

Misuk Son

Straftatfolgen im deutschen  
und koreanischen Strafrecht

Ein prinzipieller Vergleich



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

	Seite
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>XIX</b>
<b>Einleitung .....</b>	<b>1</b>
<b>Erster Teil: Das deutsche Strafsystem.....</b>	<b>8</b>
<b>1. Abschnitt: Grundlagen.....</b>	<b>8</b>
<b>A. Sinn und Zweck der Strafe.....</b>	<b>8</b>
<b>I. Die absoluten Straftheorien .....</b>	<b>10</b>
1. Die einzelnen absoluten Straftheorien.....	11
a) Vergeltungstheorie.....	11
b) Sühnetheorie .....	17
2. Würdigung der absoluten Straftheorien.....	19
3. Kritik der absoluten Straftheorien .....	21
4. Berücksichtigung des Vergeltungsgedankens im Rahmen der Strafzumessung.....	23
a) Vergeltung - Schuld - Ausgleich .....	23
b) Die Grundlagenformel in § 46 Abs. 1 S. 1 StGB .....	24
c) Grundtheorien für die Strafzumessung.....	26
aa) Spielraumtheorie (oder Schuldrahmentheorie).....	26
bb) Theorie der Punktstrafe .....	27
cc) Stufentheorie .....	28
<b>II. Die relativen Straftheorien .....</b>	<b>28</b>
1. Die Lehre von der Generalprävention .....	30
a) Negative Generalprävention – "Abschreckung" .....	31
b) Positive Generalprävention (Integrationsprävention) – "Verteidigung der Rechtsordnung" .....	35
c) Würdigung der Generalprävention .....	36
d) Kritik der Generalprävention.....	36
e) Generalpräventive Gesetzesformel.....	37

2. Die Lehre von der Spezialprävention .....	39
a) Drei Aspekte der Spezialprävention .....	40
b) Würdigung der Spezialprävention .....	42
c) Spezialpräventive Gesetzesformel.....	43
d) Grundprobleme der Spezialprävention .....	45
III. Die Vereinigungstheorie.....	47
1. Typen der Vereinigungstheorie .....	47
2. Probleme der Vereinigungstheorie .....	49
IV. Zusammenfassung .....	51
<b>B. Strafrechtstheorie.....</b>	<b>54</b>
I. Position des Strafrechts im sozialen Kontrollsystem .....	54
1. Recht und Sozialkontrolle .....	54
2. Strafrecht als Teilbereich sozialer Kontrolle.....	58
II. Aufgaben des Strafrechts.....	60
1. Die positive Aufgabe des Strafrechts .....	60
a) Rechtsgüterschutz .....	60
b) Schutz der sozialethischen Gesinnungswerte .....	63
c) Einübung in Normanerkennung.....	65
2. Die negative Aufgabe des Strafrechts (Formalisierung der strafrechtlichen Sozialkontrolle) .....	65
3. Das Verhältnis von Rechtsgüterschutz- und Formalisierungsaufgabe des Strafrechts.....	69
a) Grund der Selbstbeschränkung des Strafrechts .....	70
b) Widerspruch von Schutz- und Formalisierungszwecken .....	71
c) Die relative Priorität des Schutzes der Allgemeinheit.....	72
d) Die Methode der gleichzeitigen Verwirklichung der zwei verschiedenen Zwecke.....	73
4. Zusammenfassung .....	74
III. Strafrecht und Strafe im zeitlichen Wandel .....	75

## **C. Reformgeschichte des Strafrechts und des Straftatfolgensystems.....77**

I. Entstehung und Reform des deutschen StGB .....	77
1. Die Partikularstrafgesetze des 19. Jahrhunderts und das RStGB von 1871.....	78
2. Die Entwicklung seit 1871 .....	82
II. Die Neuregelung des Straftatfolgensystems .....	86
1. Die Neuregelung im StGB.....	88
a) Die Abschaffung der Todesstrafe durch das GG.....	89
b) Die einheitliche Freiheitsstrafe .....	89
c) Einführung der Strafaussetzung zur Bewährung .....	91
d) Die Einführung der Aussetzung des Strafrestes bei der lebenslangen Freiheitsstrafe (§ 57 a StGB).....	93
e) Das Geldstrafensystem .....	95
f) Einführung des Fahrverbots als Nebenstrafe (§ 44 StGB).....	99
g) Absehen von Strafe (§ 60 StGB).....	100
h) Vermögensstrafe .....	102
i) Neugestaltung der Maßregeln der Besserung und Sicherung .	103
aa) Normierung des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit....	104
bb) Die sozialtherapeutische Anstalt.....	106
cc) Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB) .....	107
dd) Die Führungsaufsicht .....	110
ee) Entziehung der Fahrerlaubnis (§§ 69, 69 a StGB).....	111
2. Die Neuregelung im JGG .....	112
a) Erziehungsmaßregeln .....	115
b) Die Zuchtmittel.....	116
c) Die Jugendstrafe .....	117
d) Die Aussetzung der Verhängung der Jugendstrafe .....	118
III. Zusammenfassung .....	119

