

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII
1. Einleitung	1
1.1. Einführung in das Thema	1
1.2. Die Rechtssysteme	8
2. Völkerrechtliche Grundlagen	10
2.1. Die Konvention über die Rechte von Menschen mit Behinderungen der Vereinten Nationen	10
2.1.1. Allgemein	10
2.1.2. Normativer Inhalt und Auslegung	13
2.1.2.1. Inhalt	13
2.1.2.2. Auslegung	14
2.1.2.2.1. Der Abs 1	15
2.1.2.2.2. Der Abs 2	17
2.1.2.2.3. Der Abs 3	22
2.1.2.2.4. Der Abs 4	25
2.1.2.2.5. Der Abs 5	27
2.1.2.3. Beschränkungsmöglichkeiten	28
2.1.3. Anforderungen an die Vertragsstaaten	28
2.1.4. Supported Decision-Making (unterstützte Entscheidungsfindung)	33
2.1.4.1. Wichtige Aspekte zur Umsetzung	40
2.1.4.2. Substituted Decision-Making (ersetzende Entscheidungsfindung)	40
2.2. Zwischenfazit	41
Nachtschatt, Die rechtliche Handlungsfähigkeit im Erwachsenenschutz	VII

3. Nationale Grundlagen	43
3.1. Allgemeine Einführung in den Erwachsenenschutz	44
3.1.1. Österreich	45
3.1.1.1. Regelungen bis zum 31. Juni 2018	46
3.1.1.2. Regelungen ab dem 1. Juli 2018	49
3.1.2. Deutschland	50
3.1.2.1. Der Grundsatz der Erforderlichkeit	51
3.1.2.2. Der Einwilligungsvorbehalt	52
3.1.2.2.1. Gegenstand des Einwilligungsvorbehalts	55
3.1.2.2.2. Gesetzlich ausgeschlossene Willens- erklärungen	57
3.1.3. Australien (NSW)	59
3.1.3.1. Allgemeine Entwicklung	60
3.1.3.2. Das Konzept der „modern guardianship and administration“	63
3.1.3.3. Entwicklung in New South Wales	65
3.1.3.4. Aktuelle Regelungen	66
3.1.3.4.1. Guardianship Act 1987	66
3.1.3.4.1.1. Guardianship Order	67
3.1.3.4.1.2. Financial Management	69
3.1.3.4.1.3. Medical and Dental Treatment	70
3.1.3.4.2. Guardianship Tribunal	70
3.1.4. Zwischenfazit	70
3.1.4.1. Österreich	71
3.1.4.2. Deutschland	72
3.1.4.3. Australien	73
3.2. Exkurs – Begrifflichkeiten	74
3.2.1. Völkerrechtliche Rechtsfähigkeit und Handlungsfähigkeit	75
3.2.2. Die Fähigkeiten	75
3.2.3. Alternative Vorschläge für den rechtlichen Aspekt der Handlungsfähigkeit	80
3.2.4. Legal Capacity	81
3.2.5. Zwischenfazit	87
3.3. Systeme der rechtlichen Handlungsfähigkeit	88
3.3.1. Österreich	88
3.3.1.1. Die rechtliche Handlungsfähigkeit	88
3.3.1.2. Die Ehegeschäftsfähigkeit bzw die Verpartnerungsfähigkeit	93

3.3.1.3.	Die Testierfähigkeit	96
3.3.1.4.	Die Deliktsfähigkeit	103
3.3.1.5.	Die Entscheidungsfähigkeit	104
3.3.1.6.	Begrifflichkeiten ab 1. Juli 2018	105
3.3.1.6.1.	Die neue Handlungsfähigkeit	105
3.3.1.6.2.	Die neue Ehefähigkeit	107
3.3.1.6.3.	Die Partnerschaftsfähigkeit	108
3.3.2.	Deutschland	108
3.3.2.1.	Die Ehegeschäftsfähigkeit	109
3.3.2.2.	Die Testierfähigkeit	112
3.3.2.2.1.	Rechtsfolge und Beweisfrage	120
3.3.2.2.2.	Beurteilung	121
3.3.2.3.	Die Deliktsfähigkeit	122
3.3.2.3.1.	Beurteilung	125
3.3.2.3.2.	Beweislast	126
3.3.3.	Australien (NSW)	127
3.3.3.1.	Allgemein und Begrifflichkeiten	127
3.3.3.2.	Capacity to consent to relationships	130
3.3.3.2.1.	Concept of undue influence	131
3.3.3.2.2.	Capacity to marry	131
3.3.3.2.3.	Capacity to divorce	133
3.3.3.3.	Capacity and wills	134
3.3.3.4.	Civil wrongs	137
3.3.4.	Zwischenfazit	137
3.3.4.1.	Österreich	137
3.3.4.2.	Deutschland	138
3.3.4.3.	Australien (NSW)	139
3.4.	Geschäftsfähigkeit	141
3.4.1.	Österreich	141
3.4.1.1.	Allgemein	141
3.4.1.1.1.	Die gemäßigte Rechtsfolgentheorie	152
3.4.1.1.2.	Die Sicherheit des Rechtsverkehrs	152
3.4.1.2.	Regelung bis zum 31. Juni 2018	153
3.4.1.3.	Regelung ab dem 1. Juli 2018	156
3.4.1.3.1.	Der Genehmigungsvorbehalt	159
3.4.1.3.2.	Der Anwendungsbereich	160
3.4.2.	Deutschland	161
3.4.2.1.	Geschäftsunfähigkeit	164
3.4.2.2.	Beschränkte Geschäftsfähigkeit	167

