

Inhaltsübersicht

Inhaltsübersicht	I
Inhaltsverzeichnis	III
Abkürzungsverzeichnis	XII
Einführung – Gang und Gegenstand der Untersuchung	1
1. Kapitel – Vorläufige Anordnungen über die Erziehung nach § 71 Absatz 1 JGG	7
§ 1 Einleitung	7
§ 2 Vorläufige Anordnungen und Jugendhilferecht	12
§ 3 Vorläufige Anordnungen und Diversion	32
§ 4 Praxisrelevanz erzieherischer Maßnahmen nach § 71 Absatz 1 JGG	114
§ 5 § 71 JGG im Fokus der Jugendgerichtsbarkeit	166
§ 6 Relevanz des § 71 Absatz 1 JGG aufgrund JGH-Tätigkeit	177
§ 7 Nichtanwendung aufgrund Angebotsmangels	184
§ 8 Zusammenfassung	196
2. Kapitel – Vorläufige Anordnungen und Untersuchungshaft	199
§ 1 Einleitung	199
§ 2 Zurückhaltende Anwendung vorläufiger Anordnungen im Spiegel der Vermeidung von U-Haft	205
§ 3 Fazit und Ausblick	256

3. Kapitel – Verfassungsmäßigkeit der vorläufigen Anordnungen nach § 71 JGG	265
§ 1 Einleitung	265
§ 2 Elterliches Erziehungsrecht nach Art. 6 Absatz 2 und 3 GG und staatliches Erziehungshandeln	269
§ 3 § 71 JGG – Unzulässiger Eingriff in das elterliche Erziehungsrecht?	273
§ 4 Die Verfassungskonformität des § 71 JGG	307
§ 5 Fazit	317
Gesamtergebnis und Ausblick	319
§ 1 Gesamtergebnis	319
§ 2 Ausblick	327
Anhang – Fragebogen	331
Literaturverzeichnis	339

Inhaltsverzeichnis

Einführung – Gang und Gegenstand der Untersuchung	1
1. Kapitel – Vorläufige Anordnungen über die Erziehung nach § 71 Absatz 1 JGG	7
§ 1 Einleitung	7
§ 2 Vorläufige Anordnungen und Jugendhilferecht	12
A. Einleitung	12
I. Die Regelung des § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG	12
II. Die Regelung des § 71 Absatz 1 HS. 1 JGG	13
B. Kompetenzen im Verfahren nach § 71 Absatz 1 JGG	15
I. Gewährleistungspflicht der Jugendhilfe?	15
1. Analyse der §§ 50, 52 SGB VIII sowie § 38 JGG	16
2. Wertung der Art. 6 Absatz 2 S. 2, 20 und 92 GG	18
II. Anregungsmöglichkeit nach § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG	18
III. Das Kinder- und Jugendhilfeweiterentwicklungsgesetz	21
1. Interpretation des § 36a SGB VIII durch Sonnen	22
2. Interpretation des § 36a SGB VIII durch Ostendorf	22
3. Gesetzgeberische Motive	24
4. Stellungnahme	26
IV. Konsequenzen für § 71 Absatz 1 HS. 1 und 2 JGG	29
C. Fazit	29
§ 3 Vorläufige Anordnungen und Diversion	32
A. Diversion und vereinfachtes Jugendverfahren	33
I. Absehen von der Verfolgung nach § 45 Absatz 1 und 2 JGG	34
II. Richterliches Erziehungsverfahren	35

