesen, Art. 7 Abs. 1 GG | 246 |
| b) | Schranken-Schranken (Grundsatz der Verhältnismäßigkeit) | 247 |
| aa) | Geeignetheit | 248 |
| bb) | Erforderlichkeit..... | 248 |
| cc) | Angemessenheit | 249 |
| IX. | Verletzung des Rechts des Kindes von seinen Eltern erzogen zu werden gem. Art. 2 Abs. 1 iVm Art. 6 Abs. 2 S. 1 GG | 250 |
| X. | Verletzung des Rechts auf Familie aus Art. 6 Abs. 1 GG | 251 |
| 1. | Schutzbereich betroffen..... | 252 |
| 2. | Eingriff in den Schutzbereich..... | 252 |
| 3. | Rechtfertigung des Eingriffs | 252 |
| a) | Schranke | 252 |
| b) | Schranken-Schranken..... | 253 |
| XI. | Clearingverfahren / Hilfeplanverfahren | 253 |
| XII. | Dauer der Inobhutnahme | 254 |
| XIII. | Beenden der Inobhutnahme | 257 |
| 1. | Übergabe an Personensorge- oder Erziehungsberechtigte | 258 |
| 2. | Entscheidung über Gewährung von Hilfen..... | 258 |
| a) | Ende der Inobhutnahme mit Beginn der Leistungsgewährung | 259 |
| b) | Ende der Inobhutnahme mit Entscheidung über Hilfestellung | 260 |
| c) | Eigene Ansicht | 260 |
| 3. | Entweichen des Minderjährigen | 260 |
| a) | Faktische Beendigung der Inobhutnahme durch Entweichen | 261 |
| b) | Beendigung bei Entweichen nur durch Verwaltungsakt | 262 |
| c) | Eigene Ansicht | 263 |
| 4. | Kein Beenden auf Wunsch des Minderjährigen..... | 263 |
| XIV. | Anschlussversorgung / Unterbringung..... | 264 |

G. Zusammenfassung..... 265

Abkürzungsverzeichnis 269

Abbildungsverzeichnis 273

Literaturverzeichnis 275