

INHALTSVERZEICHNIS

Vorwort	v
Inhaltsverzeichnis	VII
Übersichtstabelle über die Entwicklung in den einzelnen Rechtskreisen	XVII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXVII
Einleitung.....	1
ERSTER TEIL: URSPRUNG UND ENTWICKLUNG DER STRAFAUSSETZUNG UND VERGLEICHBARER INSTITUTIONEN.....	3
I. Überblick	5
II. Frühformen	6
A. Kontinentaleuropäische Vorläufer	6
1. Im Kirchenrecht	6
2. Im weltlichen Recht.....	7
B. Frühformen des angelsächsischen <i>common law</i>.....	10
1. <i>Benefit of Clergy</i>	10
2. <i>Judicial Reprieve</i>	11
3. <i>Recognizance</i>	11
C. Gnade und Abschreckung.....	13
D. Überblick	18
III. Die „Gründerphase“ (19. und 20. Jahrhundert bis 1945)	20
A. Die Entwicklung in der angelsächsischen Welt	20
1. Vom Klassenphänomen zum Individualproblem	20
2. Richterrechtliche Experimente im England des 19. Jahrhunderts.....	22
3. Die Geburt der eigentlichen <i>probation</i> in Massachusetts	25
4. Die Phase der Gesetzgebung in Grossbritannien (1879-1907)	28
5. Zu den Hintergründen der Entwicklung der <i>probation</i> in Grossbritannien	31
B. Die Entwicklung der Strafaussetzung auf dem europäischen Festland (1880-1945)	39
1. Konkurrierende straftheoretische Konzepte	40
a. <i>Hintergrund: Die „Klassik“</i>	40

b.	<i>Die cité punitive</i>	44
c.	<i>Die „Neoklassik“</i>	46
d.	<i>Der „Positivismus“</i>	47
2.	Die Funktion der Strafaussetzung bei von Liszt.....	51
a.	<i>Das harte Ende des Sanktionensystems</i>	54
b.	<i>Das Mittelfeld</i>	56
c.	<i>Kurzfristige Freiheitsstrafe und Strafaussetzung</i>	57
d.	<i>Zu den formellen Voraussetzungen der Strafaussetzung</i>	59
e.	<i>Zur materiellen Voraussetzung der Strafaussetzung</i>	60
f.	<i>Zusammenfassung</i>	61
3.	Erste Gesetze auf dem europäischen Kontinent: Das belgisch-französische Modell.....	62
a.	<i>Zur Vorgeschichte</i>	62
b.	<i>Die Gesetze</i>	63
c.	<i>Deutung</i>	66
C.	Die Entwicklung des bedingten Strafvollzugs im Schweizer Recht zwischen 1891 und 1941	69
1.	<i>Überblick</i>	69
2.	<i>Die bedingte Entlassung als Vorläuferin der Strafaussetzung?</i>	69
3.	<i>Das Recht der Kantone</i>	70
a.	<i>Die Westschweizer Gesetze</i>	71
aa.	<i>Neuenburg</i>	71
bb.	<i>Genf</i>	72
cc.	<i>Waadt, Wallis und Tessin</i>	74
b.	<i>Die Deutschschweizer Gesetze</i>	76
c.	<i>Die Praxis der Schweizer Kantone von 1891-1941</i>	79
d.	<i>Zusammenfassung und Deutung</i>	86
4.	<i>Die Strafaussetzung im vereinheitlichten Schweizer Strafrecht</i>	87
a.	<i>Die Phase der Durchsetzung</i>	88
aa.	<i>Stooss und der Vorentwurf (VE) 1893</i>	88
(1)	<i>Notwendige Strafe</i>	88
(2)	<i>Stooss und die Strafaussetzung</i>	90
(3)	<i>Art. 46 des Vorentwurfs (VE) 1893</i>	91
bb.	<i>Der Entwurf der Ersten Expertenkommission</i>	92
b.	<i>Die positivistische Neuorientierung</i>	93
aa.	<i>Die Entwürfe von 1903 bis 1918</i>	93
bb.	<i>Die dogmatische Kontroverse: Zur Geburt des „medizinischen Modells“ in der Schweiz</i>	97
(1)	<i>Thormann</i>	97
(2)	<i>Zürcher (sen.), Pfenninger, Haftner und andere</i>	98
(3)	<i>J. Graven</i>	100
(4)	<i>Zürcher (jun.)</i>	101

