

Andreas Siebel

Drogenstrafrecht in Deutschland und Frankreich

Verfassungsmäßigkeit und
Auswirkungen der Drogenprohibition



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis..... XXV

Einleitung..... XXIX

1. Kapitel: Was sind Drogen?..... 1

1.1 Definition der Droge durch die WHO zwischen
1952-57..... 1

1.2 Definition der pharmakologischen Abhängigkeit..... 2

1.3 Synthese: Die juristische Qualifikation der Droge..... 3

1.4 Die Klassifikation der WHO von 1971..... 4

1.5 Klassifikation vom Bericht Pelletier..... 5

1.6 Unterscheidung zwischen weichen und harten
Drogen..... 9

1.7 Zusammenfassung..... 10

**2. Kapitel: Geschichtliche Entwicklung der Dro-
gengesetzgebung**..... 13

1. Die Herkunft der Drogen..... 13

1.1 Frühgeschichtliche Verwendung von Drogen..... 13

1.2 Medizinische Anwendung von Drogen..... 13

1.3 Rolle der Kriege bei der Einführung von Genuß-
mitteln (Drogen) in die europäische Gesellschaft..... 14

2. Die internationalen Abkommen.....	1 5
2.1 Funktion der Vereinigten Staaten von Amerika bei der Initiierung der ersten internationalen Abkommen.....	1 6
2.2 Konferenz von Shangai von 1909.....	1 7
2.3 Haager Abkommen vom 23.01.1912.....	1 8
2.4 Opiumabkommen von Genf (1925).....	1 9
2.5 Ergänzende Abkommen zum Opiumabkommen von 1925 in den Jahren 1931-1953.....	2 1
2.6 Internationale Einheitsabkommen von 1961 über illegale Drogen.....	2 3
2.7 Die Konvention von Wien über die psychotropen Stoffe von 1971.....	2 5
2.8 Das Protokoll von Genf von 1972.....	2 6
2.9 Übereinkommen der Vereinten Nationen gegen den unerlaubten Verkehr mit Suchtstoffen und psychotropen Stoffen vom 20.12.1988.....	2 7
2.10 Kündigungsmöglichkeiten und Wirkungen der internationalen Abkommen.....	2 8
3. Gesetzgebung in Deutschland.....	2 9
3.1 Gesetzgebung im 19. Jahrhundert.....	2 9
3.2 Verordnung des Reichsministers des Innern über den Verkehr mit Opium und anderen Betäubungsmittel, vom 20. Juli 1920.....	3 0

3.3	Erstes deutsches Betäubungsmittelgesetz vom 30.12.1920.....	3 0
3.4	Das Opiumgesetz von 1929.....	3 1
3.5	Die Gesetzgebung im Dritten Reich und nach Kriegsende.....	3 2
3.6	Gesetz vom 26. März 1959.....	3 2
3.7	Betäubungsmittelgesetz vom 22.12.1971.....	3 3
3.8	Betäubungsmittelgesetz vom 28.07.1981.....	3 4
3.9	OrgKG vom 15. Juli 1992.....	3 6
4.	Gesetzgebung in Frankreich.....	3 7
4.1	Ursprung der französischen Drogengesetzgebung...	3 7
4.2	Gesetz vom 12.07.1916.....	3 8
4.3	Gesetz vom 24.12.1953.....	3 9
4.4	Gesetz vom 31.12.1970.....	4 0
4.5	Verordnung 72-200 vom 13.03.1972: Regelung des Verkaufs von Spritzen.....	4 1
4.6	Gesetz vom 31.12.1987.....	4 1
4.7	Gesetz vom 22.07.1992.....	4 2
5.	Initiativen der europäischen Gemeinschaft.....	4 3
5.1	Die Droge und das europäische Abkommen der Menschenrechte.....	4 3

