

Marschner/Lesting/Stahmann  
Freiheitsentziehung und Unterbringung



Beck'sche Kurz-Kommentare

Band 32

# Freiheitsentziehung und Unterbringung

Materielles Recht und Verfahrensrecht

Nunmehr bearbeitet von

**Dr. Rolf Marschner**

Fachanwalt für Sozialrecht in München

**Dr. Wolfgang Lesting**

Vorsitzender Richter am OLG Oldenburg a. D.

**Rolf Stahmann**

Fachanwalt für Migrationsrecht in Berlin

In 2. Aufl. bearbeitet von Prof. Dr. Horst Göppinger,  
in 3. und 4. Aufl. fortgeführt von Rolf Marschner und Bernd Volckart

7. Auflage 2024



C.H. BECK

## **Bearbeiterverzeichnis**

Marschner:	Kapitel A Kapitel B 1–5, 7e Kapitel C
Lesting:	Kapitel B 6–8 Kapitel D Kapitel E 1, 4
Stahmann:	Kapitel E 2, 3 Kapitel F

## **Zitierweise**

MLS/Lesting Kap. Rn.

Beispiele:

MLS/Marschner Kap. A Rn. 30;

MLS/Lesting Kap. D FamFG § 335 Rn. 17

**beck.de**

ISBN 978-3-406-80400-7

© 2024 Verlag C.H.Beck oHG

Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck und Bindung: Friedrich Pustet GmbH & Co. KG

Gutenbergstraße 8, 93051 Regensburg

Satz: Druckerei C.H.Beck, Nördlingen

(Adresse wie Verlag)

Umschlag: Fotosatz Amann GmbH & Co. KG, Memmingen



chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Alle urheberrechtlichen Nutzungsrechte bleiben vorbehalten.  
Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes  
zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

## Vorwort zur 7. Auflage

Umfassende gesetzliche Neuregelungen machten eine Neuauflage des Kommentars zur außerstrafrechtlichen Freiheitsentziehung erforderlich.

Für die zivilrechtliche Unterbringung und Freiheitsentziehung ist die am 1.1.2023 in Kraft getretene Reform des Betreuungsrechts von Bedeutung, die noch stärker als im früheren Recht Wünsche und Willen des Betroffenen in den Vordergrund stellt und rechtliche Betreuer und Bevollmächtigte zur unterstützten Entscheidungsfindung verpflichtet. Außerdem konnte noch das Ergebnis der Evaluierung der materiellen Zulässigkeitsvoraussetzungen von ärztlichen Zwangsmaßnahmen vom 31.1.2024 berücksichtigt werden.

Im Bereich der öffentlich-rechtlichen Unterbringung verfügen nunmehr alle Bundesländer (auch das Saarland) über ein Psychisch-Kranken-(Hilfe-)Gesetz (PsychK(H)G). Infolge der COVID-Pandemie wurde die Unterbringung nach dem Infektionsschutzgesetz (IfSG) wieder in die Kommentierung aufgenommen.

Die bedeutendsten Aktivitäten des Gesetzgebers und damit Änderungen (Verschärfungen) finden sich im Ausländerrecht im Bereich der Abschiebungshaft. Dies ist Folge gesellschaftlicher und politischer Entwicklungen. Hier konnte das Rückführungsverbesserungsgesetz vom 21.2.2024 (BGBl. 2024 I Nr. 54) noch eingearbeitet werden, so dass die Kommentierung auf dem Stand der aktuellen Gesetzgebung ist.

Wie viele Menschen von den verschiedenen Formen der präventiven Freiheitsentziehung betroffen sind, ist nur annähernd zu erfassen. Die empirische Datenlage ist nach wie vor unbefriedigend, da gesetzliche Grundlagen für die systematischen Erfassung von Unterbringungen, freiheitsentziehenden Maßnahmen und (ärztlichen) Zwangsmaßnahmen während der Unterbringung weitgehend fehlen. Dieser Missstand wird in Wissenschaft und Fachöffentlichkeit bisher ohne Erfolg beklagt. Dabei besteht Einigkeit darüber, dass bei entsprechender Datenlage und Kenntnis der tatsächlich durchgeführten Freiheitsentziehungen und Zwangsmaßnahmen Grundrechtseingriffe insbesondere durch die Etablierung von Alternativen reduziert werden könnten. Es verbleibt daher bei der Feststellung, dass dem Grundrechtsschutz der Betroffenen in keinem Bereich der präventiven Freiheitsentziehung ausreichend Rechnung getragen wird, weil viele Freiheitsentziehungen vermeidbar wären.

Bis Ende 2023 veröffentlichte Literatur und Rechtsprechung sind berücksichtigt, teilweise konnten auch späteren Gesetze und Entscheidungen eingearbeitet werden.

Berlin, München, Oldenburg im Juni 2024

Die Autoren



## Inhaltsübersicht

Vorwort zur 7. Auflage .....	V
Inhaltsverzeichnis .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXVII
Literaturverzeichnis .....	XXXVII
A. Einführung .....	1
B. Die Ländergesetze zur Unterbringung psychisch kranker und abhängiger Menschen .....	75
C. Zivilrechtliche Unterbringung (Kommentierung einschlägiger Vorschriften des BGB) .....	233
D. Das Unterbringungsverfahren .....	309
E. Materielles Freiheitsentziehungsrecht .....	483
F. Verfahren in Freiheitsentziehungssachen .....	595
Sachregister .....	755



