

Karsten Westphal

Die Aussetzung  
der Jugendstrafe zur Bewährung  
gemäß § 21 JGG



**PETER LANG**

Europäischer Verlag der Wissenschaften

## Inhaltsverzeichnis

<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....	17
<b>Einleitung</b> .....	25
<b>Kapitel 1</b>	
<b>Die historische Entwicklung der Strafaussetzung zur Bewährung</b> .....	29
<i>I. Die Entwicklung bis zum Beginn der Reformbestrebungen Ende des 19. Jahrhunderts</i> .....	29
<i>II. Vorbilder im Ausland: "Probation" und "sursis"</i> .....	35
<i>III. Weitere Entwicklung in Deutschland: Rezeption der ausländischen Regelungen</i> .....	40
<i>IV. Die Regelung der Strafaussetzung zur Bewährung im JGG von 1923</i> .....	43
<i>V. Das Reichsjugendgerichtsgesetz von 1943</i> .....	46
<i>VI. Das Jugendgerichtsgesetz 1953</i> .....	47
<i>VII. Weitere Entwicklung bis zum 1. JGG ÄndG</i> .....	48
<b>Kapitel 2</b>	
<b>Die Jugendstrafe</b> .....	51
<i>I. Allgemeines</i> .....	51
<i>II. Jugendstrafe wegen "schädlicher Neigungen"</i> .....	53
1. Begriff und Inhalt .....	53
2. Entstehungszusammenhang .....	60

3. Das Verhältnis von § 3 S. 1 zu § 17 II 1. Alt. JGG.....	62
4. Die Strafzwecke bei der Verhängung und Bemessung der Jugendstrafe .....	64
5. Exkurs : Bedeutung und Kritik des Erziehungsgedankens.....	70
6. Faktische Erziehungseignetheit der Jugendstrafe ? .....	78
7. Zusammenfassung .....	82
<i>III. Jugendstrafe wegen " Schwere der Schuld "</i> .....	82
1. Einleitung.....	82
2. Voraussetzungen und Ausmaß der Schuld .....	83
a) Schwere der Tat und der Unrechtsfolgen.....	84
b) Charakterliche Haltung und Motiv der Tat .....	85
c) Besondere Vorwerfbarkeit trotz reifebedingt geringer Schuld ? .....	86
d) Die " Erforderlichkeit " der Strafe.....	87
e) Berücksichtigung von Erziehungsgesichtspunkten ? .....	90
<i>IV. Antinomieprobleme</i> .....	93
<i>V. Zusammenfassung</i> .....	95

### **Kapitel 3**

<b>Die Rechtsnatur der Bewährung</b> .....	97
<i>I. Problemstellung</i> .....	97
<i>II. Die verschiedenen gesetzlichen Systeme</i> .....	98
1. Bedingte Einstellung des Strafverfahrens .....	98
2. Bedingte Verurteilung .....	99

3. Verwarnung des Täters unter Vorbehalt einer bereits bestimmten Strafe. ....	100
4. Unbestimmte Verurteilung .....	101
5. Der bedingte Straferlaß .....	101
6. Die " Vorbewährung " .....	103
7. Aussetzung des Strafrestes zur Bewährung .....	104
8. Nicht zur Strafaussetzung zur Bewährung gehörende Institute.....	105
a) Das Absehen von Strafe .....	105
b) Gnadenentscheidungen .....	105
<i>III. Die " Rechtsnatur " der Strafaussetzung zur Bewährung in Literatur und Rechtsprechung .....</i>	<i>106</i>
<i>IV. Materieller Gehalt und " Wesen " der Strafaussetzung.....</i>	<i>117</i>
1. Allgemeines .....	117
2. Ausgangspunkt : Vermeidung der Entsozialisation durch Strafvollzug als primärer Zweck der Strafaussetzung .....	118
3. Die Begrenzung der Aussetzbarkeit durch die Höhe der verhängten Jugendstrafe : Spezialprävention versus Generalprävention.....	123
4. Keine Beschränkung auf den Schuldspruch.....	128
5. Positive Spezialprävention : Strafaussetzung als " ambulante Behandlungsart " .....	129
6. Strafaussetzung als Kompromißformel .....	137
<i>V. Die Entwicklung des Sanktionensystems und die rechtstatsächliche Bedeutung der Strafaussetzung : Die " Bewährung der Bewährung " .....</i>	<i>137</i>
<i>VI. Zusammenfassende Stellungnahme zur Frage der Rechtsnatur .....</i>	<i>155</i>

<i>VII. Konsequenzen der dogmatischen Einordnung ?</i> .....	159
1. Strafzumessung .....	160
2. Nachträgliche Gesamtstrafenbildung .....	164
3. Isolierte Anfechtbarkeit der Aussetzungsentscheidung .....	165
4. Verbot der reformatio in peius .....	167

