

# **Rechtsmittel in Familiensachen**

nach ZPO und FGG,  
im Verbund-, Haupt- und Nebenverfahren

von

**Dieter Pauling**

Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht München

---

ERICH SCHMIDT VERLAG

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

**Pauling, Dieter:**

Rechtsmittel in Familiensachen : nach ZPO- und FGG, im Verbund-, Haupt- und Nebenverfahren / Dieter Pauling. - Berlin : Erich Schmidt, 2002

ISBN 3-503-06695-0

ISBN 3 503 06695 0

Alle Rechte vorbehalten

© Erich Schmidt Verlag GmbH & Co., Berlin 2002

[www.erich-schmidt-verlag.de](http://www.erich-schmidt-verlag.de)

Dieses Papier erfüllt die Frankfurter Forderungen der Deutschen Bibliothek und der Gesellschaft für das Buch bezüglich der Alterungsbeständigkeit und entspricht sowohl den strengen Bestimmungen der US Norm Ansi/Niso Z 39.48-1992 als auch der ISO Norm 9706.

Satz: multitext, Berlin

Druck: Bitter, Recklinghausen

## Vorwort

Gerichtliche Familienverfahren berühren mit steigender Tendenz – auch wegen der ausgedehnten Zuständigkeit der Familiengerichte – immer mehr Menschen. Für die Betroffenen haben die Verfahren zum Teil eine emotionale Bedeutung bis zur Empfindung der Existenzbedrohung. Dabei geht es nicht nur um finanzielle Folgen von Trennung und Scheidung, sondern auch um die Auswirkungen auf verbliebene und gestörte familiäre Beziehungen.

Wie das Familienverfahren insgesamt ist auch das zugehörige Rechtsmittelverfahren durch die uneinheitliche Verfahrensstruktur mit der Mischung zwischen ZPO- und FGG-Verfahren und dadurch entstehende Abgrenzungsprobleme gekennzeichnet. Zusätzliche Fragen werden durch die ZPO-Reform aufgeworfen, welche das FGG-Verfahren als solches grundsätzlich unverändert gelassen hat. Mit dem vorliegenden Buch wird der Versuch unternommen, sowohl Rechtskundigen und Rechtsanwendern als auch interessierten Laien einen gewissen Wegweiser durch das Dickicht der familienrechtlichen Rechtsmittelverfahren zur Verfügung zu stellen, zu dessen Benutzung ein umfangreiches Sachverzeichnis dienen soll. Dabei konnte es nicht um Vollständigkeit in jeder Hinsicht gehen, sondern es war eine Beschränkung auf solche Verfahren notwendig, die in der Praxis eine größere Rolle spielen. Eine bloße Darstellung der verschiedenen Rechtsmittelmöglichkeiten und ihrer Voraussetzungen erschien andererseits zu wenig hilfreich. Es werden daher – teilweise in größerem Umfang – auch Hinweise zu den formellen und materiellen Aussichten eines Rechtsmittels gegeben. Darüber hinaus gehören zur Darstellung die jeweiligen kostenrechtlichen Auswirkungen. Besonderes Augenmerk wurde auf das Berufungsverfahren in ZPO-Sachen und das Verfahren der befristeten Beschwerde in FGG-Sachen gelegt. Einen Schwerpunkt hierzu bilden auch die Ausführungen über die Voraussetzungen für die Zulassung der Revision bzw. der Rechtsbeschwerde. Selbstverständlich sind die Besonderheiten behandelt, die sich aufgrund des Verbundverfahrens für die Rechtsmittelinstanz ergeben. Wegen ihrer praktischen Bedeutung werden Rechtsmittelfragen im Zusammenhang mit dem vereinfachten Verfahren über den Unterhalt Minderjähriger und mit verschiedenen Nebenverfahren etwas eingehender dargestellt. Hierzu zählen z.B. die Vollstreckung nach § 888 ZPO oder nach § 33 FGG und die in Familiensachen besonders häufig beantragte Prozesskostenhilfe.

## *Vorwort*

Im Hinblick auf den gemäß § 621 g ZPO erneut ausgeweiteten Anwendungsbereich der einstweiligen Anordnung nach § 620 a ff. ZPO sind die sich daraus ergebenden Konsequenzen erörtert.

Der Stand von Gesetzgebung, Literatur und Rechtsprechung ist bis etwa Mitte Juni 2002 berücksichtigt. Allerdings wurde versucht, noch das seit 1. 8. 2002 geltende OLG-Vertretungsänderungsgesetz vom 23. 7. 2002 (BGBl. I 2850) zu beachten. Fehler und Irrtümer, die mir unvermeidlich erscheinen, habe allein ich zu verantworten. Für entsprechende Hinweise bin ich dankbar.

Berufliche Gründe, aber insbesondere auch der Reformeifer des Gesetzgebers sowie die Euro-Umstellung haben die Arbeit immer wieder unterbrochen und verlängert, weshalb es auch in einigen Fällen zur Vergabe von Randnummern mit Buchstabenzusatz kam. Unter der zeitlichen Belastung hatte wegen Wegfalls von gemeinsamer Zeit wesentlich auch meine Frau zu leiden. Ich danke ihr hier an dieser Stelle für ihr Verständnis und die mir zuteil gewordene Ermutigung.

München, im Juni 2002

Der Verfasser

## Inhaltsverzeichnis

	Seite	Randnummer
Vorwort .....	5	
Abkürzungsverzeichnis .....	13	
<b>1. Familiensachen und Rechtsmittelzug .....</b>	<b>19</b>	<b>1</b>
1.1 Gesetzliche Definition der Familiensache .	19	1
1.1.1 Ehesachen .....	20	2
1.1.2 Elterliche Sorge für ein Kind und Regelung des Umgangs mit einem Kind ..	21	3
1.1.3 Herausgabe eines Kindes an den Sorge- berechtigten .....	23	3
1.1.4 Unterhalt .....	24	4
1.1.4.1 Streit über die gesetzliche Unterhalts- pflicht unter Verwandten .....	24	4
1.1.4.2 Streit über die auf Ehe beruhende gesetz- liche Unterhaltspflicht .....	24	4
1.1.4.3 Unterhaltsansprüche der Mutter oder des Vaters eines nichtehelichen Kindes ...	25	4
1.1.4.4 Unterhaltsansprüche zwischen den Partnern einer eingetragenen Lebens- partnerschaft .....	25	4
1.1.5 Versorgungsausgleich .....	25	5
1.1.6 Gerichtliche Regelung der Rechts- verhältnisse an Ehewohnung und Hausrat .	26	5
1.1.7 Ansprüche aus dem ehelichen Güterrecht .	26	5
1.1.8 Kindschaftssachen .....	26	6
1.1.9 Lebenspartnerschaftssachen .....	27	6a
1.1.10 Gewaltschutzsachen .....	27	6b
1.1.11 Zuständigkeit kraft Sachzusammenhangs ..	28	7
1.2 Das Rechtsmittelgericht in Familiensachen	28	8
1.2.1 Die formelle Anknüpfung .....	28	8
1.2.2 Die Rechtszüge in Familiensachen .....	31	9, 10
1.2.3 Die Zulassung der Revision, der Rechts- beschwerde oder der Berufung im einzelnen .....	33	11, 12