5.2 Gruppe Pompidou (1971).....	4 4
5.3 Die europäische Union und die illegalen Drogen.....	4 5
5.4 Drogen-Bericht des europäischen Parlamentes.....	4 6
3. Kapitel: Aktueller Stand der Strafgesetzgebung.....	4 9
1. Strafgesetzgebung in Deutschland.....	4 9
1.1 § 29 Abs. 1 Betäubungsmittelgesetz.....	5 0
1.1.1 § 29 Abs. 1 Nr. 1 Betäubungsmittelgesetz.....	5 0
1.1.2 Herstellen von ausgenommenen Zubereitungen § 29 Abs. 1 Nr. 2 BtMG.....	5 4
1.1.3 Der illegale Besitz, § 29 Abs. 1 Nr. 3 BtMG.....	5 4
1.1.4 Durchfuhr von Betäubungsmitteln, § 29 Abs. 1 Nr. 5 BtMG.....	5 6
1.1.5 Die mißbräuchliche Verschreibung, Verabreichung und Verbrauchsüberlassung von Betäubungsmitteln, § 29 Abs. 1 Nr. 6 a, b BtMG.....	5 7
1.1.6 Mißbräuchliche Abgabe von Betäubungsmittel in Apotheken, § 29 Abs. 1 Nr. 7 BtMG.....	5 7
1.1.7 Mißbräuchliche Werbung für Betäubungsmittel, § 29 Abs. 1 Nr. 8 BtMG.....	5 8
1.1.8 Das Erschleichen von Betäubungsmittelverschreibungen, § 29 Abs. 1 Nr. 9 BtMG.....	5 8

1.1.9 Die öffentliche oder eigennützige Mitteilung einer Gelegenheit zum unbefugten Gebrauch, Erwerb oder Abgabe, § 29 Abs. 1 Nr. 10 BtMG.....	5 9
1.1.10 Illegale Verkehr mit Grundstoffen § 29 Abs. 1 Nr. 11 BtMG.....	6 0
1.1.11 Öffentliche Aufforderung zum ärztlich nicht indizierten Betäubungsmittelverbrauch, § 29 Abs. 1 Nr. 12 BtMG.....	6 1
1.1.12 Bereitstellen von Geldmitteln und anderen Vermögensgegenständen, § 29 Abs. 1 Nr. 13 BtMG.....	6 1
1.1.13 Verstöße gegen die Sicherheits- und Kontrollvorschriften im Betäubungsmittelverkehr, § 29 Abs. 1 Nr. 14 BtMG.....	6 2
1.1.14 Versuchshandlungen.....	6 2
1.1.15 Fahrlässigkeitsdelikte.....	6 3
1.2 Besonders schwere Fälle, § 29 Abs. 3 BtMG.....	6 3
1.2.1 Gewerbsmäßige Begehungsweise.....	6 4
1.2.2 Der bandenmäßige Grundstoffhandel, § 29 Abs. 3 Nr. 2 BtMG.....	6 4
1.2.3 Gesundheitsgefährdung mehrerer Menschen.....	6 4
1.2.4 Ungeschriebene besonders schwere Fälle.....	6 5
1.3 Absehen von Strafe durch das Gericht bei geringen Mengen zum Eigenverbrauch, § 29 Abs. 5 BtMG.....	6 5