III. Tat- und Tätermerkmale im Rahmen von § 45 JGG	37
IV. Einstellung des Verfahrens durch den Richter	42
1. Die Regelung des § 47 JGG	42
2. Das Verhältnis der §§ 45 und 47 JGG in der Rechtspraxis	43
V. Exkurs: Das vereinfachte Jugendverfahren, §§ 76 ff. JGG	46
VI. Zwischenfazit	50
B. Vorläufige Anordnungen nach § 71 Absatz 1 JGG	51
I. Tatverdacht und „Urteilsprognose“	51
1. Art des Tatverdachts	51
2. Erfordernis einer „Urteilsprognose“	53
3. Kein „ahndender“ Charakter	57
II. Regelungszweck der betreffenden Maßnahme	58
1. Gesetzgeberische Sanktionsdefinition	59
2. Antagonismus von Erziehungsmaßnahme und Sanktion	61
a) Schwierigkeiten bei Ansicht von Löhr-Müller	61
b) Abgrenzungshindernisse	62
c) § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG als verbindende Klammer	63
d) § 71 JGG und „folgenlose“ Hauptverhandlung	65
3. Zusammenfassung	65
III. Zeitlicher Anwendungsbereich und Kompetenzen	66
1. Stellung der Staatsanwaltschaft iRv § 45 JGG	66
2. Maßnahmen nach § 71 JGG im Ermittlungsverfahren	67
3. Fazit	72
IV. Die Maßnahmen nach den §§ 45, 47 JGG und § 71 Absatz 1 JGG	76
1. Regelungszweck diversionsrechtlicher Maßnahmen	77
2. Erziehungsmaßnahmen nach § 71 Absatz 1 HS. 1 JGG	77
a) Tauglichkeit der Maßnahmen iHa Diversion	78
b) Modifikation des Diversionszweckes zugunsten des Jugendlichen	80

3. Zwischenfazit	82
4. „JGH-Diversion“ und § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG	82
a) Verfahrenseinstellung nach Maßnahme der Jugendhilfe	82
b) Verfahrenseinstellung auf Grundlage von § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG	83
5. Fazit	85
V. Erfordernis einer „dauernden erzieherischen Beeinträchtigung“ im Rahmen von § 71 JGG	85
VI. Auswirkungen der Täter- und Tatstruktur auf § 71 Absatz 1 JGG	87
1. Bestimmung der Täter- und Tatmerkmale im Rahmen der §§ 45, 47 bzw. § 71 JGG	88
2. Tauglichkeit der nach § 71 Absatz 1 JGG möglichen Maßnahmen	90
a) Weisungen iSv § 10 Abs. 1 Nr. 1, Nr. 3 und Nr. 8 JGG	91
b) Weisungen iSv § 10 Abs. 1 Nr. 2	94
c) „Betreuungsweisung“ iSv § 10 Abs. 1 Nr. 5 JGG	97
3. Dauernde Beeinträchtigung als Korrektiv	99
VII. Mangelnde Möglichkeit der Durchsetzung von vorläufigen Anordnungen als Grund zurückhaltender Anwendung?	99
1. Ermessensentscheidung im Rahmen von § 47 JGG	101
a) Vorläufige Verfahrenseinstellung nach § 47 Absatz 1 S. 2 JGG	102
b) „Durchführung der Hauptverhandlung“ im Rahmen von § 71 JGG	103
2. Konsequenzen bei Nichtbefolgung der Maßnahmen nach § 71 JGG	104
3. Fazit	106
C. Zusammenfassung	107
§ 4 Praxisrelevanz erzieherischer Maßnahmen nach § 71 Absatz 1 JGG	114

