

Strafrecht

Allgemeiner Teil

EIN STUDIENBUCH

von

Dr. Helmut Frister

o. Professor an der Universität Düsseldorf



Verlag C.H. Beck München 2006

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|-------|
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| Literaturverzeichnis | XXIII |

1. Teil. Allgemeine Grundlagen

| | |
|---|----|
| 1. Kapitel. Regelungsgegenstand und Rechtsquellen des Strafrechts | 1 |
| I. Der Regelungsgegenstand des Strafrechts | 1 |
| 1. Der Begriff der Strafe | 1 |
| a) Die öffentlich-rechtliche Natur der Strafe | 1 |
| b) Die repressive Natur der Strafe | 3 |
| 2. Die Unterscheidung der Kriminalstrafe von anderen staatlichen Strafen | 3 |
| a) Die Abgrenzung zu den Sanktionen des Ordnungswidrigkeitenrechts | 4 |
| b) Die Abgrenzung zu den Disziplinarmaßnahmen, Ordnungsmitteln und prozessualen Zwangsmitteln | 5 |
| II. Das strafrechtliche Regelungssystem | 7 |
| 1. Die gesetzliche Regelung des materiellen Strafrechts | 7 |
| 2. Die gesetzliche Regelung des Strafprozessrechts | 8 |
| 3. Die gesetzliche Regelung des Jugendstrafrechts | 9 |
| III. Europäisches und Internationales Strafrecht | 10 |
| 1. Europäisches Strafrecht | 10 |
| 2. Völkerstrafrecht | 13 |
| 2. Kapitel. Der Zweck der Strafe | 15 |
| I. Die traditionellen Straftheorien | 15 |
| 1. Die absolute Straftheorie (Kant, Hegel) | 15 |
| 2. Die generalpräventive Theorie (Feuerbach) | 17 |
| 3. Die spezialpräventive Theorie (v. Liszt) | 19 |
| II. Die Theorie positiver Generalprävention | 21 |
| 3. Kapitel. Das Schuldprinzip | 24 |
| I. Grundlagen | 24 |
| II. Das Erfordernis selbstbestimmten Verhaltens („formelles“ Schuldprinzip) | 26 |
| 1. Der Begriff der Selbstbestimmungsfähigkeit | 26 |
| 2. Verantwortlichkeit von Personenverbänden? | 28 |
| III. Das Erfordernis materiellen Unrechts (materieller Verbrechensbegriff) | 28 |
| 1. Möglichkeit und Grenzen eines materiellen Unrechtsbegriffs | 29 |
| 2. Der Begriff des Rechtsguts | 30 |
| 3. Die verschiedenen Stadien des Rechtsgüterschutzes | 31 |
| 4. Die Legitimation der abstrakten Gefährdungsdelikte | 31 |
| 5. Durchbrechungen des Rechtsgüterschutzprinzips | 32 |
| IV. Das Erfordernis nachgewiesener Schuld (der Grundsatz „in dubio pro reo“) | 34 |
| 4. Kapitel. Das Gesetzlichkeitsprinzip und der Richtervorbehalt | 34 |
| I. Das Gesetzlichkeitsprinzip: „nullum crimen, nulla poena sine lege“ | 35 |
| 1. Herkunft und Grundgedanke | 36 |

