

Strafrecht Allgemeiner Teil

Die Grundlagen und die Zurechnungslehre
Lehrbuch

von
Günther Jakobs

2., neubearbeitete und erweiterte Auflage



Walter de Gruyter · Berlin · New York 1991

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-------|
| Verzeichnis der Abkürzungen, einschließlich der abgekürzt zitierten Literatur | XXIII |
|---|-------|

1. BUCH

Die Grundlagen

1. KAPITEL

Das staatliche Strafen

| | |
|---|----|
| 1. <i>Abschnitt:</i> Der Inhalt und die Aufgabe des staatlichen Strafens | 1 |
| I. Der Begriff der Strafe | 5 |
| II. Die Theorie der positiven Generalprävention | 6 |
| A. Die Notwendigkeit sicherer Normgeltung | 6 |
| B. Die Öffentlichkeit des Konflikts | 8 |
| C. Die Bedeutung der Strafe | 9 |
| D. Die Konflikterledigung ohne Strafe | 10 |
| E. Ergebnis | 13 |
| III. Die absoluten Theorien | 15 |
| A. Die Vergeltungstheorien | 15 |
| B. Die Sühnethorie | 19 |
| IV. Die relativen Theorien (die Präventionstheorien) | 20 |
| A. Die Generalpräventionstheorien | 20 |
| B. Die Spezialpräventionstheorien | 22 |
| 1. Die generelle Problematik | 22 |
| 2. Die Verletzung des Tatprinzips | 24 |
| 3. Neuere Konzepte | 25 |
| V. Die Vereinigungstheorien | 27 |
| VI. Anhang: Die Aufgaben der Maßregeln der Besserung und Sicherung | 29 |
| A. Theorien der Maßregeln | 30 |
| B. Die Differenzierung der Maßregelfunktion | 31 |
| 2. <i>Abschnitt:</i> Die materielle Legitimation des Strafrechts | 34 |
| I. Das Bezugsniveau des Strafrechtsschutzes: Normen als Strafrechtsgut | 35 |
| II. Materielle Legitimation des Strafrechts durch Rechtsgüterschutz? | 37 |
| A. Allgemeine Probleme | 37 |
| B. Der Begriff des Rechtsguts | 39 |
| C. Nicht auf Rechtsgüter bezogene Normen | 41 |
| III. Kritik der Lehre vom Rechtsgüterschutz | 44 |
| IV. Vorverlagerungen | 46 |
| V. Subsidiarität des staatlichen Strafens? | 48 |
| 3. <i>Abschnitt:</i> Die Abgrenzung der staatlichen Strafe von anderen Reaktionen öffentlichen <i>Rechts</i> | 49 |
| I. Die Ordnungswidrigkeiten | 49 |
| A. Die historische Entwicklung | 50 |
| B. Der gegenwärtige Stand | 53 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| II. Die Disziplinarmaßnahmen | 55 |
| A. Die Notwendigkeit von Disziplinarmaßnahmen | 56 |
| B. Die Abgrenzung und die Behandlung von Überschneidungen | 57 |
| III. Die Ordnungs- und Zwangsmittel nach den Prozeßordnungen | 61 |
| 2. KAPITEL Der Grundsatz der Gesetzesbindung und die Geltung des Strafrechts | |
| 4. Abschnitt: Die Gesetzesbindung und die zeitliche Geltung | 63 |
| I. Die Funktion des Grundsatzes der Gesetzesbindung | 63 |
| A. Der Meinungsstand | 64 |
| B. Die Gesetzesbindung als Objektivitätsgarantie | 67 |
| II. Die einzelnen Wirkungen des Grundsatzes der Gesetzesbindung | 69 |
| A. Die Gesetzlichkeit der Bestimmung | 72 |
| B. Die Bestimmtheit des Gesetzes | 73 |
| 1. Die Relativität der Bestimmtheit zum Regelungsgegenstand | 73 |
| 2. Die Notwendigkeit von Vorannahmen des Interpreten zum Regelungsgegenstand | 75 |
| 3. Die Folgerungen für den Gesetzgeber | 78 |
| 4. Die Folgerungen für den Gesetzesanwender | 82 |
| a) Das Problem des Generalisierungsverbots | 82 |
| b) Die Notwendigkeit der Systembildung | 85 |
| 5. Gewohnheitsrecht? | 89 |
| III. Die zeitliche Geltung, insbesondere das Rückwirkungsverbot | 90 |
| A. Der Umfang der erforderlichen Geltung | 92 |
| B. Die Ausgestaltung der zeitlichen Geltung und des Rückwirkungsverbots nach positivem Recht | 94 |
| 1. Die Tatzeit | 94 |
| 2. Strafen und Nebenfolgen contra Maßregeln? | 94 |
| 3. Nur materielles Recht? | 95 |
| 4. Die Gesetzesänderung während der Tatzeit | 96 |
| 5. Das Zeitgesetz | 97 |
| C. Das mildeste Gesetz | 99 |
| 1. Die Bestimmung der kontinuierlichen Geltung | 99 |
| 2. Die Bestimmung der mildesten Variante | 103 |
| D. Rückwirkungsverbot bei Rechtsprechungsänderung? | 104 |
| 5. Abschnitt: Die räumliche und personelle Geltung | 106 |
| I. Die Prinzipien und die dogmatische Stellung | 107 |
| A. Die Prinzipien der Geltung | 107 |
| 1. Der Gesetzeswortlaut nach dem Besonderen Teil | 107 |
| 2. Die beschränkenden Prinzipien der Geltung | 110 |
| B. Die dogmatische Stellung | 111 |
| II. Die Ausgestaltung nach geltendem Recht | 112 |
| A. Die Anwendung der einzelnen Prinzipien | 112 |
| B. Die Probleme des Tatorts | 117 |
| C. Prozessuale Besonderheiten | 119 |
| D. Das interlokale Strafrecht | 119 |
| E. Das ehemalige Verhältnis zur DDR | 120 |

