

Hartmut-Michael Weber

Die Abschaffung der lebenslangen Freiheitsstrafe

Für eine Durchsetzung des Verfassungsanspruchs



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| <i>Tabellenverzeichnis</i> | 13 |
| <i>Verzeichnis der Schaubilder</i> | 14 |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> | 15 |
| 1 <i>Fragestellung und Anlage der Arbeit</i> | 17 |
| 1.1 Fragestellung | 17 |
| 1.2 Jüngere Entwicklung | 18 |
| 1.2.1 Rechtsprechung und Gesetzgebung | 18 |
| 1.2.2 Abschaffungsdiskussion | 21 |
| 1.2.2.1 Abschaffungsargumente | 21 |
| 1.2.2.2 Abschaffungsforderungen von Initiativen/Gruppen außerhalb der Parteien und der Regierung | 24 |
| 1.2.2.3 Positionen der Parteien, der Landesregierungen und der Bundesregierung | 27 |
| 1.2.2.4 Europäische/internationale Dimension der Forderungen nach Abschaffung | 31 |
| 1.3 Anlage der Arbeit | 32 |
| 1.3.1 Erkenntnisinteresse | 32 |
| 1.3.2 Aufbau und Methodik | 34 |
| 2 <i>Androhung, Verhängung, Vollstreckung und Vollzug der lebenslangen Freiheitsstrafe. Rechtliche Grundlagen und Entwicklung seit 1977</i> | 38 |
| 2.1 Disziplinierungsmodell: Unbedingte Sanktionsdurchsetzung und selektiver Sanktionsverzicht | 38 |
| 2.2 Androhung | 39 |
| 2.3 Verhängung | 42 |
| 2.3.1 Strafrechtlicher Selektionsprozeß vor und nach Verabschiedung des § 57a StGB | 44 |
| 2.3.1.1 Schärfere Sanktionierungspraxis | 44 |
| 2.3.1.2 Frauen als besondere Zielgruppe der Sanktionierung | 47 |
| 2.3.1.3 Männer und Frauen im Vergleich: "Frauenbonus"? | 48 |
| 2.3.1.4 Schlußbemerkung | 49 |
| 2.3.2 Umdefinitionen und Umgehungsstrategien | 50 |
| 2.3.3 Verhängungsdurchsetzung und Verhängungsverzicht | 51 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 2.4 | Vollstreckung | 53 |
| 2.4.1 | Gesetzliche Grundlagen der Strafrestausssetzung | 53 |
| 2.4.2 | Entlassungspraxis | 54 |
| 2.4.2.1 | 'Lebenslang' im Wortsinn: Kein Ausnahmefall | 55 |
| 2.4.2.2 | Kompensatorische Funktion der Begnadigungen für die gesetzliche Aussetzungspraxis | 56 |
| 2.4.2.3 | Mittlere Haftverbüßungszeiten vor und nach Inkrafttreten des § 57a StGB | 59 |
| 2.4.2.4 | Haftverbüßungszeiten von Frauen | 62 |
| 2.4.2.5 | Gründe für Ablehnungen nach § 57a StGB | 63 |
| 2.4.2.6 | Unberechenbarkeit der schuldsschwereangemessenen Vollstreckungsdauer | 64 |
| 2.4.3 | Vollstreckungsdurchsetzung und Vollstreckungsverzicht | 66 |
| 2.5 | Strafvollzug | 67 |
| 2.5.1 | Entwicklung der Population 'Lebenslänglicher' | 67 |
| 2.5.2 | Offener Vollzug, Vollzugslockerungen und Hafturlaub | 68 |
| 2.5.2.1 | Spezialpräventive Disziplinierung durch das Strafvollzugsgesetz und seine Verwaltungsvorschriften | 69 |
| 2.5.2.2 | Schuldsschwereklausel des § 57a StGB: Einbruchsstelle für vergeltende Disziplinierung | 71 |
| 2.5.2.3 | Schlußfolgerungen für die Verminderung der Disziplinierung | 74 |
| 2.5.2.4 | Umfang von Vollzugslockerungen, offenem Vollzug und Urlaub | 75 |
