Verfahrenskostenhilfe in Familiensachen

Dr. Werner Dürbeck
Vorsitzender Richter am OLG Frankfurt a. M.

1

Voraussetzungen §§ 76 I, 113 I 2 FamFG iVm §§ 114 ff. ZPO

- Erfolgsaussichten
- Bedürftigkeit nach
- a) Einkommen
- b) Vermögen
- Mitwilligkeit
- Beiordnung eines RA (§§ 78 FamFG, 121 ZPO)

2

Erfolgsaussichten

- Im ersten Rechtszug idR unproblematisch: keine Vorverlagerung von tatsächlichen und rechtlichen Fragen in das summarische VKH-Prüfungsverfahren (BVerfG)
- Ausnahmen: entschiedene Rechtsfragen, Abänderungsverfahren (zB §§ 166, 238 FamFG): Abänderungsgründe vortragen!
- Im zweiten Rechtszug: Strenge Prüfung, keine Privilegierung in amtswegigen Verfahren – auch nicht bei § 68 V FamFG (OLG Koblenz FamRZ 2023, 455)

3

Bedürftigkeit – Einkommen § 115 I, II ZPO

- **Kindergeld** als Einkommen (BGH NJW 2017, 962)
- **Alleinbetreuungsfreibetrag** § 115 I 3 Nr. 4 ZPO iVm § 30 III SGB II**:** 161,64 EUR (1 Kind unter 7) – im Wechselmodell 50% (BSG FamRZ 20, 1214; BGH NJW-RR 22, 582 Rn. 13) – (-) wenn Bedarfsgemeinschaft oder Zusammenwohnen mit in Betreuung einbezogener Person
- **Kinderfreibeträge** § 115 I 3 Nr. 2b ZPO: gestaffelt nach Alter, Anrechnung von Barunterhalt, Wechselmodell 50 % (BGH NZFam 2022, 354)
- **Pflegegeld** iSd § 39 SGB VIII (Erziehungsbeitrag) für Pflegeeltern Einkommen (BGH FamRZ 2021, 443) – nicht Pflegegeld iSd SGB XI für Kinder (OLG Frankfurt FamRZ 2019, 2018)

4

Bedürftigkeit – Einzelfragen Einkommen

- Energiepreispauschale 300 EUR: OLG München NZFam 2023, 859 (-)
- Inflationsausgleichsprämie des Arbeitgebers: OLG München NZFam 2023, 859 (-) – aA Christl NZFam 2023, 859
- Corona Soforthilfen: KG NZFam 2022, 135 (-)
- Freiwillige regelmäßige Zuwendungen Dritter (+) BGH NJW-RR 2018, 190
- Fiktives Einkommen: keine schlüssige Darlegung des Einkommens, da Einkünfte niedriger als Ausgaben: BGH FamRZ 2021, 1722: Vermutung des Verschweigens von Einkünften – freiwillige Zuwendungen Dritter durch Vorlage eidesstattlicher Versicherungen

5

Bedürftigkeit – Abzugspositionen Einkommen

- GEZ-Gebühren (+): OLG Braunschweig NZFam 2023, 714
- Strom (-) BGH FamRZ 2008, 781
- Fahrtkosten zur Arbeit: 5,20 EUR pro km mtl. (DVO zu § 82 SGB XII) oder Sätze der OLG-Leitlinien? OLG Hamm FamRZ 2023, 667 (str., BGH)
- Wohnkosten bei Zusammenleben ohne Unterhaltspflicht: sog. Kopfteilungsmethode, OLG Köln FamRZ 2018, 1099 vs. OLG Braunschweig NZFam 2022, 1093

6

Vermögen § 115 III ZPO iVm § 90 SGB XII

- § 90 II Nr. 9 SGB XII iVm BarbetrV: Schonvermögen jetzt 10.000 EUR zzgl. 500 EUR pro Kind – BGH NJ 2022, 462: Nicht für Ehegatten ohne Unterhaltspflicht
- § 90 II Nr. 10 SGB XII: „angemessenes“ KfZ: Grenze nach BT-Drs. 20/3873, 117: 7.500 EUR (zzgl. Schonvermögen = 17.500 EUR), OLG Hamm NZFam 23, 379; OLG Nürnberg NZFam 23, 954
- § 90 II Nr. 2 SGB XII: Lebensversicherungen nur privilegiert, wenn staatlich gefördert (Riester, Rürup), sonst idR einzusetzen (BGH NJW 2010, 2887; VersR 2011, 1028) – evtl. auch Policendarlehn OLG Brandenburg FuR 2021, 48 – auch Bausparguthaben (OLG Karlsruhe NJOZ 2023, 859)
- § 90 II Nr. 8 SGB XII: „Angemessenes“ selbst bewohntes Hausgrundstück: 130 m2 Häuser und 120 m2 Wohnungen für 4 Personen (abzgl. 20 m2 pro Person weniger (vgl. OLG Koblenz NZFam 2022, 857)

7

Vermögenseinsatz - Einzelfragen

- BGH NZFam 2023, 572: Verwertungsobliegenheit bei Immobilie auch bei potentiellen Verlusten: PKH-Bewilligung mit gestundeter Rückzahlungsverpflichtung (1 Jahr)
- BGH FamRZ 2018, 1525: Unterhaltsnachzahlung (+)
- BVerwG NJW-Spezial 2011, 681: Schmerzensgeldzahlung (-)