Inhaltsverzeichnis

2. BUCH

Die Zurechnungslehre

1. TITEL

Der Inhalt und die Aufgabe der Zurechnung, hauptsächlich beim Begehungsdelikt

1. KAPITEL

Die Tatbestandsverwirklichung

| | |
|---|-----|
| 6. Abschnitt: Die Grundlagen und die Grundbegriffe der Tatbestandsverwirklichung durch Handlung | 123 |
| I. Der Handlungsbegriff | 123 |
| A. Die strafrechtlichen Handlungstheorien | 125 |
| 1. Die Handlungslehre als Teil der Zurechnungslehre | 125 |
| 2. Die Möglichkeit einer schuldlosen Handlung | 126 |
| 3. Der kausale Handlungsbegriff | 129 |
| 4. Der finale Handlungsbegriff | 130 |
| 5. Handlung als äußere Finalität? | 135 |
| B. Die Handlung als individuell vermeidbare Erfolgsverursachung | 136 |
| 1. Die Trennung von Handlungssteuerung und Antriebssteuerung | 136 |
| 2. Exkurs: Der soziale Handlungsbegriff | 138 |
| 3. Die individuelle Vermeidbarkeit | 139 |
| 4. Die Trennung von Handlung und Unterlassung | 142 |
| a) Die Unterscheidung | 142 |
| b) Der gemeinsame Oberbegriff | 142 |
| c) Negativer Handlungsbegriff? | 143 |
| 5. Grenzprobleme | 144 |
| 6. Das Unvermeidbare | 148 |
| C. Deliktsfähigkeit eines Verbands, insbesondere: Verbandshandlungen? | 148 |
| II. Der Tatbestandsbegriff | 150 |
| A. Die Tatbestandsverwirklichung als Stufe der Zurechnung | 152 |
| B. Die Entwicklung des Tatbestandsbegriffs | 153 |
| C. Die dogmatische Bedeutung des Tatbestands | 155 |
| 1. Der Begriff des Tatbestands | 155 |
| 2. Weitere Tatbestandsbegriffe | 156 |
| 3. Kritik der Lehre von den negativen Tatbestandsmerkmalen | 156 |
| 4. Das Verhältnis von Tatbestand und Unrecht | 159 |
| a) Der Grundsatz | 159 |
| b) Problemfälle | 160 |
| III. Das Verhältnis von Tatbestand und Handlung | 163 |
| A. Die Handlung als gemeinsamer Mindestinhalt der Tatbestände | 163 |
| B. Die Zugehörigkeit des tatbestandlichen Erfolgs zur Handlung und zum Unrecht | 164 |
| 1. Das Problem | 164 |
| 2. Kein Unrecht ohne tatbestandsmäßigen Erfolg? | 165 |
| 3. Unrecht stets ohne tatbestandsmäßigen Erfolg? | 165 |
| 4. Ergebnis | 167 |
| IV. Die Gestalten der Tatbestände | 168 |
| V. Anhang: Die gesetzestechnische Unterscheidung von Verbrechen und Vergehen | 180 |
| 7. Abschnitt: Einzelheiten der Tatbestandsverwirklichung durch Handlung; | 182 |
| 1. Teil: Der objektive Tatbestand | 182 |
| I. Der objektive Tatbestand als Gegenstand des Allgemeinen Teils | 182 |
| II. Die objektive Zurechnung: Die Kausalität | 185 |
| A. Die Äquivalenztheorie | 185 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| B. Kritik der Formel von der <i>condicio sine qua non</i> | 186 |
| C. Kausalität als Bedingung | 188 |
| III. 1. Fortsetzung: Adäquanz? | 195 |
| A. Die Grundbegriffe | 195 |
| B. Die Adäquanztheorie | 195 |
| IV. 2. Fortsetzung: Der Ausschluß bei erlaubtem Risiko | 198 |
| A. Die Begründung des erlaubten Risikos | 200 |
| B. Die dogmatische Stellung des erlaubten Risikos | 201 |
| C. Einzelheiten | 204 |
| 1. Die Bewertungsmaximen | 204 |
| 2. Die Beurteilungsbasis | 206 |
| V. 3. Fortsetzung: Der Ausschluß bei erlaubtem Vertrauen (Vertrauensgrundsatz) | 208 |
| VI. 4. Fortsetzung: Die Garantenstellung und der Ausschluß der Zurechnung beim Regreßverbot | 212 |
| A. Die Notwendigkeit einer Garantenstellung | 213 |
| B. Fallgruppen fehlender Zurechnung | 214 |
| C. Die sogenannten Unterlassungsdelikte durch Begehung | 219 |
| D. Die Pflichtdelikte | 220 |
| VII. 5. Fortsetzung: Risikoverwirklichung bei Risikokonkurrenz | 220 |
| A. Die Notwendigkeit der Isolierung eines Risikos | 222 |
| B. Die Irrelevanz von Hypothesen | 223 |
| C. Die Relativität des Unerlaubten | 224 |
| D. Die Bestimmung der Risikoverwirklichung | 226 |
| 1. Die Grundregel | 226 |
| 2. Risiken in mehrfacher Zuständigkeit | 229 |
| 3. Überbedingte Erfolge | 230 |
| E. Einzelfragen zur Risikoverwirklichung | 231 |
| F. Die Berücksichtigung hypothetischer Erfolgsursachen bei der Strafzumessung | 233 |