| 2.5.3 | Unbedingte Strenge und selektive 'Milde' des Vollzugs als Folge spezialpräventiver und vergeltender Disziplinierung | 78 |
| 2.6 | Zusammenfassung | 79 |
| 3 | <i>Verfassungsgerichtliche Rechtsprechung: Empirischer Gehalt, Aussagefähigkeit und Verfassungsanspruch</i> | 82 |
| 3.1 | Haftschäden und Menschenwürde | 82 |
| 3.1.1 | Der Haftschädenleitsatz des Verfassungsgerichts und seine Aussagefähigkeit | 83 |
| 3.1.1.1 | "Gegenwärtiger Stand der Erkenntnisse" | 83 |
| 3.1.1.2 | Vollzug "gemäß den Vorschriften des Strafvollzugsgesetzes" und "gegenwärtige Gnadenpraxis" | 84 |
| 3.1.1.3 | "Irreparable Schäden psychischer oder physischer Art [...], welche die Würde des Menschen (Art. 1 I GG) verletzen" | 86 |
| 3.1.1.4 | Stringenz des Haftschäden-Leitsatzes | 88 |
| 3.1.2 | Überprüfung der Auffassung des Verfassungsgerichts auf empirische Stichhaltigkeit | 88 |
| 3.1.2.1 | Schrifttum | 88 |
| 3.1.2.2 | Sachverständigenanhörung | 90 |
| 3.1.2.3 | Bewertung der Gutachten durch das Verfassungsgericht | 100 |
| 3.1.2.4 | Schrifttum und Gutachten: Methodenkritik | 101 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3.1.2.5 | Exkurs: Untersuchungen nach 1977 | 106 |
| 3.1.2.6 | Schlußfolgerungen | 107 |
| 3.1.3 | Exkurs: Experimentell erzeugte Haftschäden | 107 |
| 3.1.4 | Haftschäden als Folge disziplinierender Haftstrukturen | 112 |
| 3.1.4.1 | Schädliche Folgen der Haft | 112 |
| 3.1.4.2 | Schädigende Haftstrukturen | 119 |
| 3.1.4.3 | Haftschäden, Haftstrukturen und strukturelle Unbewußtheit staatlicher Gewalt | 121 |
| 3.1.5 | Schlußfolgerungen für die Bewertung von Verletzungen der Menschenwürde | 122 |
| 3.2 | "Mörder", Mordmerkmale und Verfassungsanspruch | 123 |
| 3.2.1 | Kautelen des Verfassungsgerichts für die Anwendung der Mordmerkmale | 124 |
| 3.2.2 | "Rechtsfolgenlösung" des BGH: Weigerung gegenüber restriktiver Auslegung von "Heimtücke" | 126 |
| 3.2.3 | Restriktive Auslegung der Mordmerkmale durch den BGH? Gleichzeitig eine weitergehende Kritik an den Mordmerkmalen | 129 |
| 3.2.3.1 | Merkmalsgruppe "niedrige Beweggründe" | 129 |
| 3.2.3.2 | Merkmalsgruppe "gefährliche unmenschliche Tatausführung" | 135 |
| 3.2.3.3 | Merkmalsgruppe "Verwerflichkeit des deliktischen Ziels der Tötung" | 140 |
| 3.2.3.4 | Zwischenresümee | 142 |
| 3.2.3.5 | Zuschreibung von Mordmerkmalen nach geographischer Lage der Tatgerichte | 143 |
| 3.2.4 | Restauration des ungeschriebenen Mordmerkmals der "besonderen Verwerflichkeit" durch das Verfassungsgericht | 145 |
| 3.2.4.1 | Nationalsozialistische Geburt und bundesrepublikanische Nachwehen | 145 |
| 3.2.4.2 | Statusdegradierende institutionelle Zurichtung | 152 |
| 3.2.5 | Zur Supernormativität der Mordmerkmale unter der Schuldschwereklausel des § 57a StGB | 153 |
| 3.2.5.1 | Steigerungsfähigkeit einzelner Mordmerkmale? | 153 |
| 3.2.5.2 | Besondere Schwere der Schuld bei Verwirklichung mehrerer Mordmerkmale? | 157 |
