

Neues Kindes- und Erwachsenenschutzrecht – konkrete Umsetzungsfragen
Fachtagung vom 11./12. September 2012 in Freiburg

Arbeitskreis 2

Bedarfsbezogene Beistandschaft – Typisierungen mit flexiblem Inhalt

Christiana Fountoulakis, Prof. Dr. iur., ordentliche Professorin an der Rechts- wissenschaftlichen Fakultät der Universität Freiburg.

Das neue Erwachsenenschutzrecht sieht einen Beistand „nach Mass“ vor. Das Bedürfnis einer Person nach Schutz sowie Vertretung gehört zum Kern des neuen Rechts und bestimmt das Vorgehen der Behörden. Der Beginn eines Verfahrens ist stets ein Schwächezustand einer Person, welcher eine Schutzbedürftigkeit nach sich zieht.

Das neue Recht ermöglicht die Massnahmen nun auf den Einzelfall auszurichten. Im neuen Recht wird durch die generelle Umschreibung der Bedingungen an den Beistand ein einzelfallgerechtes Agieren ermöglicht. Die, bis anhin, sehr fixen Massnahmetypen werden zu Rahmenbedingungen, welche den Behörden einen Ermessensspielraum geben, um auf den konkreten Fall geeignet zu reagieren. Dieser Ermessensspielraum ist ebenfalls im Interesse des Betroffenen. Die Behörden sind angehalten, diesen Spielraum zum Wohle der betroffenen Person auszuschöpfen.

Zur gebührenden Berücksichtigung der konkreten Situation der betroffenen Person, haben die Behörden ihren Ermessensspielraum auszuschöpfen und den Einzelfall genau und umfassend zu prüfen. Diese neue Herausforderung ist von den Behörden anzunehmen. Es wird Fälle geben, die vergleichbar sind und eine ähnliche Charakteristik aufweisen werden. Diese können „standardisiert“ behandelt werden. Der überwiegende Teil der Fälle wird aber atypisch sein und spezifische Eigentümlichkeiten aufweisen, sodass jegliche Schematisierung unangebracht erscheint. Aus diesem Grund ist das Hauptaugenmerk auf die Analyse und die Auswertung der geeigneten Massnahmen zu legen. Nachdem eine Massnahme ergriffen wurde, fordern die im neuen Recht verankerten Grundsätze der Stärkung der Selbstbestimmung, der Achtung des Willens des Betroffenen, des Subsidiaritäts- und des Proportionalitätsprinzips den Beistand und die Behörde auf, regelmässig Gespräche zu führen. Das neue und flexible System ermöglicht nicht nur eine Anpassung, sondern auch eine Pflicht zur Neubeurteilung der Gegebenheiten. Dies ermöglicht ein Zurückkommen auf die ursprünglich getroffene Massnahme, mildert diese bei Bedarf ab oder weitet sie aus.

Das flexible System der neuen Beistandschaften zeigt sich weiter darin, dass, unabhängig von der gewählten Art der Beistandschaft, die Aufgaben und Obliegenheiten von nun an aus allen Gebieten der Personensorge, der Vermögenssorge und des Rechtsverkehrs stammen können. Eine Personensorge mit Vertretungsrecht kann, im Unterschied zum früheren Recht, von nun an mittels einer weniger einschneidenden Beistandschaft (curatelle) anstatt einer umfassenden Vormundschaft (tutuelle) erfolgen. Auch hier sind einzelfallgerecht die Bedürfnisse des Betroffenen abzuwägen, die Aufgaben des Beistandes zu definieren und zur Realisation des Schutzes der schutzbedürftigen Person die am wenigsten einschneidende und trotzdem geeignete Art der Beistandschaft zu wählen.

