

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                         |    |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Teil 1: Einführung</b> .....                                                         | 15 |
| <b>A. Allgemeines</b> .....                                                             | 15 |
| I. Arbeitsteilung und Schuldverteilung .....                                            | 15 |
| II. Die Straftaten durch Kollegialentscheidungen .....                                  | 15 |
| <b>B. Methode und Gegenstand der Arbeit</b> .....                                       | 16 |
| I. Die Fallbearbeitung im Rahmen der Erfolgsdelikte<br>und die Rechtsvergleichung ..... | 16 |
| II. Die Stimmberechtigten.....                                                          | 18 |
| III. Das Verhältnis zwischen § 13 und § 266 StGB .....                                  | 19 |

## **Teil 2: Die Strafbarkeit von Mitgliedern eines Gremiums in Einzelfällen**.....

21

|                                                                    |    |
|--------------------------------------------------------------------|----|
| <b>A. Fall 1: Die rechtswidrig-einstimmigen Abstimmungen</b> ..... | 21 |
| I. Als Nebentäter: §§ 266, 25 Abs. 1 1. Alt. StGB .....            | 21 |
| 1. Einstimmigkeitsprinzip .....                                    | 21 |
| 1) Täterkreis .....                                                | 22 |
| 2) Kausalität.....                                                 | 22 |
| (1) Allgemeine Bestimmung .....                                    | 23 |
| a. Ursache und Bedingung.....                                      | 23 |
| b. Die Relation von Ursache und Wirkung.....                       | 27 |
| i. Die Formel der notwendigen Bedingung.....                       | 28 |
| ii. Die Formel der INUS-Bedingung.....                             | 32 |
| iii. Das deduktiv-nomologische Modell .....                        | 34 |
| (2) Der Kausalzusammenhang bei<br>menschlichen Handlungen .....    | 43 |
| a. Die Äquivalenz der Bedingungen.....                             | 44 |
| b. Das Hinwegdenken oder die Gesetzmäßigkeit? .....                | 46 |
| c. Der Erfolg in seiner konkreten oder abstrakten Gestalt? .....   | 48 |

|      |                                                                                                                     |    |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| i.   | Die Erforderlichkeit des Merkmals „unter den gegebenen Umständen“ für die Feststellung des Kausalzusammenhangs..... | 48 |
| ii.  | Die abstrakte Betrachtungsweise des tatbestandlichen Erfolgs .....                                                  | 51 |
| iii. | Stellungnahme .....                                                                                                 | 51 |
| d.   | Hypothetische Kausalität? .....                                                                                     | 53 |
| (3)  | Besonderer Fall: kumulative Kausalität.....                                                                         | 57 |
| (4)  | Zwischenergebnis .....                                                                                              | 60 |
| 3)   | Objektive Zurechnung .....                                                                                          | 60 |
| (1)  | Allgemeine Bestimmung .....                                                                                         | 60 |
| a.   | Das interpersonale Rechtsverhältnis als soziale Wirklichkeit.....                                                   | 61 |
| b.   | Die Rechtsverhältnisverletzung als rechtlich missbilligte Risikoschaffung .....                                     | 62 |
| c.   | Die Risikorealisation im Erfolg .....                                                                               | 65 |
| i.   | Der Pflichtwidrigkeitszusammenhang .....                                                                            | 65 |
| ii.  | Der Schutzzweck der Norm .....                                                                                      | 68 |
| (2)  | Anwendung auf die durch die kumulative Kausalität gekennzeichnete Fallkonstellation.....                            | 70 |
| a.   | Die Lösung mit Hilfe des Irrtums über den Kausalverlauf .....                                                       | 71 |
| b.   | Die Lösung mit Hilfe der Adäquanztheorie .....                                                                      | 72 |
| c.   | Die Lösung mit dem Vollendungsunrecht .....                                                                         | 73 |
| d.   | Stellungnahme .....                                                                                                 | 74 |
| (3)  | Anwendung auf die kollegialentscheidungsspezifische Fallkonstellation .....                                         | 75 |
| 4)   | Ergebnis zur Nebentäterschaft beim Einstimmigkeitsprinzip.....                                                      | 76 |
| 2.   | Mehrheitsprinzip .....                                                                                              | 76 |
| 1)   | Täterkreis .....                                                                                                    | 77 |
| 2)   | Kausalität.....                                                                                                     | 77 |
| (1)  | Besonderer Fall: alternative Kausalität.....                                                                        | 77 |
| a.   | Die Lösung mit Hilfe der modifizierten <i>conditio</i> -Formel .....                                                | 78 |
| b.   | Die Lösung mit der hinreichenden Bedingung .....                                                                    | 79 |