# Inhaltsverzeichnis

## A. Einführung

1. Verfassungsrechtliche und gesetzliche Grundlagen .....	2
a) Grundgesetz und Menschenrechtskonventionen .....	2
b) Gesetzliche Grundlagen der Freiheitsentziehung .....	5
aa) Entwicklung der zivilrechtlichen Unterbringung .....	5
bb) Die Entwicklung des öffentlichen Unterbringungsrechts .....	6
cc) Die Entwicklung des Freiheitsentziehungsrechts .....	7
dd) Künftige Rechtsentwicklung .....	8
ee) Ausländische Regelungen .....	8
c) Rechtsprechung des EGMR und des BVerfG .....	9
d) Auswirkungen der UN-BRK .....	14
2. System des Unterbringungs- und Freiheitsentziehungsrechts ..	15
a) Horizontale Gliederung .....	16
b) Vertikale Gliederung .....	18
c) Der rechtssystematische Ort der Unterbringungen nach § 312 FamFG .....	19
d) System des Freiheitsentzugs in Freiheitsentziehungssachen ..	20
3. Statistische und sozialwissenschaftliche Grundlagen .....	21
a) Vorbemerkung .....	21
b) Statistiken des Bundes .....	22
c) Statistiken der Bundesländer .....	29
d) Diskussion der Statistiken von Bund und Ländern .....	30
e) Untersuchungen zur Unterbringung bzw. Zwangseinweisung aus juristischer, medizinischer und sozialwissenschaftlicher Sicht .....	32
aa) Zahl der Zwangseinweisungen bzw. Freiheitsentziehungen .....	33
bb) Zwangsmaßnahmen und Zwangsbehandlung in der Psychiatrie .....	38
cc) Das Verhältnis von sofortiger, vorläufiger und endgültiger Unterbringung .....	38
dd) Dauer der Unterbringung .....	40
ee) Krankheitsbilder .....	41
ff) Gründe für Zwangseinweisungen .....	42
gg) Die Gefährlichkeit psychisch kranker Menschen .....	45
hh) Folgerungen für die Auslegung des Unterbringungsrechts .....	47
4. Krankheitsbegriff .....	49
a) Vorbemerkung .....	49
b) Gesetzsterminologie .....	50
c) Juristischer und medizinischer Krankheitsbegriff .....	51
d) Aspekte des Krankheitsbegriffs .....	52

## Inhaltsverzeichnis

e) Konkretisierung des Krankheitsbegriffs .....	54
f) Auslegungsgrundsätze .....	57
5. Die Gefährlichkeit und ihre Voraussage: Prognosemethoden im Unterbringungsrecht .....	58
a) Der prognostische Syllogismus .....	58
b) Prämissen und Wahrscheinlichkeitsaussage .....	62
c) Die Beurteilung der Wahrscheinlichkeitsaussage .....	64
6. Verhältnis und Konkurrenz der Freiheitsentziehungsformen ..	66
a) Konkurrenz in Vollstreckung und Vollzug .....	66
b) Konkurrenz bei der Anordnung der Unterbringung – Bundesrecht .....	67
c) Scheinbare Konkurrenz mit den Maßregeln .....	69
d) Landesrechtliche Regelungen über die Anordnungskonkurrenz .....	71
7. Haftung bei rechtswidriger Unterbringung .....	72

### **B. Die Ländergesetze zur Unterbringung psychisch kranker und abhängiger Menschen**

1. Grundlagen des öffentlichen Unterbringungsrechts .....	77
a) Geschichtliche Hintergründe der öffentlich-rechtlichen Unterbringung .....	77
b) Systematik des öffentlichen Unterbringungsrechts .....	78
c) Rechtspolitischer Rahmen des öffentlichen Unterbringungsrechts .....	81
d) Die öffentlich-rechtliche Unterbringung als Teil des Gesundheitsrechts .....	84
e) Die Gefahrenabwehr in der Struktur des Gesundheitsrechts	87
f) Gesetzgebungskompetenz .....	89
2. Auslegungs- und Gestaltungsgrundsätze im öffentlichen Unterbringungsrecht .....	90
a) Gleichbehandlung von psychisch kranken Menschen .....	90
b) Zweck und Ziel der Unterbringung .....	91
c) Unterbringung als Sonderopfer .....	93
d) Selbstbestimmungsrecht und Schutz der Grundrechte .....	93
e) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....	94
3. Hilfen und Maßnahmen .....	95
a) Rechtspolitische Einschätzung .....	96
b) Aufgaben und Bedingungen der vor- und nachgehenden Hilfen .....	99
c) Rechtslage – Allgemeine Grundsätze .....	101
d) Rechtslage – Befugnisse und Pflichten bei Hilfen und Maßnahmen .....	103
e) Die Ländergesetze .....	105
4. Außergerichtliches Verfahren (Verwaltungsverfahren) .....	110
a) Sachliche Zuständigkeit der Behörde .....	111
b) Örtliche Zuständigkeit der Behörde .....	112

# Inhaltsverzeichnis

c)	Anforderungen an den Antrag auf Anordnung der Unterbringung .....	112
d)	Verfahren zur Vermeidung der Unterbringung .....	115
e)	Vorgeschriebene Ermittlungen und eventueller Zwang ....	115
f)	Sofortige Unterbringung .....	116
g)	Bekanntgabe der Beendigung des Verfahrens ..	119
h)	Mitteilungspflicht .....	120
i)	Gerichtliche Kontrolle belastender Maßnahmen .....	120
5.	Anordnung der Unterbringung .....	121
a)	Überblick .....	121
b)	Freiheitsentziehung und freiwillige Unterbringung .....	121
c)	Krankheit, Sucht, Behinderung .....	122
d)	Gefahr .....	124
aa)	Überblick über die gesetzlichen Regelungen .....	124
bb)	Der polizeirechtliche Gefahrbegriff .....	126
cc)	Der strafrechtliche Gefahrbegriff .....	127
dd)	Der Gefahrbegriff im Unterbringungsrecht .....	127
e)	Kausalität .....	138
f)	Erforderlichkeit .....	139
6.	Vollstreckung .....	140
a)	Das Vollstreckungsverfahren der Gesundheitsbehörde .....	140
b)	Vollstreckungskonkurrenz mit Freiheitsentzug auf Grund Bundesrechts .....	142
c)	Vollstreckungsplan und Beileihung .....	144
7.	Vollzug der Unterbringung .....	145
a)	Grundlagen des Vollzugsrechts .....	145
aa)	Erkenntnisquellen .....	145
bb)	Differenzierung der Maßnahmen .....	146
cc)	Trennung der Eingriffsrichtung .....	147
dd)	Zweck und Ziel .....	148
ee)	Kompensation des Sonderopfers .....	148
ff)	In dubio pro libertate .....	149
b)	Grundsätze der Vollzugsgestaltung .....	149
c)	Aufnahmevollzug .....	151
aa)	Organisation der Aufnahme .....	152
bb)	Einganguntersuchung .....	154
d)	Behandlungs- und Vollzugsplan .....	155
e)	Behandlung .....	157
aa)	Anlasskrankheit und sonstige (interkurrente) Erkrankungen .....	158
bb)	Enger und weiter Begriff der Behandlung .....	159
cc)	Behandlungsmethoden .....	159
dd)	Behandlungsanspruch .....	162
ee)	Das Behandlungsmodell im Unterbringungs-vollzug ..	163
ff)	Freiwillige Behandlung .....	164
gg)	Einwilligung durch den gesetzlichen Vertreter .....	167
hh)	Zwangsbehandlung der Anlasskrankheit .....	168