8

Vermögen - Verfahrenskostenvorschuss

- Vermögensbestandteil iSd § 115 III ZPO
- Rechtsgrundlage § 1360a IV BGB für getrennt lebende (und noch nicht geschiedene) Ehegatten – analog für minder- und volljährige unterhaltsbedürftige Kinder
- Persönliche Angelegenheit
- Vorschuss bei Billigkeit: Leistungsfähigkeit nach UnterhaltsR und nicht nach § 115 ZPO zu berechnen – bei Unterhaltsraten VHK-Bewilligung mit Raten in gleicher Höhe (vgl. BGH FamRZ 20, 114)
- Einsatz von Vermögen des Vorschusspflichtigen (OLG Celle BeckRS 2023, 30525)
- Geltendmachung idR im Wege der einstweiligen Anordnung § 246 I Alt. 2 FamFG

9

Fiktives Vermögen

- Vermögenszufluss im zeitlichen Kontext eines absehbaren Gerichtsverfahrens und sodann anderweitige Verwendung:
- OLG Düsseldorf NZFam 2022, 1045: ausbezahlte Lebensversicherung
- BGH NJW-RR 2018, 1411: Unterhaltsnachzahlung
- BGH FamRZ 2011, 872: Rücklagenbildung bei Eingehung einer Scheinehe für Eheaufhebungs- oder Scheidungsverfahren – wohl entsprechend für Beseitigung einer (nicht biologischen) Vaterschaft

10

Mutwilligkeit

- Vorrangige Inanspruchnahme des Jugendamts in Umgangs- und Sorgerechtsfragen? Str., vgl. OLG Brandenburg NZFam 2022, 516 UG (+) – OLG Hamm NZFam 2022, 420 SO (-)
- Verzicht auf Einwendungen im vereinfachten Verfahren nach §§ 249 ff. FamFG und sodann VKH für Abänderungsverfahren § 240 FamFG?: str.: OLG Düsseldorf NZFam 2023, 519 vs. OLG Bamberg NZFam 2023, 520
- Isolierte Auskunftsklage statt Stufenantrag?: BGH NZFam 2023, 764 (-)
- Zweiter Scheidungsantrag nach Rücknahme des ersten? Anrechnung der Gebühren vgl. OLG Ffm NJOZ 2023, 1190

11

Mutwilligkeit in zweiter Instanz

- Unzulässiges Rechtsmittel: VKH für Beschwerdegegner erst nach Entscheidung über Zulässigkeit (BGH FamRZ 2013, 122; NJW-RR 2001, 1009)
- Rechtsbegleitende VKH für Ehegatten bei der Beschwerde eines Versorgungsträgers? Abgrenzung BGH FamRZ 2014, 551 vs. OLG Ffm NZFam 2020, 264 und NZFam 2023, 1040

12

Beiordnung §§ 78 FamFG, 121 ZPO

- Keine Beiordnung eines Rentenberaters mit Bestandsschutz: OLG Ffm NZFam 2023, 663
- Beiordnung für ein verfahrensfähiges minderjähriges Kind? Vgl. OLG Ffm NJW-RR 2022, 874 (str.)
- Beiordnung für den Antragsgegner in einem vereinfachten Verfahren nach §§ 249 ff. FamFG? str., vgl. OLG Koblenz NZFam 2023, 233
- Neuer RA nach Erkrankung des alten beigeordneten RA ohne Anrechnung der Gebühren: OLG München FamRZ 2023, 1563
- Beiordnung bei Beschränkung der Vollmacht ohne Überprüfungsverfahren? LAG Bremen BeckRS 2023, 27545 vs. OLG Brandenburg NZFam 2021, 1025

13

Auslagen der bedürftigen Partei

- Kosten von Privatgutachten in Kindschaftssachen: OLG Ffm FamRZ 2021, 1310
- Reisekosten der Partei mit dem PKW zu einem Gerichtstermin: Sätze des JVEG (0,35 EUR) OLG Ffm NZFam 2022, 808 oder § 5 BRKG (0,20 EUR) OLG Bamberg NZFam 2023, 667?
- Keine Erstattung bei Anreise zum BGH NZFam 2020, 491
- Reisekosten für bedürftige Partei auch ohne PKH: BSG BeckRS 2023, 15716: nach VwV Reiseentschädigung (+)

14

Auslagen des RA für Unterbevollmächtigten

- BGH: NJW 2023, 2126; NJW-RR 2023, 1286 keine Erstattungsfähigkeit nach § 91 ZPO bei Auftrag durch RA
- Anders bei Beauftragung durch Partei selbst (dann aber höhere Gebühren)
- Einfluss auf Abrechnung im Rahmen der Verfahrenskostenhilfe?

15

Gebühren für außergerichtlichen Mehrvergleich von Scheidungsfolgensachen

- § 48 III RVG (+) OLG Oldenburg BeckRS 2023, 21347, OLG Bamberg NZFam 2021, 752
- (-) OLG Koblenz NJW-RR 2008, 949

16