## D. Die gegenwärtigen Prinzipien und Strukturen des

<b>Straftatfolgensystems</b> .....	<b>122</b>
I. Die Zweispurigkeit .....	122
1. Rückwirkungsverbot (lex praevia) .....	124
2. Wiedergutmachung als eine neue Spur ?.....	126
a) Wiedergutmachung als Rechtszwang.....	126
b) Zweck der Wiedergutmachung.....	127
c) Gesetzliche Anerkennung der Wiedergutmachung .....	130
II. Rechtsfolgen nach dem allgemeinen Strafrecht im Überblick.....	132
III. Rechtsfolgen nach dem Jugendstrafrecht im Überblick.....	133
IV. Informelle Sanktionsmöglichkeiten im allgemeinen Strafrecht und im Jugendstrafrecht .....	135
1. Informelle Sanktionsmöglichkeiten im allgemeinen Strafrecht...	135
2. Informelle Sanktionsmöglichkeiten im Jugendstrafrecht.....	136
V. Neue Diskussion über das strafrechtliche Sanktionensystem und Alternativen .....	137
1. Gemeinnützige Arbeit als Hauptstrafe .....	138
a) Gemeinnützige Arbeit als Strafinhalt .....	139
b) Verfassungsrechtliche Problematik .....	141
2. Fahrverbot als Hauptstrafe.....	142
3. Elektronisch überwachter Hausarrest .....	146
4. Strafgeld.....	148
VI. Zusammenfassung .....	149
<b>2. Abschnitt: Das deutsche Strafsystem</b> .....	<b>152</b>
<b>A. Die Problematik der Todesstrafe</b> .....	<b>153</b>
I. Die Aktualität des Themas .....	153
II. Rechtfertigungsproblem der Todesstrafe .....	155
1. Argumente für und gegen die Todesstrafe .....	155
2. Menschenrecht und Todesstrafe .....	157

a) Universale Menschenrechte und Todesstrafe .....	158
b) Fundament der Menschenrechte .....	159
c) Todesstrafe als Rechtsstrafe ?.....	161
aa) Strafe als Rechtszwang .....	161
bb) Gegenseitige Anerkennungsverhältnis als Grundlage des Rechts.....	165
3. Drei Aspekte des Problems der Todesstrafe.....	166
III. Auslieferungsproblem bei drohender Todesstrafe .....	168
1. Völkerrecht und innerstaatliches Verfassungsrecht .....	169
2. Art. 102 GG als Gewährleistung für Jedermann .....	170
IV. Zusammenfassung .....	172
<b>B. Die Freiheitsstrafe .....</b>	<b>174</b>
I. Bedeutung und Maß der Freiheitsstrafe .....	174
1. Bedeutung der Freiheitsstrafe.....	174
2. Maß der Freiheitsstrafe als ultima ratio.....	177
3. Zum präventiven Ziel der Freiheitsstrafe .....	179
II. Die Freiheitsstrafe im geltenden StGB.....	180
1. Lebenslange Freiheitsstrafe .....	181
a) Begriffliche Unterscheidung zwischen Mord und Totschlag..	182
b) Verfassungsmäßigkeit der lebenslangen Freiheitsstrafe für Mord.....	187
c) Aussetzung des Strafrestes bei lebenslanger Freiheitsstrafe zur Bewährung (§ 57 a StGB) .....	190
aa) Mindestverbüßungszeit (§ 57 a Abs. 1 S. 1 Nr. 1 StGB)..	190
bb) Besondere Schwere der Schuld (§ 57 a Abs. 1 S. 1 Nr. 2 StGB).....	194
cc) Günstige Prognose (§ 57 a Abs. 1 Nr. 3 i. V. m. § 57 Abs. 1. S. 1 Nr. 2 StGB).....	199