## Inhaltsverzeichnis

ii) Notfallbehandlungen .....	173
jj) Länderregelungen: .....	173
f) Einzelne Maßnahmen der Vollzugsgestaltung .....	179
aa) Allgemeines .....	179
bb) Wohnen .....	181
cc) Besitz von Sachen .....	181
dd) Kleidung .....	183
ee) Durchsuchung und Untersuchung .....	184
ff) Form der Unterbringung .....	185
gg) Einkauf und Paketempfang .....	186
hh) Aufenthalt im Freien .....	187
ii) Freizeit .....	187
jj) Medien und Kommunikation .....	188
kk) Schriftverkehr .....	189
ll) Telefon .....	193
mm) Besuch .....	195
nn) Arbeit .....	199
oo) Belastungserprobung und Aufenthalt außerhalb der Einrichtung .....	199
pp) Verlegung in ein anderes Krankenhaus .....	203
qq) Religionsausübung .....	203
rr) Besondere Sicherungsmaßnahmen (umfassend Eriksen 2024) .....	204
ss) Unmittelbarer Zwang .....	219
tt) Anordnungsbefugnis .....	221
uu) Disziplinarmaßnahmen .....	221
vv) Wegfall der Unterbringungsvoraussetzungen: .....	222
ww) Beendigung der Unterbringung .....	222
xx) Aussetzung des Vollzugs .....	222
yy) Entlassungsvorbereitung .....	223
zz) Entlassung .....	223
g) Freiwilliger Aufenthalt .....	224
h) Nachsorgende Hilfen .....	225
i) Datenschutz .....	225
j) Auskunft und Akteneinsicht .....	226
k) Beschwerdestellen, Besuchskommissionen, Patientenfürsprecher .....	228
8. Kosten der Unterbringung .....	230
a) Kosten der verschiedenen Verfahrensabschnitte .....	230
b) Kosten des vorbereitenden Verwaltungsverfahrens .....	230
c) Kosten der Vollstreckung .....	231
d) Kosten des Vollzugs der Unterbringung .....	231

### C. Zivilrechtliche Unterbringung (Kommentierung einschlägiger Vorschriften des BGB)

Vorbemerkungen zu §§ 1631b ff. BGB .....	233
1. Überblick .....	233

## Inhaltsverzeichnis

2. Bestellung eines rechtlichen Betreuers .....	234
a) Krankheit und Behinderung .....	234
b) Betreuerbestellung gegen den Willen des Betroffenen .....	235
c) Erforderlichkeit der Betreuung .....	236
d) Aufgabenkreis .....	238
3. Pflichten des Betreuers .....	241
4. Zwangsbefugnisse des Betreuers .....	243
§ 1631b Freiheitsentziehende Unterbringung und freiheitsentziehende Maßnahmen .....	244
1. Überblick .....	244
2. Voraussetzungen der Genehmigung .....	246
a) Freiheitsentziehende Unterbringung .....	246
b) Freiheitsentziehende Maßnahmen .....	247
c) Zwangsbehandlung .....	248
d) Einwilligung .....	248
e) Unterbringung zum Wohl des Kindes .....	249
3. Genehmigung des Familiengerichts .....	250
4. Rücknahme der Genehmigung .....	251
5. Verhältnis zur Inobhutnahme nach § 42 SGB VIII .....	252
6. Verhältnis zu öffentlich-rechtlicher und strafrechtlicher Unterbringung .....	253
§ 1829 Genehmigung des Betreuungsgerichts bei ärztlichen Maßnahmen .....	253
1. Überblick .....	255
2. Anwendungsbereich .....	255
3. Einwilligung und Aufklärung .....	257
4. Voraussetzungen der Genehmigungspflicht nach Abs. 1 .....	260
a) Gefahren bei ärztlichen Maßnahmen außerhalb der Anlasskrankheit .....	261
b) Gefahren bei ärztlichen Maßnahmen betreffend die Anlasskrankheit .....	262
5. Voraussetzungen der Genehmigungspflicht nach Abs. 2 .....	264
6. Voraussetzungen der Genehmigung (Abs. 3) .....	265
a) Patientenverfügung .....	266
b) Behandlungswünsche und mutmaßlicher Wille .....	267
c) Entscheidungsgrundlagen für die Genehmigung nach Abs. 2 .....	267
d) Entscheidungsgrundlagen für die Genehmigung nach Abs. 1 .....	267
7. Absehen von der Genehmigungspflicht (Abs. 1 Satz 2, Abs. 4) .....	268
8. Arzneimittelgesetz .....	269
9. Verfahren .....	270
§ 1831 Freiheitsentziehende Unterbringung und freiheitsentziehende Maßnahmen .....	270
1. Überblick .....	272
2. Voraussetzungen der Unterbringung durch Betreuer und Bevollmächtigten (Abs. 1) .....	273
a) Betreuung und Bevollmächtigung .....	273
b) Freiheitsentziehung .....	274
c) Erforderlichkeit der Unterbringung des Betreuten .....	276

