

# Inhaltsübersicht

<b>A. Einleitung.....</b>	<b>1</b>
I. Vorsorgevollmacht in Europa.....	1
II. Die Vorsorgevollmacht im Spannungsfeld zwischen möglichst weitgehender Selbstbestimmung und notwendiger staatlicher Kontrolle.....	2
III. Die Vorsorgevollmacht im europäischen Vergleich.....	2
IV. Gegenstand der Untersuchung.....	4
V. Gang der Untersuchung .....	6
<b>B. Vorsorgevollmacht im deutschen Recht.....</b>	<b>10</b>
I. Gesetzliche Regelung im deutschen Recht – Einführung.....	10
II. Begriffsbestimmung und Grundverhältnis.....	16
III. Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	19
IV. Umfang der Vorsorgevollmacht.....	41
V. Widerruf.....	62
VI. Mangel und Missbrauch der Vertretungsmacht.....	68
VII. Kontrolle des Bevollmächtigten.....	70
<b>C. Vorsorgevollmacht im englischen Recht:</b>	
<b>Lasting Powers of Attorney.....</b>	<b>85</b>
I. Gesetzliche Neuregelung – Einführung.....	85
II. Begriffsbestimmung und Grundverhältnis.....	89
III. Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	94
IV. Umfang der Vorsorgevollmacht.....	110
V. Widerruf.....	131
VI. Mangel und Missbrauch der Vertretungsmacht.....	133
VII. Kontrolle des Bevollmächtigten.....	148
<b>D. Vorsorgevollmacht im französischen Recht: Mandat de Protection Future.....</b>	<b>174</b>

I. Die „Vorsorge“vollmacht in der Konzeption des Gesetzes vom 3. Januar 1968.....	174
II. Die Vorsorgevollmacht ab dem 1. Januar 2009.....	211
<b>E. Rechtsvergleichung.....</b>	<b>247</b>
I. Vergleich der verschiedenen Rechtsordnungen.....	247
II. Abschließende Stellungnahme.....	291
<b>F. Résumé.....</b>	<b>296</b>
I. Comparaison des différents ordres juridiques.....	296
II. Commentaire final.....	341
<b>G. Anhang.....</b>	<b>345</b>
I. Anhang 1: Muster für eine Vorsorgevollmacht nach deutschem Recht.....	345
II. Anhang 2: Formblätter für eine Lasting Power of Attorney.....	350
III. Anhang 3: Muster für ein Mandat de Protection Future .....	400
<b>H. Literaturverzeichnis.....</b>	<b>419</b>
I. Selbstständige Schriften.....	419
II. Unselbstständige Schriften.....	423
III. Kommentare.....	429
<b>I. Register der Gerichtsentscheidungen .....</b>	<b>431</b>

## Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung.....</b>	<b>1</b>
I. Vorsorgevollmacht in Europa.....	1
II. Die Vorsorgevollmacht im Spannungsfeld zwischen möglichst weitgehender Selbstbestimmung und notwendiger staatlicher Kontrolle.....	2
III. Die Vorsorgevollmacht im europäischen Vergleich.....	2
IV. Gegenstand der Untersuchung.....	4
V. Gang der Untersuchung .....	6
<b>B. Vorsorgevollmacht im deutschen Recht.....</b>	<b>10</b>
I. Gesetzliche Regelung im deutschen Recht – Einführung.....	10
1 Betreuungsgesetz vom 12. September 1991.....	11
2 Erstes Betreuungsrechtsänderungsgesetz.....	13
3 Zweites Betreuungsrechtsänderungsgesetz.....	15
II. Begriffsbestimmung und Grundverhältnis.....	16
1 Begriffsbestimmung.....	16
2 Grundverhältnis.....	18
III. Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	19
1 Hinsichtlich des Vollmachtgebers.....	19
a) Nachweisbarkeit der Geschäftsfähigkeit.....	20
b) Partielle Geschäftsunfähigkeit.....	23
c) Geschäftsfähigkeit oder Einwilligungsfähigkeit .....	25
d) Später eintretende Geschäftsunfähigkeit .....	26
2 Aufklärung durch den Arzt.....	26
3 Hinsichtlich des Bevollmächtigten .....	27
a) Geschäftsfähigkeit des Bevollmächtigten .....	27
b) Person des Bevollmächtigten.....	27
c) Befreiung des Bevollmächtigten i.S.d. § 181 BGB.....	28
4 Form.....	29
a) Formanforderungen.....	29
b) Verwendung von Formularen.....	32
c) Folgen der Nichteinhaltung der Anforderungen.....	33
5 Inkrafttreten und Gebrauch der Vollmacht.....	34
a) Bedingte Erteilung der Vollmacht.....	35
b) Unbedingte Erteilung mit verzögerter Aushändigung der Vollmachtsurkunde.....	36