| | |
|--|-----------|
| 2. Die einzelnen Ausprägungen des Gesetzlichkeitsprinzips | 36 |
| a) Das Erfordernis eines geschriebenen Gesetzes („lex scripta“) | 36 |
| b) Das Erfordernis eines hinreichend bestimmten Gesetzes („lex certa“) | 38 |
| aa) Grund und Grenzen der Bestimmtheit | 38 |
| bb) Die Relativierung des Bestimmtheitsgebots durch Rechtsprechung und Lehre | 38 |
| cc) Die Bestimmtheit der Strafdrohung | 41 |
| c) Das Verbot einer Überschreitung des Gesetzeswortlautes („lex stricta“) | 41 |
| d) Das Erfordernis eines zur Zeit der Tat geltenden Gesetzes („lex praevia“) | 44 |
| 3. Der Geltungsbereich des Gesetzlichkeitsprinzips | 46 |
| II. Der Richtervorbehalt | 49 |
| 5. Kapitel. Der zeitliche und räumliche Geltungsbereich der Strafgesetze | 50 |
| I. Die zeitliche Geltung (§ 2 StGB) | 50 |
| 1. Das Prinzip der Anwendung des mildesten Gesetzes | 50 |
| 2. Die gesetzliche Bestimmung des Tatzeitpunkts | 51 |
| 3. Die Sonderregelung für die Maßregeln der Besserung und Sicherung | 52 |
| II. Die räumliche Geltung des deutschen Strafrechts (§§ 3–7 StGB) | 52 |
| 1. Grundlagen | 52 |
| 2. Im Inland und auf deutschen Schiffen oder Luftfahrzeugen begangene Taten | 54 |
| 3. Die Geltung des deutschen Strafrechts für Auslandstaten | 54 |
| a) Unabhängig vom Recht des Tatorts (§§ 5, 6 StGB, 1 VStGB) | 55 |
| b) Geltung für Auslandstaten nach § 7 StGB | 56 |
| 4. Die Einschränkung der Verfolgungspflicht für Straftaten mit Auslandsberührung | 56 |
| III. Die räumliche Geltung von Landesstrafrecht (interlokales Strafrecht) | 56 |
| 6. Kapitel. Die strafrechtlichen Rechtsfolgen | 58 |
| I. Die Strafen | 58 |
| 1. Die Freiheitsstrafe | 58 |
| a) Die Arten der Freiheitsstrafe | 58 |
| b) Die Aussetzung der Freiheitsstrafe zur Bewährung | 59 |
| c) Die Aussetzung eines Strafrestes zur Bewährung | 60 |
| 2. Die Geldstrafe | 61 |
| 3. Das Fahrverbot | 62 |
| 4. Die Bemessung und Auswahl der Strafen | 63 |
| II. Die übrigen Rechtsfolgen | 65 |
| 1. Die Maßregeln der Besserung und Sicherung | 65 |
| 2. Statusfolgen | 66 |
| 3. Verfall und Einziehung | 67 |
| 7. Kapitel. Einführung in die allgemeine Straftatlehre | 69 |
| I. Gegenstand und Funktion der allgemeinen Lehre von der Straftat | 69 |
| II. Der Aufbau der Straftat | 71 |
| III. Die allgemeinen Formen der Straftat | 73 |
| 1. Begehungs- und Unterlassungsdelikte | 73 |
| 2. Vorsatz- und Fahrlässigkeitsdelikt | 73 |
| 3. Vollendung, Versuch und Vorbereitung | 74 |
| 4. Täterschaft und Teilnahme | 75 |
| IV. Die Unterscheidung zwischen Verbrechen und Vergehen | 75 |

2. Teil. Der Tatbestand des vollendeten Begehungsdelikts

| | |
|--|-----|
| 8. Kapitel. Der Aufbau des Tatbestands | 77 |
| I. Die Handlung als Grundlage der Tatbestandsprüfung | 77 |
| 1. Der Begriff der Handlung | 77 |
| 2. Die Identität der Handlung | 79 |
| II. Die Unterscheidung von objektivem und subjektivem Tatbestand | 80 |
| III. Die Merkmale des objektiven Tatbestands | 81 |
| 1. Erfolgs- und Tätigkeitsdelikte | 82 |
| 2. Weitere Deliktseinteilungen | 83 |
| IV. Die Merkmale des subjektiven Tatbestands | 84 |
| 1. Der Tatbestandsvorsatz | 84 |
| 2. Auf die Rechtsgutsverletzung gerichtete Absichten | 85 |
| 3. Sonstige Beweggründe und so genannte Gesinnungsmerkmale | 86 |
| 9. Kapitel. Die Kausalität der Handlung für den Erfolg | 87 |
| I. Die Unterscheidung von Kausalität und objektiver Zurechnung | 87 |
| II. Der Begriff der Kausalität | 89 |
| 1. „Conditio-sine-qua-non“ oder „gesetzmäßige Bedingung“? | 89 |
| 2. Die alternative Kausalität | 90 |
| 3. Die Berücksichtigung hypothetischer Kausalverläufe | 92 |
| a) Beschreibung und Abgrenzung des Problems | 92 |
| b) Die Bestimmung der Identität des Erfolgs | 94 |
| c) Die Behandlung von Reserveursachen und Reservehandlungen | 95 |
| 4. Ergebnis | 97 |
| III. Die Feststellung der Kausalität | 97 |
| 1. Die allgemeine Struktur der Kausalitätsfeststellung | 97 |
| 2. Konsequenzen für typische Problemkonstellationen | 98 |
| a) Psychisch vermittelte Kausalität | 98 |
| b) Statistische Kausalitätsfeststellung | 99 |
| c) Die Feststellung hypothetischer Kausalverläufe | 99 |
| 10. Kapitel. Die objektive Zurechnung | 100 |
| I. Begriff und allgemeine Voraussetzungen | 100 |
| II. Das rechtlich missbilligte Risiko | 101 |
| 1. Der Ausschluss unerheblicher Risiken | 101 |
| 2. Aufgrund überwiegender Interessen erlaubte Risiken | 102 |
| 3. Die Bewertung durch das Verhalten Dritter vermittelter Risiken | 103 |
| 4. Durch Handlungen des Verletzten vermittelte Risiken | 104 |
| III. Die Realisierung des rechtlich missbilligten Risikos | 106 |
| 1. Realisierung unerheblicher Risiken | 106 |
| 2. Realisierung aufgrund überwiegender Interessen erlaubter Risiken | 106 |
| 3. Realisierung durch Handlungen Dritter vermittelter Risiken | 107 |
| 4. Realisierung durch Handlungen des Verletzten vermittelter Risiken | 108 |
| 5. Der so genannte Pflichtwidrigkeitszusammenhang | 109 |
| IV. Das der Risikobeurteilung zugrunde zulegende Wissen | 110 |
| 11. Kapitel. Der Tatbestandsvorsatz | 112 |
| I. Der Vorsatz als bewusste Entscheidung für das tatbestandliche Geschehen | 112 |
| 1. Die Unterscheidung zwischen Vorsatz und Unrechtsbewusstsein | 112 |
| 2. Die Handlung als maßgeblicher Entscheidungszeitpunkt | 113 |
| 3. Das für den Vorsatz erforderliche Verwirklichungsbewusstsein | 114 |

