

María Laura Böhm

# Der ‚Gefährder‘ und das ‚Gefährdungsrecht‘

Eine rechtssoziologische Analyse  
am Beispiel der Urteile des  
Bundesverfassungsgerichts über die  
nachträgliche Sicherungsverwahrung  
und die akustische  
Wohnraumüberwachung

Göttinger Studien zu den  
Kriminalwissenschaften

Band 15



Universitätsverlag Göttingen  
2011

# Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| Vorwort.....   | I         |
| Inhaltsverzeichnis .....   | V         |
| <b>Einleitung .....</b>  | <b>1</b>  |
| <b>1. Kriminologische Grundlagen und Fragestellung.....</b>            | <b>15</b> |
| 1.1. Der ‚Verbrecher‘ aus kriminologischer Perspektive.....            | 16        |
| 1.2. Kriminologische Ansätze zum ‚Feind‘ und zum ‚Risiko‘ .....        | 29        |
| 1.2.1. Kriegsparadigma .....   | 30        |
| 1.2.1.1. Der ‚Feind‘ in der Kriminologie .....                         | 30        |
| 1.2.1.2. Das Feindstrafrecht .....                                     | 39        |
| 1.2.2. Risikomanagement .....  | 44        |
| 1.2.2.1. Risikogesellschaft .....                                      | 44        |
| 1.2.2.2. ‚Risiko‘ und ‚Gefahr‘ .....                                   | 47        |
| 1.2.2.3. Risikostrafrecht .....  | 57        |
| 1.3. Zwischenstand: Ist das Strafrecht immer noch <i>Recht</i> ? ..... | 61        |
| <b>2. Diskursanalytische Grundlagen .....</b>                          | <b>63</b> |
| 2.1. Zur Diskursanalyse.....   | 63        |
| 2.2. Diskurs .....   | 65        |
| 2.2.1. Sprache.....  | 68        |
| 2.2.2. Wahrheit und Wirklichkeit.....                                  | 77        |
| 2.2.2.1. Wahrheit .....  | 78        |
| 2.2.2.2. Diskursivität und Nichtdiskursivität .....                    | 80        |
| 2.2.2.3. Materialität .....  | 83        |
| 2.3. Methodisches Vorgehen .....                                       | 87        |
| <b>3. Diskursanalyse I: Nachträgliche Sicherungsverwahrung.....</b>    | <b>93</b> |
| 3.1. Kurze Entstehungsgeschichte der Maßnahme .....                    | 94        |
| 3.2. Analyse .....   | 104       |

|   |            |
|---|------------|
| 3.2.1. Problematik .....  | 104        |
| 3.2.2. Die Schutzfunktion des Staates bei der nachträglichen<br>Sicherungsverwahrung .....                | 107        |
| 3.2.3. Figuren .....  | 115        |
| 3.2.3.1. Entrechtlichung .....  | 115        |
| 3.2.3.2. Entsubjektivierung .....   | 123        |
| 3.2.4. Grenzdiskurse .....  | 130        |
| 3.2.4.1. Die Sicherungsverwahrung als reaktive<br>sicherungspolizeiliche Maßnahme .....                   | 132        |
| 3.2.4.2. Die nachträgliche Sicherungsverwahrung: Ultima Ratio<br>oder Notmaßnahme? .....                  | 134        |
| 3.2.5. Rechtsform .....   | 136        |
| 3.2.5.1. Wer entscheidet im Abstrakt? .....   | 137        |
| 3.2.5.2. Die Rolle des Bundesverfassungsgerichts .....  | 141        |
| 3.3. Zwischenstand .....  | 145        |
| <b>4. Diskursanalyse II: Die Änderung des Art. 13 GG und die akustische<br/>Wohnraumüberwachung .....</b> | <b>151</b> |
| 4.1. Entstehungsgeschichte der Maßnahme .....   | 153        |
| 4.2. Analyse .....  | 155        |
| 4.2.1. Problematik .....  | 155        |
| 4.2.2. Staatliche Schutzaufgabe und Ziele der akustischen<br>Wohnraumüberwachung .....                    | 158        |
| 4.2.2.1. Aufhellung der Strukturen der Organisierten<br>Kriminalität .....                                | 159        |
| 4.2.2.2. Schutz der Gesellschaft .....  | 161        |
| 4.2.2.3. Schutz des Rechtsstaates .....   | 162        |
| 4.2.2.4. Fortsetzung einer Bekämpfungsgesetzgebung .....  | 163        |
| 4.2.2.5. Terrorismusbekämpfung .....  | 165        |
| 4.2.3. Figuren .....  | 166        |
| 4.2.3.1. Deutungsmuster der ‚Organisierten Kriminalität‘ .....  | 166        |
| 4.2.3.2. Adressaten der repressiven akustischen<br>Wohnraumüberwachung .....                              | 170        |
| 4.2.4. Grenzdiskurse .....  | 175        |
| 4.2.4.1. Die akustische Wohnraumüberwachung im Vergleich zu<br>anderen Ermittlungsformen .....            | 175        |
| 4.2.4.2. Die akustische Wohnraumüberwachung und der<br>präventive Strafprozess .....                      | 178        |