| 3.2.6 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 158 |
| 3.2.6.1 | Gleichheitsgrundsatz | 158 |
| 3.2.6.2 | Bestimmtheitsgebot | 160 |
| 3.2.6.3 | Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 161 |
| 3.2.6.4 | Wesensgehaltsgarantie | 163 |
| 3.3 | Rechtfertigung lebenslanger Freiheitsstrafe durch die Strafzwecke? | 164 |
| 3.3.1 | Negative Spezialprävention | 164 |
| 3.3.1.1 | Auffassung des Verfassungsgerichts | 165 |
| 3.3.1.2 | Strafrechtliches Konzept: Personalisierte Gefährlichkeit | 167 |
| 3.3.1.3 | Anspruch und Methodik von Gefährlichkeitsprognosen | 168 |
| 3.3.1.4 | Exkurs: Gefährlichkeitsprognosen auf dem Prüfstand der Empirie | 171 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 3.3.1.5 | Einschlägige Rückfallquote 'Lebenslänglicher' | 173 |
| 3.3.1.6 | Schätzung der Treffunsicherheit bei Gefährlichkeitsprognosen 'Lebenslänglicher' | 176 |
| 3.3.1.7 | Prädiktoren für Gefährlichkeit | 178 |
| 3.3.1.8 | Gefährlichkeitsprognosen als Teil strafrechtlicher Disziplinierungsmacht | 184 |
| 3.3.1.9 | Verfassungsrechtliche Bewertung | 185 |
| 3.3.2 | Positive Spezialprävention | 186 |
| 3.3.2.1 | Auffassung des Verfassungsgerichts | 187 |
| 3.3.2.2 | Behandlung/Resozialisierung als Zwang | 188 |
| 3.3.2.3 | Koppelung von Zwangsbehandlung und Gefährlichkeitsprognose | 191 |
| 3.3.2.4 | Rechtsverweigerungen durch Vollzugsbehörden | 193 |
| 3.3.2.5 | Effektivität von Zwangsbehandlung? | 195 |
| 3.3.2.6 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 197 |
| 3.3.3 | Negative Generalprävention | 200 |
| 3.3.3.1 | Standpunkt des Verfassungsgerichts | 200 |
| 3.3.3.2 | Empirisches Dilemma der Abschreckung durch 'Lebenslang' | 202 |
| 3.3.3.3 | Abschreckungswirkung der Todesstrafe? | 205 |
| 3.3.3.4 | Lebenslange Freiheitsstrafe - präventiv wirksam? Ergebnisse eines europäischen Vergleichs | 209 |
| 3.3.3.5 | Bewertung der empirischen Erkenntnisse | 211 |
| 3.3.3.6 | Unvereinbarkeit der Abschreckung mit dem Verfassungsanspruch | 212 |
| 3.3.4 | Positive Generalprävention | 214 |
| 3.3.4.1 | Sonderstellung in den Entscheidungen des Verfassungsgerichts | 214 |
| 3.3.4.2 | Empirische Unzugänglichkeit | 217 |
| 3.3.4.3 | Varianten positiver Generalprävention | 217 |
| 3.3.4.4 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 223 |
| 3.3.5 | Vergeltung und Sühne | 224 |
| 3.3.5.1 | Vergeltung | 224 |
| 3.3.5.2 | Vergeltung und Verfassungsanspruch | 227 |
| 3.3.5.3 | Sühne | 228 |
| 3.3.5.4 | Sühne und Verfassungsanspruch | 235 |
| 3.3.6 | Gerechter Schuldausgleich | 236 |
| 3.3.6.1 | Urteil des BVerfG (1. Senat) 1977: Rechtfertigung der lebenslangen Freiheitsstrafe mit gerechtem Schuldausgleich | 236 |
| 3.3.6.2 | Reaktion des Gesetzgebers: Schuldswereklausel des § 57a StGB | 238 |
| 3.3.6.3 | Beschluß des BVerfG (2. Senat) 1983: Zwischen Begrenzung und Maßlosigkeit | 238 |