dd) Einwilligung des Verurteilten (§ 57 a Abs. 1 S. 1 Nr. 3 i. V. m. § 57 Abs. 1 S. 1 Nr. 3) .....	201
ee) Dauer der Bewährungszeit (§ 57 a Abs. 3 StGB) .....	202
2. Zeitige Freiheitsstrafe .....	202
a) Dauer der zeitigen Freiheitsstrafe .....	202
b) Aussetzung der Freiheitsstrafe zur Bewährung .....	204
c) Aussetzung des Strafrestes bei zeitiger Freiheitsstrafe zur Bewährung (§ 57 StGB) .....	206
3. Kurze Freiheitsstrafe (§ 47 StGB) .....	208
a) Kampf gegen die kurze Freiheitsstrafe .....	209
b) Anwendungsbereich der kurzen Freiheitsstrafe .....	211
c) Argumente für und gegen die kurze Freiheitsstrafe .....	213
III. Der Freiheitsstrafenvollzug – "Strafvollzugsgesetz" .....	216
1. Entstehungsgeschichte des Strafvollzugsgesetzes .....	216
2. Aufgaben des Strafvollzugs .....	218
3. Gegenwärtige Strafvollzugspraxis .....	221
IV. Zusammenfassung .....	223
<b>Zweiter Teil: Das koreanische Strafsystem .....</b>	<b>226</b>
<b>1. Abschnitt: Allgemeine Einführung in das koreanische Strafrecht .....</b>	<b>226</b>
<b>A. Historische Entwicklung des koreanischen Strafrechts .....</b>	<b>226</b>
I. Geschichtliche Entwicklung der koreanischen Jurisprudenz und des Strafrechts .....	226
1. Entwicklung der koreanischen Jurisprudenz bis zum Ende des 19. Jahrhunderts .....	227
a) Rezeption des chinesischen Rechtssystems – "Ye" (Sittlichkeit) .....	229
b) Traditionelle koreanische Jurisprudenz – "Yulhak" (Legalismus) .....	234
2. Beginn der Modernisierung des koreanischen Rechtssystems und ihre Unterbrechung .....	237

3. Rechtskultur in Korea unter der japanischen Herrschaft (1910-1945).....	242
4. Entwicklung nach dem Zweiten Weltkrieg .....	245
II. Bedeutung der Rezeption westlichen Rechts in Korea .....	251
1. Rezeption als Prozess sozialen Wandels .....	251
2. Rezeption und Entwicklung der koreanischen Rechtskultur.....	255
<b>B. Entstehungs- und Reformgeschichte des koreanischen StGB und des Straftatfolgensystems .....</b>	<b>258</b>
I. Zum koreanischen Strafgesetzbuch.....	258
1. Quellen und Struktur des koreanischen StGB von 1953.....	258
a) Quellen des koreanischen StGB von 1953 .....	258
aa) Gesetzgebungsgeschichte des japanischen StGB von 1880 und das geltende japanische StGB von 1907 .....	259
bb) Gesetzgebungsgeschichte des japanischen Straftatfolgensystems von 1940.....	262
cc) Grundprinzipien und Charakter des japanischen Straftatfolgensystems von 1940.....	265
b) Grundstruktur des koreanischen StGB von 1953 .....	268
2. Grundzüge des geltenden koreanischen Strafgesetzbuchs .....	272
II. Reformgeschichte des koreanischen StGB .....	276
1. Das koreanische Strafgesetzbuch von 1995 .....	277
a) Leitende Prinzipien der koreanischen Strafrechtsreform .....	277
b) Das koreanische Strafgesetzbuch von 1995 .....	279
2. Neuregelungen im Straftatfolgensystem .....	280
a) Im koreanischen StGB .....	281
aa) Todesstrafe .....	282
bb) Freiheitsstrafe .....	282
cc) Strafaussetzung zur Bewährung.....	284
dd) Ehrenstrafe .....	286



