

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--------------------------------------------------------------|----|
| Abbildungsverzeichnis | 21 |
| Abkürzungsverzeichnis | 23 |
| Einleitung | 33 |
| Teil 1: Einführung – Relevanz des Gefahr- und Risikobegriffs | 37 |
| Kapitel 1: Gefahren und Risiken außerhalb des Rechts | 37 |
| A. Bedeutung im allgemeinen Sprachgebrauch | 37 |
| I. Etymologische Herkunft und Definitionen der Begriffe | 37 |
| 1. Gefahrbegriff | 37 |
| 2. Risikobegriff | 38 |
| II. Alltagssprache | 39 |
| III. Umgang mit Risiken und Gefahren im Alltag | 40 |
| B. Bedeutung in der Soziologie | 41 |
| I. Die Risikogesellschaft und das Risikostrafrecht | 41 |
| 1. Die Risikogesellschaft | 41 |
| a. Kennzeichen der Risikogesellschaft nach Beck | 42 |
| b. Kennzeichen der Risikogesellschaft nach Lau | 43 |
| c. Kennzeichen der Risikogesellschaft nach Kaufmann | 44 |
| d. Kennzeichnung als „Großfahrgesellschaft“ | 44 |
| 2. Auswirkungen auf das Strafrecht | 44 |
| a. Allgemeine Anforderungen der Risikogesellschaft | 45 |
| b. Anforderungen der Risikogesellschaft an das Strafrecht | 45 |
| II. Risikosoziologie nach Luhmann | 46 |
| 1. Risikobegriff und Risikogesellschaft | 47 |
| 2. Abgrenzung des Risikobegriffs zum Gefahrbegriff | 47 |
| a. Kriterien der Abgrenzung | 47 |
| b. Grenzen der Abgrenzung | 48 |
| c. Kritik an der Abgrenzung von Luhmann | 49 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------|----|
| III. Risikoethik nach Nida-Rümelin und anderen | 49 |
| 1. Bestimmung des Risikobegriffs | 49 |
| a. Umfassender Risikobegriff als unsichere Entscheidungssituationen | 49 |
| b. Unterscheidung zwischen reinem Risiko und Ungewissheit | 50 |
| c. Risikosituationen | 51 |
| 2. Paradigmen der Risikopraxis | 52 |
| C. Bedeutung in anderen Wissenschaften | 53 |
| I. Mathematik | 53 |
| II. Naturwissenschaften | 53 |
| III. Unternehmensmanagement | 55 |
| 1. Risikodefinition bei unternehmensinternem Risikomanagement | 55 |
| 2. Risikokategorien bei unternehmensinternem Risikomanagement | 56 |
| IV. Versicherungswesen | 56 |
| D. Fazit zu Gefahren und Risiken außerhalb des Rechts | 57 |
| Kapitel 2: Bedeutung im Öffentlichen Recht und im Zivilrecht | 58 |
| A. Schutzpflicht des Staates | 60 |
| B. Relevanz im Öffentlichen Recht | 61 |
| I. Polizei- und Ordnungsrecht | 61 |
| II. Verfassungsrecht | 62 |
| III. Sonstiges Verwaltungsrecht | 63 |
| 1. Gefahrenabwehrrecht | 65 |
| 2. Risikoverwaltungsrecht | 66 |
| 3. Bedeutung von Gefahren und Risiken in diesen Bereichen | 67 |
| IV. Einfluss des Europarechts | 69 |
| C. Relevanz im Zivilrecht | 70 |
| I. Gefahren und Risiken bei Schuldverhältnissen | 70 |
| II. Gefährdungshaftung | 71 |
| III. Gefahr bei Haftungsentstehung und -umfang | 72 |
| IV. Produkt- und Produzentenhaftung | 73 |
| V. Notstandsgefahr | 74 |
| Kapitel 3: Bedeutung im Strafrecht | 74 |
| A. Gefahren und Risiken im StGB | 74 |
| I. Strafflosigkeitsgründe | 74 |
| II. Maßregeln der Besserung und Sicherung | 75 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Tatbestandsmerkmale | 75 |
| 1. Gefahr und Gefährdung bei konkreten Gefährdungsdelikten | 75 |
| 2. Gegenbeispiel der abstrakten Gefährdungsdelikte: generelle Gefährlichkeit und Eignung | 76 |
| 3. Gefahr, gefährdend und gefährlich bei Qualifikationen | 77 |
| 4. Besonderheit der Gemeingefahr | 77 |
| 5. