

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.	Die cité punitive.....	44
c.	Die „Neoklassik“	46
d.	Der „Positivismus“	47
2.	Die Funktion der Strafaussetzung bei von Liszt.....	51
a.	Das harte Ende des Sanktionensystems	54
b.	Das Mittelfeld	56
c.	Kurzfristige Freiheitsstrafe und Strafaussetzung	57
d.	Zu den formellen Voraussetzungen der Strafaussetzung.....	59
e.	Zur materiellen Voraussetzung der Strafaussetzung	60
f.	Zusammenfassung.....	61
3.	Erste Gesetze auf dem europäischen Kontinent: Das belgisch- französische Modell.....	62
a.	Zur Vorgeschichte.....	62
b.	Die Gesetze	63
c.	Deutung.....	66
C.	Die Entwicklung des bedingten Strafvollzugs im Schweizer Recht zwischen 1891 und 1941	69
1.	Überblick	69
2.	Die bedingte Entlassung als Vorläuferin der Strafaussetzung?.....	69
3.	Das Recht der Kantone	70
a.	Die Westschweizer Gesetze.....	71
aa.	Neuenburg.....	71
bb.	Genf	72
cc.	Waadt, Wallis und Tessin	74
b.	Die Deutschschweizer Gesetze	76
c.	Die Praxis der Schweizer Kantone von 1891-1941	79
d.	Zusammenfassung und Deutung	86
4.	Die Strafaussetzung im vereinheitlichten Schweizer Strafrecht	87
a.	Die Phase der Durchsetzung	88
aa.	Stooss und der Vorentwurf (VE) 1893	88
(1)	Notwendige Strafe.....	88
(2)	Stooss und die Strafaussetzung.....	90
(3)	Art. 46 des Vorentwurfs (VE) 1893.....	91
bb.	Der Entwurf der Ersten Expertenkommission	92
b.	Die positivistische Neuorientierung	93
aa.	Die Entwürfe von 1903 bis 1918	93
bb.	Die dogmatische Kontroverse: Zur Geburt des „medizinischen Modells“ in der Schweiz	97
(1)	Thormann	97
(2)	Zürcher (sen.), Pfenninger, Hafter und andere	98
(3)	J. Graven	100
(4)	Zürcher (jun.)	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 probation 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 probation und anderer nicht unmittelbar frei- heitsentziehender 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 Freiheits- strafe (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 Gefangenen- population</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) Voraussetzungen	174
(a) Bei natürlichen Personen	174
(b) Bei juristischen Personen	175
(2) Bedingungen der Gewährung	175
(3) Nichtbewährung (<i>révocation</i> oder <i>dispense</i> ?)	175
(4) Bewährung (<i>dispense définitive</i>)	175
bb. <i>Der sursis avec mise à l'épreuve (Art. 132-40 bis -53 NCP)</i>	176
(1) Voraussetzungen	176
(2) Bedingungen der Gewährung	176
(3) Nichtbewährung	177
(4) Bewährung	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 „erfahrungsfundierte Strafumessung“	184
1. Bedingte Gnade	184
2. Erste Formen gesetzlicher Strafaussetzung durch den Richter	185