# Inhaltsverzeichnis

aa) Selbstgefährdung (Nr. 1) .....	276
bb) Unterbringung zur Durchführung ärztlicher Maßnahmen (Nr. 2) .....	280
cc) Unterbringung als ultima ratio .....	283
dd) Sozialrechtliche Grundlagen der Unterbringung und vorrangiger Versorgungsangebote .....	284
3. Genehmigung des Betreuungsgerichts (Abs. 2) .....	285
4. Beendigung der Unterbringung (Abs. 3) .....	286
5. Freiheitsentziehende Maßnahmen (Abs. 4) .....	286
a) Grundzüge der Regelung und Anwendungsbereich .....	286
b) Betreuung und Bevollmächtigung .....	289
c) Mittel der Freiheitsentziehung .....	289
d) Dauer und Häufigkeit der Freiheitsentziehung .....	291
e) Voraussetzungen der Genehmigung .....	291
f) Genehmigung und Beendigung der Maßnahme .....	294
6. Verhältnis zu öffentlich-rechtlicher und strafrechtlicher Unterbringung .....	295
7. Vollzug der Unterbringung .....	296
§ 1832 Ärztliche Zwangsmaßnahmen .....	296
1. Überblick .....	297
2. Anwendungsbereich .....	299
3. Voraussetzungen der Einwilligung .....	301
4. Genehmigung des Betreuungsgerichts (Abs. 2) .....	304
5. Verbringung (Abs. 4) .....	305
§ 1867 Einstweilige Maßnahmen des Betreuungsgerichts .....	306
1. Überblick .....	306
2. Anwendungsbereich im Betreuungsrecht .....	306

## D. Das Unterbringungsverfahren

Vorbemerkungen zu §§ 312 ff. FamFG .....	309
1. Freiwillige Gerichtsbarkeit .....	309
2. Grundrechtsschutz durch Verfahren .....	310
3. Verfahrenstyp und Verfahrensgrundsätze .....	311
4. Antragsverfahren .....	311
5. Beweisverfahren .....	313
6. Mitwirkungspflicht der Beteiligten .....	318
7. Rechtskraft .....	319
§ 151 Kindschaftssachen .....	319
1. Normzweck und Anwendungsbereich .....	319
2. Genehmigung von freiheitsentziehender Unterbringung und freiheitsentziehenden Maßnahmen bei Minderjährigen (Nr. 6) .....	320
3. Genehmigung oder Anordnung der freiheitsentziehenden Unterbringung, freiheitsentziehenden Maßnahme oder ärztlichen Zwangsmaßnahme bei einem Minderjährigen nach den Landesgesetzen über die Unterbringung psychisch Kranker (Nr. 7) .....	320

# Inhaltsverzeichnis

§ 167	Anwendbare Vorschriften bei Unterbringung Minderjähriger und bei freiheitsentziehenden Maßnahmen bei Minderjährigen	321
1.	Normzweck und Anwendungsbereich	321
2.	Sonderregelungen für das Verfahren der Unterbringung Minderjähriger	322
a)	Verfahrensbeistand (Abs. 1 Satz 2 und 3)	322
b)	Unterrichtungspflichten der Gerichte (Abs. 2)	323
c)	Verfahrensfähigkeit (Abs. 3)	323
d)	Anhörung des gesetzlichen Vertreters (Abs. 4)	323
e)	Unterstützung bei der Zuführung (Abs. 5)	324
f)	Qualifikation des Sachverständigen (Abs. 6)	324
g)	Ende der Maßnahmen (Abs. 7)	325
§ 312	Unterbringungssachen	325
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	325
2.	Zivilrechtliche Unterbringung	326
3.	Öffentlich-rechtliche Unterbringung	327
4.	Antragserfordernis	330
5.	Zuständigkeiten	330
§ 313	Örtliche Zuständigkeit	330
1.	Anwendungsbereich	331
2.	Örtliche Zuständigkeit bei zivilrechtlicher Unterbringung (Abs. 1)	331
3.	Örtliche Zuständigkeit bei Eilmaßnahmen (Abs. 2)	332
4.	Örtliche Zuständigkeit bei öffentlich-rechtlicher Unterbringung (Abs. 3)	333
5.	Gegenseitige Mitteilungspflichten (Abs. 4)	334
6.	Internationale Zuständigkeit	334
§ 314	Abgabe der Unterbringungssache	334
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	334
2.	Voraussetzungen der Abgabe	335
3.	Verfahren	336
§ 315	Beteiligte	336
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	337
2.	Die Muss-Beteiligten (Abs. 1–3)	337
a)	Der Betroffene	338
b)	Der Betreuer	338
c)	Der Vorsorgebevollmächtigte	338
d)	Der Verfahrenspfleger	339
e)	Die zuständige Behörde	339
3.	Die Kann-Beteiligten (Abs. 4)	339
a)	Die nahen Angehörigen (Abs. 4 Satz 1 Nr. 1)	340
b)	Die Vertrauensperson (Abs. 4 Satz 1 Nr. 2)	340
c)	Der Leiter der Einrichtung (Abs. 4 Satz 1 Nr. 3)	341
d)	Öffnungsklausel für das Landesrecht (Absatz 4 Satz 2)	341
4.	Verfahren	341
§ 316	Verfahrensfähigkeit	342
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	342
2.	Definition und Umfang	343

