

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung</b> .....	15
<b>Gang der Untersuchung</b> .....	17

## *1. Kapitel*

<b>Begriffe und Grundlagen der Gendiagnostik</b>	18
<b>I. Grundbegriffe</b> .....	18
1. Die DNA als Forschungsgegenstand der Genetik .....	18
2. Die Chromosomen .....	19
3. Genotyp, Phänotyp und Genexpression .....	20
4. Mutationen und deren Auswirkungen .....	21
<b>II. Methoden und Anwendungsbereiche genetischer Analysen</b> .....	23
1. Technische Methoden genetischer Untersuchungen .....	24
2. Ausgewählte Anwendungsbereiche .....	25
a) Medizinische Diagnostik auf Untersuchung von Erbkrankheiten .....	25
b) Pharmakogenetik / Pharmakogenomik .....	26
c) Pränatale Gendiagnostik .....	27
d) Präkonzeptionelle Gendiagnostik .....	28
e) Präimplantationsdiagnostik .....	28
f) Vaterschaftstests und Verwandtschaftsnachweise .....	28
g) Identitätsnachweis in der Kriminalistik .....	29
h) Lifestyle-Testing .....	29
i) Genetische Persönlichkeitstest .....	32
3. Zusammenfassung .....	32

*2. Kapitel***Entstehung des Gendiagnostikgesetzes** 34*3. Kapitel***Strafbedürftigkeit der nicht-konsentierten genetischen Diagnostik  
und Rechtslage vor Inkrafttreten des GenDG** 38

I. Rechtslage vor Inkrafttreten des GenDG	39
1. Körperverletzungsdelikte §§ 223 ff. StGB	39
a) Probenentnahme	39
b) Ergebnismitteilung	42
2. Verletzung von Privatgeheimnissen § 203 StGB	44
3. Diebstahl § 242 StGB und Unterschlagung § 246 StGB	46
4. Bundesdatenschutzgesetz	47
5. Fazit	48
II. Strafbedürftigkeit des Täterverhaltens	49
1. Rechtsgut	50
a) Allgemeines Persönlichkeitsrecht	50
aa) Recht auf informationelle Selbstbestimmung	51
bb) Recht auf Nichtwissen	53
b) Körperliche Unversehrtheit	55
c) Zusammenfassung	57
2. Überlegungen zur Strafwürdigkeit des Täterverhaltens	57
a) Befürwortung der Strafwürdigkeit nicht-konsentierter genetischer Untersuchungen und Analysen	57
b) Ablehnung der Strafwürdigkeit nicht-konsentierter genetischer Untersuchungen und Analysen	58
c) Stellungnahme	59

*4. Kapitel***Überblick über das systematische Umfeld der zentralen Strafnorm  
des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG** 62

I. Einfluss der Richtlinien der Gendiagnostikkommission	62
1. Gesetzliche Vorgaben zur Gendiagnostikkommission	63
2. Relevanz der Richtlinien für die vorliegende Untersuchung	63
3. Rechtsnatur der Richtlinien	64
4. Ergebnis	73

II. Die Struktur der Strafnorm § 25 GenDG .....	74
1. Die Straftaten des § 25 Absatz 1 GenDG .....	74
a) § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	74
b) § 25 Abs. 1 Nr. 2 GenDG .....	75
c) § 25 Abs. 1 Nr. 3 GenDG .....	76
d) § 25 Abs. 1 Nr. 4 GenDG .....	78
e) § 25 Abs. 1 Nr. 5 GenDG .....	80
2. § 25 Absatz 2 GenDG .....	82
3. § 25 Absatz 3 GenDG .....	84
III. Die Struktur der Bußgeldvorschrift § 26 GenDG .....	84
1. Die Bußgeldtatbestände des § 26 Abs. 1 GenDG .....	84
a) § 26 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	85
b) § 26 Abs. 1 Nr. 2 GenDG .....	86
c) § 26 Abs. 1 Nr. 3 GenDG .....	88
d) § 26 Abs. 1 Nr. 4 GenDG .....	90
e) § 26 Abs. 1 Nr. 5 GenDG .....	90
f) § 26 Abs. 1 Nr. 6 GenDG .....	91
g) § 26 Abs. 1 Nr. 7 GenDG .....	92
h) § 26 Abs. 1 Nr. 8 GenDG .....	93
i) § 26 Abs. 1 Nr. 9 GenDG .....	93
j) § 26 Abs. 1 Nr. 10 GenDG .....	95
2. Die unterschiedlichen Bußgeldrahmen nach § 26 Abs. 2 GenDG .....	95
3. Ahnungsausnahmeregelung § 26 Abs. 3 GenDG .....	96
IV. Das Konkurrenzverhältnis der Tatbestände § 25 und § 26 GenDG .....	97
V. Auslegung und Bestimmtheit der Normen unter besonderer Berücksichtigung der Blankett-Gesetzgebungstechnik .....	98
VI. Zusammenfassung .....	101