ee) Geldstrafensystem .....	289
(a) Geldstrafe und mindere Geldstrafe.....	290
(b) Einziehung .....	293
ff) Aussetzung des Urteilsspruchs.....	294
gg) Gemeinnützige Arbeit .....	296
hh) Maßregeln.....	297
(a) Freiheitsentziehende Maßregeln.....	298
(b) Freiheitseinschränkende Maßregel .....	301
b) Koreanisches Jugendgesetz .....	303
aa) Fürsorgemaßnahmen für Jugendliche .....	304
bb) Sonderregelungen für Straftatfolgen bei Jugendlichen.....	307
(a) Milderung bei Todesstrafe und lebenslanger Freiheitsstrafe .....	308
(b) Relativ unbestimmte Freiheitsstrafe .....	308
(c) Verbot der Ersatzfreiheitsstrafe .....	309
(d) Sonderregelungen für Jugendliche im Strafvollzug ...	310
III. Zusammenfassung .....	311
<b>C. Die gegenwärtigen Prinzipien und Strukturen des koreanischen Straftatfolgensystems.....</b>	<b>314</b>
I. Grundsätze des geltenden koreanischen Sanktionenrechts .....	314
1. Zum heutigen Stand der Straftheorien.....	314
2. Gesetzlichkeitsprinzip .....	317
3. Zweispurigkeit .....	319
II. Rechtsfolgen nach dem allgemeinen koreanischen Strafrecht im Überblick .....	321
III. Rechtsfolgen nach dem koreanischen Jugendstrafrecht im Überblick .....	323
IV. Informelle Sanktionsmöglichkeiten im allgemeinen koreanischen Strafrecht .....	324

1. Einstellung des Verfahrens durch die Staatsanwaltschaft nach dem Opportunitätsprinzip (§ 247 Abs. 1 kStPO) .....	324
2. Informelle Erledigung durch die Polizei .....	326
<b>2. Abschnitt: Das koreanische Strafsystem .....</b>	<b>328</b>
<b>A. Todesstrafe.....</b>	<b>328</b>
I. Die Todesstrafe im geltenden koreanischen Recht .....	328
1. Todesstrafe im koreanischen StGB .....	328
2. Problematik der Todesstrafe im Sonderstrafrecht .....	330
3. Tendenz der Rechtsprechung .....	331
a) Standpunkt des koreanischen Verfassungsgerichtshofs .....	332
b) Auffassung des koreanischen Obersten Gerichtshofs .....	333
4. Todesstrafe und Begnadigungsmöglichkeit in Korea .....	334
5. Vollstreckung der Todesstrafe.....	336
II. Notwendigkeit für die Abschaffung der Todesstrafe in Korea .....	338
<b>B. Die Freiheitsstrafe .....</b>	<b>341</b>
I. Bedeutung und Reform der Freiheitsstrafe im geltenden koreanischen Strafsystem .....	341
1. Bedeutung der Freiheitsstrafe im koreanischen Strafsystem....	341
2. Reform der Freiheitsstrafe und Alternativen zur Freiheitsstrafe..	342
II. Freiheitsstrafe im geltenden koreanischen StGB .....	343
1. Form der Freiheitsstrafe.....	343
a) Zuchthaus.....	344
b) Einschließung .....	344
c) Strafhaft .....	346
d) Einführung der einheitlichen Freiheitsstrafe .....	347
aa) Abschaffung der Strafhaft .....	347
bb) Abschaffung der Unterscheidung zwischen Zuchthaus und Einschließung .....	349
2. Lebenslange Freiheitsstrafe .....	350

a)	Rechtfertigungsproblem der lebenslangen Freiheitsstrafe .....	351
b)	Gesetzliche Androhung und Möglichkeit der Milderung der lebenslangen Freiheitsstrafe .....	352
c)	Aussetzung des Strafrestes bei lebenslanger Freiheitsstrafe ...	353
3.	Zeitige Freiheitsstrafe .....	355
a)	Gesetzliche Anwendung der zeitigen Freiheitsstrafe .....	355
b)	Strafaussetzung und Aussetzung des Strafrestes bei zeitiger Freiheitsstrafe.....	356
c)	Ersatzfreiheitsstrafe .....	357
4.	Kurze Freiheitsstrafe.....	358
a)	Dauer und Anwendungsbereich der kurzen Freiheitsstrafe ....	358
b)	Alternativen zur kurzen Freiheitsstrafe .....	360
III.	Der Freiheitsstrafenvollzug – "Strafvollzugsgesetz" .....	361
1.	Strafvollzugsrecht in Korea.....	361
2.	Ziel des koreanischen Strafvollzugsgesetzes .....	365
3.	Gegenwärtige Situation des Strafvollzugs in Korea.....	366
IV.	Zusammenfassung .....	367
<b>Dritter Teil:</b>	<b>Abschließende zusammenfassende Betrachtung des deutschen und koreanischen Strafsystems .....</b>	<b>369</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>		<b>374</b>