| 3.3.6.4 | Auswirkung auf den Strafvollzug: Ungesetzliche Anreicherung des Vollzugsziels mit Tatschuldvergeltung | 241 |
| 3.3.6.5 | Schulddifferenzierungen nach § 57a StGB in Rechtsprechung und Schrifttum | 246 |
| 3.3.6.6 | Beschluß des BVerfG (2. Senat) 1992: Rechtsstaatliche Regelungsbedürftigkeit erkannt, aber nicht durchgesetzt | 261 |
| 3.3.6.7 | Zusammenfassende Bewertung | 264 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 3.3.7 | Vereinigungstheorie | 265 |
| 3.3.7.1 | Entwicklung der Vereinigungstheorie durch das Verfassungsgericht | 265 |
| 3.3.7.2 | Unvereinbarkeit der Vereinigungstheorie mit der Spielraumtheorie des BGH | 267 |
| 3.3.7.3 | Thema mit Funktionalisierungsvariationen | 268 |
| 3.3.7.4 | Keine Vereinigungstheorie kann mehr leisten als ihre Einzelhypothesen | 268 |
| 3.4 | Die verfassungsgerichtliche Rechtsprechung als Beitrag zur Irrationalisierung des Strafrechts | 270 |
| 3.4.1 | Verfahrensirrationalität | 271 |
| 3.4.2 | Urteilsirrationalität | 271 |
| 3.4.3 | Wirkungsirrationalität | 272 |
| 3.4.4 | Schlußfolgerungen | 273 |
| 4 | <i>Lebenslange Freiheitsstrafe, Bürger und Staat</i> | 274 |
| 4.1 | Lebenslange Freiheitsstrafe als staatlicher Beitrag zur Vorurteilsbildung und zur Bejahung strafjustizieller Gewalt | 274 |
| 4.1.1 | Verzerrte und falsche Informationen als Hintergrund für Bedrohungsgefühle | 276 |
| 4.1.1.1 | Überrepräsentation der Tötungsdelikte in den Massenmedien | 276 |
| 4.1.1.2 | Tötungskriminalität: Delikts- und Verurteiltenentwicklung | 279 |
| 4.1.1.3 | Staatliche Desinformationspolitik | 282 |
| 4.1.2 | Emotionale Färbung des Vorurteils: Sicherung des Selbstwertgefühls | 283 |
| 4.1.2.1 | Exkurs: Gewalt im Experiment. Gewaltdisposition oder situativ bedingte Gewalt? | 284 |
| 4.1.3 | Symbolfunktion, Vorurteilsbildung und Strafzwecke | 286 |
| 4.1.4 | Strafgewalt und (Straf-)Juristenausbildung | 288 |
| 4.1.5 | Strafgewalt und Strukturmerkmale der Hauptverhandlung | 290 |
| 4.1.6 | Zusammenfassung | 293 |
| 4.2 | Das staatliche Gewaltmonopol: Genese, Metamorphosen, Verbürgerlichungen | 294 |
| 4.2.1 | Die zentrale Bedeutung des Übergangs von absolutistischer zu bürgerlicher Herrschaft: Das Beispiel Frankreichs | 298 |
| 4.2.1.1 | Zur Entstehung und Funktion des staatlichen Gewaltmonopols im Absolutismus | 298 |
| 4.2.1.2 | Konkurrenzen der Strafformen vor und während der Französischen Revolution | 300 |
| 4.2.1.3 | Erste Transformation der Züchtigungstheater: Die Verweigerung von Menschenrechten als demonstrative politisch-revolutionäre Lektion | 303 |
| 4.2.1.4 | Zweite Transformation der Züchtigungstheater: Das Gefängnis als Ort des dosierten, systematischen Entzugs von Menschenrechten zur Erzwingung (besitz-)bürgerlicher Moral | 309 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 4.2.2 | Das Beispiel der Niederlande: Erfindung der utilitaristisch begründeten lebenslangen Freiheitsstrafe als Ausfluß bürgerlicher Arbeitsmoral | 313 |