KOKES
COPMA
COPMA KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDES- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

Atelier 2: La curatelle sur mesure – nouvelle typicité à contenu flexible

« Nouveau droit de la protection des mineurs et des adultes. Questions concrètes de mise en œuvre »
Journées d'étude des 11 et 12 septembre 2012 à
Fribourg

Christiana Fountoulakis, professeure, chaire de droit civil 1, Université de Fribourg

KOKES
COPMA
COPMA KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDES- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

I. Les objectifs de l'atelier

Les participants

- connaissent les conditions pour l'institution d'une curatelle
- connaissent les différents types de curatelle
- se sont familiarisés avec les nouvelles possibilités et les facteurs de risque créés par le nouveau droit de la curatelle
- auront discuté les possibilités de contrôle et d'intervention de l'autorité de la protection de l'adulte

KOKES
COPMA
COPMA KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDES- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

II. Les lignes directrices de la révision

- Renforcer l'autonomie personnelle
- Encourager l'aide privée
- Améliorer les possibilités de participation aux décisions de la personne concernée
- Assouplir et améliorer le système de protection par les autorités par une prise de mesure sur mesure
- Autant d'assistance que nécessaire, mais aussi peu d'intervention que possible
- Modernisation de la terminologie
- Professionnaliser l'autorité de protection de l'adulte

KOKES
COPMA
COPMA

KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

III. Simplification et flexibilité du nouveau système

Aujourd'hui

- Tutelle
- Conseil légal
- Curatelle

Demain

Curatelle ... sur mesure

KOKES
COPMA
COPMA

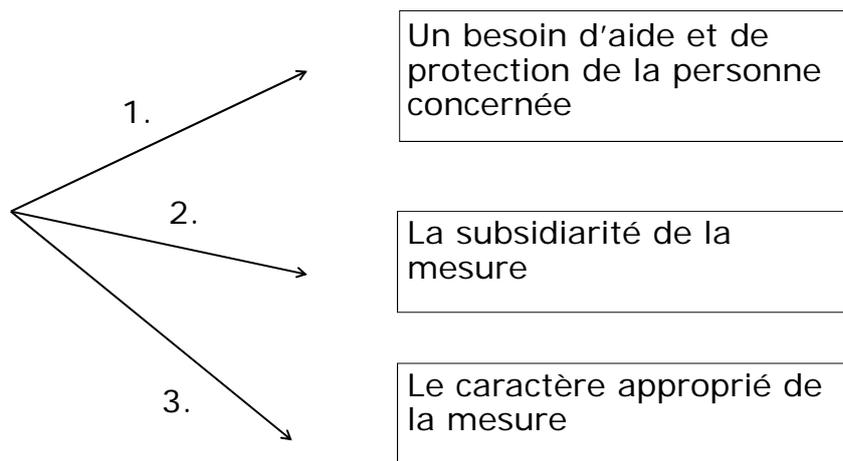
KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