aa) Gesamtvertretung.....	73
bb) Verschiedene Aufgabenbereiche.....	73
cc) Überwachungsbevollmächtigter.....	73
dd) Interne Rangfolge.....	74
ee) Einschränkungen bei der Bevollmächtigung Mehrerer.....	75
d) Pflicht zur Anzeige an das Vormundschaftsgericht.....	76
2 Überwachungsbetreuer.....	76
3 Entscheidungen des Vormundschaftsgerichts .....	79
a) Genehmigungen .....	79
aa) Grundsätzliches Erfordernis.....	79
bb) Befreiung von dem Erfordernis.....	80
cc) Entbehrlichkeit bei Gefahr im Verzug.....	80
dd) Entscheidungskriterien für die Genehmigung des Vormundschaftsgerichts.....	81
ee) Kritik an den Genehmigungserfordernissen.....	82
b) Grundsätzliche Kontrolle.....	83

## **C. Vorsorgevollmacht im englischen Recht:**

<b>Lasting Powers of Attorney.....</b>	<b>85</b>
<b>I. Gesetzliche Neuregelung – Einführung.....</b>	<b>85</b>
<b>II. Begriffsbestimmung und Grundverhältnis.....</b>	<b>89</b>
1. Unterschied Powers of Attorney – Agency.....	89
2. Unterscheidung Agency-Verhältnis/Grundverhältnis.....	93
<b>III. Wirksamkeitsvoraussetzungen.....</b>	<b>94</b>
1. Hinsichtlich des Vollmachtgebers.....	94
2. Hinsichtlich des Bevollmächtigten .....	95
3. Form.....	96
a) Verwendung von Formblättern.....	96
b) Inhalt der Formblätter.....	97
c) Aufbau der Formblätter.....	98
d) Zertifikat auf Formblättern.....	99
4. Inkrafttreten und Gebrauch der Vollmacht.....	101
a) Registrierung.....	101
b) Gebrauch der Vollmacht.....	103
aa) Unterschied: vermögensrechtlicher – persönlicher Bereich.....	103
bb) Definition der „capacity“.....	105
cc) Beurteilung der „incapacity“ bei nicht rechtlichen Entscheidungen.....	106
(1) Allgemeines zur Beurteilung der Entscheidungsunfähigkeit.....	106
(2) Voraussetzungen für das Vorliegen der Entscheidungsunfähigkeit.....	106
(3) Einzelheiten zur Feststellung der Entscheidungsunfähigkeit (zweite Stufe).....	107