# Inhaltsverzeichnis

§ 317	Verfahrenspfleger	343
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	344
2.	Voraussetzungen der Bestellung eines Verfahrenspflegers	
	(Abs. 1)	345
	a) Grundsatz (Satz 1)	345
	b) Absehen von der Anhörung (Satz 2)	346
	c) Ärztliche Zwangsmaßnahmen (Satz 3)	346
3.	Begründungspflicht bei Nichtbestellung (Abs. 2)	347
4.	Aufgaben des Verfahrenspflegers (Abs. 3)	347
5.	Rechtsstellung des Verfahrenspflegers (Abs. 3 Satz 3)	348
6.	Zeitpunkt der Bestellung	348
7.	Auswahl des Verfahrenspflegers (Abs. 4)	349
8.	Vorrang für einen Verfahrensbevollmächtigten (Abs. 5)	350
9.	Ende der Verfahrenspflegschaft (Abs. 6)	351
10.	Unanfechtbarkeit (Abs. 7)	351
11.	Kostentragung (Abs. 8)	351
§ 318	Vergütung und Aufwendungsersatz des Verfahrenspflegers	352
1.	Anwendungsbereich	352
2.	Aufwendungsersatz des ehrenamtlichen Verfahrenspflegers	
	(Abs. 1)	352
3.	Vergütung und Aufwendungsersatz des beruflichen Verfahrenspflegers	353
4.	Pauschalierung von Aufwendungsersatz und Vergütung	354
5.	Verfahren	354
§ 319	Persönliche Anhörung des Betroffenen	355
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	356
2.	Persönliche Anhörung des Betroffenen (Abs. 1, 2)	357
	a) Zeitpunkt und Ort der Anhörung	357
	b) Benachrichtigung von der Anhörung	358
	c) Durchführung der Anhörung	358
	d) Inhalt der Anhörung	361
3.	Absehen von der mündlichen Anhörung (Abs. 3)	361
4.	Anhörung im Wege der Rechtshilfe (Abs. 4)	363
5.	Vorführung des Betroffenen (Abs. 5)	364
6.	Gewaltanwendung (Abs. 6)	364
7.	Wohnungsöffnung (Abs. 7)	365
8.	Verfahrensrecht	365
§ 320	Anhörung der sonstigen Beteiligten und der zuständigen Behörde	366
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	366
2.	Anhörung der sonstigen Beteiligten	366
3.	Anhörung der zuständigen Behörde	367
4.	Verfahren	368
§ 321	Einholung eines Gutachtens	368
1.	Anwendungsbereich und Normzweck	369
2.	Einholung eines Sachverständigengutachtens (Abs. 1)	369
	a) Beweisanordnung	369
	b) Auswahl des Sachverständigen	370

## Inhaltsverzeichnis

c) Anforderungen an das Gutachten .....	373
d) Bekanntgabe des Gutachtens .....	377
e) Überprüfung des Gutachtens durch das Gericht .....	377
3. Ärztliches Zeugnis (Abs. 2) .....	379
4. Therapeutische Verschwiegenheit und Gutachtenverweigerung .....	380
§ 322 Vorführung zur Untersuchung; Unterbringung zur Begutachtung .....	381
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	382
2. Vorführung zur Untersuchung .....	382
3. Unterbringung zur Begutachtung .....	384
§ 323 Inhalt der Beschlussformel .....	385
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	385
2. Inhalt der Beschlussformel .....	386
3. Begründung .....	389
4. Rechtsmittelbelehrung .....	389
5. Fehlen der erforderlichen Angaben .....	390
§ 324 Wirksamwerden von Beschlüssen .....	390
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	390
2. Grundsätzliche Wirksamkeit (Abs. 1) .....	391
3. Sofortige Wirksamkeit (Abs. 2) .....	391
4. Ende der Wirksamkeit .....	393
5. Rechtsbehelf .....	393
§ 325 Bekanntgabe .....	394
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	394
2. Bekanntgabe von Entscheidungen (Abs. 2) .....	394
3. Absehen von der Bekanntgabe der Entscheidungsgründe (Abs. 1) .....	396
§ 326 Zuführung zur Unterbringung; Verbringung zu einem stationären Aufenthalt .....	397
1. Anwendungsbereich .....	397
2. Zuführung zur Unterbringung (Abs. 1) .....	398
3. Anwendung von Gewalt (Abs. 2 und 3) .....	399
4. Rechtsmittel .....	399
§ 327 Vollzugsangelegenheiten .....	400
1. Allgemeines zur Vollzugskontrolle bei der Unterbringung ....	401
a) Rechtsweg beim Vollzug der öffentlich-rechtlichen Unterbringung .....	401
b) Rechtsweg beim Vollzug der zivilrechtlichen Unterbringung .....	402
c) Rechtsweg beim Vollzug der vorläufigen zivilrechtlichen Unterbringung nach § 1867 BGB .....	404
d) Grundsätze des gerichtlichen Verfahrens nach § 327 .....	404
2. Kommentierung des § 327 .....	406
a) Anwendungsbereich und Normzweck .....	406
b) Antrag .....	407
c) Antragsgegenstand .....	407
d) Antragsarten .....	408
e) Antragsbefugnis .....	409

# Inhaltsverzeichnis

f) Antragsgegner .....	409
g) Form und Frist .....	409
h) Zuständiges Gericht .....	409
i) Die gerichtliche Prüfung .....	409
j) Überprüfung ärztlicher Maßnahmen .....	414
k) Die gerichtliche Entscheidung .....	414
l) Aufschiebende Wirkung .....	415
m) Gerichtliche Zwangsmaßnahmen .....	415
n) Unanfechtbarkeit .....	416
3. Rechtsbehelfe außerhalb des Rechtswegs .....	416
a) Verfassungsbeschwerde .....	416
b) Dienstaufsichtsbeschwerde .....	416
c) Petition .....	417
d) Weitere Kontrollorgane .....	417
§ 328 Aussetzung des Vollzugs .....	418
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	418
2. Voraussetzungen der Aussetzung .....	419
3. Auflagen .....	420
4. Befristung .....	420
5. Widerruf der Aussetzung .....	421
6. Verfahren .....	421
§ 329 Dauer und Verlängerung der Unterbringung .....	422
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	423
2. Dauer der Unterbringungsmaßnahme (Abs. 1) .....	423
3. Verlängerung (Abs. 2) .....	425
a) Verlängerungsverfahren .....	425
b) Auswahl des Sachverständigen .....	426
§ 330 Aufhebung der Unterbringungsmaßnahme .....	428
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	428
2. Wegfall der Voraussetzungen .....	429
3. Verfahren .....	430
Vorbemerkungen zu §§ 331–334 .....	431
1. Die Eilmaßnahmen im System des Unterbringungsrechts .....	431
2. Anwendungsbereich .....	432
§ 331 Einstweilige Anordnung .....	433
1. Anwendungsbereich .....	433
2. Materiell-rechtliche Voraussetzungen vorläufiger Unterbringungsmaßnahmen .....	434
a) Vorliegen der Voraussetzungen einer Unterbringungsmaßnahme .....	434
b) Dringendes Bedürfnis für ein sofortiges Tätigwerden .....	435
c) Prognose .....	436
3. Verfahrensrechtliche Voraussetzungen vorläufiger Unterbringungsmaßnahmen .....	436
a) Ärztliches Zeugnis (Satz 1 Nr. 2) .....	436
b) Verfahrenspfleger (Satz 1 Nr. 3) .....	437
c) Persönliche Anhörung des Betroffenen (Satz 1 Nr. 4) .....	438
d) Anhörung weiterer Beteiligter .....	439