IV. Synopsis

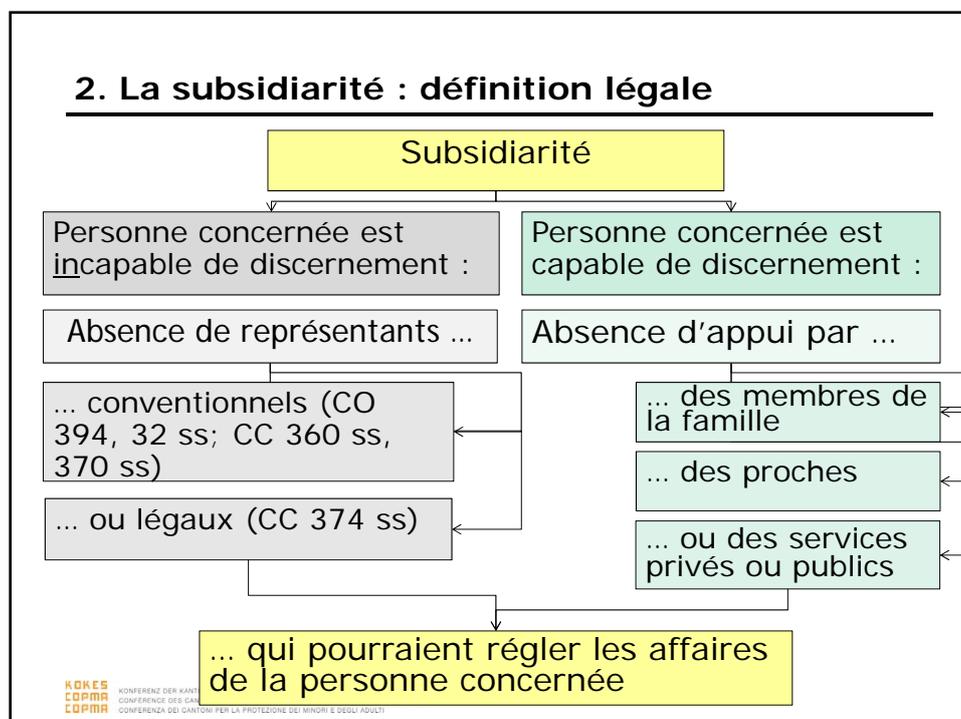
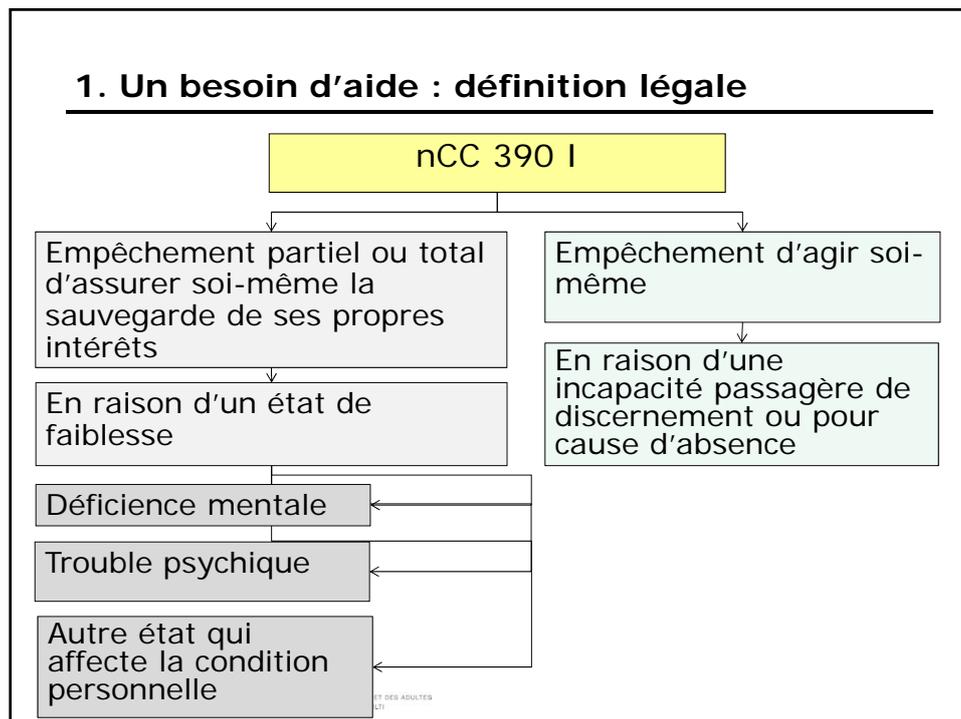
Aujourd'hui (aCC)	Demain (nCC)
Tutelle - Mineurs - Majeurs interdits	Mineurs : tutelle Majeurs : Curatelle de portée générale
Conseil légal coopérant	Curatelle de coopération
Conseil légal gérant Curatelle de gestion	Curatelle de gestion
Curatelle de représentation	Curatelle de représentation
Conseil légal combiné Curatelle combinée	Curatelle combinée
Curatelle volontaire	Curatelle d'accompagnement

KOKES
COPMA
COPMA
KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
 CONFERENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
 CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

V. Conditions générales



KOKES
COPMA
COPMA
KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
 CONFERENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
 CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI



3. Le caractère approprié : définition légale

Caractère approprié de la mesure

Définir les domaines dans lesquels la personne a besoin d'aide (nCC 391 II)

Limitier les tâches du curateur aux affaires nécessitant un appui (nCC 391 I)

Renoncer à l'institution d'une curatelle lorsque l'étendue des tâches rend cette dernière manifestement disproportionnée (nCC 392)

Prise en considération de la charge que la personne représente pour ses proches et des tiers et de leur besoin de protection (nCC 390 II)

Respecter au maximum la sphère privée de la personne concernée (nCC 391 III)

KOKES
COPMA
COPMA
KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

VI. Conditions spécifiques au type de curatelle

Distinguer selon le besoin de la personne concernée dans un ou plusieurs domaines