| | |
|--|------------|
| II. Die psychische Struktur des Vorsatzes | 116 |
| 1. Die Vorsatzformen | 116 |
| a) Die Unterscheidung der verschiedenen Vorsatzformen | 116 |
| b) Die rechtliche Bedeutung der Unterscheidung verschiedener Vorsatzformen | 117 |
| 2. Die Abgrenzung zwischen bedingtem Vorsatz und Fahrlässigkeit | 118 |
| a) Erfordernis eines voluntativen Vorsatzelements? | 118 |
| b) Notwendigkeit einer qualifizierten Möglichkeitsvorstellung? | 120 |
| c) Die Feststellung des Vorsatzes | 120 |
| III. Der Gegenstand des Vorsatzes | 121 |
| 1. Der Begriff des Tatbestandsirrtums | 121 |
| 2. Der Vorsatzinhalt bei „normativen Tatbestandsmerkmalen“ | 122 |
| 3. Der Vorsatzinhalt bei Blankettmerkmalen | 123 |
| 4. Der Vorsatzinhalt bei die Tat bewertenden Merkmalen | 124 |
| IV. Die Zurechnung des eingetretenen Erfolgs zum Vorsatz | 125 |
| 1. Abweichungen vom vorgestellten Kausalverlauf | 126 |
| 2. Der Irrtum über das Tatobjekt | 129 |
| a) Error in persona vel objecto | 129 |
| b) Die aberratio ictus | 129 |
| c) Der Wechsel des Tatobjekts während der Tat | 131 |
| 12. Kapitel. Die Fahrlässigkeit | 132 |
| I. Die Parallelität von Vorsatz und Fahrlässigkeit | 132 |
| 1. Fahrlässigkeit als Erkennbarkeit | 132 |
| 2. Die Notwendigkeit einer individuellen Beurteilung | 133 |
| 3. Zeitpunkt der Erkennbarkeit | 134 |
| II. Die Voraussetzungen der Erkennbarkeit | 135 |
| 1. Das notwendige Erfahrungswissen | 135 |
| 2. Die notwendige Kenntnis der Tatsachenbasis | 136 |
| 3. Die notwendige Zeit | 137 |
| III. Die Formen der Fahrlässigkeit | 138 |
| 1. Die verschiedenen Grade der Fahrlässigkeit | 138 |
| 2. Die so genannte bewusste Fahrlässigkeit | 138 |
| IV. Der Gegenstand der Fahrlässigkeit | 139 |
| V. Die Zurechnung des eingetretenen Erfolgs zur Fahrlässigkeit | 139 |

3. Teil. Rechtswidrigkeit und Schuld

| | |
|---|------------|
| 13. Kapitel. Überblick über die Rechtfertigungsgründe | 141 |
| I. Die Einteilung der Rechtfertigungsgründe | 141 |
| II. Die Rechtfertigung im Interesse des Betroffenen | 141 |
| 1. Einwilligung | 141 |
| 2. Mutmaßliche Einwilligung | 142 |
| 3. Sorgerecht | 142 |
| III. Die Rechtfertigung im Interesse anderer oder der Allgemeinheit | 143 |
| 1. Die Amtsrechte | 143 |
| 2. Die Notrechte des Bürgers | 144 |
| a) Die Notwehr und die Besitzwehr | 144 |
| b) Der Defensivnotstand | 144 |
| c) Der Aggressivnotstand | 145 |
| d) Das Selbsthilferecht | 146 |
| e) Das Festnahmerecht | 146 |