*5. Kapitel*

**Die Strafbarkeit der nicht-konsentierten genetischen Untersuchung  
oder Analyse nach § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG** 102

I. Deliktsnatur des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	102
1. Einordnung als Verletzungsdelikt .....	103
2. Einordnung als abstraktes Gefährungsdelikt .....	104
3. Stellungnahme .....	104

4. Konsequenzen aus der Einordnung als abstraktes Gefährungsdelikt .....	108
a) Annahme eines Taterfolges beim abstrakten Gefährungsdelikt .....	108
b) Ablehnung eines Taterfolges beim abstrakten Gefährungsdelikt .....	110
c) Stellungnahme .....	110
II. Versuch und Vollendung .....	111
III. Täterschaft und Teilnahme .....	112
1. § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG als Sonderdelikt .....	112
2. § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG als eigenhändiges Delikt .....	115
3. Tatobjekte der Norm .....	116
IV. Die Strafbarkeitsvoraussetzungen nach § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	116
1. Tathandlung: Vornahme einer genetischen Untersuchung oder Analyse .....	116
a) Erfordernis einer medizinischen Untersuchung .....	117
b) Problem der nicht-konsentierten Ergebnismitteilung als nicht-konsentierter ge- netische Untersuchung .....	119
c) Problem der Ergebnismitteilung bei nachträglichem Widerruf der Einwilligung .....	120
d) Einordnung der Genprodukteanalyse gem. § 3 Nr. 2 c GenDG als genetische Untersuchung .....	121
e) Die vorgeburtliche Risikoabklärung gem. § 3 Nr. 3 GenDG als genetische Un- tersuchung .....	125
2. Handeln ohne Einwilligung .....	126
a) Einordnung der Einwilligung als Tatbestandsausschluss oder als Rechtferti- gungsgrund .....	127
aa) Der zustimmende Wille in die Vornahme eines Gentests als Rechtfertigung .....	129
bb) Der zustimmende Wille in die Vornahme eines Gentests als Tatbestands- ausschluss .....	133
(1) Personales Rechtsgutverständnis .....	133
(2) Tatbestandsverwirklichung nur bei Verstoß gegen den Willen des Op- fers .....	134
cc) Auswertung .....	137
b) Anforderungen an eine wirksame Einwilligung .....	138
aa) Dispositionsbefugnis des Erklärenden .....	139
bb) Kundgabe .....	141
cc) Einwilligungsfähigkeit .....	144
(1) Die genetische Untersuchung bei volljährigen einwilligungsunfähigen Patienten und die Berücksichtigung des Vetos .....	146
(2) Die genetische Untersuchung bei Minderjährigen und die Berücksich- tigung des Vetos .....	154
(3) Zwischenfazit .....	158
dd) Einwilligung nach Aufklärung .....	159
(1) Systematik der Aufklärungsvorgaben nach dem Gendiagnostikgesetz .....	160