*Inhaltsverzeichnis*

1.2.3.1	Die Zulassung wegen grundsätzlicher Bedeutung . . . . .	36	13
1.2.3.2	Zulassung zur Fortbildung des Rechts oder zur Sicherung einer einheitlichen Rechtsprechung . . . . .	37	14
1.2.4	Verwerfung des Rechtsmittels durch das OLG als unzulässig . . . . .	39	15
1.2.5	Zurückweisung der Berufung durch einstimmigen Beschluss des Familiensenats oder Entscheidung über die Übertragung auf den Einzelrichter . . . . .	40	15a
1.2.6	Überprüfungskompetenz des Rechtsmittelgerichts . . . . .	40	16, 17
1.2.7	Rechtsfolgen der falschen Einordnung als Familien- bzw. Nichtfamiliensache – soweit ausnahmsweise überprüfbar . . . . .	43	18
1.2.7.1	Sonderproblem – Kompetenzkonflikt . . . . .	45	19
1.3	Allgemeines zur Anfechtung von familiengerichtlichen Entscheidungen . . . . .	46	20, 21
<b>2.</b>	<b>Rechtsmittel im Zivilprozessverfahren außerhalb des Scheidungsverbunds . . . . .</b>	<b>51</b>	<b>22</b>
2.1	Rechtsmittel im Urteilsverfahren . . . . .	51	23–28
2.1.1	Prüfungsreihenfolge des Rechtsmittelgerichts . . . . .	61	29
2.1.1.1	Prüfung der Zulässigkeit . . . . .	61	29
2.1.1.2	Prüfung der Begründetheit . . . . .	64	29a, 29b
2.1.2	Anfechtung in Ehesachen . . . . .	68	30
2.1.2.1	Streitwert (Berufungswert) . . . . .	70	31
2.1.2.2	Gerichts- und Anwaltskosten . . . . .	71	32, 33
2.1.2.3	Eheaufhebung . . . . .	74	34, 35
2.1.2.3.1	Kostenentscheidung . . . . .	76	36
2.1.2.4	Scheidungssachen . . . . .	77	37, 38
2.1.2.4.1	Kostenentscheidung . . . . .	80	39
2.1.2.5	Herstellungsklage . . . . .	81	40
2.1.2.5.1	Kostenentscheidung . . . . .	81	41
2.1.2.5.2	Unechte Herstellungsklage vor dem allgemeinen Zivilgericht . . . . .	82	42
2.1.2.6	Feststellung des Bestehens oder Nichtbestehens der Ehe . . . . .	83	43
2.1.2.6.1	Kostenentscheidung . . . . .	83	44

## *Inhaltsverzeichnis*

2.1.3	Anfechtung von Unterhaltsurteilen (der Unterhalt ist keine Scheidungs- folgesache) . . . . .	84	45, 46
2.1.3.1	Streitwert (Berufungswert) . . . . .	86	47–50
2.1.3.2	Gerichts- und Anwaltskosten . . . . .	89	51–53
2.1.3.3	Kostenentscheidung . . . . .	91	54
2.1.3.4	Die materielle Prüfung der Berufungs- aussichten . . . . .	92	55
2.1.3.5	Besondere Unterhaltsverfahren . . . . .	94	56
2.1.3.5.1	Abänderungsprozess . . . . .	94	56
2.1.3.5.1.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	95	57
2.1.3.5.1.2	Erstinstanzliches Anerkenntnis- oder Teilurteil und Abänderungsverfahren in der Berufungsinstanz . . . . .	99	58
2.1.3.5.2	Vollstreckungsabwehrklage . . . . .	100	59
2.1.3.5.2.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	102	60
2.1.3.5.3	negative Feststellungsklage . . . . .	104	61
2.1.3.5.3.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	106	62
2.1.3.5.4	(unterhaltsrechtliche) Auskunftsklage . . . . .	107	63
2.1.3.5.4.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	107	64
2.1.3.5.5	Klage auf Rückforderung geleisteten Unterhalts . . . . .	108	65
2.1.3.5.5.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	109	66
2.1.3.5.6	Klage auf Freistellung von gesetzlichen Unterhaltsansprüchen und auf Erfüllung eines familienrechtlichen Ausgleichs- anspruchs . . . . .	111	67
2.1.3.5.6.1	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	112	68
2.1.4	Anfechtung von güterrechtlichen Urteilen (außerhalb des Scheidungsverbunds) . . . . .	113	69
2.1.4.1	Streitwert (Berufungswert) . . . . .	114	70
2.1.4.2	Gerichts- bzw. Anwaltskosten und Kostenentscheidung . . . . .	115	71
2.1.4.3	Prüfung der Berufungsaussichten . . . . .	115	71
2.1.4.3.1	Klage auf Zugewinnausgleich . . . . .	115	72
2.1.4.3.2	Klage wegen Auseinandersetzung der Gütergemeinschaft . . . . .	118	73
2.1.4.3.2.1	Urteil über die Klage auf Zustimmung zu einem bestimmten Teilungsplan . . . . .	118	74
2.1.4.3.2.2	Urteil auf Zustimmung zur Übereignung eines bestimmten Gegenstands aus dem Gesamtgut . . . . .	120	75