## **Kapitel 4**

<b>Die Voraussetzungen des § 21 JGG im einzelnen</b> .....	171
--	-----

<i>I. Gemeinsame Voraussetzungen von Abs. I und Abs. II</i> .....	171
---	-----

1. Anwendungsbereich .....	171
2. Höhe der auszusetzenden Jugendstrafe .....	172
a) Keine Teilaussetzung .....	172
b) Anrechnung von Untersuchungshaft .....	172
3. Gute Aussetzungsprognose .....	178
a) Allgemeines .....	178
b) Begriff, Sinn und Zweck der Prognose .....	180
c) Gegenstand bzw. " Ziel " der Prognose : " Recht- schaffener Lebenswandel " .....	181
d) Die Prognosemethoden .....	183
aa) Klinische Prognose .....	183
bb) Statistische Prognoseverfahren .....	184
cc) Intuitive Prognose .....	185
dd) Problemstellung .....	186
e) Das normativ geforderte Prognoseergebnis : Die Erwartung künftiger Straffreiheit .....	186

aa) Problemstellung .....	186
bb) <i>Künftige</i> Straffreiheit.....	187
cc) Straffreiheit .....	188
dd) Der Grad der prognostischen Wahr- scheinlichkeit : Die Erwartensklausel.....	190
aaa) Problemstellung .....	190
bbb) Anforderungen an die Wahr- scheinlichkeit in Literatur und Recht- sprechung. ....	191
ccc) Die " Weder - Noch - Fälle " des kriminologischen Mittelfeldes .....	193
ddd) Lösung durch Anwendung des In - dubio - Satzes ? .....	194
eee) Einbeziehung der Fraglich - Fälle in die gesetzliche Regelung .....	195
(i) Gesetzeszweck .....	196
(ii) Subsidiaritätsprinzip.....	197
(iii) Grundsätzliche Vorteile der normativen Lösung.....	198
fff) Der Ausnahmefall der Schlechtprognose .....	198
ggg) Zwischenergebnis .....	205
f) Basis der Prognose und Verfahren bei § 21 JGG.....	205
aa) Allgemeines.....	205
bb) Zeitpunkt.....	206
cc) Das für § 21 JGG adäquate Prognose- verfahren .....	206

dd) Der Prognosesachverhalt .....	209
aaa) Vom Gesetz zugrundegelegte Hypothesen und Erfahrungssätze .....	209
bbb) Einzelne prognoserelevante Per- sönlichkeitsmerkmale und Umstände .....	211
(i) Tätergruppen und Delikts- arten .....	211
(ii) Umstände der Tat .....	212
(iii) Lebensverhältnisse .....	213
(iv) Verhalten nach der Tat .....	217
(v) Vorleben .....	218
(vi) Warnungswirkung der Ver- urteilung .....	222
(vii) Allgemeine Wirkungen der Aussetzung .....	223
ee) Zweifel über das Vorliegen prognostisch relevanter Umstände .....	223
4. Strafaussetzung und "Schädliche Neigungen " : Gute Aus- setzungsprognose trotz schlechter Verhängungsprognose ? .....	225
5. Strafaussetzung und Jugendstrafe wegen Schwere der Schuld .....	229
6. Sonstige der Strafaussetzung entgegenstehende Aspekte ? .....	230
7. Die Begrenzung der Aussetzbarkeit durch die Höhe der verhängten Jugendstrafe : " Gesetzliche Prognose " ? .....	232
8. Konsequenzen de lege ferenda .....	234
<i>II. Weitere Voraussetzungen für Jugendstrafen von nicht mehr als zwei Jahren gem. Abs. II ? .....</i>	<i>234</i>

1. Problemstellung.....	234
2. Grammatikalische Auslegung.....	235
3. Logische Interpretation .....	237
a) Systematische Methode .....	237
b) Historisch - teleologische Auslegung .....	238
aa) Die dem § 21 II JGG vorausgegangenen Regelungen.....	238
bb) Entstehungsgeschichte des § 21 II : Gesetzesentwürfe und Begründungen .....	240
4. Auswertung.....	244

## Kapitel 5

### Zeitpunkt und Form der Entscheidung über die Aussetzung..... 251

#### *I. Problemstellung*..... 251

#### *II. Der gesetzliche " Normalfall "* ..... 251

##### 1. Die Regelung des § 57 JGG i.V.m. § 21 JGG..... 251

##### 2. Das Verhältnis zwischen der Aussetzung im Urteil und der nachträglichen Aussetzung durch Beschluß ..... 252

###### a) Obligatorische Aussetzung im Urteil bei Vorliegen der Voraussetzungen des § 21 JGG ..... 253

###### b) Die Bedeutung des § 57 II JGG ..... 254

##### 3. Anforderungen an die Urteilsbegründung..... 259

#### *III. Die " Vorbewährung " als zulässige Rechtsfortbildung ?*..... 260

##### 1. Begriff und Bedeutung..... 260

##### 2. Unsichere Prognose am Ende der Hauptverhandlung ..... 261

##### 3. Als " erzieherisch " bezeichnete Erwägungen..... 270



4. Die Form der Vorbehaltsentscheidung und die Systematik des Gesetzes : §§ 57 IV JGG, 260 IV 4, 267 III 4 StPO. ....	270
5. Die Anfechtbarkeit gem. § 59 I JGG als Argument für die Vorbewährung ? .....	275
6. Fehlende Regelungen für die Ausgestaltung der " Vorbewährungszeit " .....	280
7. Keine Schöffenbeteiligung .....	282
8. Ergebnis und Ausblick de lege ferenda .....	283

## **Kapitel 6**

<b>Die Folgen der Bewährung</b> .....	285
<i>I. Straferlaß</i> .....	285
<i>II. Beseitigung des Strafmarkels</i> .....	287

## **Kapitel 7**

<b>Zusammenfassung</b> .....	289
<i>I. Die wichtigsten Ergebnisse in Stichworten</i> .....	289
<i>II. Gesetzesvorschlag</i> .....	291
<b>Schrifttumsverzeichnis</b> .....	293