## Inhaltsverzeichnis

e) Sachverhaltsaufklärung .....	439
f) Verhältnismäßigkeit .....	439
4. Entscheidung .....	440
5. Rechtsmittel .....	440
§ 332 Einstweilige Anordnung bei gesteigerter Dringlichkeit .....	440
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	440
2. Voraussetzungen einer dringlichen einstweiligen Anordnung ..	441
3. Nachholung der Verfahrenshandlungen .....	442
§ 333 Dauer der einstweiligen Anordnung .....	443
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	443
2. Dauer der einstweiligen Anordnung (Abs. 1 S. 1, Abs. 2 S. 1) ..	444
3. Dauer einer Verlängerung (Abs. 1 S. 2–5, Abs. 2 S. 2) .....	445
4. Voraussetzungen einer Verlängerung .....	445
§ 334 Einstweilige Maßregeln .....	447
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	447
2. Voraussetzungen einer Unterbringungsmaßnahme nach § 334 iVm § 1867 BGB .....	448
3. Entscheidung .....	449
4. Weiteres Verfahren .....	449
§ 335 Ergänzende Vorschriften über die Beschwerde .....	450
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	451
2. Rechtsmittel und Rechtsbehelfe in Unterbringungssachen ..	451
a) Beschwerde: .....	451
b) Rechtsbeschwerde: .....	455
c) Die sofortige Beschwerde nach §§ 567 ff ZPO: .....	458
d) Nichtanhörungsrüge nach § 44: .....	458
e) Weitere Rechtsschutzmöglichkeiten: .....	458
3. Beschwerdeberechtigung .....	459
a) Beschwerdeberechtigung des Betroffenen .....	459
b) Beschwerdeberechtigung nahestehender Personen (§ 335 Abs. 1 Nr. 1 und 2) .....	459
c) Beschwerdeberechtigung des Leiters der Einrichtung (§ 335 Abs. 1 Nr. 3) .....	461
d) Beschwerdeberechtigung des Verfahrenspflegers (§ 335 Abs. 2) .....	461
e) Beschwerdeberechtigung des Betreuers bzw. des Vorsorgebevollmächtigten (§ 335 Abs. 3) .....	462
f) Beschwerdeberechtigung der zuständigen Behörde (§ 335 Abs. 4) .....	463
4. Beschwerdeverfahren .....	463
a) Anhörung des Betroffenen: .....	464
b) Gutachten: .....	466
c) Zeugenvernehmungen: .....	466
d) Anhörung von Beteiligten: .....	466
e) Verfahrenspfleger: .....	466
f) Heilung von Verfahrensmängeln .....	467
5. Entlassung des Betroffenen und Erledigung .....	467

## Inhaltsverzeichnis

§ 336 Einlegung der Beschwerde durch den Betroffenen .....	470
§ 337 Kosten in Unterbringungssachen .....	470
1. Normzweck und Anwendungsbereich .....	471
2. Unterbringungsmaßnahmen nach § 312 Nr. 1 bis 3 (Abs. 1) ..	472
3. Unterbringungsmaßnahmen nach § 312 Nr. 4 (Abs. 2) .....	473
4. Anfechtung der Kostenentscheidung .....	473
5. Kostenfestsetzung .....	474
§ 338 Mitteilung von Entscheidungen .....	474
1. Normzweck und Anwendungsbereich .....	474
2. § 338 Satz 1 .....	475
a) Entsprechende Anwendung des § 308 .....	475
aa) Inhalt und Voraussetzungen der Mitteilungen (§ 308 Abs. 1 und 2): .....	476
bb) Unterrichtung des Betroffenen (§ 308 Absatz 3): .....	478
cc) Dokumentationspflicht des Gerichts (§ 308 Absatz 4): ..	478
b) Entsprechende Anwendung des § 311 .....	479
aa) Inhalt und Voraussetzungen der Mitteilungen zur Strafverfolgung (§ 311 Satz 1): .....	479
bb) Unterrichtung und Dokumentation (§ 311 Satz 2) .....	480
3. § 338 Satz 2 .....	480
4. Verfahren .....	480
5. Rechtsmittel .....	480
§ 339 Benachrichtigung von Angehörigen .....	481

### E. Materielles Freiheitsentziehungsrecht

1. Überblick .....	485
2. Infektionsschutzgesetz .....	486
3. AufenthG, AsylG und Dublin III-VO .....	492
a) Allgemeines .....	492
aa) Begriffe .....	492
bb) Weitere Haftzwecke .....	493
cc) Entwicklung der Abschiebungshaft .....	494
dd) Verfassungsrechtliche Grundlagen .....	497
ee) Europarechtliche Grundlagen .....	498
ff) völkerrechtliche Grundlagen .....	498
gg) Gesetzliche Regelungen .....	498
b) Allgemeine Voraussetzungen der Abschiebungshaft .....	500
c) Ingewahrsamnahme .....	501
aa) Anwendungsbereich .....	501
bb) Voraussetzungen .....	501
d) Sicherungshaft (§ 62 Abs. 3 AufenthG) .....	502
aa) Anwendungsbereich .....	502
bb) Vollziehbare Ausreisepflicht .....	502
cc) Erforderlichkeit der Abschiebung .....	508
dd) Haftgründe .....	509
ee) Abschiebungsprognose .....	520
ff) Zeitliche Hafthöchstgrenzen .....	523