## Inhaltsverzeichnis

2.1.5	Anfechtung von Urteilen in Kindschafts- sachen .....	121	76
2.1.5.1	Streitwert (Berufungswert) .....	122	77
2.1.5.2	Gerichts- bzw. Anwaltskosten und Kostenentscheidung .....	124	78
2.1.5.3	Prüfung der Berufungsaussichten .....	124	79
2.2	Rechtsmittel im ZPO-Beschwerde- verfahren .....	129	80
2.2.1	Form, Frist und Anwaltszwang .....	131	81
2.2.2	Zurückweisung verspäteten Vorbringens ..	133	81 a
2.2.3	Kosten .....	134	82
2.2.4	Tenor einer Beschwerdeentscheidung .....	134	83
2.2.5	Beschwerde wegen Ablehnung oder Anordnung der einstweiligen Einstellung der Zwangsvollstreckung .....	135	84, 85
2.2.5.1	Beschwerdewert und Kosten .....	138	86
2.2.6	Beschwerde im Zwangsvollstreckungs- verfahren wegen Auskunftserteilung bzw. Vorlage von Belegen .....	138	87, 88
2.2.6.1	Beschwerdewert und Kosten .....	143	89
2.2.7	Beschwerde im vereinfachten Unterhaltsverfahren (§§ 645 ff. ZPO) .....	144	90
2.2.7.1	Zulässige Beschwerdegründe (§ 652 II ZPO) .....	147	91–93
2.2.7.2	Streitwert und Kosten des Beschwerde- verfahrens .....	153	94
<b>3.</b>	<b>Rechtsmittel im FGG-Verfahren außerhalb des Scheidungsverbunds .....</b>	<b>155</b>	<b>95</b>
3.1	Rechtsmittel gegen Endentscheidungen in isolierten FGG-Sachen .....	156	96–98
3.1.1	Zulässigkeit der befristeten Beschwerde ..	162	99
3.1.1.1	Form, Frist und Begründung der befristeten Beschwerde .....	162	99
3.1.1.2	Anschlussbeschwerde .....	164	99 a
3.1.1.3	Anwaltszwang .....	166	100
3.1.1.4	Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen ...	167	101–103
3.1.2	Verbot der Schlechterstellung des Beschwerdeführers .....	170	103 a
3.1.3	Beschwerdewert und Kosten des Beschwerdeverfahrens .....	171	104

