

Inhaltsverzeichnis

1	Einführung	1
1.1	Fragestellung	1
1.2	Gang der Untersuchung	3
2	Voraussetzungen der Beihilfe	5
2.1	Objektive Merkmale	5
2.1.1	Hilfeleistung	5
2.1.1.1	Physische und psychische Beihilfe	6
2.1.1.1.1	Physische Beihilfe	7
2.1.1.1.2	Psychische Beihilfe	7
2.1.1.2	Beihilfe kraft Organisationszugehörigkeit	11
2.1.1.2.1	Fall <i>Gröning</i>	11
2.1.1.2.2	Kritik	13
2.1.1.3	Der zeitliche Rahmen der Beihilfe	15
2.1.1.3.1	Vorbemerkung	15
2.1.1.3.2	Sukzessive Beihilfe	16
2.1.1.4	Vorgeleistete Strafvereitelung	18
2.1.2	Die Zurechnung im objektiven Tatbestand	20
2.1.2.1	Vorbemerkung: Zurechnung und Ein- und Zwei-Faktor-Modell	21
2.1.2.2	Ein-Faktor-Modell	22
2.1.2.2.1	Förderungsformel der Rspr.	22
2.1.2.2.2	Beihilfe als Solidarisierung	29
2.1.2.2.3	Beihilfe als Gefährdungsdelikt	32

2.1.2.2.4	Kausalität nach der Theorie der gesetzmäßigen Bedingung	38
2.1.2.3	Zwei-Faktor-Modell	41
2.1.2.3.1	Kausalität und Intensivierungs-/ Übernahmeprinzip nach <i>Samson</i>	41
2.1.2.3.2	Kausalität und Risikosteigerung nach <i>Roxin</i>	45
2.1.2.4	Vollendete Beihilfe, Beihilfe zum Versuch und versuchte Beihilfe	48
2.2	Subjektive Merkmale	53
2.2.1	Vorsatz bzgl. der Hilfehandlung	53
2.2.1.1	Rspr.	53
2.2.1.1.1	Abtreibungsmittel-Fall	54
2.2.1.1.2	Meineid-Fall	54
2.2.1.1.3	Gutachten-Fall	55
2.2.1.1.4	Motassadeq-Fall	56
2.2.1.1.5	Zusammenfassung	56
2.2.1.2	Literatur	57
2.2.1.2.1	Risikolehre	57
2.2.1.2.2	Lehre vom Gesetzeswortlaut	57
2.2.1.3	Zusammenfassung	58
2.2.2	Vorsatz bzgl. der Haupttat	58
2.2.2.1	Fragestellung	58
2.2.2.1.1	Stufen-Verhältnis	59
2.2.2.1.2	Aliud-Verhältnis	59
2.2.2.1.3	Nähe-Verhältnis	60
2.2.2.1.4	Grad der Konkretisierung	60
2.2.2.2	Rspr.	61
2.2.2.2.1	Uhrenbetrugs-Fall	61
2.2.2.2.2	Revolver-Fall	62
2.2.2.2.3	Falscher-Doktor-Fall	63
2.2.2.2.4	Wecker-Fall	64
2.2.2.2.5	Gutachten-Fall	64
2.2.2.2.6	Motassadeq-Fall	66
2.2.2.2.7	Neue Entwicklung	67
2.2.2.2.8	Zusammenfassung	68

