HSLU Hochschule Luzern

Vorabklärungen durch die KESB

Luca Maranta, lic. iur., Advokat

Dozent und Projektleiter an der Hochschule Luzern – Soziale Arbeit, Kompetenzzentrum Kindes- und Erwachsenenschutz

FH Zentralschweiz

Eine Vorabklärung ist (k)eine Vorabklärung

Eine Vorabklärung ist (k)eine Vorabklärung

Vorabklärung

… zur Prüfung der Verfahrensvoraussetzungen (z.B.: Ist die KESB örtlich zuständig?)

… zur Prüfung, ob eine Gefährdungssituation tatsächlich besteht (§ 31 EG ZGB/AG)

… zur Vernetzung mit anderen Akteur:innen des Erwachsenenschutzes (und Abklärung «für» KESB)

… als erster Schritt in einem Abklärungsverfahren (Art. 49 EG ZGB/SH)

Eine Vorabklärung ist (k)eine Vorabklärung

Keine (bundesrechtliche) Grundlage für «Abklärungen vor der Verfahrenseröffnung» im KESR -> Zulässigkeit einer «Abklärung vor dem Verfahren» ohne gesetzliche Grundlage?

- BGer 5A_245/2025 v. 4.4.2025 (Einzelentscheid): «Die KESB ist von Amtes wegen zur Prüfung solcher Meldungen verpflichtet, muss aber in der Folge nicht zwingend ein formelles Verfahren eröffnen.»
- Bejahend HÄNER, Prozessieren im öffentlichen Recht, anwaltsrevue 2009, 174 ff., 175
- Auf den ersten Blick verneinend gewisse kantonale Verfahrensvorschriften zur Rechtshängigkeit, wonach jede Gefährdungsmeldung die Rechtshängigkeit des Verfahrens voraussetzt (vgl. z.B. § 47 Abs. 1 lit. d KESR/ZH; § 7 Abs. 1 KESG/BS)

HSLU Hochschule Luzern

Massstab der Vorabklärung

Massstab der Vorabklärung

Unterschiedlicher Massstab in der Lehre

- FamKomm ESR-STECK, Art. 443 N 10: Meldung darf nicht offensichtlich unbegründet sein
- BSK ZGB I-MARANTA, Art. 450 N 8; GERBER, Wann interveniert der Staat in Familien?, Bern 2021, Rz. 615; KÜNG, Prozessmaximen im Verwaltungsverfahren, Bern 2020, Rz. 550: Es müssen konkrete Anhaltspunkte bestehen, wonach eine ernsthafte und konkrete Gefährdung des Wohls der betroffenen Person vorliegt

HSLU Hochschule Luzern

Einbezug der betroffenen Personen bei Vorabklärungen

FH Zentralschweiz

Einbezug der betroffenen Personen

Vor Eröffnung des ordentlichen Verwaltungsverfahrens finden die Bestimmungen über das Verfahren und insbesondere die Parteirechte grundsätzlich keine Anwendung (BGE 136 II 304, 320)

HSLU Hochschule Luzern

Vorschläge für die Qualitätssicherung

Massstab der Vorabklärung

- Bundesrechtliche Regelung der Zulässigkeit von Vorabklärungen (inkl. explizite bundesrechtliche Regelung der Rechtshängigkeit)
  - Z.B. durch verfahrensleitendes Mitglied der KESB

- Auch ohne grundrechtliches Erfordernis: Bundesrechtliche Regelung, wonach die Person über eine Vorabklärung zu informieren ist

Massstab der Vorabklärung

- Notwendige Gefährdungssituation für die Eröffnung des Verfahrens: Konkrete Anhaltspunkte, wonach eine ernsthafte und konkrete Gefährdung des Wohls der betroffenen Person vorliegt
  - Anfechtungsmöglichkeit der Verfahrenseröffnung?

Massstab der Vorabklärung

- Dem Inhalt von Meldungen ist Glauben zu schenken, sofern nicht das Gegenteil offensichtlich ist; oder sofern nicht das Gegenteil im Rahmen der Vorabklärungen offensichtlich wird (GERBER, Wann interveniert der Staat in Familien?, Bern 2021, Rz. 560)

HSLU Hochschule Luzern

lic. iur. Luca Maranta, Advokat

Dozent und Projektleiter an der Hochschule Luzern – Soziale Arbeit; Kompetenzzentrum Kindes- und Erwachsenenschutz (luca.maranta@hslu.ch)

P: 079 728 56 45

KESR-Blog: https://www.luca-maranta.ch/kesr-blog/