3.4.2.3.	Partielle Geschäftsfähigkeit	171
3.4.2.4.	Gesetzliche Betreuung und weitere Folgen der Geschäftsunfähigkeit	173
3.4.3.	Australien (New South Wales)	176
3.4.3.1.	Common Law und erwachsene Personen	176
3.4.3.2.	Minor Participants	180
3.4.3.3.	Regelung über „necessary goods“	181
3.4.3.4.	Konzept des „non est factum“	182
3.4.3.5.	Beurteilung	183
3.4.3.6.	Einfluss durch eine „administration management order“	184
3.4.4.	Zwischenfazit	185
3.4.4.1.	Österreich	185
3.4.4.2.	Deutschland	187
3.4.4.3.	Australien (NSW)	188
3.5.	Einsichtsfähigkeit, Urteilsfähigkeit, Einwilligungsfähigkeit, capacity to consent	190
3.5.1.	Österreich	191
3.5.1.1.	Regelung bis zum 31. Juni 2018	196
3.5.1.1.1.	Einsichtsfähigkeit	206
3.5.1.1.2.	Urteilsfähigkeit	208
3.5.1.1.3.	Ablehnung einer Behandlung durch den Patienten	209
3.5.1.1.4.	Beurteilung und Beweislast	210
3.5.1.1.5.	Einfluss durch das Sachwalterrecht	214
3.5.1.2.	Regelung ab dem 1. Juli 2018	214
3.5.1.2.1.	Beurteilung	218
3.5.1.2.2.	Beweislast	219
3.5.1.2.3.	Einfluss durch das Erwachsenenschutzrecht	219
3.5.2.	Deutschland	222
3.5.2.1.	Definition und Elemente	223
3.5.2.2.	Die Einwilligungentscheidung	225
3.5.2.3.	Einfluss auf die Einwilligung	232
3.5.2.4.	Feststellung der Einwilligungsfähigkeit	234
3.5.3.	Australien (NSW)	235
3.5.3.1.	Regelung des Common Law	235
3.5.3.2.	Minor Participants	236
3.5.3.3.	New South Wales	237
3.5.3.4.	Substitute decision-maker	242
3.5.3.5.	The Legal Testing	244

3.5.4.	Zwischenfazit	246
3.5.4.1.	Österreich	246
3.5.4.2.	Deutschland	249
3.5.4.3.	Australien (NSW)	251
3.6.	Beachtung eines Wunsches im Erwachsenenschutz	252
3.6.1.	Österreich	253
3.6.1.1.	Regelung bis zum 31. Juni 2018	255
3.6.1.2.	Regelung ab dem 1. Juli 2018	260
3.6.2.	Deutschland	261
3.6.3.	Australien (NSW)	266
3.6.3.1.	Guardianship Act 1987 (NSW) und NSW Trustee and Guardian Act 2009 (NSW)	267
3.6.3.2.	National Decision-Making Principles	267
3.6.3.3.	Review of the Guardianship Act 1987	268
3.6.4.	Zwischenfazit	269
3.6.4.1.	Österreich	269
3.6.4.2.	Deutschland	270
3.6.4.3.	Australien (NSW)	271
4.	Vereinbarkeit der nationalen Regelungen mit den Vorgaben der UN-Behindertenrechtskonvention	273
4.1.	Allgemein	273
4.1.1.	Beurteilung	275
4.1.2.	Die Ansätze	276
4.2.	Unmittelbare Anwendbarkeit	278
4.3.	Österreich	280
4.3.1.	Hauptkritikpunkte – Regelungen bis zum 31. Juni 2018	281
4.3.2.	Aktuelle Entwicklung – Regelungen ab dem 1. Juli 2018	288
4.4.	Deutschland	291
4.4.1.	Kritik am Betreuungsrecht	295
4.4.2.	Aktuelle Entwicklungen	300
4.5.	Australien (NSW)	302
4.5.1.	Hauptkritikpunkte	302
4.5.1.1.	Allgemein	302
4.5.1.2.	Commonwealth Legislation	306
4.5.1.3.	New South Wales	307

4.5.2.	Aktuelle Entwicklungen	310
4.5.2.1.	Commonwealth Law	310
4.5.2.1.1.	Commonwealth Decision-Making Model	311
4.5.2.1.2.	Consent to marriage	313
4.5.2.1.3.	Contract law – incapacity	313
4.5.2.2.	New South Wales	314
4.5.2.2.1.	Review of the Guardianship Act 1987	314
4.5.2.2.2.	Capacity Assessment Principles	315
4.6.	Zwischenfazit	315
4.6.1.	Österreich	316
4.6.2.	Deutschland	317
4.6.3.	Australien (NSW)	318
5.	Zusammenfassung der wesentlichen Erkenntnisse aus dem Rechtsvergleich	321
5.1.	Die Begrifflichkeiten	321
5.2.	Erwachsenenschutz	321
5.3.	Die rechtliche Handlungsfähigkeit – legal capacity	322
5.4.	Die Geschäftsfähigkeit – „capacity to contract“	325
5.5.	Die Entscheidungsfähigkeit – „capacity to consent“	327
5.6.	Die Beachtung eines Wunsches	328
5.7.	Die Vereinbarkeit	328
5.8.	Allgemeines Fazit	330