A. § 71 Absatz 1 JGG im Spiegel von Diversion	114
B. § 71 Absatz 1 JGG im Falle späterer Hauptverhandlung	114
I. Anwendungsbedarf der Regelung des § 71 Absatz 1 JGG	116
II. Ambulante Maßnahmen nach § 71 Absatz 1 JGG	117
1. Abhängigkeit ambulanter Maßnahmen von Diversion	117
2. Anwendungsgebiet ambulanter Maßnahmen und Rechtspraxis	119
III. (Teil-)Stationäre Maßnahmen nach § 71 Absatz 1 JGG	120
1. Heimaufenthalt als vorläufige Anordnung über die Erziehung nach § 71 Absatz 1 JGG	122
a) Versuch der Definition des Begriffs „Heim“ anhand der Normen des JGG	122
b) Versuch der Definition des Begriffs „Heim“ anhand des SGB VIII	124
c) Zwischenfazit	125
d) „Heimunterbringung“ nach § 71 Absatz 1 JGG	126
aa) § 71 Absatz 1 HS. 2 JGG	128
bb) § 71 Absatz 1 HS. 1 JGG	132
cc) Verbot freiheitsentziehender Maßnahmen	137
dd) Zwischenfazit	145
2. Das Erfordernis der „Erzwingbarkeit“ als Auswahlindikator bei stationären Maßnahmen	146
a) Exkurs: „Einstweilige Unterbringung“ nach § 71 Absatz 2 JGG	147
b) Auswirkungen auf § 71 Absatz 1 JGG	149
c) Fazit	152
3. Täter- und Tatmerkmale als Indikator für stationäre Maßnahmen	155
a) Studien von Bindel-Kögel/Heßler und Lösel/Pomplun	156

b) Einrichtungen zur Vermeidung von U-Haft in Niedersachsen	159
c) Auskunft der Justiz	161
C. Zusammenfassung	162
§ 5 § 71 JGG im Fokus der Jugendgerichtsbarkeit	166
A. Kritik an der Jugendgerichtsbarkeit im Kontext der §§ 71, 37 JGG	166
B. Aktuelle Tendenzen	168
I. Selbstbild des Jugendrichters	168
II. Auswahlverfahren auf dem Weg zum Jugendrichter	169
III. Duales System von Strafe und Erziehung	171
IV. Fazit	173
C. Ausblick	175
§ 6 Relevanz des § 71 Absatz 1 JGG aufgrund JGH-Tätigkeit	177
A. Maßnahmen der Jugendgerichtshilfe im Vorfeld jugendrichterlicher Entscheidung	177
I. Möglichkeit adäquater Erziehungsmaßnahmen der JGH	178
II. Umfrageergebnisse	179
III. Bewußte Umgehung des § 71 JGG durch die JGH?	181
B. (Zwischen-)Fazit	183
§ 7 Nichtanwendung aufgrund Angebotsmangels	184
A. Fehlen geeigneter Erziehungsangebote	184
I. Haltung der Justiz	184
II. Budget der Jugendhilfe	187
1. Abhängigkeit der Jugendhilfe	188
2. Bedarf an „Neuer Steuerung“	191
B. Finanzierungslasten im Anwendungsbereich des § 71 JGG	192
C. Fazit	194
§ 8 Zusammenfassung	196

2. Kapitel – Vorläufige Anordnungen und Untersuchungshaft	199
§ 1 Einleitung	199
§ 2 Zurückhaltende Anwendung vorläufiger Anordnungen im Spiegel der Vermeidung von U-Haft	205
A. Vorläufige Anordnungen nach § 71 Absatz 1 JGG zur Vermeidung von U-Haft	205
I. Ambulante Maßnahmen	205
II. Abschaffung geschlossener Heime	206
III. Haftgrund „Fluchtgefahr“	207
IV. Verhältnis zu § 71 Absatz 2 JGG	209
B. Vorläufige Anordnungen nach § 71 Absatz 2 JGG zur Vermeidung von U-Haft	210
I. Rechtliche Kollisionsfelder	211
II. Das „geeignete Heim“ im Sinne des § 71 Absatz 2 JGG	216
1. Regel- oder Spezialeinrichtungen	217
2. Fehlen geeigneter Heime und apokryphe Haftgründe	223
III. U-Haftverschonung, § 116 StPO	230
1. Die Regelung des § 116 Absatz 1 Satz 2 Ziff. 3 StPO	231
2. Systematische Unterschiede zu § 72 JGG	232
3. Fazit	237
IV. Steigende Jugenddelinquenz als Rechtfertigung hoher U-Haftpraxis	238
1. Polizeiliche Kriminalstatistik (PKS)	239
2. Strafverfolgungsstatistik	243
3. Stellungnahme	248
4. U-Haft bei trieb- und suchtmotivierten Delikten	249
5. Zusammenfassung	253
§ 3 Fazit und Ausblick	256

