

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 13 |
| Einleitung | 17 |
| A. Anlass der Untersuchung | 18 |
| I. BGH, Beschluss vom 03.05.2017 – XII ZB 157/16 | 18 |
| II. Gesetzessystematische Ausgangslage | 19 |
| III. Stand der Forschung | 20 |
| IV. Forschungsbedarf | 21 |
| B. Gang der Untersuchung | 23 |
| 1. Teil – Methodische Auslegung des Begriffs der „Angelegenheit von erheblicher Bedeutung“ | 25 |
| A. Einführung | 25 |
| I. Auslegungsgegenstand | 25 |
| 1. Gesetzessystematische Ausgangslage | 26 |
| 2. Ausgestaltung als unbestimmter Rechtsbegriff | 26 |
| II. Auslegungsziel | 29 |
| III. Auslegungsmethode | 30 |
| B. Grammatikalische Auslegung | 31 |
| I. Methodische Anknüpfung | 31 |
| II. Spezifisch-juristischer Sprachgebrauch | 32 |
| 1. Gesetzgeber | 33 |
| 2. Rechtsprechung | 34 |
| a. Darstellung | 34 |
| b. Analyse | 50 |
| c. Zwischenergebnis | 53 |
| 3. Juristisches Schrifttum | 54 |
| a. Darstellung | 54 |
| b. Analyse | 61 |
| c. Zwischenergebnis | 63 |
| III. Allgemein-umgangssprachlicher Sprachgebrauch | 63 |
| IV. Ergebnis der grammatischen Auslegung | 66 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---------------------------------------------------------------------|----|
| C. Systematische Auslegung | 68 |
| I. Methodische Anknüpfung | 68 |
| II. Äußeres System | 69 |
| 1. §§ 1628 und 1687 BGB im Normgefüge der elterlichen Sorge | 69 |
| a. § 1628 BGB | 70 |
| aa. Standort | 70 |
| bb. Anwendungsbereich | 70 |
| cc. Tatbestandliche Voraussetzungen | 71 |
| dd. Rechtsfolgen | 71 |
| b. § 1687 BGB | 73 |
| aa. Standort | 73 |
| bb. Anwendungsbereich | 73 |
| cc. Das System abgestufter Befugnisse | 74 |
| dd. Wirkweisen des Systems abgestufter Befugnisse | 75 |
| c. Zwischenergebnis | 76 |
| 2. Norminterne Ausgestaltung der § 1628 und § 1687 BGB | 77 |
| a. Begriffsverständnis in § 1628 BGB | 77 |
| b. Begriffsverständnis in § 1687 BGB | 78 |
| aa. § 1687 Abs. 1 S. 1 BGB | 79 |
| bb. § 1687 Abs. 1 S. 2 BGB | 79 |
| cc. § 1687 Abs. 1 S. 3 BGB | 81 |
| dd. § 1687 Abs. 1 S. 4 BGB | 82 |
| ee. § 1687 Abs. 1 S. 5 BGB | 83 |
| c. Übertragbarkeit des Begriffsverständnisses | 83 |
| d. Zwischenergebnis | 84 |
| III. Inneres System | 85 |
| 1. Normative Beziehungen im Normgefüge der elterlichen Sorge | 86 |
| a. § 1628 BGB zu § 1627 BGB | 86 |
| b. § 1687 BGB zu § 1671 BGB | 88 |
| 2. Parallele Anwendungsbereiche im Normgefüge der elterlichen Sorge | 89 |
| a. § 1628 BGB neben § 1671 BGB | 89 |
| b. § 1628 BGB neben § 1666 BGB | 90 |
| 3. Wertungen im Normgefüge der elterlichen Sorge | 91 |
| a. § 1627 BGB | 92 |
| b. § 1671 BGB | 92 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------|-----|
| c. § 1697a BGB | 93 |
| 4. Zwischenergebnis | 94 |
| IV. Ergebnis der systematischen Auslegung | 94 |
| D. Historische Auslegung | 97 |
| I. Methodische Anknüpfung | 97 |
| II. Normvorläufer | 98 |
| 1. § 1628 BGB | 98 |
| a. Rechtslage vom 01.01.1900 bis zum 31.06.1958 | 98 |
| b. Rechtslage vom 01.07.1958 bis zum 29.07.1959 | 99 |
| c. Rechtslage vom 29.07.1959 bis zum 31.12.1979 | 101 |
| d. Rechtslage vom 01.01.1980 bis zum 31.06.1998 | 103 |
| e. Rechtslage vom 01.07.1998 bis heute | 105 |
| 2. § 1687 BGB | 105 |
| 3. Zwischenergebnis | 106 |
| III. Entstehungsgeschichte | 107 |
| 1. § 1628 BGB und SorgeRG von 1980 | 108 |
| a. Hintergrund der Reform | 108 |
| b. Gesetzesentwurf zum SorgeRG 1974 | 110 |
| c. Gesetzesentwurf zum SorgeRG 1977 | 112 |
| d. Erste Beratung im deutschen Bundestag | 112 |
| e. Beschlussempfehlung und Bericht des Rechtsausschusses | 112 |
| f. Zweite und dritte Beratung im deutschen Bundestag | 113 |