2.2.2.3	Literatur	68
2.2.2.3.1	Vorbemerkung	68
2.2.2.3.2	Außergesetzlicher Grundtatbestand von <i>Montenbruck</i>	69
2.2.2.3.3	Risikogedanke und bestimmtes Rechtsgut nach <i>Schünemann/ Greco</i>	71
2.2.2.3.4	Tatbestand nach <i>Roxin</i>	74
2.2.2.3.5	Haupttat bei hypothetischer Anwesenheit nach <i>Satzger</i>	76
2.2.2.3.6	Haupttat bei abstrakt-anschaulicher Vorstellung nach <i>Theile</i>	78
2.2.2.3.7	Zusammenfassung der Literaturauffassungen zum Vorsatz bzgl. der Haupttat	80
2.2.2.4	Zusammenfassung und Kritik	80
2.2.2.4.1	Zusammenfassung	80
2.2.2.4.2	Kritik	81
2.2.3	Der Vorsatz erster und zweiter Ordnung	82
2.2.4	Zusammenfassung	84
3	Neutrale Beihilfe	85
3.1	Neutrale Beihilfe in der Rspr.	87
3.1.1	Beihilfe durch wirtschaftliches Handeln	88
3.1.1.1	Beihilfe zur Steuerhinterziehung	88
3.1.1.1.1	Steuerliche professionelle Handlungen	88
3.1.1.1.2	Zusammenfassung zur Beihilfe durch steuerliche professionelle Handlungen	97
3.1.1.1.3	Durch nicht steuerliche professionelle Handlung	97
3.1.1.1.4	Zusammenfassung zur Beihilfe zur Steuerhinterziehung durch nicht steuerliche professionelle Handlung	105

2.1.2.2.4	Kausalität nach der Theorie der gesetzmäßigen Bedingung	38
2.1.2.3	Zwei-Faktor-Modell	41
2.1.2.3.1	Kausalität und Intensivierungs-/ Übernahmeprinzip nach <i>Samson</i>	41
2.1.2.3.2	Kausalität und Risikosteigerung nach <i>Roxin</i>	45
2.1.2.4	Vollendete Beihilfe, Beihilfe zum Versuch und versuchte Beihilfe	48
2.2	Subjektive Merkmale	53
2.2.1	Vorsatz bzgl. der Hilfeshandlung	53
2.2.1.1	Rspr.	53
2.2.1.1.1	Abtreibungsmittel-Fall	54
2.2.1.1.2	Meineid-Fall	54
2.2.1.1.3	Gutachten-Fall	55
2.2.1.1.4	Motassadeq-Fall	56
2.2.1.1.5	Zusammenfassung	56
2.2.1.2	Literatur	57
2.2.1.2.1	Risikolehre	57
2.2.1.2.2	Lehre vom Gesetzeswortlaut	57
2.2.1.3	Zusammenfassung	58
2.2.2	Vorsatz bzgl. der Haupttat	58
2.2.2.1	Fragestellung	58
2.2.2.1.1	Stufen-Verhältnis	59
2.2.2.1.2	Aliud-Verhältnis	59
2.2.2.1.3	Nähe-Verhältnis	60
2.2.2.1.4	Grad der Konkretisierung	60
2.2.2.2	Rspr.	61
2.2.2.2.1	Uhrenbetrugs-Fall	61
2.2.2.2.2	Revolver-Fall	62
2.2.2.2.3	Falscher-Doktor-Fall	63
2.2.2.2.4	Wecker-Fall	64
2.2.2.2.5	Gutachten-Fall	64
2.2.2.2.6	Motassadeq-Fall	66
2.2.2.2.7	Neue Entwicklung	67
2.2.2.2.8	Zusammenfassung	68

2.2.2.3	Literatur	68
2.2.2.3.1	Vorbemerkung	68
2.2.2.3.2	Außergesetzlicher Grundtatbestand von <i>Montenbruck</i>	69
2.2.2.3.3	Risikogedanke und bestimmtes Rechtsgut nach <i>Schünemann/Greco</i>	71
2.2.2.3.4	Tatbestand nach <i>Roxin</i>	74
2.2.2.3.5	Haupttat bei hypothetischer Anwesenheit nach <i>Satzger</i>	76
2.2.2.3.6	Haupttat bei abstrakt-anschaulicher Vorstellung nach <i>Theile</i>	78
2.2.2.3.7	Zusammenfassung der Literaturauffassungen zum Vorsatz bzgl. der Haupttat	80
2.2.2.4	Zusammenfassung und Kritik	80
2.2.2.4.1	Zusammenfassung	80
2.2.2.4.2	Kritik	81
2.2.3	Der Vorsatz erster und zweiter Ordnung	82
2.2.4	Zusammenfassung	84
3	Neutrale Beihilfe	85
3.1	Neutrale Beihilfe in der Rspr.	87
3.1.1	Beihilfe durch wirtschaftliches Handeln	88
3.1.1.1	Beihilfe zur Steuerhinterziehung	88
3.1.1.1.1	Steuerliche professionelle Handlungen	88
3.1.1.1.2	Zusammenfassung zur Beihilfe durch steuerliche professionelle Handlungen	97
3.1.1.1.3	Durch nicht steuerliche professionelle Handlung	97
3.1.1.1.4	Zusammenfassung zur Beihilfe zur Steuerhinterziehung durch nicht steuerliche professionelle Handlung	105