| 1. Der Grundsatz | 233 |
| 2. Die Möglichkeit einer Strafrahmenermilderung wegen hypothetischer Erfolgsursachen (Ähnlichkeit mit abstrakter Gefährdung oder Versuch) | 234 |
| G. Risikoerhöhung? | 235 |
| VIII. 6. Fortsetzung: Der Ausschluß der Zurechnung bei Einverständnis, tatbestandsausschließender Einwilligung und Handeln auf eigene Gefahr | 238 |
| A. Das Einverständnis | 239 |
| B. Die tatbestandsausschließende Einwilligung und das Handeln auf eigene Gefahr | 242 |
| 1. Die Abgrenzung der tatbestandsausschließenden Einwilligung von der rechtfertigenden Einwilligung | 242 |
| 2. Der zur Einwilligung Berechtigte | 244 |
| 3. Die Objektivierung der Einwilligung | 245 |
| 4. Die Einwilligung bei Zwang und Irrtum | 246 |
| 5. Die Rechts- und Sittenwidrigkeit von Tat und Einwilligung | 250 |
| 6. Der Gegenstand und die Intensität der Einwilligung und das Handeln auf eigene Gefahr | 250 |
| 7. Weitere Einzelheiten | 254 |
| 8. Abschnitt: Einzelheiten der Tatbestandsverwirklichung durch Handlung; | |
| 2. Teil: Der subjektive Tatbestand als Vorsatz | 255 |
| I. Der für den Vorsatz maßgebliche Zeitpunkt; Allgemeines | 255 |
| II. Der Vorsatz als Wissen | 258 |
| A. Der Grund der Trennung von Vorsatz und Fahrlässigkeit und das Problem der Tatsachenblindheit | 258 |
| B. Die Unterscheidung von Hauptfolgen und Nebenfolgen | 261 |
| C. Die Intensität des Wissens | 262 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| III. Die Gestalten des Vorsatzes | 264 |
| A. Der Vorsatz bei Hauptfolgen | 266 |
| B. Der Vorsatz bei Nebenfolgen | 268 |
| 1. Wissentlichkeit bei Nebenfolgen | 268 |
| 2. Bedingter Vorsatz | 269 |
| C. Alternativer Vorsatz | 278 |
| D. Die zur Tatbestandsverwirklichung erforderliche Vorsatzgestalt | 279 |
| IV. Der Gegenstand des Vorsatzes und Abweichungsprobleme | 282 |
| A. Allgemeines | 284 |
| B. Der Vorsatz bei Blankettgesetzen | 286 |
| 1. Das Problem | 286 |
| 2. Die Lösung | 287 |
| C. Die normativen Tatbestandsmerkmale als Vorsatzgegenstand | 288 |
| 1. Das Problem | 288 |
| 2. Die Lösung | 290 |
| a) Die Differenzierung der Merkmale | 290 |
| b) Die Konsequenzen für die Scheidung von Vorsatz und Unrechtsbewußtsein | 293 |
| c) Irrtumsprobleme | 294 |
| D. Die Kausalität als Vorsatzgegenstand | 295 |
| 1. Die Verwirklichung des gesehenen Risikos | 295 |
| a) Grundsatz: Übertragung der Regeln der objektiven Zurechnung | 295 |
| b) Einzelheiten | 297 |
| 2. Die vorzeitige Vollendung und der dolus generalis | 300 |
| 3. Der Objektsirrtum | 303 |
| 4. Der Individualisierungsirrtum und der Motivirrtum | 305 |
| E. Die privilegierenden Tatbestandsmerkmale als Vorsatzgegenstand | 305 |
| V. Die Steuerungsmerkmale und sonstige subjektive Unrechtselemente | 307 |
| VI. Der subjektive Tatbestand aus psychologischer Sicht | 311 |
| | |
| 9. Abschnitt: Einzelheiten der Tatbestandsverwirklichung durch Handlung; | |
| 3. Teil: Der subjektive Tatbestand als Fahrlässigkeit und als Vorsatz- | |
| Fahrlässigkeits-Kombination | 313 |
| I. Die individuelle Fahrlässigkeit | 315 |
| A. Allgemeines | 315 |
| B. Die Fahrlässigkeit als Erkennbarkeit der Tatbestandsverwirklichung | 318 |
| II. Kritik der objektiven Fahrlässigkeit | 320 |
| III. Einzelprobleme der Fahrlässigkeit | 323 |
| A. Die Übernahmefahrlässigkeit | 323 |
| B. Die Entscheidungsrelevanz des erkennbaren Risikos | 324 |
| C. Die Erkennbarkeit eines objektiv zurechenbaren Risikos | 324 |
| D. Die Leichtfertigkeit | 326 |
| E. Die scheinbare Fahrlässigkeit | 327 |
| F. Fahrlässigkeit und Erfolg (fahrlässiger Versuch?) | 328 |
| IV. Die aus Vorsatz und Fahrlässigkeit zusammengesetzten Delikte (sogenannte Vorsatz-Fahrlässigkeits-Kombinationen) | 328 |
| | |
| 10. Abschnitt: Die objektiven Bedingungen (der Ausschließung) des Unrechts oder seiner Straftatbestandlichkeit | 335 |
| I. Die nur-objektiven Bedingungen des Unrechts oder seiner Straftatbestandlichkeit (die sogenannten objektiven Strafbarkeitsbedingungen) | 335 |