| | |
|---|-----|
| 14. Kapitel. Allgemeine Rechtfertigungslehre | 148 |
| I. Der Gegenstand der Rechtfertigung | 148 |
| 1. Die Teilbarkeit des Rechtswidrigkeitsurteils | 148 |
| 2. Die Handlung als alleiniger Bezugspunkt des Rechtswidrigkeitsurteils | 149 |
| II. Der Aufbau der Rechtfertigung | 150 |
| 1. Der objektive Erlaubnistatbestand | 150 |
| a) Der tatsächlich vorliegende Sachverhalt als Grundlage der Beurteilung | 150 |
| b) Die besondere Struktur der Amtsrechte | 152 |
| 2. Der subjektive Erlaubnistatbestand | 153 |
| a) Die Kenntnis der objektiven Rechtfertigungsvoraussetzungen | 153 |
| b) Notwendigkeit einer besonderen Rechtfertigungsmotivation? | 155 |
| III. Der Irrtum über den Erlaubnistatbestand | 156 |
| 1. Die Unkenntnis rechtfertigender Umstände | 157 |
| 2. Die irrtümliche Annahme rechtfertigender Umstände | 157 |
| a) Begriff und Rechtsfolgen des Erlaubnistatbestandsirrtums | 157 |
| b) Die Abgrenzung zum Erlaubnisirrtum | 159 |
| IV. Die Rechtfertigung beim fahrlässigen Delikt | 161 |
| 1. Die Identität der objektiven Rechtfertigungsvoraussetzungen | 161 |
| 2. Die subjektiven Voraussetzungen der Rechtfertigung | 162 |
| 15. Kapitel. Einverständnis, Einwilligung und mutmaßliche Einwilligung | 163 |
| I. Das tatbestandsausschließende Einverständnis | 163 |
| II. Die Einwilligung | 164 |
| 1. Die Anforderungen an die Willensentscheidung des Betroffenen | 164 |
| a) Rechtsnatur und Zeitpunkt | 164 |
| b) Einwilligungsfähigkeit | 165 |
| c) Inhalt der Einwilligungsentscheidung | 166 |
| d) Die Bedeutung von Irrtümern | 167 |
| e) Die Bedeutung von Zwang | 169 |
| 2. Die Verfügungsbefugnis des Betroffenen | 170 |
| a) Die Beschränkung auf Individualrechtsgüter | 170 |
| b) Die Beschränkungen bei Leben und körperlicher Unversehrtheit | 171 |
| III. Die mutmaßliche Einwilligung | 173 |
| 16. Kapitel. Notwehr und Notwehrexzess | 175 |
| I. Die Notwehr | 175 |
| 1. Überblick und Grundgedanke | 175 |
| 2. Die Notwehrlage | 176 |
| a) Der Angriff | 176 |
| b) Die Rechtswidrigkeit des Angriffs | 178 |
| c) Die Gegenwärtigkeit des Angriffs | 179 |
| 3. Die Anforderungen an die Verteidigungshandlung | 180 |
| a) Eingriff in Rechtsgüter des Angreifers | 181 |
| b) Eignung zur Abwendung des Angriffs | 181 |
| c) Mildestes Mittel zur Abwehr des Angriffs | 182 |
| 4. Die „sozialethischen Einschränkungen“ des Notwehrrechts | 183 |
| a) Allgemein geltende Einschränkungen des Notwehrrechts | 183 |
| b) Spezielle Einschränkungen für besondere Notwehrlagen | 184 |
| aa) Schuldlose Angriffe | 184 |
| bb) Provozierte Angriffe | 184 |
| cc) Angriffe innerhalb enger Lebensgemeinschaften | 185 |
| 5. Die Anwendbarkeit der Notwehr auf hoheitliches Handeln | 186 |

| | |
|---|------------|
| II. Der Notwehrexzess | 187 |
| 1. Grundgedanke | 187 |
| 2. Der Anwendungsbereich der Regelung | 188 |
| 17. Kapitel. Rechtfertigender Notstand | 189 |
| I. Der Aggressivnotstand | 190 |
| 1. Überblick | 190 |
| 2. Die Notstandslage | 190 |
| a) Die Gefahr | 190 |
| b) Die Gegenwärtigkeit der Gefahr | 191 |
| 3. Die Anforderungen an die Abwehrhandlung | 192 |
| a) Erforderlichkeit zur Abwehr der Gefahr | 192 |
| b) Wesentliches Überwiegen der geschützten Interessen | 192 |
| aa) Die in die Abwägung einzubeziehenden Interessen | 193 |
| bb) Struktur und Gewichtung der abzuwägenden Interessen | 193 |
| cc) Die stets geltende Opfergrenze | 194 |
| c) Angemessenheit der Tat | 195 |
| aa) Die Verbindlichkeit von Kompetenzen und Verfahren | 195 |
| bb) Die Problematik des Nötigungsnotstands | 196 |
| II. Der Defensivnotstand | 197 |
| 1. Die Notstandslage | 198 |
| a) Die objektiv zurechenbare Gefahr | 198 |
| b) Die Unmittelbarkeit der Gefahr | 198 |
| 2. Die Anforderungen an die Abwehrhandlung | 199 |
| a) Eingriff in Rechtsgüter des Verantwortlichen | 199 |
| b) Erforderlichkeit zur Abwehr der Gefahr | 199 |
| c) Kein wesentliches Überwiegen der beeinträchtigten Interessen | 200 |
| d) Angemessenheit | 201 |
| III. Beim Notstand auftretende allgemeine Probleme der Notrechte | 201 |
| 1. Anwendbarkeit des Notstands auf hoheitliches Handeln? | 201 |
| 2. Die Notstandsprovokation | 202 |
| 3. Der Notstandsexzess | 202 |
| 18. Kapitel. Die Schuldfähigkeit | 203 |
| I. Grundgedanke und gesetzliche Regelung | 203 |
| 1. Die Schuldfähigkeit als Selbstbestimmungsfähigkeit | 203 |
| 2. Die gesetzliche Regelung im Überblick | 203 |
| a) Schuldunfähigkeit wegen fehlender Reife | 203 |
| b) Schuldunfähigkeit wegen psychischer Störungen | 204 |
| II. Die Regelung der §§ 20, 21 StGB | 204 |
| 1. Die Eingangsmerkmale | 204 |
| 2. Einsichts- und Steuerungsfähigkeit | 206 |
| a) Die Entstehung der heutigen gesetzlichen Beschreibung der Schuldfähigkeit | 206 |
| b) Die Untauglichkeit der gesetzlichen Beschreibung der Schuldfähigkeit | 206 |
| c) Die Schuldfähigkeit als Fähigkeit zu einem verständigen Entscheidungsprozess | 207 |
| 3. Die Feststellung der Schuldfähigkeit | 208 |
| III. Die actio libera in causa | 209 |
| 1. Problem und grundsätzliche Lösungsmodelle | 209 |
| 2. Die Strafbarkeit der actio libera in causa bei den Erfolgsdelikten | 210 |
| a) Der Einwand fehlender Kausalität | 210 |