| 4.2.3 | Zusammenfassung | 318 |
| 4.3 | Strafzwecke als Qualitäten kapitaler Staatsgewalt | 319 |
| 4.3.1 | Der Staat maximaler Spezialprävention | 321 |
| 4.3.1.1 | Historische Ausformungen | 321 |
| 4.3.1.2 | Vorurteilsfördernde Botschaft | 326 |
| 4.3.1.3 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 327 |
| 4.3.2 | Der Staat maximaler Generalprävention | 330 |
| 4.3.2.1 | Vorläufer im Mittelalter: Manifestationen der Macht | 331 |
| 4.3.2.2 | Generalprävention im aufgeklärten Absolutismus Preußens | 331 |
| 4.3.2.3 | Abschreckung und starker Staat | 332 |
| 4.3.2.4 | Exkurs: Todesstrafe in den Vereinigten Staaten | 335 |
| 4.3.2.5 | Vorurteilsfördernde Botschaft | 339 |
| 4.3.2.6 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 341 |
| 4.3.3 | Der absolute Staat | 343 |
| 4.3.3.1 | Der Staat maximaler Vergeltung und Gerechtigkeit | 343 |
| 4.3.3.2 | Der Staat maximaler Sühne | 350 |
| 4.3.3.3 | Vorurteilsfördernde Botschaft | 352 |
| 4.3.3.4 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 353 |
| 4.3.4 | Der Staat multipler Maximaldisziplinierung | 355 |
| 4.3.4.1 | Angebot an den Staat: v.Liszts "Marburger Programm" | 356 |
| 4.3.4.2 | "Marburger Programm" und nationalsozialistischer Staat | 358 |
| 4.3.4.3 | Die bundesrepublikanische Vereinigungstheorie und ihre kriminalpolitischen Entsprechungen | 360 |
| 4.3.4.4 | Vorurteilsfördernde Botschaft | 370 |
| 4.3.4.5 | Bewertung am Verfassungsanspruch | 372 |
| 4.4 | Schlußfolgerungen für die weitere Diskussion | 373 |
| 5 | <i>Argumente für Strafbegrenzung: Zusammenfassung und Erweiterung</i> | 375 |
| 5.1 | Bisherige Strafbegrenzungsargumente | 375 |
| 5.1.1 | Unberechenbarkeit strafrechtlicher Selektion und Disziplinierung | 375 |
| 5.1.2 | Verfassungsgerichtliche Rechtsprechung als Bereitstellung bloßer Legitimation für Unberechenbarkeit bei fehlender empirischer Basis | 376 |
| 5.1.3 | Legitimation unbegrenzter Staatsgewalt: Beförderung unbegrenzter Vorurteile der Bürger, Beförderung grenzenloser staatlicher Selbstbeziehung | 381 |
| 5.2 | Erweiterung der Argumente für Strafbegrenzung | 383 |
| 5.2.1 | Strafe als "ultima ratio" | 384 |
| 5.2.2 | Töten als kontextgebundenes menschliches Handeln | 385 |
| 5.2.2.1 | Makrokontexte für nicht oder gering strafbare Tötungshandlungen | 385 |
| 5.2.2.2 | Ausblendung situativer Kontexte bei Mord | 389 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 5.2.2.3 | Einbeziehung situativer Kontexte: Tötungsdelikte als Folge mißlungener Problemlösungen | 390 |
| 5.2.2.4 | Negierung situativer Kontexte: Gesellschaftliche Ablenkung und Entlastung | 392 |
| 5.2.3 | Menschenrechte des Täters | 392 |
| 5.2.3.1 | Universalitätsanspruch der Menschenrechte | 393 |
| 5.2.3.2 | Menschenrechte als Ausdruck des Respekts vor personaler und sozialer Würde | 395 |
| 5.2.4 | Menschenrechte des Opfers und seiner Angehörigen | 397 |