Besoin d'assistance non-juridique et/ou de soutien



Curatelle d'accompagnement

Besoin de représentation légale dans certaines affaires



Curatelle de représentation

Besoin de protection augmentée dans des affaires économiques



Curatelle de coopération

Besoin d'une protection globale



Curatelle de portée générale

Possibilité de combinaison,
nCC 397

KOKES
COPMA
COPMA
KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

VII. Effets

	Curatelle d'accompagnement nCC 393	Curatelle de représentation nCC 394/395	Curatelle de coopération nCC 396	Curatelle de portée générale nCC 398
tâches	Description des besoins dans la décision ordonnant la mesure			tâches générales du curateur de par la loi
exercice des droits civils	Pas de restriction	Restrictions ponctuelles possibles	Restriction dans le(s) domaine(s) concerné(s)	privation totale de plein droit
pouvoir de représentation du curateur	-	Représentation ponctuelle	-	Représentation générale

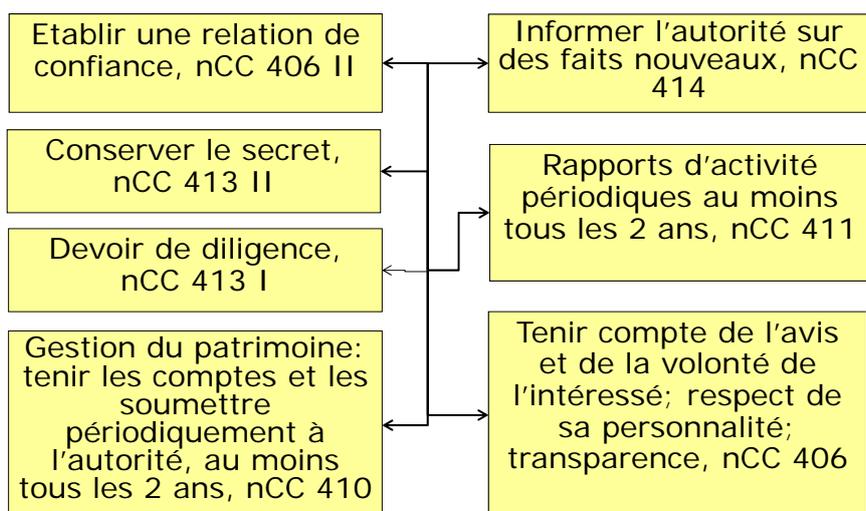
VIII. Les défis du nouveau droit des curatelles

- Du «prêt-à-porter» à la «confection sur mesure»
- Idée d'une adaptation de la mesure au cas concret
- Etablissement d'un «profil de besoin» individuel, avec prise en compte des besoins du moment ainsi que de l'évolution prévisible de la situation de l'intéressé
- Choix de la mesure appropriée au cas concret
- Définition des tâches du curateur au cas concret
- Eviter des mesures aux contours trop larges
- Eviter des ciblage trop fins