| | |
|--|------------|
| b) Der Einwand fehlenden Verwirklichungsbewusstseins | 211 |
| c) Ergebnis und Folgerungen | 212 |
| 19. Kapitel. Die Möglichkeit zur Unrechtseinsicht | 213 |
| I. Entstehung und Grundgedanke des § 17 StGB | 213 |
| II. Der Begriff des Verbotsirrtums | 214 |
| 1. Der Gegenstand des Unrechtsbewusstseins | 214 |
| 2. Die Teilbarkeit des Unrechtsbewusstseins | 214 |
| 3. Zweifel an der Rechtswidrigkeit | 215 |
| 4. Das Unrechtsbewusstsein beim fahrlässigen Delikt | 215 |
| III. Die Vermeidbarkeit des Verbotsirrtums | 215 |
| 1. Die Maßgeblichkeit des eigenen rechtlichen Wissens | 215 |
| 2. Der Stellenwert fachkundiger Auskünfte | 216 |
| IV. Besonderheiten beim Handeln auf dienstliche Weisung | 217 |
| 1. Die allgemeine beamtenrechtliche Regelung | 217 |
| 2. Die Sonderregelung für Vollzugsbeamte | 217 |
| 20. Kapitel. Die Zumutbarkeit | 218 |
| I. Der entschuldigende Notstand (§ 35 StGB) | 218 |
| 1. Der Grundgedanke der Regelung | 218 |
| 2. Die Notstandslage | 220 |
| a) Gefahr für Leben, Leib oder Freiheit | 220 |
| b) Gegenwärtigkeit der Gefahr | 221 |
| 3. Die Anforderungen an die Abwehrhandlung | 221 |
| a) Die Person des Handelnden | 221 |
| b) Sachliche Voraussetzungen | 222 |
| 4. Besondere Duldungspflichten | 222 |
| a) Verursachung der Notstandslage | 222 |
| b) Besonderes Rechtsverhältnis | 223 |
| c) Sonstige Fälle | 223 |
| 5. Subjektiver Entschuldigungstatbestand und Irrtum | 224 |
| a) Der subjektive Entschuldigungstatbestand | 224 |
| b) Der Entschuldigungstatbestandsirrtum | 225 |
| c) Der Entschuldigungsirrtum | 225 |
| II. Weitere Entschuldigungsgründe? | 226 |
| 1. Entschuldigung bei Gefährdung anderer Rechtsgüter? | 226 |
| a) Gewissensnot (Art. 4 GG) | 226 |
| b) Sonstige Notlagen | 227 |
| 2. Entschuldigung anderer als nahe stehender Personen? | 228 |
| 21. Kapitel. Sonstige Strafbarkeitsvoraussetzungen | 230 |
| I. Strafausschließungsgründe und Bedingungen der Strafbarkeit | 230 |
| II. Als Bedingungen der Strafbarkeit ausgestaltete Unrechtsmerkmale | 231 |
| III. Als Strafausschließungsgründe ausgestaltete Entschuldigungsgründe | 233 |
| IV. Abhängigkeit der Strafverfolgung vom Willen des Verletzten | 234 |
| 1. Strafantrag | 234 |
| 2. Ermächtigung und Strafverlangen | 235 |
| V. Zeitliche Voraussetzungen von Verfolgung und Vollstreckung | 236 |
| 1. Verfolgungsverjährung | 236 |
| 2. Vollstreckungsverjährung | 237 |
| VI. Die (prozessuale) Abschichtung geringfügigen Unrechts | 237 |

