

Gefährlichkeit und Verhältnismäßigkeit

Eine Untersuchung zum Maßregelrecht

Von

Axel Dessecker



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Kapitel 1

Einleitung: Ziel und Anlage der Arbeit	17
---	----

Erster Teil

Zur geschichtlichen Entwicklung des Maßregelrechts	25
---	----

Kapitel 2

Frühformen sichernder Maßregeln seit dem Ende des 18. Jahrhunderts	27
---	----

A. Das preußische Allgemeine Landrecht	27
B. Individualpräventive Theorien und ihre Kritik in der Zeit um 1800	32
I. Zur Dogmatik der Sicherungsmittel bei Klein und Eisenhart	32
II. Weitere individualpräventive Ansätze um 1800	37
III. Feuerbachs Kritik der Individualprävention	39
C. Sanktionspraxis und „Polizey“	43

Kapitel 3

Positionen der Kriminalpolitik im Kaiserreich	50
--	----

A. „Ordnungspsychiatrie“ und „irre Verbrecher“	50
I. Polizeirechtliche Zwangsunterbringungen	50
II. „Irre Verbrecher“	52
B. Kriminalität und „soziale Hygiene“	54
C. Zum „Schulenstreit“ in der deutschen Strafrechtswissenschaft	57
I. Die Herausbildung von „Schulen“	57
II. Liszt und die „moderne“ Richtung	59

III. Gegenströmungen aus der „klassischen“ Richtung	63
IV. „Naturalistische“ Gegenströmungen	65
V. Fazit	68

Kapitel 4

Reformbemühungen bis 1933 70

A. Stooss und die Strafrechtsreform in der Schweiz	70
B. Die Reformentwicklung in Österreich	76
C. Reformentwürfe und Strafrechtswissenschaft in Deutschland bis 1933	78
I. Ausgangssituation	78
II. Vorentwurf von 1909 und Gegenentwurf	80
III. Der Kommissionsentwurf von 1913	82
IV. Der Entwurf Radbruchs und die weiteren Reformberatungen	84
V. Der Diskussionsstand am Ende der Weimarer Republik	86
D. Fazit	88

Kapitel 5

Das Gewohnheitsverbrechergesetz und seine Anwendung unter dem nationalsozialistischen Regime 89

A. Das Maßregelrecht – spezifisch nationalsozialistisches Instrumentarium?	90
I. „Entmannung“	90
II. Sicherungsverwahrung	93
III. Unterbringung in einer Heil- oder Pflegeanstalt	95
B. Zur Praxis des Maßregelrechts	96
C. Konzentrationslager und Tötungsaktionen	98
D. Kriegsstrafrecht	102
E. Fazit	102

Kapitel 6

Strafrechtsreformen seit 1945

104

A. Die Strafrechtsreform in der Bundesrepublik	104
I. Ausgangssituation und erste Reformüberlegungen	104
II. Der Regierungsentwurf 1962	107
III. Abweichende Reformkonzepte	109
IV. Zum Alternativ-Entwurf	114
V. Die Reformgesetzgebung seit 1969	115
B. Maßregeln und das Strafrecht der DDR	118
C. Fazit	121

Kapitel 7

**Zusammenfassung: Maßregeln in der historischen
Entwicklung des Sanktionensystems**

122

*Zweiter Teil***Gefährlichkeit im Maßregelrecht**

128

Kapitel 8

**Das Maßregelrecht im Überblick:
Voraussetzungen und Anwendungspraxis**

130

A. Die Uneinheitlichkeit der Maßregelvoraussetzungen	130
B. Statistische Daten zur Häufigkeit der Maßregeln	133

Kapitel 9

Gefahrbegriffe außerhalb des Maßregelrechts

137

A. Gefahrbegriffe in der Alltagssprache	138
B. Gefahrbegriffe im strafrechtlichen Deliktsaufbau	140
I. Deliktsformen	140
II. Notstand	144

C. Gefahrbegriffe im Polizeirecht	147
I. Gefahrenabwehr	149
II. Vorsorge	153
III. Restrisiko, Lebensrisiko, soziale Adäquanz	158
D. Folgerungen für das Maßregelrecht	159

Kapitel 10

Gefahrbegriffe in bisherigen theoretischen Entwürfen des Maßregelrechts 162

A. Beiträge aus der Zeit des Kaiserreichs und der Weimarer Republik	163
I. Exners „Theorie der Sicherungsmittel“	164
II. Ergänzungen zu Exner	170
B. Beiträge bis zum Inkrafttreten der Strafrechtsreform	175
C. Beiträge seit der Strafrechtsreform	177
D. Zum Stand der Diskussion über Gefahrbegriffe im Maßregelrecht	181

Kapitel 11

Voraussetzungen und Formen von Gefährlichkeitsprognosen 182

A. Vorhersagen und ihre Grenzen	182
I. Kriminalpolitische Strategien	182
II. Das Problem der niedrigen Basisrate	184
III. Die Legitimität von Gefährlichkeitsprognosen	187
IV. Das Fehlerpotential	189
B. Zur Methode von Kriminalprognosen	192
I. Statistische Methoden	192
II. Klinische Methoden	194
III. Intuitive Prognosen	196
C. Zusammenfassung	197