- (2) Verhältnis von Beratung und Aufklärung im GenDG ..... 160
- (3) Inhalt der Aufklärung bei genetischen Untersuchungen und Analysen 162
  - (a) Metaaufklärung ..... 164
  - (b) Diagnoseaufklärung ..... 165
  - (c) Verlaufsaufklärung oder Eingriffsaufklärung § 9 Abs. 2, Nr. 1 und 3 GenDG ..... 165
  - (d) Risikoaufklärung § 9 Abs. 2 Nr. 2 GenDG ..... 167
  - (e) Rechtsbelehrungen § 9 Abs. 2 Nr. 4–6 GenDG ..... 168
  - (f) Wirtschaftliche Aufklärung ..... 168
  - (g) Fazit zu den Aufklärungspflichten ..... 171
- ee) Wegfall der Aufklärungspflicht insbesondere bei Verzicht auf die Aufklärung ..... 172
  - (1) Ablehnende Ansicht ..... 174
  - (2) Aufklärungsverzicht als zulässiger Grundrechtsgebrauch ..... 175
  - (3) Grenzen des Verzichtsrechts und Möglichkeit des Totalverzichts ..... 177
    - (a) Metaaufklärung ..... 178
    - (b) Diagnoseaufklärung ..... 179
    - (c) Verlaufsaufklärung ..... 180
    - (d) Risikoaufklärung ..... 180
    - (e) Rechtsbelehrungen ..... 181
    - (f) Wirtschaftliche Aufklärung ..... 182
    - (g) Zwischenfazit zu den Möglichkeiten des Verzichts ..... 182
  - (4) Formelle Anforderungen an die Verzichtserklärung ..... 183
- ff) Grenzen der Aufklärungspflicht wegen Kontraindikation/Therapeutisches Privileg ..... 184
- gg) Form der Aufklärung ..... 185
- hh) Bedenkzeit nach der Aufklärung ..... 186
- ii) Freiwilligkeit der Einwilligung ..... 187
  - (1) Gewalt und Drohung ..... 187
  - (2) Irrtümer bei Täuschung durch den Arzt ..... 189
    - (a) Lehre von der Bedeutungskennntnis ..... 190
    - (b) Normative Autonomietheorie ..... 191
    - (c) Lehre von der Willensmängelfreiheit ..... 192
    - (d) Auswertung ..... 192
  - (3) Irrtümer des Untersuchten ohne Täuschung ..... 194
- jj) Kein Widerruf ..... 195
- kk) Ausschluss der Einwilligung wegen Sittenwidrigkeit der Tat ..... 196
- ll) Einwilligungssurrogate ..... 198
  - (1) Mutmaßliche Einwilligung ..... 198
  - (2) Hypothetische Einwilligung ..... 200

3. Subjektiver Tatbestand und Irrtümer des Täters .....	203
4. Rechtfertigung und Schuld .....	205
<b>V. Strafanwendungsrecht .....</b>	<b>205</b>
1. Anknüpfungspunkte nach deutschem Strafanwendungsrecht .....	208
a) Anknüpfen an den Ort der Tathandlung .....	209
b) Anknüpfen an den Ort des Taterfolges .....	212
aa) Restriktive Ansicht .....	213
bb) Extensive Ansicht .....	215
cc) Rechtsauffassung des Bundesgerichtshofes .....	218
dd) Stellungnahme .....	220
ee) Zwischenergebnis zur Anwendbarkeit deutschen Strafrechts nach dem StGB .....	224
c) Durchbrechungen des Territorialitätsprinzips .....	224
aa) Passives Personalitätsprinzip .....	224
bb) Aktives Personalitätsprinzip .....	225
cc) Prinzip der stellvertretenden Strafrechtspflege .....	225
dd) Gemeinsames Erfordernis der Tatortstrafbarkeit .....	225
d) Anwendung deutschen Strafrechts bei Beteiligten von im Ausland vorgenom- menen genetischen Untersuchungen und Analysen im Sinne des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	227
aa) Täterschaftliche Beteiligung aus dem Inland an einer Auslandstat .....	227
bb) Inländische Teilnahme an einer Auslandstat .....	228
e) Zwischenergebnis zur Anwendbarkeit deutschen Strafrechts auf im Ausland vorgenommene genetische Untersuchungen und Analysen im Sinne des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	229
2. Völkerrechtliche Vereinbarkeit der Strafrechtserstreckung auf im Ausland vorge- nommene genetische Analysen im Sinne des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG .....	230
a) Völkerrechtliche Unzulässigkeit der rechtsmissbräuchlichen Ausübung von Strafgewalt .....	234
b) Völkerrechtliche Unzulässigkeit wegen Fehlens eines legitimierenden An- knüpfungspunktes oder einzelfallorientierter Abwägung .....	235
aa) Interesse des deutschen Staates an der Erstreckung der Strafgewalt .....	236
bb) Interesse des ausländischen Staates an der Freiheit vor der Erstreckung der Strafgewalt durch Drittstaaten .....	236
cc) Auswertung .....	237
c) Völkerrechtliche Unzulässigkeit wegen Hierarchie der Anknüpfungspunkte ..	238
d) Zwischenergebnis .....	239

*6. Kapitel*

**Darstellung der wesentlichen Ergebnisse in Thesen und  
Zusammenfassung der Kritikpunkte des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG  
unter besonderer Berücksichtigung genetischer Selbsttests** 240

I. Darstellung der wesentlichen Ergebnisse in Thesen .....	240
II. Zusammenfassung der wesentlichen Kritikpunkte bei der Anwendung des § 25 Abs. 1 Nr. 1 GenDG auf genetische Selbsttests .....	245
1. Medizinische Analysen .....	245
2. Nicht-medizinische Analysen .....	246
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	247