|  |            |
|--|------------|
| 4.2.5. Rechtsform .....  | 181        |
| 4.2.5.1. Artikel 13 GG und die Grundrechte .....   | 181        |
| 4.2.5.2. Die Verfassungsänderung .....   | 189        |
| 4.2.5.3. Die Form der Verhältnismäßigkeitsüberprüfung .....                                    | 197        |
| 4.3. Die Online-Durchsuchung.....  | 201        |
| 4.3.1. Die Maßnahme .....  | 202        |
| 4.3.2. Die Online-Durchsuchung vor dem Bundesverfassungsgericht .....                          | 205        |
| 4.3.2.1. Figuren.....  | 207        |
| 4.3.2.2. Die Begründung für die Novellierung .....   | 210        |
| 4.3.2.3. Die Frage der Verhältnismäßigkeit .....   | 211        |
| 4.4. Zwischenstand .....   | 215        |
| <b>5. Zwischenergebnisse .....</b>   | <b>221</b> |
| 5.1. Der ‚Gefährder‘ .....   | 223        |
| 5.1.1. „Islamistischer Gefährder“ in der Terrorismusbekämpfung .....                           | 223        |
| 5.1.2. Der ‚Gefährder‘ als eine Figur des Strafrechts .....                                    | 229        |
| 5.1.2.1. Die Figur ‚Gefährder‘ .....   | 230        |
| 5.1.2.2. Das Recht, das ‚Gefährder‘ schafft .....  | 236        |
| 5.2. Strafrecht im Kontext: Sicherheit, Rechtsstaat, und das<br>Bundesverfassungsgericht ..... | 239        |
| 5.2.1. Sicherheit .....  | 240        |
| 5.2.2. Rechtsstaat.....  | 243        |
| 5.2.3. Die <i>wahren Aussagen</i> des Bundesverfassungsgerichts .....                          | 248        |
| 5.3. ‚Gefährdungsrecht‘? .....   | 249        |
| <b>6. Angewandte Rechtskritik .....</b>  | <b>251</b> |
| 6.1. Walter Benjamin .....   | 253        |
| 6.1.1. Rechtmäßige und verurteilte Gewalt .....  | 256        |
| 6.1.2. Polizei und Recht .....   | 259        |
| 6.2. Jacques Derrida .....   | 266        |
| 6.2.1. To enforce the law .....  | 267        |
| 6.2.2. Das Verhältnis von Recht und Gerechtigkeit .....  | 268        |
| 6.2.3. Recht und Gewalt .....  | 272        |
| 6.3. Michel Foucault .....   | 276        |
| 6.3.1. Souveräne Macht .....   | 277        |
| 6.3.2. Gouvernamentalität .....  | 278        |

---

|  |            |
|--|------------|
| 6.3.3 Norm statt Recht.....                    | 281        |
| 6.3.4. Souveräne Ausnahme .....                | 287        |
| 6.4. Giorgio Agamben .....                     | 290        |
| 6.4.1. <i>Bíos</i> und <i>Zôé</i> .....        | 290        |
| 6.4.2. Ausnahmezustand .....                   | 295        |
| 6.4.3. Glück ohne Recht.....                   | 299        |
| <b>7. Schlussbetrachtung und Ausblick.....</b> | <b>301</b> |
| <b>Literatur .....</b>                         | <b>309</b> |