|     |                                                                                                  |     |
|-----|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| c.  | Die Lösung mit der gemeinsamen Kausalität .....                                                  | 79  |
| d.  | Die Lösung von <i>Puppe</i> .....                                                                | 80  |
| e.  | Kritische Stellungnahme .....                                                                    | 80  |
| (2) | Das Sonderproblem beim Mehrheitsprinzip .....                                                    | 85  |
| 3)  | Objektive Zurechnung .....                                                                       | 88  |
| (1) | Anwendung auf die sog. alternative Kausalität .....                                              | 88  |
| a.  | Die rechtlich missbilligte Risikoschaffung .....                                                 | 88  |
| b.  | Die Risikorealisation im Erfolg? .....                                                           | 90  |
| (2) | Anwendung auf die kollegialentscheidungsspezifische<br>Fallkonstellation .....                   | 91  |
| 4)  | Zwischenergebnis .....                                                                           | 91  |
| 3.  | Einschlägigkeit der nebetäterschaftlichen<br>Betrachtungsweise in anders gelagerten Fällen ..... | 91  |
| 1)  | Entscheidung nach dem Einstimmigkeitsprinzip .....                                               | 92  |
| 2)  | Entscheidung nach dem Mehrheitsprinzip .....                                                     | 92  |
| 3)  | Vorzugswürdigkeit einer mittäterschaftlichen Lösung .....                                        | 92  |
| II. | Als Mittäter: §§ 266, 25 Abs. 2 StGB .....                                                       | 94  |
| 1.  | Die Voraussetzungen für die mittäterschaftliche Zurechnung .....                                 | 94  |
| 1)  | Das (inter-) subjektive Element .....                                                            | 94  |
| 2)  | Das objektive Element .....                                                                      | 96  |
| (1) | Die Lehre vom sog. Täterwillen und ihre Kritik .....                                             | 97  |
| (2) | Die Lehre vom sog. Gesamtsubjekt und ihre Kritik .....                                           | 97  |
| (3) | Die Lehre vom wesentlichen Tatbeitrag im<br>Ausführungsstadium und ihre Kritik .....             | 98  |
| (4) | Die Lehre vom wesentlichen Tatbeitrag im<br>Vorbereitungsstadium .....                           | 100 |
| a.  | Darstellung .....                                                                                | 100 |
| b.  | Abgrenzung zur mittelbaren Täterschaft in<br>hierarchischen Strukturen .....                     | 100 |
| i.  | Problemstellung .....                                                                            | 100 |
| ii. | Der sog. Täter hinter dem Täter .....                                                            | 102 |
| i)  | In staatlicher Organisationen .....                                                              | 102 |
| ii) | In nichtstaatlichen Organisationen .....                                                         | 106 |

|                                                                                                       |            |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| iii. Zwischenergebnis .....                                                                           | 109        |
| (5) Exkurs: Anforderungen an die Kausalität für die<br>mittäterschaftliche Zurechnung .....           | 109        |
| a. Allgemeines .....                                                                                  | 110        |
| b. Alternative und additive Mittäterschaft.....                                                       | 111        |
| c. Kausalität zwischen Ausführungshandlungen.....                                                     | 112        |
| (6) Exkurs: Die sog. fahrlässige Mittäterschaft.....                                                  | 113        |
| a. Einleitung.....                                                                                    | 113        |
| b. Die kritische Würdigung der Ansätze zur sog.<br>fahrlässigen Mittäterschaft.....                   | 114        |
| i. Die auf dem sog. „gemeinsamen Handlungsprojekt<br>bzw. -plan“ beruhende Gemeinschaftlichkeit ..... | 115        |
| i) <i>Dencker</i> .....                                                                               | 116        |
| ii) <i>Kim, S.R.</i> .....                                                                            | 119        |
| iii) <i>Renzikowski</i> .....                                                                         | 124        |
| ii. Die gemeinsame Sorgfaltspflichtverletzung – <i>Weißer</i> .....                                   | 126        |
| iii. Die gemeinsame Risikoschaffung bzw. -erhöhung<br>und die Risikorealisierung – <i>Otto</i> .....  | 128        |
| iv. Die Notwendigkeit der kumulativen<br>Zusammenwirkung – <i>Kamm</i> .....                          | 130        |
| c. Fazit .....                                                                                        | 132        |
| 2. Anwendung auf den <b>Fall 1</b> .....                                                              | 134        |
| 1) Die einstimmige Abstimmung als<br>gemeinsamer Tatentschluss .....                                  | 134        |
| (1) Die Abstimmung nach vorheriger Absprache.....                                                     | 134        |
| (2) Die Abstimmung ohne vorherige Absprache .....                                                     | 135        |
| 2) Die einstimmige Abstimmung als gemeinsame<br>Tatausführung?.....                                   | 136        |
| III. Fazit.....                                                                                       | 137        |
| <b>B. Fall 2: Die rechtmäßig-überstimmte Gegenstimme .....</b>                                        | <b>139</b> |
| I. Als Täter: §§ 266, 25 Abs. 1 1. Alt. StGB.....                                                     | 139        |
| 1. Die rechtmäßig-überstimmte Gegenstimme.....                                                        | 139        |
| 2. Die Strafwürdigkeit von Verhalten im Vorfeld<br>der Abstimmung .....                               | 140        |