(5) Die herrschende Lehre	103
c. <i>Die Restauration: Umformulierung des Kompromisses in den „bedingten Strafvollzug“</i>	105
D. Überblick über die Gründerphase	109
IV. Strafaussetzung und <i>probation</i> in der Phase des „therapeutischen Selbstvertrauens“ (1945-ca. 1980).....	113
A. Der Einfluss der <i>défense sociale nouvelle</i> auf die Entwicklung der Strafaussetzung	114
1. Das resozialisierende Kontinuum	115
2. Der Einfluss der <i>défense sociale</i> auf die Schweizer Lehre der 50er Jahre	116
a. <i>J. Graven ab 1950</i>	116
b. <i>Schultz 1955</i>	121
c. <i>Begründung und Kontrolle des Entscheids?</i>	123
B. Das kriminologische Bezugswissen	125
1. Zum „medizinischen Modell“ der Delinquenz.....	125
a. <i>Der Einfluss der nordamerikanischen Entwicklung</i>	125
b. <i>Frühe Prognosemethoden</i>	127
c. <i>Zur Theorie der Prognose</i>	132
2. „Medizinisches Modell“ und „Positivismus“	133
3. Zum Einfluss des „medizinischen Modells“ auf die Schweizer Praxis....	134
C. Die Entwicklung der <i>probation</i> und anderer nicht unmittelbar freiheitsentziehender Sanktionen in Grossbritannien nach 1945	136
1. Überblick	136
2. Die Phase des <i>social casework</i> (1945-1973)	137
a. <i>Die gesetzliche Regelung</i>	137
b. <i>Die Gerichtspraxis zur probation</i>	140
c. <i>Die Reorganisation des probation service</i>	142
d. <i>Probation service und Sozialstaat</i>	143
e. <i>Die casework relationship</i>	144
f. <i>Der social inquiry report (SIR)</i>	147
3. Die Entwicklung weiterer Alternativen zur unmittelbaren Freiheitsstrafe (1973-1979)	150
a. <i>Die Überfüllung der Gefängnisse</i>	150
b. <i>Weshalb überhaupt neue Sanktionstypen?</i>	152
c. <i>Gesetzgeberische Bemühungen zur Einschränkung der Gefangenenpopulation</i>	153
aa. <i>Ultima ratio?</i>	153
bb. <i>Suspended sentence</i>	154
cc. <i>Partially suspended sentence (PSS)</i>	157
dd. <i>Community service order (CSO)</i>	158