3.1.1.1.5	Zusammenfassung zur Beihilfe zur Steuerhinterziehung	106
3.1.1.2	Beihilfe zum Betrug	106
3.1.1.2.1	BGH, Beschl. v. 20.9.1999 – 5 StR 729/98	106
3.1.1.2.2	BGH, Urt. 14.7.2000 – 3 StR 454/99	108
3.1.1.2.3	Lastschrift-Fall	109
3.1.1.2.4	BGH, Beschl. v. 26.1.2017 – 1 StR 636/16	112
3.1.1.2.5	BGH, Beschl. v. 23.4.2020 – 1StR 391/ 19	113
3.1.1.2.6	Zusammenfassung zur Beihilfe zum Betrug durch wirtschaftliches Handeln	115
3.1.1.3	Beihilfe zur Gefangenbefreiung	115
3.1.1.3.1	Sachverhalt	115
3.1.1.3.2	Kritik	116
3.1.1.4	Beihilfe zum Meineid	117
3.1.1.4.1	Sachverhalt	117
3.1.1.4.2	Kritik	117
3.1.1.5	Beihilfe zum Parteiverrat	118
3.1.1.5.1	Sachverhalt	118
3.1.1.5.2	Kritik	119
3.1.1.6	Beihilfe zur Untreue	120
3.1.1.6.1	Sachverhalt	120
3.1.1.6.2	Kritik	121
3.1.1.7	Beihilfe zur Kuppelei	121
3.1.1.7.1	Sachverhalt	121
3.1.1.7.2	Kritik	122
3.1.1.8	Beihilfe zur räuberischen Erpressung	123
3.1.1.8.1	Sachverhalt	123
3.1.1.8.2	Kritik	124
3.1.1.9	Zusammenfassung zum wirtschaftlichen Handeln	124
3.1.2	Beihilfe durch nicht wirtschaftliches Handeln	124
3.1.2.1	DDR-Jahresbefehl-Fall	124
3.1.2.1.1	Sachverhalt	124

3.1.2.1.2 Kritik	125
3.1.2.2 Familientypische neutrale Handlungen	126
3.1.2.2.1 Sachverhalt	126
3.1.2.2.2 Kritik	126
3.1.2.3 Zusammenfassung zur Beihilfe durch nicht wirtschaftliches Handeln	127
3.1.3 Zusammenfassung zur Rspr.	127
3.2 Neutrale Beihilfe in der Literatur	130
3.2.1 Erkennung des Tatentschlusses und deliktischer Sinnbezug von <i>Roxin</i>	130
3.2.1.1 Theorie	130
3.2.1.2 Kritik	132
3.2.2 Solidarisierung von <i>Schumann</i>	136
3.2.2.1 Hintergrund: Solidarisierung	136
3.2.2.2 Kriterien	137
3.2.2.2.1 Der Charakter der Hilfehandlung	138
3.2.2.2.2 Die Beziehung zwischen der Hilfehandlung und der Haupttat	138
3.2.2.3 Kritik	140
3.2.3 Professionelle Adäquanz von <i>Hassemer</i>	142
3.2.3.1 Theorie	142
3.2.3.2 Kritik	145
3.2.4 Regressverbot von <i>Jakobs</i>	146
3.2.4.1 Theorie	146
3.2.4.2 Kritik	148
3.2.5 Objektiver deliktischer Sinnbezug nach <i>Frisch</i>	150
3.2.5.1 Theorie	150
3.2.5.1.1 Das fördernde Verhalten mit eindeutig deliktischem Sinnbezug	151
3.2.5.1.2 Das fördernde Verhalten ohne eindeutig deliktischen Sinnbezug	153
3.2.5.2 Kritik	154
3.2.6 Zusammenfassung der Literaturauffassungen zur neutralen Beihilfe	156
3.3 Zusammenfassung zur neutralen Beihilfe	158