| A. Das Problem | 335 |
| B. Die Dogmatik der Bedingungen des Unrechts und der Straftatbestandlichkeit | 337 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| II. Die rollenbezogenen Bedingungen der Ausschließung des Unrechts oder seiner Straftatbestandlichkeit (die sogenannten persönlichen Ausnahmen von der Strafbarkeit) | 340 |
| A. Die Abgrenzung zu den Verfahrenshindernissen | 341 |
| B. Die rollenbezogenen Bedingungen | 343 |
| C. Die Abgrenzung zu anderen materiellrechtlichen oder komplexen Bestrafungshindernissen | 344 |
| 2. KAPITEL Die Rechtfertigung | |
| 11. Abschnitt: Die allgemeinen Lehren | 347 |
| I. Die Prinzipien der Rechtfertigung | 349 |
| II. Das Postulat der „Einheit der Rechtsordnung“ | 351 |
| III. Die Bestimmung prospektiver und auf Verdacht abstellender Rechtfertigungsmerkmale | 353 |
| IV. Die Konkurrenz von Rechtfertigungsgründen | 357 |
| V. Die subjektive Seite der Rechtfertigung | 358 |
| A. Die sogenannte Rechtfertigungstendenz und die Unkenntnis der Merkmale eines Rechtfertigungstatbestands | 358 |
| B. Zur Prüfungspflicht | 362 |
| C. Die ungewisse Vorstellung von einer Rechtfertigungslage | 363 |
| D. Die Rechtfertigung bei Fahrlässigkeitstaten | 364 |
| E. Der Subsumtionsirrtum bei Merkmalen des Rechtfertigungstatbestands und der Bestandsirrtum (der indirekte Verbotsirrtum) | 366 |
| F. Die Besonderheiten bei den normativen Merkmalen des Rechtfertigungstatbestands | 367 |
| G. Die irrige Annahme der Verwirklichung eines Rechtfertigungstatbestands | 370 |
| VI. Die relative Rechtfertigung | 376 |
| 12. Abschnitt: Die Notwehr | 377 |
| I. Vorbemerkungen | 380 |
| II. Die notwehrfähigen Güter, die Staatsnotwehrhilfe | 381 |
| III. Der rechtswidrige Angriff | 385 |
| IV. Die Gegenwärtigkeit des Angriffs | 389 |
| V. Die Abwehr des Angriffs | 392 |
| VI. Die Erforderlichkeit der Abwehr | 392 |
| VII. Die Einschränkung des Notwehrrechts | 396 |
| A. Einschränkung durch die Menschenrechtskonvention? | 396 |
| B. Die Sondernormen für hoheitliches Handeln | 397 |
| C. Die Einschränkung der Notwehr neben hoheitlichem Handeln | 400 |
| D. Die Einschränkung durch die Garantie der Mindestsolidarität | 400 |
| E. Die Einschränkung wegen vorangegangenen Provokationsverhaltens | 403 |
| F. Die Einschränkung durch Pflichten kraft institutioneller Zuständigkeit | 406 |
| VIII. Die Besonderheiten der Notwehrhilfe | 407 |
| IX. Die Wirkungen der Notwehr | 408 |
| 13. Abschnitt: Der rechtfertigende Notstand | 408 |
| I. Die Arten des Notstands im Überblick | 408 |
| II. Der aggressive Notstand nach § 34 StGB | 412 |
| A. Die notstandsfähigen Güter, Staatsnotstandshilfe | 414 |
| B. Die gegenwärtige Gefahr | 415 |
| C. Die Erforderlichkeit | 417 |
| D. Die Abwägung der widerstreitenden Interessen | 419 |
| E. Die Angemessenheitsklausel | 427 |
| III. Die Besonderheiten des defensiven Notstands | 431 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 14. Abschnitt: Die rechtfertigende Einwilligung | 433 |
| I. Der Grund der Strafbefreiung | 434 |
| II. Einzelheiten | 437 |
| 15. Abschnitt: Grenzbereiche zu Notwehr, Notstand und Einwilligung | 441 |
| I. Das Widerstandsrecht nach Art. 20 Abs. 4 GG | 441 |
| II. Recht auf zivilen Ungehorsam? | 443 |
| III. Die Pflichtenkollision | 444 |
| IV. Das Handeln im Interesse und mit mutmaßlicher Einwilligung des Verletzten | 449 |
| 16. Abschnitt: Die Amtsrechte und weitere Rechtfertigungsgründe besonderer Regelungsbereiche | 453 |
| I. Die Amtsrechte | 454 |
| II. Das Handeln auf Anweisung (die dienstliche Anordnung und der militärische Befehl) | 457 |
| III. Die delegierten Amtsrechte (das Handeln pro magistratu) | 459 |
| IV. Die behördliche Erlaubnis (einschließlich der tatbestandsausschließenden Erlaubnis) | 462 |
| V. Die parlamentarischen Berichte | 465 |
| VI. Das Züchtigungsrecht | 465 |
| VII. Die Wahrnehmung berechtigter Interessen | 467 |