1.4 Verkehr mit Betäubungsmittellimitaten, § 29 Abs. 6 BtMG.....	6 7
1.5 Verbrechenstatbestand des § 29 a BtMG.....	6 8
1.5.1 Die Abgabe, die Verabreichung oder die Ver- brauchsüberlassung an Jugendliche unter 18 Jahren, § 29 a Abs. 1 Nr. 1 a BtMG.....	6 8
1.5.2 Das Bestimmen einer Person unter 18 Jahren zu Betäubungsmittelhandel, -schmuggel pp, § 29 a Abs. 1 Nr. 1 b BtMG.....	6 9
1.5.3 Das Handeltreiben, die Abgabe, die Herstel- lung, der Besitz von Betäubungsmittel in nicht geringen Mengen, § 29 a Abs. 1 Nr. 2 BtMG.....	6 9
1.6 Verbrechenstatbestand des § 30 BtMG.....	7 0
1.6.1 Bandendelikte, § 30 Abs. 1 Nr. 1 BtMG.....	7 0
1.6.2 Gewerbsmäßige Abgabe von Betäubungsmit- teln durch Erwachsene an Jugendliche, § 30 Abs. 1 Nr. 2 BtMG.....	7 1
1.6.3 Leichtfertige Todesverursachung, § 30 Abs. 1 Nr. 3 BtMG.....	7 2
1.6.4 Einfuhr von nicht geringen Mengen, § 30 Abs. 1 Nr. 4 BtMG.....	7 2
1.7 Verbrechenstatbestand des § 30 a BtMG.....	7 3
1.8 Anwendung des § 129 StGB im Bereich von Be- täubungsmitteldelikten.....	7 3
1.9 Vermögensstrafe, § 30 c BtMG.....	7 4

1.10	Geldwäsche gemäß § 261 StGB.....	7 5
1.11	Abgabendelikte durch Betäubungsmittelleinfuhr...	7 6
1.12	Kronzeugenregelung, § 31 BtMG.....	7 7
2.	Betäubungsmittelstrafrecht in Frankreich.....	7 8
2.1	Klassifikation der Betäubungsmittel.....	7 9
2.2	Strafbarkeit des Konsumenten, L. 628 C.S.P., L. 626 C.S.P.....	8 1
2.3	Der Verbrechenstatbestand des Bandendelik- tes, Art. 222-34 C.P.....	8 6
2.4	Herstellungsdelikt, Art. 222-35 C.P.....	8 7
2.5	Im- und Export, Art. 222-36 C.P.....	8 8
2.6	Handeltreiben, Art. 222-37 C.P.....	8 8
2.7	Geldwäschestraftatbestand, Art. 222-38 C.P.....	8 9
2.8	Angebot und Veräußerung durch den Klein- dealer, Art. 222-39 C.P.....	8 9
2.9	Versuch, Art. 222-40 C.P.....	8 9
2.10	Strafbarkeit der juristischen Personen, Art. 222-42 C.P.....	9 0
2.11	Kronzeugenregelung, Art. 222-43 C.P.....	9 0
2.12	Verleitung von Minderjährigen, Art. 227-18 C.P.....	9 0
2.13	Verleitung zu Drogendelikten, L. 630 C.S.P.....	9 0

2.14	Strafrahmen bei Wiederholungstätern, Strafmaßbestimmung, Art. 132-8 C.P.....	9 1
2.15	Nebenstrafen, Art. 222-44 C.P. bis Art. 222-48 C.P.....	9 2
2.16	Vermögensstrafe, Art. 222-49 Abs. 2 C.P.....	9 3
2.17	Strafbestimmungen des Zollrechtes.....	9 3
2.17.1	Import oder Export ohne Deklaration.....	9 5
2.17.2	Schmuggel und gleichgestellte Delikte, Art. 417 Zollrecht.....	9 6
3.	Rechtsvergleich der Straftatbestände.....	9 6
3.1	Straftatbestände des Konsumenten.....	9 7
3.2	Straftatbestände für den Händler.....	9 9
3.3	Strafrahmen für die Händlerstrafatbestände.....	1 0 1
3.4	Grundstoffe.....	1 0 3
3.5	Abgabe von Betäubungsmitteln durch Apotheker.....	1 0 4
3.6	Kronzeugenregelung.....	1 0 4
3.7	Die Bereitstellung von Geldern.....	1 0 5
3.8	Geldwäschestraftatbestand.....	1 0 5
3.9	Strafbarkeit der juristischen Person.....	1 0 5
3.10	Zusammenfassung.....	1 0 5