(4) Aufzeichnung der Beurteilung.....	108
(5) Person des Beurteilenden .....	109
dd) Beurteilung der „incapacity“ bei rechtlichen Entscheidungen.....	109
<b>IV. Umfang der Vorsorgevollmacht.....</b>	<b>110</b>
1. Zeitlicher Geltungsbereich.....	110
2. Inhaltlicher Geltungsbereich.....	111
a) Pflichten des Bevollmächtigten.....	112
aa) Pflichten aus dem MCA.....	112
bb) Insbesondere: Pflicht zur Beachtung der „best interests“ .....	114
(1) Entgegengesetzte Weisungen oder Wünsche.....	115
(2) Einschränkungen und Bedingungen .....	117
cc) Pflichten aus der Stellvertreterstellung.....	118
dd) Pflichten in Zusammenhang mit der Registrierung.....	121
ee) Verstoß gegen die Pflichten.....	121
b) Vermögensangelegenheiten.....	122
c) Persönliche Angelegenheiten.....	124
aa) Grundsätzlicher Umfang.....	124
bb) Einschränkungen und Ausnahmen .....	125
cc) Sonderfall: Freiheitsbeschränkung und - entziehung.....	127
dd) Forschung.....	128
ee) Gebrauch und Missbrauchsgefahr.....	129
d) Untervollmacht .....	130
<b>V. Widerruf.....</b>	<b>131</b>
<b>VI. Mangel und Missbrauch der Vertretungsmacht.....</b>	<b>133</b>
1. Mangel der Vertretungsmacht.....	134
a) Mangel der Vollmacht von Anfang an.....	134
aa) Auswirkungen im Innenverhältnis.....	135
bb) Sonderproblem: Handeln des Bevollmächtigten trotz vorhandener Fähigkeit des Betroffenen .....	136
cc) Auswirkungen im Außenverhältnis.....	137
b) Mangel der Vertretungsmacht im Nachhinein.....	138
aa) Mangel aufgrund Widerrufs.....	139
bb) Mangel aufgrund „automatischen“ Wegfalls i.S.d. s. 13 (5)(b) MCA.....	140
c) Zusammenfassung .....	141
2. Missbrauch der Vertretungsmacht.....	141
a) Rechtsfolgen im Common Law.....	142
b) Rechtsfolgen im System der Equity.....	144
c) Zusammenfassung und Sekundäransprüche.....	145
d) Anwendung auf LPA.....	146
3. Ernennung eines Independent Mental Capacity Advocates.....	148

<b>VII. Kontrolle des Bevollmächtigten.....</b>	<b>148</b>
1. Vorsorge des Vollmachtgebers gegen den Missbrauch.....	149
a) Beschränkungen und Weisungen.....	150
b) Inhaltliche Grenzen der Vollmacht.....	151
c) Mehrere Bevollmächtigte.....	152
2. Staatliche Vorsorge.....	153
a) „Unumgängliche“ Kontrolle im Rahmen des Registrierungsverfahrens.....	153
aa) Verfahren nach § 11 Anhang 1 MCA.....	153
bb) Verfahren nach § 13 Anhang 1 MCA.....	154
(1) Vor dem Public Guardian.....	154
(2) Vor dem Court of Protection.....	155
(3) Einbeziehung Dritter.....	156
(4) Folgen des Verfahrens.....	156
cc) Verfahren nach § 12 und § 14 Anhang 1 MCA.....	157
b) „Unabhängige“ Kontrolle außerhalb des Registrierungsverfahrens.....	157
aa) „Verfahren“ vor dem Public Guardian.....	158
bb) Notwendigkeit eines „Vorverfahrens“ vor dem Public Guardian .....	159
cc) Verfahren vor dem Court of Protection.....	161
(1) Inhalt des Verfahrens.....	161
(2) Antragstellung zur Verfahrenseröffnung.....	162
(3) Verfahren i.S.d. s. 22 MCA.....	164
(4) Verfahren i.S.d. s. 23 MCA.....	166
(a) Verhältnis zu s. 15, 16, 18 (1)(f) MCA.....	166
(b) Auslegungshoheit (s. 23 (1) MCA).....	167
(c) Entscheidungshilfe für den Bevollmächtigten (s. 23 (2)(a) MCA).....	168
(d) Zustimmung und Ermächtigung anstelle der betroffenen Person (s. 23 (2)(b) MCA).....	168
(e) Berichterstattung und Rechnungslegung des Bevollmächtigten (s. 23 (3) MCA).....	169
(f) Ermächtigung zur Gewährung von Geschenken (s. 23 (4) MCA).....	170
dd) Entsendung eines Court of Protection Visitors (s. 58 (1)(d) MCA) durch den Public Guardian.....	170
ee) Berichterstattung von staatlichen Stellen (s. 49 MCA).....	171
ff) Ernennung eines Independent Mental Capacity Advocates (s. 35 ff. MCA).....	172
gg) Unterhaltung des Registers (s. 58 (1)(a) MCA).....	172
hh) Eingeschränkter Entscheidungsspielraum bei Meinungsverschiedenheiten.....	173