## Inhaltsverzeichnis

gg)	Erforderlichkeit der Sicherungshaft	527
hh)	Verhältnismäßigkeit der Sicherungshaft	528
e)	Mitwirkungshaft (§ 62 Abs. 6 AufenthG)	538
aa)	Allgemeines	538
bb)	Anordnung der Mitwirkung	539
cc)	Androhung der Mitwirkungshaft	542
dd)	Zuständigkeiten	542
ee)	Vollziehbarkeit der Vorführungsanordnung	542
ff)	Erstmalige/wiederholte Anordnung	542
gg)	Haftgrund	543
hh)	Dauer der Mitwirkungshaft	543
ii)	Erforderlichkeit der Mitwirkungshaft	543
jj)	Verhältnismäßigkeit der Mitwirkungshaft	544
kk)	Ermessensausübung	544
f)	Ausreisegewahrsam (§ 62b AufenthG)	545
aa)	Anwendungsbereich	545
bb)	Voraussetzungen	546
cc)	Ermessensentscheidung	547
g)	Zurückschiebungshaft (§ 57 AufenthG)	547
aa)	Anwendungsbereich	547
bb)	Vollziehbare Zurückschiebungsverfügung	548
cc)	Erforderlichkeit der Zurückschiebung	549
dd)	Haftgründe	549
ee)	Prognose	549
ff)	Zeitliche Hafthöchstfristen	549
gg)	Erforderlichkeit und Verhältnismäßigkeit	550
h)	Überstellungshaft (Art. 28 Dublin III-VO)	550
aa)	Anwendungsbereich	550
bb)	Vollziehbare Überstellungsentscheidung	552
cc)	Haftgrund	553
dd)	Überstellungsprognose	555
ee)	Zeitliche Höchstfristen	557
ff)	Erforderlichkeit der Überstellungshaft	559
gg)	Verhältnismäßigkeit der Überstellungshaft	559
i)	Zurückweisungshaft (§ 15 Abs. 5 AufenthG)	561
aa)	Anwendungsbereich	561
bb)	Zurückweisungsentscheidung	563
cc)	Haftgrund	563
dd)	Zeitliche Hafthöchstgrenzen	564
ee)	Erforderlichkeit der Zurückweisungshaft	564
ff)	Verhältnismäßigkeit der Zurückweisungshaft	565
j)	Transitgewahrsam und Transithaft (§ 15 Abs. 6 AufenthG)	565
aa)	Anwendungsbereich	565
bb)	Voraussetzungen des Transitgewahrsams	566
cc)	Zeitliche Gewahrsamshöchstgrenze	567
dd)	Erforderlichkeit und Verhältnismäßigkeit des Transitgewahrsams	567
ee)	Voraussetzungen der Transithaft	568

## Inhaltsverzeichnis

k) Vorbereitungshaft (§ 62 Abs. 2 AufenthG) .....	568
aa) Anwendungsbereich .....	568
bb) Voraussetzungen .....	569
cc) Prognose .....	569
dd) Zeitliche Hafthöchstfrist .....	570
ee) Erforderlichkeit der Vorbereitungshaft .....	570
ff) Verhältnismäßigkeit der Vorbereitungshaft .....	571
l) Ergänzende Vorbereitungshaft (§ 62c AufenthG) .....	571
m) Vorführungshaft (§ 82 Abs. 4 AufenthG) .....	572
aa) Anwendungsbereich .....	572
bb) Voraussetzungen .....	572
cc) Androhung der Vorführungshaft .....	572
dd) Vollziehbarkeit der Vorführungsanordnung .....	572
ee) Erforderlichkeit der Vorführungshaft .....	572
ff) Verhältnismäßigkeit der Vorführungshaft .....	573
n) Verbringungshaft (§ 59 Abs. 2 AsylG) .....	573
aa) Anwendungsbereich .....	573
bb) Voraussetzungen .....	573
cc) Erforderlichkeit und Verhältnismäßigkeit der Verbringungshaft .....	574
4. Polizeilicher Gewahrsam .....	575
a) Gesetzliche Grundlagen .....	575
b) Definition des Gewahrsams .....	576
c) Begriff der Freiheitsentziehung .....	576
d) Arten des Gewahrsams .....	577
aa) Schutzgewahrsam .....	577
bb) Unterbindungsgewahrsam .....	578
cc) Durchsetzungsgewahrsam .....	580
dd) Zurückführungsgewahrsam bei Minderjährigen .....	581
ee) Gewahrsam zum Schutz und zur Durchsetzung privater Rechte .....	582
ff) Zurückbringungsgewahrsam bei Entwichenen .....	582
gg) Weitere Regelungen .....	582
e) Voraussetzungen des Gewahrsams .....	583
f) Verfahren .....	583
g) Richterliche Entscheidung .....	584
h) Behandlung festgehaltener Personen .....	589
i) Vollzug des Gewahrsams .....	590
j) Dauer des Gewahrsams und Entlassung .....	593
aa) Polizeiliche Befugnis .....	593
bb) Höchstdauer richterlich angeordneter Freiheitsentziehung .....	593

### F. Verfahren in Freiheitsentziehungssachen

Vorbemerkungen zu den §§ 415 bis 432 FamFG .....	595
1. Regelungsbereich des FamFG .....	595