4 Eigene Lösung zur Zurechnung bei der Beihilfe	159
4.1 Zurechnungsgrundlage der Beihilfe	159
4.1.1 Beihilfe als Verletzung der sekundären Pflicht von <i>Kindhäuser</i>	159
4.1.1.1 Theorie	160
4.1.1.2 Kritik	161
4.1.2 Beihilfe als Tatplanmodifikation	162
4.1.2.1 Begriff	162
4.1.2.2 Beihilfe und Mittäterschaft	166
4.1.2.3 Beihilfe durch psychische und physische Handlung	167
4.1.2.4 Beihilfe und §§ 138, 323c StGB	170
4.2 Eigene Gestaltung der Zurechnungsstruktur des Beihilfeunrechts	173
4.2.1 Objektive Voraussetzungen	173
4.2.1.1 Haupttat und Vorsatz des Haupttäters	174
4.2.1.2 Hilfehandlung	174
4.2.1.2.1 Risikosteigerung durch die Haupttatplanmodifikation	175
4.2.1.2.2 Umsetzen der Haupttatplanmodifikation	177
4.2.1.2.3 De facto Auswirkung auf den Tatbestandserfolg oder die Tathandlung	178
4.2.2 Subjektive Voraussetzungen	180
4.2.2.1 Vorsatz bzgl. der Haupttat	182
4.2.2.2 Vorsatz bzgl. des Vorsatzes des Haupttäters	184
4.2.2.3 Vorsatz bzgl. der Hilfehandlung	185
4.2.3 Vollendete Beihilfe, Beihilfe zum Versuch und versuchte Beihilfe	186
4.2.3.1 Vollendete Haupttat	186
4.2.3.2 Versuchte Haupttat	187
4.2.4 Falllösungen nach hier vertretener Lehre	187
4.2.4.1 Tatmittel-Fälle	188
4.2.4.2 Fälle mit Kausalitätsproblematik	188
4.2.4.2.1 Nachschlüssel-Fall	188
4.2.4.2.2 Totschlag-Fall	189
4.2.4.2.3 Fahrzeug-Fall	189
4.2.4.3 Fälle kognitiver Beihilfe	189

4.2.4.4	Fälle voluntativer Beihilfe	190
4.2.4.5	Fälle aus der Rspr.	190
4.2.4.5.1	Fall <i>Motassadeq</i>	190
4.2.4.5.2	Betäubungsmittel-Fall	191
4.2.4.5.3	Wecker-Fall	191
4.3	Neutrale Beihilfe	191
4.3.1	Kritische Analyse zur Abgrenzung der alltäglichen, berufsbedingten und normalen Hilfeleistung	192
4.3.1.1	Das Paradox der neutralen Beihilfe	192
4.3.1.2	Neutrale Beihilfe ist normale Beihilfe	195
4.3.2	Falllösungen neutraler Beihilfe	197
4.3.2.1	Fallgruppe der Austauschgeschäfte	197
4.3.2.2	Fallgruppe der alltäglichen Handlungen	198
4.3.2.3	Fallgruppe der überhöhten Gutachten	199
4.3.2.4	Fallgruppe der Organisationszugehörigkeit	199
4.3.2.5	Fallgruppe der Steuerhinterziehung	199
4.3.2.5.1	Überweisungs-Fall	200
4.3.2.5.2	Verschleierungssystem-Fall	200
4.3.2.5.3	Bauvertrag-Fall	201
4.3.2.5.4	Maschinen-Fall	201
4.3.2.6	Fallgruppe des Betrugs	201
4.3.2.6.1	Broschüre-Fall	202
4.3.2.6.2	Lastschrift-Fall	202
4.3.2.6.3	Internetbetrug-Fall	202
4.3.2.7	DDR-Fall	203
4.3.2.8	Fall der familientypischen Handlung	203
5	Zusammenfassung	205
	Rechtsprechungsverzeichnis	211
	Literaturverzeichnis	215