<i>ee. Intensivere Formen der probation</i>	163
D. Frankreich, Belgien: Vom <i>sursis simple</i> zum <i>milieu ouvert</i>	165
1. Die <i>probation prétorienne</i>	165
2. Die Gesetze von 1958 resp. 1964	167
a. <i>Frankreich</i>	167
b. <i>Belgien</i>	168
3. Gesetzesänderungen von 1970 bis 1987 am Beispiel von Frankreich	169
a. <i>Die liberale Phase (Frankreich: Gesetze von 1970 und 1975)</i>	169
b. <i>Neue Schranken und erneute Öffnung (Gesetze von 1981, 1983 und 1987)</i>	171
aa. <i>Schranken</i>	171
bb. <i>Relativierung der Widerrufsregelung</i>	172
cc. <i>Die Einführung der Gemeinnützigen Arbeit in Frankreich (1983)</i>	172
4. Der <i>sursis</i> im neuen Strafgesetzbuch (NCP)	173
a. <i>Der sursis</i>	174
aa. <i>Der sursis simple (Art. 132-29 bis -39 NCP)</i>	174
(1) <i>Voraussetzungen</i>	174
(a) <i>Bei natürlichen Personen</i>	174
(b) <i>Bei juristischen Personen</i>	175
(2) <i>Bedingungen der Gewährung</i>	175
(3) <i>Nichtbewährung (révocation oder dispense?)</i>	175
(4) <i>Bewährung (dispense définitive)</i>	175
bb. <i>Der sursis avec mise à l'épreuve (Art. 132-40 bis -53 NCP)</i>	176
(1) <i>Voraussetzungen</i>	176
(2) <i>Bedingungen der Gewährung</i>	176
(3) <i>Nichtbewährung</i>	177
(4) <i>Bewährung</i>	177
cc. <i>Der sursis avec obligation d'accomplir un travail d'intérêt général (TIG; Art. 132-54 bis -57 NCP)</i>	177
b. <i>Das ajournement (Art. 132-60 bis -70-1 NCP)</i>	178
5. Weitere Reformpläne	178
6. Zusammenfassung	180
a. <i>Der sursis simple</i>	180
b. <i>Sursis avec mise à l'épreuve</i>	181
c. <i>Der sursis assorti de l'obligation d'accomplir un travail d'intérêt général (TIG)</i>	182
d. <i>Ajournement und Einstellung unter Auflage</i>	183
E. Die Entwicklung der „Strafaussetzung zur Bewährung“ in Deutschland: Von der „bedingten Gnade“ zur Strafaussetzung im Rahmen der „erfahrungsfundierten Strafzumessung“	184
1. Bedingte Gnade	184
2. Erste Formen gesetzlicher Strafaussetzung durch den Richter	185

<i>a.</i>	<i>Vorentwürfe</i>	185
<i>b.</i>	<i>Das Jugendgerichtsgesetz (JGG) 1923</i>	185
<i>c.</i>	<i>3. Strafrechtsänderungsgesetz (StraAendG) und Jugendgerichtsgesetz (JGG) 1953</i>	185
<i>aa.</i>	<i>Die Regelung für Erwachsene</i>	186
<i>bb.</i>	<i>Die Regelung für Jugendliche und Heranwachsende</i>	187
3.	<i>Reformbestrebungen: Der Entwurf (E) 62</i>	188
4.	<i>Die Position des Alternativentwurfs (AE)</i>	189
5.	<i>Alternativentwurf (AE) und Sozialstaat</i>	194
6.	<i>Der Kompromiss: Das neue deutsche Strafgesetz</i>	197
<i>a.</i>	<i>Gesetzgebungsgeschichte</i>	197
<i>b.</i>	<i>Strafzumessungsregel</i>	197
<i>c.</i>	<i>Strafaussetzung bei Freiheitsstrafe bis zu 6 Monaten</i>	198
<i>d.</i>	<i>Strafaussetzung bei Freiheitsstrafe bis zu einem Jahr</i>	199
<i>e.</i>	<i>Strafaussetzung bei Freiheitsstrafe bis zu 2 Jahren</i>	200
<i>f.</i>	<i>Auflagen, Weisungen und Bewährungshilfe</i>	202
<i>g.</i>	<i>Widerruf</i>	203
<i>h.</i>	<i>Bewährung: Straferlassbescheid</i>	203
7.	<i>Weitere aussetzungähnliche Erledigungsformen</i>	203
<i>a.</i>	<i>Die Verwarnung mit Strafvorbehalt</i>	204
<i>b.</i>	<i>Die Einstellung unter Auflage</i>	204
8.	<i>Auswirkungen der Gesetzesänderung auf die Sanktionspraxis</i>	206
<i>a.</i>	<i>Die zahlenmässige Entwicklung</i>	206
<i>b.</i>	<i>Die Haltung der Praxis zur Strafaussetzung</i>	209
9.	<i>Dogmatik: Das Programm der „Folgenorientierung“</i>	210
<i>a.</i>	<i>Kontroverse Vorstellungen neuer Sanktionsinhalte</i>	213
<i>b.</i>	<i>Die Problematik der folgenbestimmten Sanktionsauswahl</i>	216
10.	<i>Zusammenfassung und Ausblick</i>	218
<i>a.</i>	<i>Von der Gnade zur Spezialprävention</i>	218
<i>b.</i>	<i>Die Aussetzung in der Praxis</i>	219
<i>c.</i>	<i>Bestandesaufnahme nach 20 Jahren</i>	219
<i>aa.</i>	<i>Gemeinnützige Arbeit?</i>	220
<i>bb.</i>	<i>Bewährungsstrafe?</i>	221
<i>d.</i>	<i>Folgenorientierung und Prognosepraxis?</i>	222
F.	Die Entwicklung des bedingten Strafvollzugs in der Schweiz seit der Rechtsvereinheitlichung	223
1.	<i>Gesetzesreform</i>	223
<i>a.</i>	<i>Erste Anpassungen des Gesetzes: 1950/51</i>	223
<i>b.</i>	<i>Die Zweite Partialrevision des Schweizerischen Strafgesetzbuches (StGB) von 1971</i>	224
2.	<i>Die Schweizer Praxis zum bedingten Strafvollzug seit 1942</i>	228
<i>a.</i>	<i>Bundesgerichtliche Praxis</i>	229