4. Kapitel: Strafverfolgung	1 0 7
1. Verfahrensvorschriften	1 0 7
1.1 Deutsche Verfahrensvorschriften	1 0 8
1.1.1 Besetzung des zuständigen Gerichts, § 25 Abs. 1 Nr. 1 und 2 GVG.....	1 0 8
1.1.2 Nächtliche Durchsuchungen, § 104 StPO.....	1 0 8
1.1.3 Polizeigewahrsam, § 127 StPO, § 128 StPO.....	1 0 9
1.1.4 Sicherungsmaßnahmen für erwartete Geldstrafen oder Vermögensstrafen, § 111 c ff. StPO.....	1 0 9
1.1.5 Verfolgungsverjährung, Vollstreckungs- verjährung und Ersatzfreiheitsstrafe, § 78 Abs. 3 Nr. 2 StGB.....	1 1 0
1.1.6 Die polizeiliche Beobachtung, § 163 e StPO.....	1 1 0
1.1.7 Polizeiliche Tatprovokation.....	1 1 1
1.1.8 Telephonüberwachung, § 100 a StPO.....	1 1 2
1.1.9 Allgemeine Identitätskontrolle, § 111 StPO....	1 1 2
1.1.10 Razzia, Art. 13 Abs. 1 Nr. 3 Bay PAG.....	1 1 3
1.1.11 Schließung von Einrichtungen.....	1 1 3
1.1.12 Verdeckte Ermittler und V-Leute, § 110 a ff. StPO.....	1 1 4
1.1.13 Peilsender, § 100 c Abs. 1 Nr. 1 b StPO.....	1 1 5
1.1.14 Rasterfahndung, § 98 a und b StPO.....	1 1 5

1.2 Französische Verfahrensvorschriften.....	115
1.2.1 Zusammensetzung des Schwurgerichts, Art. 706-27, 689-6 C.P.P.....	116
1.2.2 Nächtliche Durchsuchungen, Art. 706-28 C.P.P.....	116
1.2.3 Polizeigewahrsam, Art. 706-29 C.P.P.....	118
1.2.4 Sicherungsmaßnahmen für erwartete Geldstrafen, Art. 706-30 C.P.P.....	119
1.2.5 Verfolgungsverjährung, Vollstreckungs- verjährung und Ersatzfreiheitsstrafe, Art. 8 C.P.P.....	119
1.2.6 Überwachung des Transportes von ille- galen Drogen, Art. 706-32 C.P.P.....	119
1.2.7 Peilsender und Rasterfahndung.....	120
1.2.8 Die polizeiliche Tatprovokation.....	120
1.2.9 Telephonüberwachung.....	121
1.2.10 Präventive Identitätskontrolle, Art. 78-2 Abs. 3 C.P.P.....	122
1.2.11 Schließung von Einrichtungen, Art. 706-33 C.P.P.....	122
1.3 Rechtsvergleich.....	123
2. Therapie statt Strafe.....	125
2.1 Deutschland.....	126

2.1.1 Zurückstellung der Strafvollstreckung § 35 BtMG.....	126
2.1.2 Anrechnung und Strafaussetzung zur Bewährung, § 36 Abs. 1 BtMG.....	127
2.1.2.1 Obligatorische Anrechnung nach § 36 Abs. 1 BtMG.....	128
2.1.2.2 Fakultative Anrechnung, § 36 Abs. 3 BtMG.....	129
2.1.2.3 Die Strafaussetzung der Reststrafe zur Bewährung, § 36 Abs. 1 S. 3 BtMG.....	129
2.1.3 Absehen von der Verfolgung, § 37 Abs. 1 BtMG.....	130
2.1.4 Absehen von der Verfolgung, § 31 a BtMG.....	131
2.1.5 Jugendliche und Heranwachsende, § 38 BtMG.....	131
2.2 Frankreich.....	132
2.2.1 Freiwillige Behandlung, L. 355-21 C.S.P.....	133
2.2.2 Die akzeptierte Behandlung, L. 628-1 C.S.P. und L. 355-18 ff. C.S.P.....	134
2.2.3 Die Pflichttherapie, L. 628-1 bis L. 628-6 C.S.P.....	135
2.2.3.1 Anordnung durch den Staatsanwalt.....	137
2.2.3.2 Durch den Ermittlungsrichter ange- ordnete Therapie.....	138