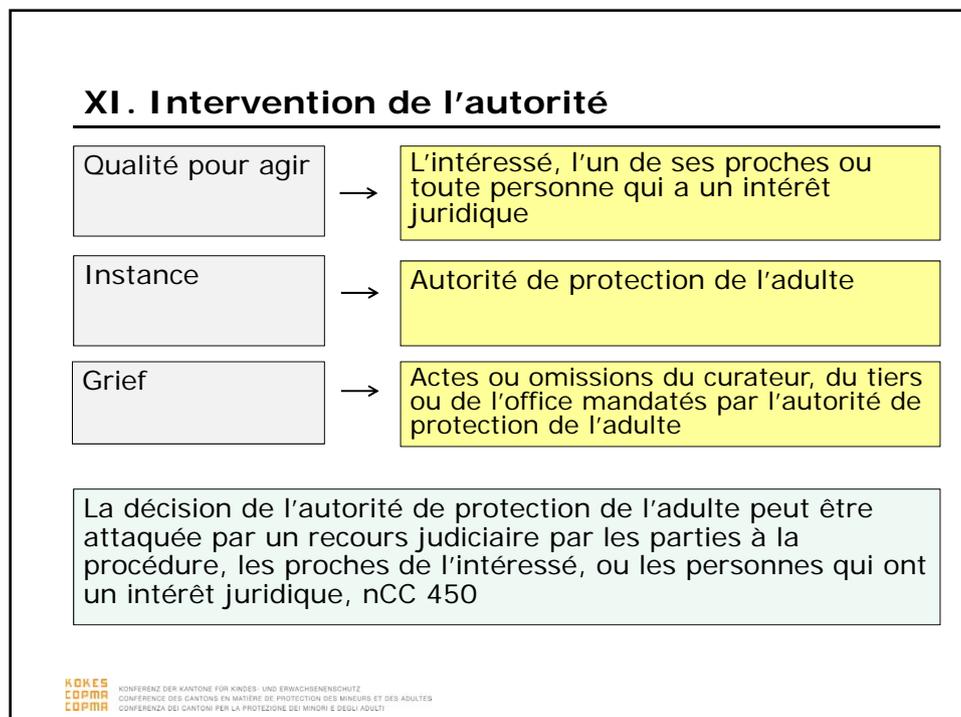
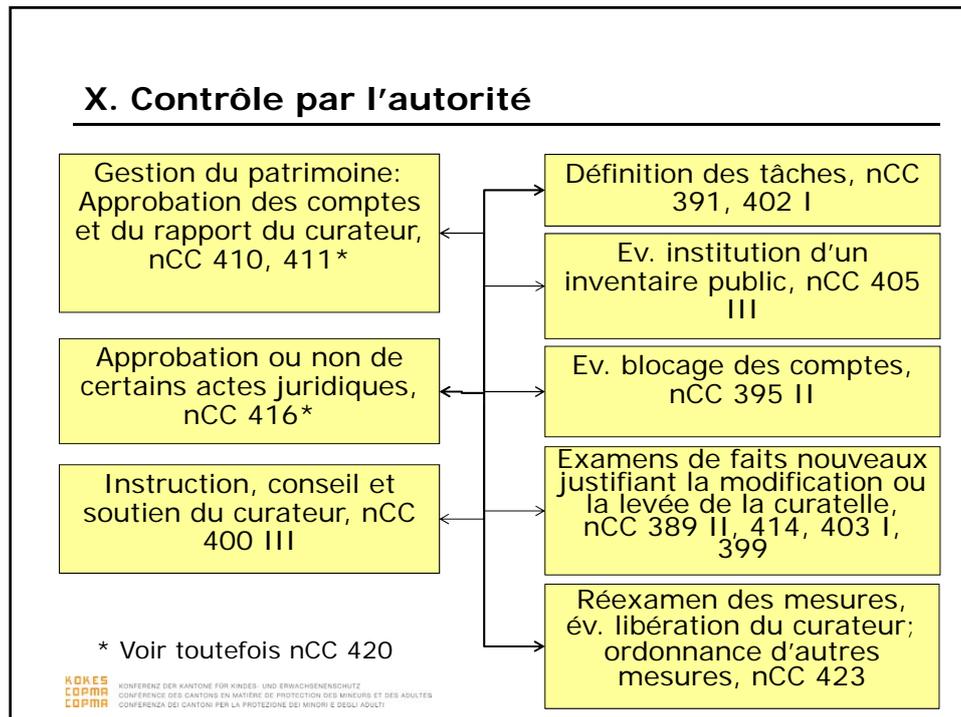
- Cas problématiques à cet égard en pratique: curatelle de représentation (+ de gestion); curatelle de coopération
- Tâches «classiques»: le logement; les questions liées à la santé; l'environnement social; les questions administratives; la gestion des revenus; la gestion de la fortune; les procédures juridiques
- Portée matérielle de chaque cercle de tâches peut varier
- Principe de subsidiarité et de proportionnalité exige circonscription des tâches détaillée
- Catalogue de tâches minutieux peut être inadéquat dans des situations instables ou de défaillance difficile à saisir

KOKES KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
COPMA CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
COPMA CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI

IX. Le mandat du curateur : des fonctions divers



KOKES KONFERENZ DER KANTONE FÜR KINDER- UND ERWACHSENENSCHUTZ
COPMA CONFÉRENCE DES CANTONS EN MATIÈRE DE PROTECTION DES MINEURS ET DES ADULTES
COPMA CONFERENZA DEI CANTONI PER LA PROTEZIONE DEI MINORI E DEGLI ADULTI



XII. Un cas pratique

→ Voir annexe