<i>aa. Prognosekriterium und -mass.....</i>	229
<i>bb. Prognosetopoi.....</i>	231
<i>cc. Zur Methode des Bundesgerichts</i>	236
<i>dd. Generalpräventive Motive und Prognose.....</i>	237
<i>b. Zur Praxis der kantonalen Obergerichte.....</i>	239
<i>c. Zur erstinstanzlichen Praxis</i>	240
3. Die Schweizer Lehre ab 1970: „Resozialisierung in Freiheit“?.....	245
<i>a. Abschaffung der kurzen Freiheitsstrafe vs. Verkürzung der Freiheitsstrafe?.....</i>	245
<i>b. Das Reformprogramm der Caritas Schweiz von 1983</i>	248
<i>c. Gisel-Bugnion 1984</i>	250
<i>d. Der Vorentwurf (VE) Schultz 1985/87.....</i>	254
<i>aa. Die Aussetzung des Entscheids (Art. 59 VE)</i>	256
<i>bb. Der bedingte Strafvollzug (Art. 57 u. 58 VE)</i>	258
<i>cc. Die Wahl der Sanktionsart nach Vorentwurf (VE) Schultz</i>	258
<i>e. Der Entwurf Schultz in der Debatte</i>	262
<i>f. Die „harte Seite“ der „Resozialisierung in Freiheit“</i>	262
4. Zusammenfassung und erster Deutungsversuch der aktuellen Rechtslage in der Schweiz.....	263
V. Die Gegenwart: Phase der Orientierungskrise	271
A. Vorbemerkung	271
1. Krisenszenario Grossbritannien.....	272
2. Deutschland	273
B. <i>Law and order</i> und <i>justice</i> anstelle von <i>treatment</i> und <i>social welfare</i> in Grossbritannien	274
1. Institutionen und Interessen	274
2. Zur Rekonstruktion der offiziellen Kriminalpolitik in den 80er und 90er Jahren	277
<i>a. Zum Kontrast: Das Konsenskonzept Wilsons</i>	277
<i>b. Heath: Risikomanagement</i>	277
<i>c. Thatcher: „law and order“</i>	278
<i>aa. Konservative Deutungen von Kriminalität</i>	278
<i>bb. Investitionen in Polizei und Justiz</i>	280
<i>d. Mayor: Gefangen zwischen dem „Managementansatz“ Kenneth Bakers und dem „Rachefeldzug“ Michael Howards.....</i>	280
<i>e. New Labour: „More of the same“</i>	282
3. Gesetzgebung und Praxis.....	282
<i>a. Conservatism und bifurcation.....</i>	282
<i>b. Das „harte Ende“</i>	283
<i>c. Das „weiche Ende“</i>	284
<i>aa. Jugendstrafrecht</i>	284