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

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

bb. Die Praxis zum Jugendstrafrecht	288
cc. Erwachsenenstrafrecht	289
dd. Die „Alternativen“ der dritten Generation (CJA 1982)	290
4. Krise und Orientierungsversuche der Dogmatik	293
a. Das justice model in den USA	293
b. Die Rezeption des justice model in der britischen Lehre	297
c. Strafzumessung gemäss justice model: Die sentencing guidelines	297
d. Die Aufgabe des probation service im justice model	300
5. Die Auswirkungen des „Niedergangs des rehabilitativen Paradigmas“ auf die probation-Praxis	304
a. „Managerial“, „radical“ und „personalist school“	304
b. Tariff und Risk of Custody Scale	306
6. Weitere Impulse aus den USA: Übergang zum Kontrollparadigma	308
7. Umsetzung des Kontrollparadigmas in Grossbritannien: <i>community sanctions</i>	311
a. Die Criminal Justice Act (CJA) 1991	311
aa. Verankerung des Verhältnismässigkeitsprinzips	312
bb. Erweiterung der ambulanten Optionen	313
b. Deutung der Reform	314
8. Zusammenfassung und Deutung	314
C. Deutschland: Zweckrationalität in der Bewährungsprobe, dogma- tisch überarbeitete Prognosekonzepte	320
1. Hinführung	320
2. Dogmatisch überarbeitete Prognosekonzepte	324
a. Bessere Hilfsmittel für die Gerichte, verbesserter Wissenstransfer	325
aa. Der „sensibilisierte Richter“	325
bb. Verbesserung des Informationsflusses	325
(1) Die Professionalisierung der Richterschaft	326
(2) Die Kombination von Prognosemethoden	326
(3) „Angewandte Kriminologie“: Der „Täter in seinen sozialen Bezügen“	328
b. Frisch: Vom „normorientierten Umgang mit Risikosachverhalten“	331
c. Die „offene Prognose“	335
aa. Die Forderung nach dynamischer Prognose	335
bb. Die Unvollständigkeit des Prognosesachverhalts	335
cc. Aktives Engagement für eine Gut-Prognose	337
dd. Offene Prognose und staatliche Handlungspflicht?	338
3. Überblick und Konsequenzen	339
a. Nachbesserung der traditionellen Prognosemodelle?	339
b. Die „offene Prognose“	340
c. Staatliches Engagement?	341
d. Grenzen der Folgenorientierung	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.	Zur unbedingten Freiheitsstrafe	345
b.	Zum bedingten Strafvollzug	346
c.	Regionale Unterschiede	347
d.	Die kurze unbedingte Freiheitsstrafe im Vollzug	349
aa.	Alternativen auf Vollzugsebene	349
bb.	Funktion der Vollzugslösung?	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.	Bedeutende Korrekturen am Vorentwurf (VE) Schultz	357
b.	Details: Die „bedingte Verurteilung“ (Art. 36-39a VE 93)	359
aa.	Formelle Kriterien	359
bb.	Das materielle Kriterium	359
cc.	Die Bedingungen der Anordnung (Probezeit, Anordnungen, Weisungen, Bewährungshilfe)	361
dd.	Bewährung und Nichtbewährung	361
ee.	Bedeutung	362
c.	Details: Der „bedingte Strafvollzug“ (Art. 42-44a VE 93)	362
aa.	Formelle Kriterien	363
	(1) Die maximale Strafdauer	363
	(2) Strafloze Zeit (Art. 42 Abs. 2 VE)	363
	(3) Schadenswiedergutmachung	364
bb.	Materielle Kriterien	364
cc.	Die Bedingungen der Anordnung (Art. 43 VE 93)	365
dd.	Bewährung und Nichtbewährung (Art. 44 und Art. 44a VE 93)	366
ee.	Bedeutung	366
C.	Vernehmlassungsverfahren und Diskussion zum Vorentwurf (VE) 93	368
1.	Die Reaktion der Justizpraxis	368
a.	Folgenorientierung und Begrenzung richterlichen Ermessens	368
b.	Detaillkritik	371
aa.	Zur kurzen Freiheitsstrafe	371
bb.	Zur „bedingten Verurteilung“	371
cc.	Zum „bedingten Strafvollzug“	372
dd.	Zusammenfassung	372
2.	Die Haltung der Schweizer Lehre	373

a. Die „herrschende Lehre“	373
b. Abweichende Meinungen	374
c. Auseinandersetzung mit der Kritik	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. Formelle Kriterien	377
b. Das materielle Kriterium	379
c. Die Bedingungen der Anordnung	380
d. Bewährung und Nichtbewährung	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. Der formelle Rahmen	439
b. Das materielle Kriterium	439
c. Die Rolle der Bewährungshilfe	442

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