2.2.3.3 Therapieanordnung im Urteil durch den Tatrichter.....	139
2.2.3.4 Therapieanordnung durch den Jugend- richter.....	140
2.3 Rechtsvergleich.....	140
3. Drogenbekämpfungsbehörden.....	141
3.1 Deutschland.....	142
3.2 Frankreich.....	143
4. Statistik des Drogenproblems.....	147
4.1 Anzahl der Drogenabhängigen.....	147
4.2 Rauschgifttote.....	148
4.3 Tatverdächtige für Delikte gegen die Betäu- bungsmittelgesetzgebung.....	149
4.4 Erfafte Delikte.....	150
4.5 Rechtssprechung.....	150
4.5.1 Verurteilungen in Deutschland:.....	151
4.5.2 Verurteilungen in Frankreich:.....	152
4.5.3 Arten der Strafen wegen Betäubungsmit- teldelikten in Deutschland:.....	152
4.5.4 Arten der Strafen wegen Betäubungsmit- teldelikten in Frankreich:.....	153

4.6 Anzahl der Strafgefangenen wegen Betäubungsmitteldelikten.....	155
4.7 Sicherstellungsmengen.....	156
5. Kapitel: Die sozialen und wirtschaftlichen Folgen der Repression der illegalen Drogen.....	157
1. Direkte und indirekte Auswirkungen der Repression.....	157
2. Soziologische Merkmale und Lebenssituation der Süchtigen.....	158
2.1 Nach Studien in Deutschland:.....	158
2.1.1 Geschlechteraufteilung.....	158
2.1.2 Altersstruktur.....	159
2.1.3 Herkunftsfamilie.....	160
2.1.4 Schulbildung.....	162
2.1.5 Drogenkarriere.....	163
2.1.6 Finanzierung und Erwerb.....	164
2.1.7 Delinquenzkarriere.....	165
2.1.8 Delinquenz und Drogenabhängigkeit.....	166
2.2 Nach Studien in Frankreich:.....	167
2.2.1 Die Kindheit des Abhängigen.....	168

2.2.2 Die Familie des Abhängigen.....	169
2.2.3 Lebenssituation des Drogenabhängigen.....	169
2.3 Zusammenfassung.....	170
3. Anteil der Beschaffungskriminalität an der Gesamtkriminalität.....	171
3.1 Studien in Deutschland.....	171
3.2 Studien in Frankreich.....	175
3.3 Zusammenfassung.....	178
4. Wirtschaftsfaktor Droge.....	178
4.1 Ein unregelmittelter Drogenmarkt.....	179
4.2 Die Marktmechanismen des illegalen Drogenmarktes.....	180
4.3 Gewinnspanne im heutigen illegalen Drogen- handel.....	181
4.4 Zusammenfassung.....	182
5. Perzeption in der Öffentlichkeit.....	182
5.1 In Deutschland.....	182
5.2 In Frankreich.....	185
5.3 Zusammenfassung.....	186

6. Kosten der Repression.....	186
6.1 Kosten der Repression in Deutschland.....	186
6.2 Kosten der Repression in Frankreich.....	187
6.3 Zusammenfassung.....	189
7. Gesundheitszustand der Abhängigen.....	189
8. Folgen einer Liberalisierung.....	190
9. Schlußfolgerungen.....	195
6. Kapitel: Verfassungsmäßigkeit der Straftatbe- stände bezüglich des Drogenkonsums.....	197
1. Stand der verfassungsrechtlichen Diskussion in Deutschland.....	197
1.1 Voraussetzungen für die Strafbarkeit eines Verhaltens und ihre Beweislast.....	197
1.1.1 Bedingungen für die Strafbarkeit eines Verhalten.....	198
1.1.2 Beweislast.....	200
1.1.3 Periodische Überprüfung der Strafgesetz- gebung.....	202
1.1.4 Zusammenfassung.....	202
1.2 Grundrechtsschutz des nicht illegale Drogen konsumierenden Bürgers.....	203