<i>bb. Die Praxis zum Jugendstrafrecht</i>	288
<i>cc. Erwachsenenstrafrecht</i>	289
<i>dd. Die „Alternativen“ der dritten Generation (CJA 1982)</i>	290
4. Krise und Orientierungsversuche der Dogmatik	293
<i>a. Das justice model in den USA</i>	293
<i>b. Die Rezeption des justice model in der britischen Lehre</i>	297
<i>c. Strafzumessung gemäss justice model: Die sentencing guidelines</i>	297
<i>d. Die Aufgabe des probation service im justice model.....</i>	300
5. Die Auswirkungen des „Niedergangs des rehabilitativen Paradigmas“ auf die probation-Praxis	304
<i>a. „Managerial“, „radical“ und „personalist school“.....</i>	304
<i>b. Tariff und Risk of Custody Scale</i>	306
6. Weitere Impulse aus den USA: Übergang zum Kontrollparadigma	308
7. Umsetzung des Kontrollparadigmas in Grossbritannien: <i>community sanctions</i>	311
<i>a. Die Criminal Justice Act (CJA) 1991</i>	311
<i>aa. Verankerung des Verhältnismässigkeitsprinzips</i>	312
<i>bb. Erweiterung der ambulanten Optionen</i>	313
<i>b. Deutung der Reform</i>	314
8. Zusammenfassung und Deutung	314
C. Deutschland: Zweckrationalität in der Bewährungsprobe, dogmatisch überarbeitete Prognosekonzepte	320
1. Hinführung	320
2. Dogmatisch überarbeitete Prognosekonzepte	324
<i>a. Bessere Hilfsmittel für die Gerichte, verbesserter Wissenstransfer.....</i>	325
<i>aa. Der „sensibilisierte Richter“</i>	325
<i>bb. Verbesserung des Informationsflusses</i>	325
<i>(1) Die Professionalisierung der Richterschaft.....</i>	326
<i>(2) Die Kombination von Prognosemethoden</i>	326
<i>(3) „Angewandte Kriminologie“: Der „Täter in seinen sozialen Bezügen“</i>	328
<i>b. Frisch: Vom „normorientierten Umgang mit Risikosachverhalten“</i>	331
<i>c. Die „offene Prognose“</i>	335
<i>aa. Die Forderung nach dynamischer Prognose</i>	335
<i>bb. Die Unvollständigkeit des Prognosesachverhalts</i>	335
<i>cc. Aktives Engagement für eine Gut-Prognose</i>	337
<i>dd. Offene Prognose und staatliche Handlungspflicht?</i>	338
3. Überblick und Konsequenzen	339
<i>a. Nachbesserung der traditionellen Prognosemodelle?</i>	339
<i>b. Die „offene Prognose“</i>	340
<i>c. Staatliches Engagement?</i>	341
<i>d. Grenzen der Folgenorientierung</i>	343

VI.	Die aktuelle Reform des Schweizer Sanktionenrechts	344
A.	Das Bild der aktuellen Sanktionspraxis in der Schweiz	345
1.	Zur praktischen Bedeutung der kurzen Freiheitsstrafe.....	345
a.	<i>Zur unbedingten Freiheitsstrafe</i>	345
b.	<i>Zum bedingten Strafvollzug</i>	346
c.	<i>Regionale Unterschiede</i>	347
d.	<i>Die kurze unbedingte Freiheitsstrafe im Vollzug</i>	349
aa.	<i>Alternativen auf Vollzugsebene</i>	349
bb.	<i>Funktion der Vollzugslösung?</i>	351
2.	Zur Bedeutung des Langzeitfreiheitsentzuges.....	352
3.	Schlussfolgerungen.....	353
B.	Der Vorentwurf der Expertenkommission (VE 93)	355
1.	Der kriminalpolitische Hintergrund und die Grundzüge des Vorentwurfs (VE 93)	355
2.	Formen der Strafaussetzung gemäss Vorentwurf (VE 93)	357
a.	<i>Bedeutende Korrekturen am Vorentwurf (VE) Schultz</i>	357
b.	<i>Details: Die „bedingte Verurteilung“ (Art. 36-39a VE 93).....</i>	359
aa.	<i>Formelle Kriterien</i>	359
bb.	<i>Das materielle Kriterium</i>	359
cc.	<i>Die Bedingungen der Anordnung (Probezeit, Anordnungen, Weisungen, Bewährungshilfe)</i>	361
dd.	<i>Bewährung und Nichtbewährung</i>	361
ee.	<i>Bedeutung</i>	362
c.	<i>Details: Der „bedingte Strafvollzug“ (Art. 42-44a VE 93)</i>	362
aa.	<i>Formelle Kriterien</i>	363
(1)	<i>Die maximale Strafdauer</i>	363
(2)	<i>Straflose Zeit (Art. 42 Abs. 2 VE)</i>	363
(3)	<i>Schadenswiedergutmachung</i>	364
bb.	<i>Materielle Kriterien</i>	364
cc.	<i>Die Bedingungen der Anordnung (Art. 43 VE 93)</i>	365
dd.	<i>Bewährung und Nichtbewährung (Art. 44 und Art. 44a VE 93)</i>	366
ee.	<i>Bedeutung</i>	366
C.	Vernehmlassungsverfahren und Diskussion zum Vorentwurf (VE 93)	368
1.	Die Reaktion der Justizpraxis	368
a.	<i>Folgenorientierung und Begrenzung richterlichen Ermessens</i>	368
b.	<i>Detailkritik</i>	371
aa.	<i>Zur kurzen Freiheitsstrafe</i>	371
bb.	<i>Zur „bedingten Verurteilung“</i>	371
cc.	<i>Zum „bedingten Strafvollzug“</i>	372
dd.	<i>Zusammenfassung</i>	372
2.	Die Haltung der Schweizer Lehre	373

