

# Gefährlichkeit und Verhältnismäßigkeit

Eine Untersuchung zum Maßregelrecht

Von

Axel Dessecker



Duncker & Humblot · Berlin

# Inhaltsverzeichnis

## Kapitel 1

<b>Einleitung: Ziel und Anlage der Arbeit</b>	17
---	----

### *Erster Teil*

<b>Zur geschichtlichen Entwicklung des Maßregelrechts</b>	25
---	----

## Kapitel 2

<b>Frühformen sichernder Maßregeln seit dem Ende des 18. Jahrhunderts</b>	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

<b>Positionen der Kriminalpolitik im Kaiserreich</b>	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

<b>Verhältnismäßigkeit bei der Unterbringung in der Sicherungsverwahrung (§ 66 StGB)</b>	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*

<b>Ergebnisse und Folgerungen</b>	385
-----------------------------------	-----

## Kapitel 19

<b>Zusammenfassung der Ergebnisse</b>	385
---------------------------------------	-----

## Kapitel 20

<b>Kriminalpolitischer Ausblick</b>	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
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	407
<b>Sachverzeichnis</b> .....	462