## **D. Vorsorgevollmacht im französischen Recht: Mandat de Protection Future.....174**

### **I. Die „Vorsorge“vollmacht in der Konzeption des Gesetzes vom 3. Januar 1968....174**

## VIII

1 Gesetzliche Regelung im französischen Recht – Einführung.....	174
a) Historischer Hintergrund des Erwachsenenschutzes in Frankreich.....	174
b) Die Konzeption des Gesetzes vom 03. Januar 1968 – ein Überblick.....	176
aa) Grundsatz der Geschäftsfähigkeit und Einschränkungen.....	176
bb) Genereller Anwendungsbereich der Schutzmaßnahmen.....	178
2 Die einzelnen Schutzmaßnahmen.....	181
a) Erwachsenenvormundschaft (tutelle des majeurs).....	182
aa) Auswirkung auf die Teilnahme des Betroffenen am Rechtsverkehr.....	182
(1) Vermögensrechtlicher Bereich.....	182
(2) Persönlicher Bereich.....	183
(a) Medizinische Maßnahmen.....	183
(b) Sonstige Maßnahmen.....	185
(3) Bereichübergreifend.....	186
bb) Auswirkung auf die Rechtsgeschäfte des Betroffenen.....	187
cc) Bedeutung für Vorsorgevollmachten.....	188
b) Erwachsenenpflegschaft (curatelle des majeurs).....	189
aa) Auswirkung auf die Teilnahme des Betroffenen am Rechtsverkehr.....	190
(1) Vermögensrechtlicher Bereich.....	191
(2) Persönlicher Bereich.....	191
(a) Medizinisch/Therapeutische Maßnahmen.....	191
(aa) Generelle medizinische Maßnahmen.....	192
(bb) Medizinische Maßnahmen am Lebensende.....	193
(b) Sonstige Maßnahmen.....	194
(3) Bereichübergreifend.....	194
bb) Auswirkung auf die Rechtsgeschäfte des Betroffenen.....	195
cc) Bedeutung für Vorsorgevollmachten.....	196
c) Schutzbetreuung (sauvegarde de justice).....	197
aa) Auswirkung auf die Teilnahme des Betroffenen am Rechtsverkehr.....	199
(1) Vermögensrechtlicher Bereich (Teilnahme durch Vollmachtserteilung des Betroffenen).....	200
(a) Zeitlicher Umfang.....	200
(b) Inhaltlicher Umfang.....	202
(2) Vermögensrechtlicher Bereich (Teilnahme durch Geschäftsführung ohne Auftrag oder gerichtlich Bevollmächtigten).....	203
(3) Persönlicher Bereich.....	205
(a) Medizinische Maßnahmen.....	205
(b) Sonstige Maßnahmen.....	206
bb) Auswirkung auf die Rechtsgeschäfte des Betroffenen.....	208
cc) Bedeutung für „Vorsorge“vollmachten.....	210
d) Ergebnis/Zusammenfassung.....	210
<b>II. Die Vorsorgevollmacht ab dem 1. Januar 2009.....</b>	<b>211</b>



1 Gesetzgebungsgeschichte.....	211
2 Grundprinzipien und Hauptziele der Reform.....	212
3 Die (alte) Vollmacht in Zusammenhang mit der gerichtlichen Schutzbetreuung.....	214
4 Die Vorsorgevollmacht.....	215
a) Begriffsbestimmung und Grundverhältnis.....	216
b) Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	218
aa) Hinsichtlich des Vollmachtgebers.....	218
bb) Hinsichtlich des Bevollmächtigten.....	219
cc) Form.....	221
dd) Inkrafttreten und Gebrauch der Vollmacht.....	223
c) Umfang der Vorsorgevollmacht.....	225
aa) Zeitlicher Geltungsbereich.....	225
bb) Inhaltlicher Geltungsbereich.....	226
(1) Vermögensangelegenheiten.....	228
(2) Persönliche Angelegenheiten.....	229
(a) Medizinische/Therapeutische Maßnahmen.....	229
(aa) Bevollmächtigung in diesem Bereich .....	230
(bb) Keine Bevollmächtigung in diesem Bereich .....	230
(b) Sonstige Maßnahmen.....	232
(aa) Stufenleiter i.S.d. Art. 459 CC n.F.....	232
(bb) Übertragung auf die Vorsorgevollmacht, Art. 479 I CC n.F.....	234
(3) Untervollmacht.....	235
d) Widerruf.....	235
e) Mangel und Missbrauch der Vertretungsmacht.....	237
aa) Mangel der Vertretungsmacht.....	237
bb) Missbrauch.....	240
cc) Zusammenfassung.....	241
f) Kontrolle des Bevollmächtigten.....	242
aa) Vorsorge des Vollmachtgebers gegen den Missbrauch.....	242
(1) Weisungen.....	242
(2) Inhaltliche Grenzen der Vollmacht.....	243
(3) Mehrere Bevollmächtigte.....	243
bb) Staatliche Vorsorge/Kontrolle.....	244
(1) Berichterstattung und Rechnungslegung.....	244
(2) Gerichtliche Kontrolle.....	245