1.2.1 Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG: Grundrecht auf Leben und körperliche Unversehrtheit.....	203
1.2.2 Art. 2 Abs. 1 GG: Allgemeines Persönlichkeitsrecht.....	205
1.2.3 Recht auf Moralschutz.....	206
1.2.4 Staatlich abzusichernde Risiken.....	206
1.2.5 Art. 3 Abs. 1 GG Gleichheitsprinzip.....	206
1.2.6 Rechtsstaatsprinzip, Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	207
1.2.7 Verletzung der Bürger in ihrem Eigentumsrecht und körperlicher Unversehrtheit durch die indirekte Beschaffungskriminalität...	208
1.2.8 Zwischenergebnis.....	212
1.3 Grundrechtsschutz für Konsumenten von illegalen Drogen.....	212
1.3.1 Recht auf Rausch.....	213
1.3.2 Art. 2 Abs. 2 GG Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit.....	215
1.3.3 Recht auf Gleichbehandlung Art. 3 Abs. 1 GG.....	216
1.3.4 Grundrechte in der pluralistischen Gesellschaft.....	218
1.3.5 Zwischenergebnis.....	218

1.4 Der Schutz der Interessen von Gesellschaft und Staat.....	2 1 9
1.4.1 Motive der Gesetzgebung.....	2 1 9
1.4.2 Verfassungsrechtliche Sachaufklärungs- pflicht des Gesetzgebers.....	2 2 0
1.4.3 Zwischenergebnis.....	2 2 0
1.5 Beurteilung der Mittel der Drogenpolitik.....	2 2 1
1.5.1 Rechtsstaatsprinzip; Art. 103 Abs. 2 GG, Be- stimmtheit; Art. 103 Abs. 3 (Verbot der Mehrfachbestrafung).....	2 2 1
1.5.2 Art. 104 Abs. 1 GG (Verbot der seelischen Mißhandlung während des Freiheitsent- zuges).....	2 2 2
1.5.3 Art. 20 Abs. 1 GG - Demokratie- und Sozial- staatsprinzip.....	2 2 2
1.5.4 Verhältnismäßigkeitsprüfung.....	2 2 3
1.5.4.1 Geeignetheit.....	2 2 3
1.5.4.2 Erforderlichkeit.....	2 2 5
1.5.4.3 Proportionalität.....	2 2 5
1.5.5 Zwischenergebnis.....	2 2 7
1.6 Zusammenfassung.....	2 2 8
2. Stand der verfassungsrechtlichen Diskussion in Frankreich	2 3 0

2.1 Verstoß gegen die Déclaration des droits de l'homme.....	2 3 0
2.2 Die heutige Begründung des Konsumverbotes.....	2 3 2
2.3 Urteil des französischen Kassationsgerichtshofs.....	2 3 3
2.4 Zusammenfassung.....	2 3 5
3. Schlußfolgerung.....	2 3 6
7. Kapitel: Liberalisierungsmodelle.....	2 3 7
1. Legalisierungsinitiativen in Deutschland.....	2 3 8
2. Legalisierungsinitiative in Frankreich.....	2 3 9
3. Vorschlag für ein Liberalisierungsmodell.....	2 4 1
4. Umsetzung dieses Liberalisierungsmodells.....	2 4 3
4.1 Erste Stufe.....	2 4 3
4.2 Zweite Stufe.....	2 4 3
4.3 Dritte Stufe.....	2 4 4
5. Zusammenfassung.....	2 4 4
8. Kapitel: Zusammenfassung.....	2 4 5
Literaturverzeichnis.....	2 5 1