3. KAPITEL

Die Schuld

| | |
|---|-----|
| 17. Abschnitt: Allgemeine Lehren | 468 |
| I. Übersicht | 468 |
| II. Der psychologische und der normative Schuldbegriff | 470 |
| A. Der psychologische Ansatz | 470 |
| B. Normativierung | 471 |
| C. Die Schuldlehre des Finalismus | 474 |
| D. Der gegenwärtige Stand | 475 |
| III. Die Begründung eines funktionalen Schuldbegriffs | 476 |
| A. Die Aufgabe des Schuldbegriffs | 480 |
| B. Die Irrelevanz der Willensfreiheit | 484 |
| C. Beispielhafte Fallgruppen | 486 |
| D. Die Bedeutung des Schuldgrundsatzes für die Strafbegründung und das Strafmaß | 487 |
| E. Tatschuld und Lebensführungsschuld | 489 |
| IV. Der Aufbau des Schuldbegriffs | 491 |
| A. Trennung von Schuld und Verantwortung? | 492 |
| B. Der Schuldtatbestand | 493 |
| 1. Die Notwendigkeit eines Schuldtatbestands | 493 |
| 2. Die einzelnen Merkmale des Gesamtschuldtatbestands im Überblick: Der positive Schuldtatbestand | 495 |
| 3. Fortsetzung: Die Unzumutbarkeit (der negative Schuldtatbestand) | 497 |
| V. Die Abhängigkeit des Schuldzeitpunkts und des Schuldmaßstabs vom Vorverhalten | 499 |
| A. Das Problem | 500 |
| B. Der Vollrausch | 502 |
| C. Actio libera in causa: Die causa libera als Tathandlung | 506 |
| D. Zu verantwortende Erschwerung der Normbefolgung: Zumutbarkeit | 509 |
| 1. Zumutbarkeit als Zuständigkeit | 509 |
| 2. Unterschiedliche Zuständigkeit des Täters und des Tatbegünstigten | 512 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| VI. Der Irrtum über Voraussetzungen und Folgen des Schuld tatbestands; insbesondere: Der Irrtum über Entschuldigungsvoraussetzungen als Entschuldigungsgrund | 513 |
| A. Der Irrtum über die Rechtsfolge | 513 |
| B. Der Irrtum über die Voraussetzungen | 513 |
| 18. Abschnitt: Die Zurechnungsunfähigkeit und die im Zusammenhang mit ihr geregelten Fälle der Unzumutbarkeit (§§ 19, 20, 21 StGB) | 517 |
| I. Die Zurechnungsunfähigkeit der Kinder und bei Jugendlichen | 521 |
| II. Die Schuldunfähigkeit (Zurechnungsunfähigkeit und bereichsweise Unzumutbarkeit) nach § 20 StGB | 522 |
| A. Überblick | 522 |
| B. Die krankhafte seelische Störung | 524 |
| C. Der Schwachsinn | 526 |
| D. Die Bewußtseinsstörung und die Abartigkeit | 527 |
| 1. Nochmals: Zur Trennung von Zurechnungsunfähigkeit und Unzumutbarkeit bei § 20 StGB | 527 |
| 2. Die tiefgreifende Bewußtseinsstörung | 529 |
| 3. Die schwere seelische Abartigkeit | 531 |
| E. Die normative Konsequenz (die Einsichts- und Befolgungsfähigkeit) | 534 |
| III. Die sogenannte verminderte Schuldfähigkeit (die partielle Unzumutbarkeit) nach § 21 StGB | 536 |
| 19. Abschnitt: Die Unrechtseinsicht und der Verbotsirrtum | 540 |
| I. Die Regelungsmodelle im Überblick und der Gang der Rechtsprechung | 543 |
| A. Grundbegriffe und historische Entwicklung | 543 |
| B. Umriss der Theorie des Verbotsirrtums bei einem funktionalen Schuldbegriff | 545 |
| II. Kritik starrer Modelle und vorsatztheoretischer Modelle | 548 |
| III. Die elastische Schuldtheorie | 550 |
| IV. Die Unrechtseinsicht | 552 |
| V. Die fehlende Unrechtseinsicht (Verbotsirrtum), Irrtumsformen | 556 |
| VI. Der Begriff der Vermeidbarkeit des Verbotsirrtums | 557 |
| A. Die Vermeidbarkeit als Zuständigkeit für den Defekt | 557 |
| B. Einzelheiten | 560 |
| VII. Die rechtliche Folge des Verbotsirrtums | 564 |
| VIII. Der entschuldigende Irrtum über die Verbindlichkeit eines Befehls | 565 |
| 20. Abschnitt: Die Unzumutbarkeit | 567 |
| I. Der entschuldigende Notstand (§ 35 StGB) | 567 |
| A. Notstandstheorien | 568 |
| B. Die einzelnen Voraussetzungen der Entschuldigung | 571 |
| C. Die Hinderung der Entschuldigung bei Zuständigkeit des Täters für den Konflikt | 573 |
| D. Die Strafmilderung | 575 |
| II. Die Zumutbarkeit beim Überzeugungstäter (Gewissenstäter) | 576 |
| A. Die Gestalten der Überzeugung | 577 |
| B. Die Voraussetzungen der Entschuldigung | 580 |
| III. Der Notwehrexzeß | 582 |
| A. Die Theorie des Entschuldigungsgrunds | 582 |
| B. Die Voraussetzungen der Entschuldigung | 583 |
| IV. Die Besonderheiten der Zumutbarkeit beim Fahrlässigkeitsdelikt | 586 |
| V. Die Entschuldigung bei Interessenkollision (der sogenannte übergesetzliche, entschuldigende Notstand) | 587 |
| VI. Unspezifizierte Unzumutbarkeit als Entschuldigungsgrund? | 590 |