4. Teil. Besondere Deliktformen

| | |
|---|-----|
| 22. Kapitel. Das Unterlassungsdelikt | 241 |
| I. Die Regelung des § 13 StGB | 241 |
| II. Die Abgrenzung zwischen Begehungs- und Unterlassungsdelikten | 243 |
| 1. Die Unterscheidung von Handeln und Unterlassen | 243 |
| 2. Der Vorrang des Handelns vor dem Unterlassen | 244 |
| 3. Die Begehung von Unterlassungsdelikten durch positives Tun | 246 |
| III. Das Unterlassen der Erfolgsabwendung | 246 |
| 1. Der Begriff der Unterlassung | 246 |
| 2. Die Kausalität der Unterlassung | 247 |
| 3. Die objektive Zurechnung des Erfolgs zur Unterlassung | 247 |
| IV. Die Verpflichtung zur Erfolgsabwendung | 249 |
| 1. Überwachergaranten | 249 |
| a) Aus einer gegenwärtigen Herrschaftsbefugnis resultierende Pflichten | 249 |
| b) Aus einem gefahrbe gründenden Vorverhalten resultierende Pflichten | 251 |
| c) Übernahme einer Überwachungsfunktion | 253 |
| 2. Beschützergaranten | 254 |
| a) Familiäre Verbundenheit | 254 |
| b) Amtliche Schutzpflichten | 255 |
| c) Übernahme einer Schutzfunktion | 256 |
| V. Der subjektive Tatbestand des Unterlassungsdelikts | 258 |
| VI. Die Rechtfertigung des Unterlassungsdelikts | 258 |
| 1. Einwilligung und mutmaßliche Einwilligung | 259 |
| 2. Rechtfertigender Notstand | 259 |
| a) Der Regelfall des Defensivnotstands | 259 |
| b) Der Ausnahmefall des Aggressivnotstands | 260 |
| c) Die so genannte Zumutbarkeit als Anwendungsfall des rechtfertigenden Notstands | 261 |
| 3. Die rechtfertigende Pflichtenkollision | 261 |
| VII. Die Schuld des Unterlassungsdelikts | 262 |
| 23. Kapitel. Versuch und Vorbereitung | 265 |
| I. Der Versuch | 265 |
| 1. Der Strafgrund des Versuchs | 265 |
| 2. Die gesetzliche Regelung der Versuchsstrafbarkeit | 267 |
| a) Beschränkung auf bestimmte Delikte | 267 |
| b) Fakultative Strafmilderung und Rücktrittsmöglichkeit | 267 |
| c) Die Unternehmensdelikte | 268 |
| 3. Der Aufbau der Versuchsprüfung | 269 |
| 4. Die Voraussetzungen des Tatentschlusses | 271 |
| a) Der Inhalt des Tatplans – Abgrenzung zum Wahndelikt | 271 |
| b) Die Entschlossenheit zur Verwirklichung des Tatplans | 274 |
| 5. Das unmittelbare Ansetzen zur Tatbestandsverwirklichung | 275 |
| a) Die Bestimmung des tatbestandlichen Verhaltens | 275 |
| b) Die Unmittelbarkeit des Ansetzens | 278 |
| II. Vorbereitung | 281 |
| 1. Formelle Vorbereitungsstrafbarkeit | 281 |
| 2. Materielle Vorbereitungsstrafbarkeit | 281 |

| | |
|--|-----|
| 24. Kapitel. Der Rücktritt vom Versuch | 284 |
| I. Grundlagen | 284 |
| 1. Die Gründe der Straffreiheit | 284 |
| 2. Die Rechtsnatur und die Rechtsfolgen des Rücktritts | 286 |
| II. Der Rücktritt nach § 24 I S. 1, 1. Var. StGB | 288 |
| 1. Das Aufgeben der weiteren Tatausführung | 288 |
| a) Unvollständigkeit der bisherigen Tatausführung (Abgrenzung zum beendeten Versuch) | 288 |
| aa) Maßgeblichkeit des einzelnen Ausführungsakts | 288 |
| bb) Maßgeblichkeit der Tätersvorstellung | 290 |
| b) Möglichkeit weiterer Tatausführung (Abgrenzung zum fehlgeschlagenen Versuch) | 291 |
| c) Das Erfordernis eines endgültigen Aufgebens | 292 |
| d) Das Aufgeben beim Unterlassungsdelikt | 292 |
| 2. Die Freiwilligkeit | 293 |
| a) Der Begriff der Freiwilligkeit | 293 |
| b) Freiwilliges Aufgeben der Tatausführung | 295 |
| c) Unfreiwilliges Aufgeben der Tatausführung | 296 |
| aa) Wesentlich erhöhte Kosten der Tat | 296 |
| bb) Entfallener oder wesentlich verminderter Nutzen der Tat | 297 |
| cc) Eintritt von Selbstbestimmungsunfähigkeit | 298 |
| 3. Das freiwillige Aufgeben der weiteren Tatausführung beim vollendeten Delikt | 298 |
| III. Der Rücktritt nach § 24 I S. 1, 2. Var. und S. 2 StGB | 299 |
| 1. Das systematische Verhältnis von § 24 I S. 1, 2. Var. und § 24 I S. 2 StGB.. | 299 |
| 2. Das ernsthafte Bemühen um Verhinderung der Vollendung | 299 |
| a) Durch aktives Tun | 299 |
| b) Durch Unterlassen | 301 |
| 3. Die Freiwilligkeit | 303 |
| IV. Das systematische Verhältnis der beiden Rücktrittsalternativen | 305 |