| 5.2.4.1 | Primäre und sekundäre Opferwerdung | 398 |
| 5.2.4.2 | Vernachlässigung originärer Opferbedürfnisse | 400 |
| 5.2.4.3 | Vorrang originärer Opferbedürfnisse vor dem Täter-Opfer-Ausgleich | 403 |
| 5.2.4.4 | Schlußfolgerungen | 403 |
| 5.2.5 | Zusammenfassung | 405 |
| 6 | <i>Abschaffung der lebenslangen Freiheitsstrafe</i> | 407 |
| 6.1 | Durchsetzung des Verfassungsanspruchs gegen die lebenslange Freiheitsstrafe | 409 |
| 6.1.1 | Grundsatz des tatschuldangemessenen Strafens | 409 |
| 6.1.2 | Spezialprävention als Verletzung tatschuldangemessenen Strafens | 411 |
| 6.1.3 | Relativierung der Generalprävention | 414 |
| 6.2 | Abschaffungsbegründung: Begrenzung positiver Generalprävention unter Berücksichtigung des gerechten Ausgleichs der Tatschuld | 416 |
| 6.2.1 | Zum Verhältnis von gerechtem Tatschuldausgleich und positiver Generalprävention | 416 |
| 6.2.2 | Tatschuldangemessene Normbekräftigung | 417 |
| 6.3 | Abschaffungsvorschlag: Gesetzliche Regelung | 420 |
| 6.3.1 | Dreistufiger Tatbestandsaufbau: Privilegierte, nicht privilegierte und qualifizierte vorsätzliche Tötung | 420 |
| 6.3.2 | Nicht privilegierte und privilegierte vorsätzliche Tötung | 421 |
| 6.3.3 | Nicht privilegierte und qualifizierte vorsätzliche Tötung | 424 |
| 6.3.3.1 | Höchststrafe für die nicht privilegierte vorsätzliche Tötung und Mindestverbüßungsdauer für die qualifizierte Tötung | 425 |
| 6.3.4 | Gesetzliche Fassung eines Einheitstatbestandes der vorsätzlichen Tötung (§ 212 StGB) bei Wegfall der §§ 211, 213, 217 StGB | 427 |
| 6.4 | Bewertung des Abschaffungsvorschlags und Ausblick | 428 |
| 6.4.1 | Staatlicher Gewaltvorbehalt | 428 |
| 6.4.1.1 | Strafzwecke | 428 |
| 6.4.1.2 | Höchstmaß der Freiheitsstrafe | 429 |
| 6.4.1.3 | Übergangslösung | 430 |
| 6.4.2 | Negative oder positive Reform? | 430 |
| 6.4.2.1 | Disziplinierungsmechanismus von Sanktionsdurchsetzung und Sanktionsverzicht | 431 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 6.4.2.2 | Haftschäden | 431 |
| 6.4.2.3 | Mordmerkmale | 432 |
| 6.4.2.4 | Strafzwecke | 432 |
| 6.4.2.5 | Staatliches Gewaltmonopol | 433 |
| 6.4.3 | Verortung in Entkriminalisierungs- und Entpönalisierungskonzepten | 434 |
| 6.4.3.1 | Entkriminalisierung: wirklich, ersatzlos und klassisch | 435 |
| 6.4.3.2 | Entpönalisierung: klassisch und obligatorisch | 436 |
| 6.4.3.3 | Historischer Wandel in der Bewertung gewaltloser Eigentums- und Vermögensdelikte gegenüber Gewaltdelikten | 437 |
| 6.4.4 | Opfergerechtigkeit? | 439 |
| 6.4.5 | Schluß | 441 |
| 7 | <i>Epilog</i> | 442 |
| | <i>Literaturverzeichnis</i> | 449 |

Die Arbeit wurde im Oktober 1996 abgeschlossen. Eine Bewertung unter Berücksichtigung des Sechsten Gesetzes zur Reform des Strafrechts und des Gesetzes zur Bekämpfung von Sexualdelikten und anderen gefährlichen Straftaten (beide vom 26.1.1998) findet sich in Kapitel 7 (Epilog).