Inhaltsverzeichnis

4. KAPITEL

Ergänzung zur Tatbestandsverwirklichung: Die Beteiligung

| | |
|--|-----|
| 21. Abschnitt: Die Täterschaft | 593 |
| I. Differenzierung der Beteiligten oder Einheitstäterschaft? | 593 |
| II. Die Voraussetzungen von Täterschaft in Sonderfällen (die deliktsspezifischen Tätermerkmale und die Vertreterhaftung) | 597 |
| A. Die deliktsspezifischen Tätermerkmale | 598 |
| B. Die Vertreterhaftung | 599 |
| III. Die Tatbestände der Täterschaft bei Herrschaftsdelikten | 603 |
| A. Die Täterschaftsformen im Überblick | 603 |
| B. Die Problematik der eigenhändigen Delikte | 604 |
| C. Die Täterschaftstheorien | 606 |
| 1. Die formell-objektive Theorie | 607 |
| 2. Ältere materielle Theorien | 607 |
| 3. Die subjektive Theorie | 608 |
| 4. Die Tatherrschaftslehre | 611 |
| IV. 1. Fortsetzung: Das Selbst-Begehen, § 25 Abs. 1, 1. Fallgruppe StGB | 614 |
| V. 2. Fortsetzung: Das gemeinschaftliche Begehen (die Mittäterschaft), § 25 Abs. 2 StGB | 616 |
| A. Der gemeinsame Tatentschluß | 616 |
| B. Die objektive Seite des gemeinsamen Begehens | 620 |
| 1. Die Bestimmung der anteiligen Herrschaft | 620 |
| 2. Problematische Fallgruppen | 622 |
| 3. Die täterschaftliche Beteiligung an einer Selbstverletzung | 624 |
| C. Die Konsequenzen von Mittäterschaft | 628 |
| VI. 3. Fortsetzung: Das Begehen durch einen anderen (die mittelbare Täterschaft), § 25 Abs. 1, 2. Fallgruppe StGB | 630 |
| A. Die Begründung der vorrangigen Zuständigkeit des mittelbaren Täters (überlegene Entscheidungsherrschaft) | 631 |
| B. Die Fallgruppen mittelbarer Täterschaft | 635 |
| 1. Die mittelbare Täterschaft durch ein Werkzeug ohne Tatbestandsvorsatz | 635 |
| 2. Die mittelbare Täterschaft bei quasi-unvorsätzlicher Handlung, insbesondere Selbstverletzung des Werkzeugs | 636 |
| 3. Die mittelbare Täterschaft durch ein gerechtfertigt handelndes Werkzeug | 638 |
| 4. Die mittelbare Täterschaft durch ein quasi-gerechtfertigt handelndes Werkzeug | 642 |
| 5. Die mittelbare Täterschaft durch ein schuldlos handelndes Werkzeug | 643 |
| 6. Die mittelbare Täterschaft bei Selbstverletzung eines quasi-schuldlosen Werkzeugs | 646 |
| 7. Weitere Fallgruppen? | 648 |
| C. Die Konsequenzen der mittelbaren Täterschaft | 650 |
| VII. Schluß | 652 |
| A. Die Nebentäterschaft | 652 |
| B. Die Beteiligungsformen der Teilnahme | 653 |
| C. Die Beteiligung bei Fahrlässigkeit | 653 |
| VIII. Die Täterschaft bei den Pflichtdelikten | 655 |
| 22. Abschnitt: Die Teilnahme | 657 |
| I. Der Strafgrund der Teilnahme | 657 |
| A. Die Korrumptierungstheorie | 657 |
| B. Die Unrechtsteilnahmetheorie | 658 |
| C. Die Verursachungstheorie | 658 |
| D. Die Theorie der erfolgsbezogenen Unrechtsteilnahme | 659 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| II. Die Abhängigkeit der Teilnahme von der Haupttat | 661 |
| A. Die Voraussetzungen der Haupttat | 661 |
| B. Die äußere (quantitative) Akzessorietät | 665 |
| III. Die Anstiftung | 665 |
| A. Die Besonderheit der Teilnahme durch Anstiftung | 666 |
| B. Einzelheiten | 667 |
| IV. Die Beihilfe | 671 |
| A. Die Kausalität der Beihilfe | 671 |
| B. Der Zeitpunkt der Beihilfe | 675 |
| C. Restfragen | 677 |
| 23. Abschnitt: Die innere (qualitative) Akzessorietät bei akzessorischer Beteiligung (<i>Mittäterschaft und Teilnahme</i>) | 677 |
| I. Das Problem | 678 |
| II. Der Lösungsweg | 681 |
| A. Kritik der Lösungsvorschläge der Literatur | 681 |
| B. Eigene Lösung: Die Beschränkung der besonderen persönlichen Merkmale auf Sonderpflichten und Eigenhändigkeit | 682 |
| 1. Entgegensetzung von subjektiven Merkmalen und Sonderpflichten | 682 |
| 2. Die Höchstpersönlichkeit subjektiver Merkmale | 683 |
| 3. Die beschränkte Akzessorietät der Sonderpflichten und der Eigenhändigkeit; Abgrenzungen | 687 |
| III. Das Ergebnis | 688 |
| A. Strafbarkeitsbegründende Merkmale | 688 |
| B. Strafbarkeitsmodifizierende Merkmale | 690 |
| 24. Abschnitt: Gemeinsame Regeln für Täterschaft und Teilnahme | 691 |
| I. Die Verwirklichung des Risikos der vorsätzlichen Beteiligung, insbesondere: Der Irrtum über die Beteiligtenrolle | 692 |
| II. Die sogenannte notwendige Teilnahme (die Beteiligung ohne Haftung) | 694 |
| III. Das Regreßverbot (die scheinbare Beteiligung) | 696 |
| A. Der Meinungsstand | 696 |
| B. Die Begründung des Regreßverbots, Fallgruppen | 697 |