A. Fazit	256
B. Ausblick	260
I. „Generelles U-Haftverbot bei jugendlichen Straftätern“	261
II. „,Tatsächliche’ Subsidiarität von U-Haft“	262
III. Schlußfolgerung	263
3. Kapitel – Verfassungsmäßigkeit der vorläufigen Anordnungen nach § 71 JGG	265
§ 1 Einleitung	265
§ 2 Elterliches Erziehungsrecht nach Art. 6 Absatz 2 und 3 GG und staatliches Erziehungshandeln	269
A. Staatliches Erziehungshandeln nach Art. 6 Absatz 2 und Absatz 3 GG	270
B. Staatliches Erziehungshandeln aufgrund des allgemeinen Strafanspruchs	271
§ 3 § 71 JGG – Unzulässiger Eingriff in das elterliche Erziehungsrecht?	273
A. Eingriffsrechtfertigung durch das staatliche Wächteramt	273
I. Dringende Erziehungsbedürftigkeit iRv § 71 JGG	275
II. Notwendigkeit elterlichen Erziehungsversagens	276
III. Zwischenfazit	284
B. Eingriffsrechtfertigung durch den staatlichen Strafanspruch	285
I. Genereller Vorrang staatlichen Erziehungshandelns	286
II. Grundsätzliche Gleichwertigkeit und Einzelfallabwägung	287
III. Erziehungsmaßnahme contra Strafanspruch	287
1. Keine Rechtfertigung von Erziehungsmaßnahmen	288
2. Grundsätzliche Möglichkeit der Rechtfertigung	289
3. Zwischenfazit	293
4. Rückschlüsse aus BVerfGE 107, 104	294

IV. Zwischenfazit	301
C. Eingriffsrechtfertigung durch die allgemeine Schutzpflicht des Staates aus Art. 2 Abs. 1 und Art. 1 Absatz 1 GG	301
I. Konkretisierung durch das allgemeine staatliche Wächteramt?	302
II. Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	303
III. Stellungnahme	303
IV. Fazit	305
§ 4 Die Verfassungskonformität des § 71 JGG	307
A. Bestimmtheit der Norm	307
B. Normauslegung	308
C. Anforderungen der “Wesentlichkeitstheorie“	310
§ 5 Fazit	317
Gesamtergebnis und Ausblick	319
§ 1 Gesamtergebnis	319
§ 2 Ausblick	327
Anhang – Fragebogen	331
Literaturverzeichnis	339
Tabellen	
Tabelle 1 Anwendung des § 71 Absatz 1 JGG	8
Tabelle 2 Jugendgerichtlicher Kontrollverlust	14
Tabelle 3 Diversion nach den §§ 45, 47 JGG	45
Tabelle 4 § 71 JGG im Ermittlungsverfahren	56
Tabelle 5 Diversion aufgrund vorläufiger Anordnung	58

Tabelle 6	§ 71 Absatz 1 HS. 1 JGG	91
Tabelle 7	Stationäre Maßnahmen nach § 71 JGG	97
Tabelle 8	Diversion durch den Jugendrichter	101
Tabelle 9	Offene Heime und § 71 Absatz 1 JGG	120
Tabelle 10	Ambulante und stationäre Maßnahmen nach § 71 JGG	121
Tabelle 11	§ 71 Absatz 2 JGG	158
Tabelle 12	Maßnahmen nach SGB VIII/JGG	192
Tabelle 13	Untersuchungshaft-Praxis	202
Tabelle 14	Tatverdächtige Jugendliche nach PKS	240
Tabelle 15	Deliktsgruppen nach PKS	242
Tabelle 16	Verurteilte Jugendliche nach der Strafverfolgungsstatistik	243
Tabelle 17	Deliktsgruppen nach der Strafverfolgungsstatistik	245
Tabelle 18	Verurteilungen / Diversion gem. 45, 47 JGG	247