| g. Weiteres Verfahren | 114 |
| h. Zwischenergebnis | 114 |
| 2. § 1687 BGB und das KindRG von 1998 | 115 |
| a. Hintergrund der Reform | 116 |
| b. Antrag der Fraktion der SPD zur Reform des Kindschaftsrechts | 117 |
| c. Gesetzesentwurf zum KindRG 1996 | 118 |
| aa. § 1671 BGB | 119 |
| bb. § 1687 BGB | 120 |
| cc. § 1697a BGB | 122 |
| d. Erste Beratung im deutschen Bundestag | 123 |
| e. Beschlussempfehlung und Bericht des Rechtsausschusses | 124 |
| f. Zweite und dritte Beratung im deutschen Bundestag | 126 |
| g. Weiteres Verfahren | 127 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------|-----|
| h. Zwischenergebnis | 127 |
| IV. Ergebnis der historischen Auslegung | 129 |
| E. Teleologische Auslegung | 132 |
| I. Methodische Anknüpfung | 132 |
| II. Einfachgesetzlicher Normzweck | 133 |
| 1. Konkreter Normzweck | 133 |
| a. § 1628 BGB | 133 |
| b. § 1687 BGB | 135 |
| 2. Externer Normzweck | 135 |
| a. § 1628 BGB | 136 |
| b. § 1687 BGB | 136 |
| 3. Interner Normzweck | 137 |
| a. § 1628 BGB | 138 |
| b. § 1687 BGB | 138 |
| 4. Zwischenergebnis | 139 |
| III. Verfassungsrechtlicher Normzweck | 140 |
| 1. Elternrecht nach Art. 6 Abs. 2 GG | 141 |
| a. Grundrechtsdogmatische Struktur und Konzeption des Art. 6 Abs. 2 GG | 141 |
| aa. Kindeswohl als zentraler Bezugspunkt des Elternrechts | 142 |
| bb. Fremdnützigkeit des Elternrechts | 143 |
| cc. Pflichtenbindung des Elternrechts | 143 |
| dd. Elternautonomie | 144 |
| ee. Grundrechtliche Dreieckskonstellation | 145 |
| ff. Zwischenergebnis | 146 |
| b. Gewährleistungsdimensionen des Art. 6 Abs. 2 GG | 147 |
| aa. Ordnungs- und Ausgestaltungsauftrag | 147 |
| bb. Schlichtungsauftrag | 148 |
| cc. Abwehrrecht | 150 |
| (1) Schutzbereich | 150 |
| (2) Eingriff | 150 |
| (3) Rechtfertigung | 151 |
| dd. Institutsgarantie | 154 |
| ee. Wertentscheidende Grundsatznorm | 154 |
| ff. Zwischenergebnis | 155 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Verfassungsrechtliche Implikation auf den einfache gesetzlichen Normzweck | 156 |
| a. § 1628 BGB | 157 |
| b. § 1687 BGB | 160 |
| c. Zwischenergebnis | 161 |
| IV. Ergebnis der teleologischen Auslegung | 162 |
| F. Auslegungsergebnis | 164 |
| I. Abwägung der Auslegungskriterien | 164 |
| II. Begriffsbestimmung | 165 |
| III. Erwägungen | 166 |
| 1. Deckungsgleiches Begriffsverständnis | 166 |
| 2. Geschriebene Kriterien zur Begriffsbestimmung | 166 |
| a. Abgrenzung zwischen § 1687 Abs. 1 S. 1 und S. 2 BGB | 167 |
| b. Umkehrschluss zur Legaldefinition aus § 1687 Abs. 1 S. 3 BGB | 167 |
| c. Quantitatives Kriterium i.S.d. § 1687 Abs. 1 S. 3 1. Fall BGB | 167 |
| d. Qualitatives Kriterium i.S.d. § 1687 Abs. 1 S. 3 2. Fall BGB | 168 |
| e. Die Indizwirkung des § 1687 Abs. 1 S. 3 BGB | 169 |
| 3. Ungeschriebene Kriterien zur Begriffsbestimmung | 170 |
| a. Objektiver Beurteilungsmaßstab | 170 |
| b. Innerfamiliäre Einzelfallbetrachtung | 171 |
| c. Perspektive und Belange des Kindes | 172 |
| d. Kein eigenständiges subjektives Elternkriterium | 172 |
| 4. Zweifelsfälle | 178 |
| 2. Teil: Der Begriff der Angelegenheit von erheblicher Bedeutung in der höchstrichterlichen Spruchpraxis | 181 |
| A. BGH, Beschluss v. 03.05.2017 – XII ZB 157/16 | 181 |
| I. Zugrundeliegender Sachverhalt | 181 |
| II. Die Vorinstanzen | 182 |
| 1. AG Erfurt, Beschluss v. 28.10.2015 – 34 F 1498/14 | 182 |
| 2. OLG Jena, Beschluss v. 07.03.2016 – 4 UF 686/16 | 183 |
| III. Die Entscheidung des BGH | 185 |
| B. Die rechtliche Einordnung der BGH-Entscheidung | 186 |

| | |
|-----------------------|-----|
| Literaturverzeichnis | 189 |
| Entscheidungsregister | 193 |