5. KAPITEL

Ergänzung zur Tatbestandsverwirklichung und zur Schuld: Der Versuch und der Beteiligungsversuch

| | |
|---|-----|
| 25. Abschnitt: Der Versuch | 701 |
| I. Die Grenzen der Vorverlagerung der Strafbarkeit | 703 |
| II. Die Stufen des Delikts | 705 |
| A. Die Grundbegriffe, der Versuch als formeller Begriff | 705 |
| B. Die Unternehmensdelikte | 706 |
| 1. Die echten Unternehmensdelikte | 706 |
| 2. Die unechten Unternehmensdelikte | 707 |
| C. Die Vorbereitung | 708 |
| D. Die Beendigung | 708 |
| III. Der Strafgrund des (formellen) Versuchs | 709 |
| A. Der Meinungsstand | 709 |
| B. Der Versuch als expressiver und tatbestandsnaher Normbruch | 712 |
| IV. Der subjektive Tatbestand beim Versuch | 715 |
| A. Die Beschränkung auf Vorsatzdelikte | 715 |
| B. Die Tatentschlossenheit | 717 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| C. Die Tat als Gegenstand der Entschlossenheit | 719 |
| 1. Die Tauglichkeit in subjektiver Sicht | 719 |
| 2. Die Abgrenzung von Versuch und Wahndelikt | 721 |
| a) Der Grundsatz | 721 |
| b) Die normativen Tatbestandsmerkmale | 721 |
| c) Die irrige Annahme von Sonderpflichten | 723 |
| d) Zusammenfassung | 726 |
| V. Der objektive Tatbestand beim unbeendeten Versuch; die Abgrenzung von Vorbe- reitung und Versuch | 726 |
| A. Das Ansetzen zur Tatbestandsverwirklichung | 726 |
| B. Die Unmittelbarkeit | 727 |
| C. Die Bedeutung der Vorstellung des Versuchstäters | 728 |
| D. Konkretisierungen | 728 |
| VI. Der objektive Tatbestand beim beendeten Versuch | 733 |
| A. Das Problem | 733 |
| B. Die Lösung | 734 |
| VII. Die Bestrafung des Versuchs | 735 |
| A. Der Umfang der Strafbarkeit und die Kannmilderung | 735 |
| B. Der grob-unverständige Versuch | 738 |
| 26. Abschnitt: Der Rücktritt | 739 |
| I. Die dogmatische Stellung und der Grund der Strafbefreiung | 741 |
| II. Der Rücktrittstatbestand beim ausführenden Täter | 744 |
| A. Der unbeendete Versuch | 744 |
| B. Die Grenze von unbeendetem und beendetem Versuch | 747 |
| C. Der beendete Versuch | 750 |
| III. Der Rücktrittstatbestand bei Beteiligung | 754 |
| IV. Die Zurechenbarkeit des Rücktrittsverhaltens: Die Freiwilligkeit | 757 |
| A. Der Meinungsstand | 757 |
| B. Die Lösung der Problematik | 759 |
| V. Die Wirkung des Rücktritts | 764 |
| 27. Abschnitt: Der Versuch der Beteiligung | 766 |
| I. Der Strafgrund des Beteiligungsversuchs | 766 |
| II. Die einzelnen Tatbestände des Beteiligungsversuchs | 767 |
| A. Die sogenannte versuchte Anstiftung, § 30 Abs. 1 StGB | 767 |
| B. Die Annahme des Sich-Erbietens, § 30 Abs. 2, 2. Fallgruppe StGB | 769 |
| C. Das Sich-Bereiterklären, § 30 Abs. 2, 1. Fallgruppe StGB | 770 |
| D. Die Verabredung, § 30 Abs. 2, 3. Fallgruppe StGB | 770 |
| III. Die Strafbarkeit der Beteiligung nach § 30 StGB | 771 |
| IV. Der Rücktritt vom Versuch der Beteiligung | 771 |