# Inhaltsverzeichnis

2. Verfassungsrechtliche Grundlagen des Freiheitsentziehungsverfahrens .....	596
a) Richtervorbehalt (Art. 104 Abs. 2 GG) .....	597
b) Gesetzlicher Richter (Art. 101 GG) .....	600
c) Förmlichkeit des Verfahrens (Art. 104 Abs. 1 GG) .....	600
d) Rechtliches Gehör (Art. 103 Abs. 1 GG) .....	605
e) Faires Verfahren (Art. 20 Abs. 3 iVm Art. 1 Abs. 1 GG) ..	606
3. Rügepflichten und Heilung .....	614
4. Unionsrechtliche Vorgaben für das Haftverfahren .....	618
5. Menschenrechtliche Vorgaben für das Haftverfahren .....	619
§ 415 Freiheitsentziehungssachen .....	620
1. Anwendungsbereich .....	620
2. Begriff der Freiheitsentziehung .....	621
3. Konkurrenzen .....	628
§ 416 Örtliche Zuständigkeit .....	628
1. Anwendungsbereich .....	629
2. Örtliche Zuständigkeit .....	633
3. Sachliche Zuständigkeit .....	637
§ 417 Antrag .....	637
1. Antragsersfordernis .....	638
2. Form des Antrags .....	639
3. Zeitpunkt des Antrags .....	641
4. Aushändigung des Antrags .....	641
5. Übersetzung des Antrags .....	642
6. Zuständige Behörde .....	643
7. Antragsbegründung .....	648
8. Antragsergänzung .....	654
9. Vorlage der Ausländerakte .....	656
10. Beziehung der Akte .....	658
11. Akteneinsicht .....	660
§ 418 Beteiligte .....	661
1. Normzweck .....	662
2. „Muss“-Beteiligte (Abs. 1 und 2) .....	662
3. „Kann“-Beteiligte (Abs. 3) .....	663
4. Folgen .....	666
a) Rechte der Beteiligten .....	666
b) Keine Beteiligung .....	667
§ 419 Verfahrenspfleger .....	668
1. Anwendungsbereich und Normzweck .....	669
2. Bestellung eines Verfahrenspflegers .....	670
3. Beendigung der Verfahrenspflegschaft .....	673
4. Anfechtbarkeit .....	673
5. Kosten .....	674
§ 420 Anhörung, Vorführung .....	674
1. Anwendungsbereich .....	674
2. Persönliche Anhörung des Betroffenen .....	675
3. Vorführung des Betroffenen .....	682
4. Unterbleiben der persönlichen Anhörung .....	683

## Inhaltsverzeichnis

5. Anhörung weiterer Beteiligter .....	684
6. Erforderlichkeit eines ärztlichen Sachverständigengutachtens ..	685
§ 421 Inhalt der Beschlussformel .....	685
1. Normzweck .....	685
2. Notwendiger Inhalt nach den allgemeinen Vorschriften .....	686
3. Zusätzlicher Inhalt in Freiheitsentziehungssachen .....	686
4. Begründung der Entscheidung .....	688
5. Mängelfolgen .....	689
§ 422 Wirksamwerden von Beschlüssen .....	690
1. Anwendungsbereich .....	690
2. Wirksamkeit mit Rechtskraft .....	690
3. Sofortige Wirksamkeit .....	691
4. Ende der Wirksamkeit .....	692
5. Vollzug der Freiheitsentziehung .....	695
§ 423 Absehen von der Bekanntgabe .....	698
1. Bekanntgabe der Entscheidung .....	698
2. Absehen von der Bekanntgabe .....	699
§ 424 Aussetzung des Vollzugs .....	699
1. Normzweck .....	699
2. Gerichtliche Aussetzung .....	700
3. Behördliche Aussetzung .....	701
4. Auflagen .....	701
5. Widerruf der Aussetzung .....	702
6. Verfahren und Entscheidung .....	702
§ 425 Dauer und Verlängerung der Freiheitsentziehung .....	703
1. Anwendungsbereich .....	703
2. Dauer der Freiheitsentziehung .....	703
3. Ende der Freiheitsentziehung .....	705
4. Verlängerung der Freiheitsentziehung .....	706
§ 426 Aufhebung .....	707
1. Anwendungsbereich .....	707
2. Aufhebung von Amts wegen .....	708
3. Aufhebung auf Antrag .....	708
4. Verfahren .....	710
§ 427 Einstweilige Anordnung .....	712
1. Anwendungsbereich .....	713
2. Voraussetzungen der einstweiligen Freiheitsentziehung (Abs. 1)	714
3. Gefahr im Verzug (Abs. 2) .....	716
4. Gefährdung des Haftzwecks (Abs. 3) .....	718
5. Verfahren .....	719
§ 428 Verwaltungsmaßnahme; richterliche Prüfung .....	723
1. Anwendungsbereich .....	723
2. Verfahren bei behördlicher Freiheitsentziehung .....	724
3. Gerichtliche Kontrolle von Verwaltungsmaßnahmen .....	725
§ 429 Ergänzende Vorschriften über die Beschwerde .....	726
1. Anwendungsbereich .....	727
2. Allgemeine Regelungen .....	727
3. Beschwerdebefugnis .....	729

## Inhaltsverzeichnis

a) Beschwerdebefugnis des Betroffenen .....	729
b) Beschwerdebefugnis der zuständigen Behörde .....	729
c) Beschwerderecht nahestehender Personen .....	730
d) Beschwerderecht des Verfahrenspflegers .....	731
4. Gang der Beschwerde .....	731
5. Rechtsbeschwerde .....	735
6. Erledigung .....	738
7. Anhörungsrüge .....	741
8. Verfassungsbeschwerde .....	741
9. Menschenrechtsbeschwerde .....	742
§ 430 Auslagenersatz .....	742
1. Anwendungsbereich .....	742
2. Voraussetzungen des Auslagerstattung .....	744
3. Rechtsfolgen .....	745
4. Kostenerstattung im Falle der Beiordnung oder Bestellung ..	745
5. Schadensersatz und Schmerzensgeld .....	746
§ 431 Mitteilung von Entscheidungen .....	748
§ 432 Benachrichtigung von Angehörigen .....	749
1. Allgemeines .....	749
2. Benachrichtigungen gemäß § 432 FamFG .....	750
3. Benachrichtigungen gemäß WÜK .....	751
4. Sonstige Benachrichtigungspflichten .....	753
Sachregister .....	755