5. Teil. Mehrere Tatbeteiligte

| | |
|---|-----|
| 25. Kapitel. Die Grundstruktur der Beteiligungsformen | 307 |
| I. Überblick | 307 |
| II. Die Struktur der mittelbaren Täterschaft | 309 |
| 1. Die mittelbare Erfolgsverursachung | 309 |
| 2. Ausdehnung auf verhaltensgebundene Delikte? | 310 |
| 3. Besondere Pflichtenstellungen | 311 |
| 4. Weitere Strafbarkeitsvoraussetzungen | 311 |
| III. Die Struktur der Mittäterschaft | 311 |
| 1. Zurechnung gemeinschaftlichen Handelns | 311 |
| 2. Persönlich zu erfüllende Strafbarkeitsvoraussetzungen | 313 |
| a) Besondere Pflichtenstellungen | 313 |
| b) Subjektive Strafbarkeitsvoraussetzungen | 313 |
| 3. Die Möglichkeit isolierter Mittäterschaft | 314 |
| IV. Struktur und Funktion der Teilnahme | 315 |
| 1. Akzessorietät und Strafgrund der Teilnahme | 315 |
| 2. Besondere persönliche Merkmale | 317 |
| a) Die Systematik des § 28 StGB | 317 |
| aa) Strafbegründende Merkmale (§ 28 I StGB) | 317 |
| bb) Strafmodifizierende und -ausschließende Merkmale (§ 28 II StGB) | 318 |

| | |
|--|------------|
| b) Der Begriff des besonderen persönlichen Merkmals | 320 |
| aa) Besondere Pflichtenstellungen | 320 |
| bb) Besondere Beweggründe | 321 |
| 26. Kapitel. Die Mittäterschaft | 322 |
| I. Die Gemeinschaftlichkeit des Handelns | 322 |
| 1. Der verbindende Tatplan („gemeinsamer Tatentschluss“) | 322 |
| 2. Die Möglichkeit der Verbindung bei den Fahrlässigkeitsdelikten | 324 |
| 3. Die Notwendigkeit einer einheitlichen Handlung | 325 |
| 4. Die Ausgrenzung von Exzesshandlungen | 326 |
| 5. Die sukzessive Mittäterschaft | 327 |
| II. Das erforderliche Maß der Beteiligung | 327 |
| 1. Die subjektive Täterlehre | 328 |
| a) Die Dolustheorie | 328 |
| b) Die Interessentheorie und die heutige Rechtsprechung | 329 |
| 2. Die Tatherrschaftslehre | 330 |
| 3. Tatherrschaft aufgrund interner Entscheidungszuständigkeit | 331 |
| 4. Mittäterschaft aufgrund von normativer Entscheidungszuständigkeit ... | 333 |
| III. Der subjektive Tatbestand der Mittäterschaft | 335 |
| IV. Mittäterschaft und Unterlassen | 335 |
| 1. Gemeinschaftliches Unterlassen | 335 |
| 2. Beteiligung an einem Unterlassungsdelikt durch Handeln | 336 |
| 3. Beteiligung an einem Begehungsdelikt durch Unterlassen | 336 |
| V. Der Aufbau einer Mittäterschaftsprüfung | 337 |
| 27. Kapitel. Die mittelbare Täterschaft | 339 |
| I. Die Notwendigkeit eines Willensmangels des Tatmittlers | 339 |
| II. Das aufgrund eines Irrtums handelnde Werkzeug | 340 |
| 1. Die unterschiedlichen Irrtümer | 341 |
| a) Das tatbestandliche Unrecht ausschließende Irrtümer | 341 |
| b) Schuld- und strafzumessungsrelevante Irrtümer | 342 |
| c) Sonstige Irrtümer | 343 |
| 2. Notwendigkeit einer Täuschung? | 344 |
| 3. Irrtümliche Selbstschädigung | 345 |
| III. Das unter rechtswidrigem Zwang handelnde Werkzeug | 346 |
| 1. Intensität des Zwangs | 346 |
| a) Rechtfertigender Zwang | 346 |
| b) Entschuldigender Zwang | 347 |
| c) Sonstiger rechtswidriger Zwang | 347 |
| 2. Verantwortlichkeit für den Zwang | 348 |
| 3. Erzwungene Selbstschädigung | 349 |
| IV. Das in seiner Entscheidungsfähigkeit beeinträchtigte Werkzeug | 349 |
| 1. Mangelnde Entscheidungsfähigkeit aufgrund psychischer Krankheit | 349 |
| 2. Mangelnde Entscheidungsfähigkeit aufgrund fehlender Reife | 350 |
| V. Weitere in Rechtsprechung und Literatur diskutierte Fallgruppen | 351 |
| 1. Das austauschbare Werkzeug | 351 |
| 2. Das ohne zum Deliktsbild gehörende Absichten handelnde Werkzeug | 352 |
| 3. Das ohne Sonderpflicht handelnde Werkzeug | 352 |
| VI. Der subjektive Tatbestand der mittelbaren Täterschaft | 353 |
| VII. Mittelbare Täterschaft durch Unterlassen | 354 |
| 28. Kapitel. Die Teilnahme | 355 |
| I. Die teilnahmefähige Haupttat | 355 |
| 1. Der Begriff der rechtswidrigen Tat | 355 |