2. TITEL

Der Inhalt und der Aufbau der Zurechnung, hauptsächlich beim Unterlassungsdelikt

6. KAPITEL

Die Zurechnung beim Unterlassungsdelikt

| | |
|---|-----|
| 28. Abschnitt: Handlung und Unterlassung | 775 |
| I. Die Trennung von Handlung und Unterlassung | 775 |
| A. Die Prinzipien der Trennung | 775 |
| B. Fallgruppen | 777 |
| II. Die gesetzlichen Tatbestände von Unterlassungsdelikten | 779 |
| III. Das Problem der Sonderpflicht bei der begehungsgleichen Unterlassung | 781 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 29. Abschnitt: Das unechte Unterlassungsdelikt | 783 |
| I. Der Regelungsumfang von § 13 Abs. 1 StGB | 783 |
| II. Die objektive Zurechnung | 788 |
| A. Der Erfolgssachverhalt | 788 |
| B. Die Täterstellungen | 788 |
| C. Die Abwendungsfähigkeit | 788 |
| D. Die hypothetische Kausalität | 791 |
| E. Erlaubtes Risiko, Normzweckzusammenhang | 792 |
| III. 1. Fortsetzung: Die Garantenstellungen | 796 |
| A. Überblick | 799 |
| B. Die Pflichten kraft Organisationszuständigkeit | 802 |
| 1. Die Sicherungspflichten bei Verkehrspflichten und Ingerenz | 802 |
| a) Die Begründung der Pflichten | 802 |
| b) Grenzfragen | 807 |
| 2. Die Rettungspflichten bei Verkehrspflichten und Ingerenz | 809 |
| 3. Die Übernahme von Pflichten, Obliegenheiten und Handlungsbereitschaften; zugleich: Die Befreiung eines primär Verpflichteten durch Übernahme | 814 |
| 4. Die Pflichten kraft Organisationszuständigkeit zur Hinderung von Selbstverletzungen | 818 |
| C. Die Pflichten kraft institutioneller Zuständigkeit | 820 |
| 1. Das Problem | 820 |
| 2. Das Eltern-Kind-Verhältnis | 821 |
| 3. Die Ehe | 822 |
| 4. Die Ersatzverhältnisse | 824 |
| 5. Das besondere Vertrauen | 824 |
| 6. Die genuin staatlichen Pflichten | 828 |
| a) Staatliche Gewaltverhältnisse | 828 |
| b) Staatszwecke | 830 |
| IV. 2. Fortsetzung: Die Entsprechensklausel | 833 |
| V. Der subjektive Tatbestand | 835 |
| A. Der Unterlassungsvorsatz | 836 |
| B. Die Unterlassungsfahrlässigkeit | 841 |
| VI. Die Rechtswidrigkeit | 842 |
| VII. Die Schuld | 842 |
| VIII. Ergänzung zur Tatbestandsverwirklichung: Die Besonderheiten der Beteiligung durch Unterlassen | 844 |
| A. Pflichten kraft Organisationszuständigkeit | 845 |
| B. Pflichten kraft institutioneller Zuständigkeit | 849 |
| IX. Ergänzung zur Tatbestandsverwirklichung: Die Beteiligung am Unterlassen | 849 |
| X. Ergänzung zur Tatbestandsverwirklichung und zur Schuld: Der Versuch und der Versuch der Beteiligung durch Unterlassen | 852 |
| A. Der Versuch | 852 |
| B. Der Rücktritt | 855 |
| C. Der Beteiligungsversuch | 856 |
| XI. Die fakultative Strafmilderung | 856 |
| 30. Abschnitt: Das echte Unterlassungsdelikt | 858 |
| A. Die Vollendung | 858 |
| B. Der Versuch und der Rücktritt | 860 |

Inhaltsverzeichnis

3. TITEL

Die Konkurrenz

7. KAPITEL

Die scheinbare und die echte Konkurrenz

| | |
|--|-----|
| 31. Abschnitt: Die scheinbare Konkurrenz (sogenannte Gesetzeskonkurrenz) | 861 |
| I. Die Grundbegriffe und die Grundmodelle der Konkurrenzlehre | 861 |
| II. Die Prinzipien der Gesetzeskonkurrenz | 864 |
| A. Die Spezialität als Form der Gesetzeskonkurrenz | 865 |
| 1. Der Grundsatz | 865 |
| 2. Die Beschränkung der Gesetzeskonkurrenz auf Fallgruppen eines Delikts | 867 |
| B. Die Gründe für die Annahme von Gesetzeskonkurrenz | 869 |
| III. Die einzelnen Fallgruppen der Gesetzeskonkurrenz | 870 |
| A. Die Spezialität kraft Beschreibungsintensität | 870 |
| B. Die Spezialität kraft Vollendungsdichte, Beteiligungs- und Erfolgsintensität (Subsidiarität) | 874 |
| C. Die Spezialität zur Begleittat (Konsumtion) | 875 |
| D. Die Spezialität kraft Vorgriffs (mitbestrafte Nachtat) | 878 |
| IV. Die Wirkungen der Gesetzeskonkurrenz | 881 |
| 32. Abschnitt: Die Einheit des Verhaltens bei der echten Konkurrenz und bei der einfachen, quantitativ erweiterten Tatbestandsverwirklichung | 884 |
| I. Die Einheit der Handlung im Sinn von § 52 StGB | 886 |
| A. Die Einheit der Handlung im „natürlichen“ Sinn | 886 |
| B. Die juristische Handlungseinheit als Erweiterung der Einheit der „natürlichen“ Handlung | 888 |
| II. Das Verhältnis der Zahl der Handlungen zur Zahl der Delikte | 891 |
| A. Die Mehrheitstheorie | 891 |
| B. Keine mehrfache Gesetzesverletzung bei bloßer Quantitätssteigerung | 892 |
| III. Die handlungsvereinigenden Tatbestände | 895 |
| IV. Die Einheitlichkeit des Verhaltens beim Unterlassungsdelikt | 897 |
| V. Weitere Erscheinungsformen juristischer Handlungseinheit? | 899 |
| A. Die Sammelstraftat | 899 |
| B. Die natürliche Handlungseinheit | 900 |
| C. Der Fortsetzungszusammenhang | 901 |
| 33. Abschnitt: Die Idealkonkurrenz und die Realkonkurrenz | 907 |
| I. Die Idealkonkurrenz | 907 |
| A. Die kumulierte Zurechnung | 908 |
| B. Fallgruppen der Idealkonkurrenz | 909 |
| C. Kritik der Klammerwirkung | 912 |
| II. Die Realkonkurrenz | 914 |
| A. Der Grundsatz der Gesamtstrafenbildung | 914 |
| B. Der Vorgang der Gesamtstrafenbildung | 916 |
| Sachregister | 919 |