a.	<i>Die „herrschende Lehre“</i>	373
b.	<i>Abweichende Meinungen</i>	374
c.	<i>Auseinandersetzung mit der Kritik</i>	375
D.	Die Botschaft und der Entwurf des Bundesrates (E 98)	377
1.	Allgemeine kriminalpolitische Ausrichtung.....	377
2.	Die „Aussetzung der Strafe“ (Art. 42, 44-46 E 98).....	377
a.	<i>Formelle Kriterien</i>	377
b.	<i>Das materielle Kriterium</i>	379
c.	<i>Die Bedingungen der Anordnung</i>	380
d.	<i>Bewährung und Nichtbewährung</i>	380
3.	Die „bedingte Freiheitsstrafe“ (Art. 43-46 E 98)	381
4.	Die „teilbedingte Freiheitsstrafe“ (<i>sursis partiel</i>)	381
5.	„ <i>Prison in society</i> “ auch in der Schweiz? Versuchsweise Einführung des elektronisch überwachten Vollzugs	383
E.	Zusammenfassung und Deutung: Ist der bedingte Strafvollzug überholt?	386
1.	Kriminalpolitische Orientierungslosigkeit	386
2.	Allgemeine Verunsicherung	388
3.	Kontrollparadigma und Sanktionenrecht.....	390
ZWEITER TEIL: ZUSAMMENFASSUNG UND DEUTUNG		395
I.	Historische Zusammenfassung	395
A.	Formen der Strafaussetzung im angelsächsischen Raum.....	395
B.	Die Entwicklung der Strafaussetzung in Frankreich und Belgien	403
C.	Die Entwicklung der Strafaussetzung in Deutschland.....	407
D.	Die Entwicklung des bedingten Strafvollzugs in der Schweiz.....	414
II.	Systematische Zusammenfassung	424
DRITTER TEIL: STRAFAUSSETZUNG UND STRAFRECHTS- REFORM		429
A.	Wodurch unterscheidet sich der bedingte Strafvollzug funktional von den ausländischen Parallelinstituten?	431
B.	Kriminalpolitische Gedanken zur Reform des Schweizer Sankti- onenrechts	433
C.	Formen der Strafaussetzung im reformierten Sanktionenrecht?	437
1.	Der ambulante Sektor	437
2.	Überjährige Sanktionen	438
a.	<i>Der formelle Rahmen</i>	439
b.	<i>Das materielle Kriterium</i>	439
c.	<i>Die Rolle der Bewährungshilfe</i>	442

<i>d. Bewährung und Widerruf</i>	443
Anhang	447
Stichwortverzeichnis	459