|     |                                                                                                                   |     |
|-----|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1)  | Vorbemerkung .....                                                                                                | 140 |
| 2)  | Teilnahme an der Abstimmung selbst .....                                                                          | 141 |
| (1) | Kausalität .....                                                                                                  | 141 |
| (2) | Pflichtwidrigkeit .....                                                                                           | 142 |
| a.  | Allgemeines .....                                                                                                 | 142 |
| b.  | Sonderkonstellation: Im Fall der absoluten<br>Aussichtslosigkeit eines rechtmäßigen<br>Beschlussergebnisses ..... | 143 |
| 3)  | Mittäterschaft durch die Teilnahme an der Abstimmung? .....                                                       | 144 |
| (1) | Allgemeines .....                                                                                                 | 144 |
| (2) | Fallabwandlung: Im Fall der vorherigen Absprache –<br>Gegenstimme als Distanzierung von der Absprache? .....      | 145 |
| a.  | Abstimmung als Vorbereitungshandlung .....                                                                        | 146 |
| b.  | Abstimmung als Versuchshandlung .....                                                                             | 147 |
| 3.  | Exkurs: Die Strafwürdigkeit von Verhalten<br>im Nachhinein der Abstimmung .....                                   | 147 |
| 1)  | Durch Tun .....                                                                                                   | 147 |
| 2)  | Durch Unterlassen .....                                                                                           | 148 |
| (1) | Möglichkeit und Erforderlichkeit der Strafbarkeit<br>des nachherigen Verhaltens .....                             | 149 |
| (2) | Quasi-Kausalität des Unterlassens .....                                                                           | 149 |
| (3) | Exkurs: Bewirken durch Unterlassen .....                                                                          | 149 |
| (4) | Garantenstellung .....                                                                                            | 153 |
| (5) | Täterschaftliche oder teilnehmerische Beteiligung<br>durch Unterlassen an Begehungsdelikten? .....                | 155 |
| a.  | Die Lösung nach der <i>animus</i> -Theorie .....                                                                  | 155 |
| b.  | Die Lösung nach der klassischen Tatherrschaftslehre .....                                                         | 156 |
| c.  | Die Lösung mit der einheitlichen Beihilfe .....                                                                   | 158 |
| d.  | Die Lösung mit dem Unterlassungstäter .....                                                                       | 160 |
| e.  | Die Lösung nach der Beschützer- und<br>Überwachungsgarantenpflicht .....                                          | 161 |
| f.  | Die Lösung nach dem Schutzzweck der Garantenpflicht .....                                                         | 165 |
| g.  | Stellungnahme .....                                                                                               | 166 |

|                                                                                       |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (6) Neben- oder Mittäterschaft? .....                                                 | 169 |
| (7) Ergebnis .....                                                                    | 171 |
| II. Als Gehilfe: §§ 266, 27 StGB? .....                                               | 171 |
| <b>C. Fall 3: Die Stimmenthaltung</b> .....                                           | 172 |
| I. Als Nebentäter: §§ 266, 25 Abs. 1 1. Alt. StGB .....                               | 172 |
| 1. Tun oder Unterlassung? .....                                                       | 172 |
| 2. Tatbegehung durch positives Tun: §§ 266, 25<br>Abs. 1 1. Alt. StGB .....           | 172 |
| 3. Tatbegehung durch Unterlassen: §§ 266, 25 Abs. 1<br>1. Alt. i.V.m. § 13 StGB ..... | 173 |
| 1) Die sog. Quasi-Kausalität der Rspr. ....                                           | 174 |
| 2) Die sog. Risikoverminderungstheorie und ihre Kritik .....                          | 175 |
| 3) Die Quasi-Kausalität im sog. normativen<br>Ausgangspunkt und ihre Kritik .....     | 177 |
| 4) Zwischenergebnis und die Pattsituation .....                                       | 178 |
| II. Als Mittäter: §§ 266, 25 Abs. 2 StGB .....                                        | 178 |
| 1. Durch Tun .....                                                                    | 178 |
| 2. Durch Unterlassen .....                                                            | 181 |
| III. Ergebnis .....                                                                   | 182 |
| <b>D. Fall 4: Nichtteilnahme am Beschlussverfahren</b> .....                          | 183 |
| <b>E. Fall 5: Die gemeinsame Untätigkeit in einer Notsituation</b> .....              | 185 |
| I. Als Nebentäter durch Unterlassen? .....                                            | 185 |
| 1. Einstimmigkeitsprinzip .....                                                       | 185 |
| 1) Die Pflichtwidrigkeit der Unterlassung .....                                       | 185 |
| 2) Die sog. Quasi-Kausalität .....                                                    | 187 |
| (1) Die sog. alternative Quasi-Kausalität .....                                       | 187 |
| (2) Die sog. kumulative Quasi-Kausalität .....                                        | 188 |
| a. Die Lösung von BGHSt 48, 77 und ihre Kritik .....                                  | 189 |
| b. Die Lösung von BGHSt 37, 106, 126 ff. und ihre Kritik .....                        | 190 |
| (3) Zwischenergebnis .....                                                            | 192 |
| 2. Mehrheitsprinzip .....                                                             | 192 |
| 3. Fazit .....                                                                        | 193 |