## **E. Rechtsvergleichung.....247**

### **I. Vergleich der verschiedenen Rechtsordnungen.....247**

1 Grundverhältnis.....	248
a) Vergleich.....	248
b) Stellungnahme.....	249

2	Wirksamkeitsvoraussetzungen.....	250
	a) Geschäftsfähigkeit und deren Nachweis.....	250
	aa) Vergleich.....	250
	bb) Stellungnahme.....	251
	b) Form.....	251
	aa) Vergleich.....	251
	bb) Stellungnahme.....	252
	c) Verfahren und Inkrafttreten.....	253
	aa) Vergleich.....	253
	bb) Stellungnahme.....	254
3	Zusammenfassende Stellungnahme.....	255
4	Inhaltlicher Geltungsbereich.....	258
	a) Zeitlicher Geltungsbereich .....	258
	aa) Beendigungstatbestände.....	258
	bb) Widerruf.....	259
	cc) Stellungnahme.....	261
	b) Inhaltlicher Geltungsbereich.....	262
	aa) Pflichten des Bevollmächtigten.....	262
	(1) Vergleich.....	262
	(2) Stellungnahme.....	263
	bb) Vermögensrechtliche Angelegenheiten.....	265
	(1) Allgemein.....	265
	(2) Schenkungen.....	266
	(3) Stellungnahme.....	267
	cc) Persönliche Angelegenheiten.....	267
	(1) Medizinische Maßnahmen.....	268
	(a) Routineuntersuchungen und Risikooperationen.....	268
	(aa) Vergleich.....	268
	(bb) Stellungnahme.....	269
	(b) Behandlungsverweigerung und -abbruch.....	270
	(aa) Vergleich.....	270
	(bb) Stellungnahme.....	271
	(c) Sterilisation.....	272
	(aa) Vergleich.....	272
	(bb) Stellungnahme.....	273
	(d) Forschung.....	274
	(aa) Vergleich.....	274
	(bb) Stellungnahme.....	275
	(2) Sonstige Maßnahmen .....	276
	(aa) Vergleich.....	276
	(bb) Stellungnahme.....	277

dd) Untervollmacht.....	277
(1) Vergleich.....	277
(2) Stellungnahme.....	278
5 Mangel und Missbrauch.....	278
a) Fehlen jeglicher Vertretungsmacht.....	279
aa) Vergleich.....	279
bb) Stellungnahme.....	280
b) Nichtbeachtung der Grenzen der Bevollmächtigung .....	280
aa) Vergleich.....	280
bb) Stellungnahme.....	281
c) Interessenwidriges Handeln.....	282
aa) Vergleich.....	282
bb) Stellungnahme.....	283
6 Kontrolle.....	284
a) Beschränkungen in der Vollmacht oder vor dem Inkrafttreten.....	284
aa) Vergleich.....	284
bb) Stellungnahme.....	284
b) Ausübungskontrolle.....	285
aa) Berichterstattung.....	285
(1) Vergleich.....	285
(2) Stellungnahme.....	286
bb) Gerichtliche Mitwirkungserfordernisse.....	287
cc) Weitere Kontrollbefugnisse staatlicher Einrichtungen.....	288
(1) Wirksamkeit der Vorsorgevollmacht.....	288
(a) Vergleich.....	288
(b) Stellungnahme.....	289
(2) Auslegung der Vorsorgevollmacht.....	289
(a) Vergleich.....	289
(b) Stellungnahme.....	289
(3) Verhalten des Bevollmächtigten.....	291
(a) Vergleich.....	291
(b) Stellungnahme.....	291
<b>II. Abschließende Stellungnahme.....</b>	<b>291</b>
<b>F. Résumé.....</b>	<b>296</b>
<b>I. Comparaison des différents ordres juridiques.....</b>	<b>296</b>
1 Rapport fondamental.....	297
a) Comparaison.....	297
b) Commentaire.....	298
2 Conditions de validité.....	299