## Inhaltsverzeichnis

3.1.3.1	Beschwerdewert und Gerichtskosten. . . . .	171	104
3.1.3.2	Kostenentscheidung des Beschwerde- gerichts . . . . .	173	105–107
3.1.3.3	Anwaltsgebühren . . . . .	177	108
3.1.4	Die Rechtsbeschwerde . . . . .	179	109
3.1.5	Tenor einer Beschwerdeentscheidung. . . . .	180	110
3.2	Rechtsmittel bei fehlender Endentschei- dung i.S. des § 621 e I ZPO . . . . .	181	111
3.2.1	Förmlichkeiten der einfachen und sofortigen Beschwerde nach § 19 bzw. § 22 FGG . . . . .	183	112
3.2.2	Sofortige Beschwerde gegen isolierte Kostenentscheidungen in selbständigen FGG-Sachen . . . . .	184	113
3.2.3	Rechtsmittel gegen Zwischen- und Nebenentscheidungen . . . . .	186	114–115
3.2.3.1	Untätigkeitsbeschwerde. . . . .	190	116
3.2.3.2	Rechtsmittel gegen die Bestellung eines Verfahrenspflegers (§ 50 FGG). . . . .	191	117
3.2.3.3	Beschwerdewert und Kosten bei Anfechtung von Zwischen- und Nebenentscheidungen . . . . .	192	118
3.2.4	Beschwerde gegen einstweilige Anordnungen (vorläufige Anordnungen)..	192	119–121
3.2.4.1	Kosten bei Beschwerde gegen einstweilige Anordnung gem. § 621 g ZPO (§ 64 b III 1 u. 2 FGG). . . . .	199	121 a
3.3	Einzelne Beschwerdeverfahren . . . . .	200	122
3.3.1	Elterliche Sorge und Umgangsrecht . . . . .	200	122
3.3.1.1	Prüfung von Beschwerdeaussichten. . . . .	202	123–125
3.3.1.2	Kosten des Beschwerdeverfahrens. . . . .	207	126
3.3.2	Versorgungsausgleich . . . . .	208	127
3.3.2.1	Prüfung von Beschwerdeaussichten. . . . .	209	128
3.3.2.2	Kosten des Beschwerdeverfahrens. . . . .	211	129
3.3.3	Verfahren nach der HausratsVO. . . . .	212	130
3.3.3.1	Prüfung von Beschwerdeaussichten. . . . .	213	131
3.3.3.2	Kosten des Beschwerdeverfahrens. . . . .	215	132
3.3.4	Beschwerde im Vollstreckungsverfahren nach § 33 FGG. . . . .	216	133, 134
3.3.4.1	Prüfung von Beschwerdeaussichten. . . . .	218	135–138
3.3.4.2	Kosten des Beschwerdeverfahrens. . . . .	224	139

*Inhaltsverzeichnis*

<b>4.</b>	<b>Rechtsmittel im Verbundverfahren . . . . .</b>	<b>227</b>	<b>140</b>
4.1	Rechtsmittel bei Abtrennung einer Folgesache oder bei Ablehnung der Abtrennung . . . . .	228	141, 142
4.1.1	Abtrennung nach § 628 ZPO und Rechtsmittel gegen den Scheidungsaus- spruch bzw. das Aufhebungsurteil bei Lebenspartnerschaft. . . . .	231	143
4.2	Rechtsmittel gegen ein Verbundurteil . . . .	233	144
4.3	Rechtsmittel gegen einstweilige Anordnungen . . . . .	235	145
4.4	Kostenrechtliche Folgen des Verbunds . . .	237	146
4.4.1	Beschwerdewert und Gerichtsgebühren bei Anfechtung einer Folgesachen- entscheidung . . . . .	240	147
4.4.2	Anwaltsgebühren bei Anfechtung einer Folgesachenentscheidung . . . . .	241	148
<b>5.</b>	<b>Rechtsmittel im Prozesskostenhilfe- verfahren . . . . .</b>	<b>243</b>	<b>149</b>
5.1	Sofortige Beschwerde gegen die Entscheidung über einen PKH-Antrag . . . .	243	150
5.1.1	Zur materiellen Begründetheit der sofortigen Beschwerde. . . . .	245	151, 152
5.1.2	Kostenfragen der Beschwerde im PKH-Verfahren . . . . .	250	153
5.2	Bewilligung von Prozesskostenhilfe für die Rechtsmittelinstanz . . . . .	251	154
	Literaturverzeichnis. . . . .	253	
	Sachverzeichnis . . . . .	255	