|                                        |                                                                                                               |            |
|----------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| II.                                    | Als Mittäter durch mehrere Unterlassen: §§ 266, 25 Abs. 2, 13 StGB.....                                       | 193        |
| 1.                                     | Möglichkeit und Erforderlichkeit der Mittäterschaft durch das (unechte) Unterlassen.....                      | 194        |
| 2.                                     | Anforderungen an den gemeinsamen Tatentschluss durch Unterlassen mehrerer .....                               | 197        |
| 3.                                     | Ergebnis .....                                                                                                | 199        |
| <b>F.</b>                              | <b>Fall 6: Das geheime Beschlussverfahren .....</b>                                                           | <b>200</b> |
| <b>G.</b>                              | <b>Fall 7: Die überstimmte rechtswidrige Stimmabgabe .....</b>                                                | <b>204</b> |
| I.                                     | §§ 224 und 22 ff. StGB .....                                                                                  | 204        |
| II.                                    | §§ 224 und 30 I StGB .....                                                                                    | 205        |
| <b>H.</b>                              | <b>Zusammenfassung – Die Strafbarkeit von Mitgliedern eines Gremiums in Einzelfällen .....</b>                | <b>206</b> |
| I.                                     | Zum <b>Fall 1</b> : Die rechtswidrig-einstimmigen Abstimmungen.....                                           | 206        |
| II.                                    | Zu den <b>Fällen 2 und 6</b> : Die rechtmäßig-überstimmte Gegenstimme und das geheime Beschlussverfahren..... | 207        |
| III.                                   | Zu den <b>Fällen 3 und 4</b> : Die Stimmenthaltung und Nichtteilnahme am Beschlussverfahren .....             | 207        |
| IV.                                    | Zum <b>Fall 5</b> : Die gemeinsame Untätigkeit in Notsituation.....                                           | 208        |
| V.                                     | Zum <b>Fall 7</b> : Die rechtswidrig-überstimmte Abstimmung .....                                             | 208        |
| <b>Teil 3: Rechtsvergleichung.....</b> |                                                                                                               | <b>209</b> |
| <b>A.</b>                              | <b>Einleitung.....</b>                                                                                        | <b>209</b> |
| <b>B.</b>                              | <b>Rechtslage.....</b>                                                                                        | <b>209</b> |
| I.                                     | Kausalität bzw. objektive Zurechnung.....                                                                     | 209        |
| 1.                                     | § 17 KStGB.....                                                                                               | 210        |
| 2.                                     | § 19 KStGB.....                                                                                               | 212        |
| 3.                                     | § 263 KStGB .....                                                                                             | 214        |
| 1)                                     | Legitimationsfrage .....                                                                                      | 214        |
| 2)                                     | Rechtsnatur.....                                                                                              | 215        |
| 3)                                     | Anwendungsbereich.....                                                                                        | 217        |

|                                                                  |            |
|------------------------------------------------------------------|------------|
| II. Mittäterschaft.....                                          | 218        |
| 1. Die sog. Verabredungsmittäterschaft .....                     | 218        |
| 2. Die sog. sukzessive Mittäterschaft.....                       | 220        |
| 3. Die sog. fahrlässige Mittäterschaft .....                     | 221        |
| 4. Die Mittäterschaft durch Unterlassen.....                     | 223        |
| III. Beteiligung und besondere persönliche Eigenschaften.....    | 223        |
| IV. Fazit.....                                                   | 224        |
| <b>C. Anwendung auf die Fallkonstellationen von Teil 2 .....</b> | <b>225</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>                                | <b>229</b> |