| | |
|---|------------|
| 2. Der Begriff der vorsätzlichen Tat | 356 |
| a) Vorsatz-Fahrlässigkeits-Kombinationen als Haupttat | 356 |
| b) Im Erlaubnistatbestandsirrtum begangene Haupttat? | 357 |
| 3. Ungeschriebene Anforderungen an die Haupttat | 358 |
| II. Die Anstiftung | 359 |
| 1. Das Verursachen des Tatentschlusses | 360 |
| a) Begriff und Feststellung der Kausalität | 360 |
| b) Die Identität des Tatentschlusses | 361 |
| 2. Die Anstiftungshandlung | 362 |
| a) Der Rat zur Begehung der Tat | 362 |
| b) Bestimmtheit des erteilten Rates | 363 |
| c) Abweichung von dem erteilten Rat | 364 |
| 3. Der subjektive Tatbestand der Anstiftung | 365 |
| III. Die Beihilfe | 367 |
| 1. Der Begriff des Hilfeleistens | 367 |
| 2. Die Abgrenzung zum versuchten Hilfeleisten | 369 |
| 3. Besondere Formen der Hilfeleistung | 370 |
| a) Die psychische Beihilfe | 370 |
| b) Beihilfe durch Alltagshandlungen | 371 |
| c) Sukzessive Beihilfe | 373 |
| 4. Der subjektive Tatbestand der Beihilfe | 373 |
| 5. Beihilfe durch Unterlassen | 374 |
| 29. Kapitel. Versuch und Vorbereitung bei mehreren Tatbeteiligten | 375 |
| I. Versuchte mittelbare Täterschaft | 375 |
| II. Beteiligung am Versuch | 377 |
| 1. Versuchte Mittäterschaft | 377 |
| a) Die versuchte Mittäterschaft als täterschaftliche Beteiligung am Versuch | 377 |
| b) Der Beginn des Versuchs der gemeinsamen Tat | 379 |
| c) Der Aufbau der versuchten Mittäterschaft | 380 |
| 2. Die Teilnahme am Versuch | 380 |
| 3. Der Rücktritt von der Beteiligung am Versuch (§ 24 II StGB) | 381 |
| a) Der Ausschluss des Rücktritts durch Aufgeben der weiteren Tatausführung | 382 |
| b) Der Rücktritt bei einer vom Tatbeitrag unabhängigen Vollendung | 383 |
| c) Die Abgrenzung zu der Regelung des § 24 I StGB | 384 |
| III. Versuch der Beteiligung (§§ 30, 31 StGB) | 384 |
| 1. Ursprung und Grundgedanke des § 30 StGB | 384 |
| 2. Die einzelnen Beteiligungshandlungen | 385 |
| a) Versuchte Anstiftung zum Verbrechen (§ 30 I u. II 2. Var. StGB) | 385 |
| b) Verabredung eines Verbrechens (§ 30 II 3. Var. StGB) | 387 |
| c) Bereiterklären zu einem Verbrechen (§ 30 II 1. Var. StGB) | 388 |
| 3. Der Rücktritt vom Versuch der Beteiligung (§ 31 StGB) | 389 |
| 6. Teil. Die strafrechtliche Konkurrenzlehre | |
| 30. Kapitel. Die echte Konkurrenz (Tateinheit und -mehrheit) | 391 |
| I. Begriff und Funktion der Konkurrenzlehre | 391 |
| II. Die gesetzliche Regelung der §§ 52–55 StGB | 392 |
| 1. Die Tatmehrheit | 392 |
| 2. Die Tateinheit | 393 |
| 3. Reformüberlegungen | 393 |

| | |
|---|------------|
| III. Die Unterscheidung zwischen Tateinheit und Tatmehrheit | 395 |
| 1. Eine Handlung im natürlichen Sinne | 395 |
| 2. Tatbestandliche Handlungseinheit | 395 |
| 3. Natürliche Handlungseinheit | 397 |
| a) Bei mehrmaliger Verwirklichung des gleichen Tatbestands | 397 |
| b) Bei Verwirklichung unterschiedlicher Tatbestände | 397 |
| c) Zwischen Handeln und Unterlassen | 398 |
| 4. Die fortgesetzte Tat | 399 |
| IV. Hinweise für die Fallbearbeitung | 399 |
| 31. Kapitel. Die scheinbare Konkurrenz (Gesetzeseinheit) | 400 |
| I. Grundgedanke und Überblick | 400 |
| II. Die Funktionen der Gesetzeseinheit | 401 |
| III. Die Erscheinungsformen der Gesetzeseinheit | 402 |
| 1. Die Spezialität | 402 |
| 2. Die Subsidiarität | 404 |
| 3. Die Konsumtion | 405 |
| 4. Die gleichartige Gesetzeseinheit | 407 |
| Hinweise zu den Aufbauschemata | 410 |
| Stichwortverzeichnis | 411 |