a) Capacité d'exercice et preuve de cette dernière.....	299
aa) Comparaison.....	299
bb) Commentaire.....	300
b) Forme.....	301
aa) Comparaison.....	301
bb) Commentaire.....	301
c) Procédure et entrée en vigueur.....	302
aa) Comparaison.....	302
bb) Commentaire.....	304
3 Commentaire résumé.....	305
4 Champ d'application du contenu.....	307
a) Champ d'application dans le temps.....	307
aa) Situations mettant fin au mandat de protection future.....	307
bb) Révocation.....	308
cc) Commentaire.....	310
b) Domaine d'application du contenu.....	311
aa) Obligations du mandataire.....	311
(1) Comparaison.....	311
(2) Commentaire.....	312
bb) Affaires patrimoniales.....	314
(1) Généralités.....	314
(2) Donations.....	315
(3) Commentaire.....	316
cc) Domaine personnel.....	316
(1) Mesures médicales.....	317
(a) Contrôles de routine et Opérations à risques.....	317
(aa) Comparaison.....	317
(bb) Commentaire.....	318
(b) Refus et interruption des soins.....	319
(aa) Comparaison.....	319
(bb) Commentaire.....	320
(c) Stérilisation.....	321
(aa) Comparaison.....	321
(bb) Commentaire.....	322
(d) Recherche.....	323
(aa) Comparaison.....	323
(bb) Commentaire.....	324
(2) Mesures diverses.....	325
(aa) Comparaison.....	325
(bb) Commentaire.....	326
dd) Sous-délégation.....	327

(1) Comparaison.....	327
(2) Commentaire.....	327
5 Vice et abus.....	328
a) Défaut de pouvoir de représentation.....	328
aa) Comparaison.....	328
bb) Commentaire.....	329
b) Inobservation des limites du mandat.....	329
aa) Comparaison.....	329
bb) Commentaire.....	331
c) Acte contraire aux intérêts.....	331
aa) Comparaison.....	331
bb) Commentaire.....	332
6 Contrôle.....	333
a) Limitations dans le mandat ou bien avant son entrée en vigueur.....	333
aa) Comparaison.....	333
bb) Commentaire.....	334
b) Contrôle de l'exercice.....	334
aa) Rapport.....	335
(1) Comparaison.....	335
(2) Commentaire.....	336
bb) Exigences judiciaires de participation.....	337
cc) Autres pouvoirs de contrôle des organes étatiques.....	337
(1) Validité du mandat de protection future.....	337
(a) Comparaison.....	337
(b) Commentaire.....	338
(2) Interprétation du mandat de protection future.....	338
(a) Comparaison.....	338
(b) Commentaire.....	339
(3) Comportement du mandataire.....	340
(a) Comparaison.....	340
(b) Commentaire.....	340
<b>II. Commentaire final.....</b>	<b>341</b>
<b>G. Anhang.....</b>	<b>345</b>
<b>I. Anhang 1: Muster für eine Vorsorgevollmacht nach deutschem Recht.....</b>	<b>345</b>
<b>II. Anhang 2: Formblätter für eine Lasting Power of Attorney.....</b>	<b>350</b>
<b>III. Anhang 3: Muster für ein Mandat de Protection Future .....</b>	<b>400</b>
<b>H. Literaturverzeichnis.....</b>	<b>419</b>
<b>I. Selbstständige Schriften.....</b>	<b>419</b>

II. Unselbstständige Schriften.....	423
III. Kommentare.....	429
<b>I. Register der Gerichtsentscheidungen .....</b>	<b>431</b>