Kapitel 12

Gefährlichkeit, Besserung und Sicherung 199

A. Zur Bedeutung der Zielsetzungen des Maßregelrechts	199
B. Die Unterbringung in einer Entziehungsanstalt (§ 64 StGB) – allein zur Besserung?	203
C. Die Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB) – allein zur Sicherung?	205
D. Besserung und Sicherung bei der Unterbringung in einem psychiatrischen Krankenhaus (§ 63 StGB)	207
E. Zusammenfassung	209

*Dritter Teil***Gefährlichkeit bei den freiheitsentziehenden Maßregeln** 210

Kapitel 13

Gefährlichkeit bei der Unterbringung in einem psychiatrischen Krankenhaus (§ 63 StGB) 210

A. Schuldfähigkeit und psychiatrische Maßregel	210
B. Gefährlichkeit als Voraussetzung der Anordnung	214
I. Anlaßtat und künftige Delikte	214
II. Wahrscheinlichkeitsgrade	215
III. Erheblichkeit künftiger Delikte	216
IV. Fallgruppen unterhalb der Erheblichkeitsschwelle	218
C. Empirische Forschungsergebnisse	225
I. Unterbringungsdelikte bei § 63 StGB	226
II. Unterbringungsentscheidungen nach § 63 StGB	230
III. Merkmale der Verurteilten bei der Unterbringung nach § 63 StGB	231
IV. Auffälligkeiten während der Unterbringung im psychiatrischen Maßregelvollzug	232
V. Legalbewährung	233
VI. Ausgewählte Studien zur Gefährlichkeit von Personen mit psychischen Störungen	239
VII. Zum heutigen Forschungsstand	247

D. Zur Konkretisierung des Merkmals „Gefährlichkeit“	250
I. Der Maßstab der Erheblichkeit	250
II. Einzelne Deliktsgruppen	253

Kapitel 14

Gefährlichkeit bei der Unterbringung in einer Entziehungsanstalt (§ 64 StGB) 259

A. Abhängigkeitsbegriff und Erfolgsaussicht	259
B. Gefährlichkeit als Voraussetzung der Anordnung	264
C. Empirische Forschungsergebnisse	269
I. Unterbringungsdelikte bei § 64 StGB	269
II. Unterbringungsentscheidungen nach § 64 StGB	272
III. Merkmale der Verurteilten bei der Unterbringung nach § 64 StGB	273
IV. Auffälligkeiten während der Suchtbehandlung im Maßregelvollzug	274
V. Legalbewährung	275
VI. Ausgewählte Studien zur Gefährlichkeit bei einer Suchtproblematik	278
VII. Zum heutigen Forschungsstand	288
D. Zur Konkretisierung des Merkmals „Gefährlichkeit“	289

Kapitel 15

Gefährlichkeit bei der Unterbringung in der Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB) 295

A. Formelle Voraussetzungen	295
B. Gefährlichkeit als Voraussetzung der Anordnung	298
C. Empirische Forschungsergebnisse	309
I. Unterbringungsdelikte bei § 66 StGB	310
II. Unterbringungsentscheidungen bei § 66 StGB	311
III. Merkmale der Verurteilten bei der Unterbringung nach § 66 StGB	312

IV. Legalbewährung	312
V. Ausgewählte Studien zur Gefährlichkeit nach langfristigen Freiheitsentziehungen und bei schwerer Kriminalität	313
VI. Zum heutigen Forschungsstand	325
D. Zur Konkretisierung des Merkmals „Gefährlichkeit“	326

Vierter Teil

Verhältnismäßigkeit im Maßregelrecht 331

Kapitel 16

**Verhältnismäßigkeit bei der Unterbringung
in einem psychiatrischen Krankenhaus (§ 63 StGB)** 334

A. Verhältnismäßigkeit als Voraussetzung der Anordnung	334
B. Verhältnismäßigkeit der Vollstreckungsdauer	338
C. Zur Konkretisierung der Verhältnismäßigkeit	343
I. Geeignetheit	343
II. Erforderlichkeit	345
III. Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne, Proportionalität, Übermaßverbot	351

Kapitel 17

**Verhältnismäßigkeit bei der Unterbringung
in einer Entziehungsanstalt (§ 64 StGB)** 360

A. Verhältnismäßigkeit als Voraussetzung der Anordnung	360
B. Verhältnismäßigkeit der Vollstreckungsdauer	362
C. Zur Konkretisierung der Verhältnismäßigkeit	363
I. Geeignetheit	363
II. Erforderlichkeit	364
III. Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne, Proportionalität, Übermaßverbot	368

Kapitel 18

Verhältnismäßigkeit bei der Unterbringung in der Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB)	372
A. Verhältnismäßigkeit als Voraussetzung der Anordnung	372
B. Verhältnismäßigkeit bei der Vollstreckung der Sicherungsverwahrung	374
C. Zur Konkretisierung der Verhältnismäßigkeit	376
I. Geeignetheit	376
II. Erforderlichkeit	377
III. Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne, Proportionalität, Übermaßverbot	382

Fünfter Teil

Ergebnisse und Folgerungen	385
-----------------------------------	-----

Kapitel 19

Zusammenfassung der Ergebnisse	385
---------------------------------------	-----

Kapitel 20

Kriminalpolitischer Ausblick	395
A. Zur Reform der Unterbringung in einem psychiatrischen Krankenhaus (§ 63 StGB)	396
B. Zur Reform der Unterbringung in einer Entziehungsanstalt (§ 64 StGB)	400
C. Zur Reform der Unterbringung in der Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB)	403
D. Schlußbemerkung	406
Literaturverzeichnis	407
Sachverzeichnis	462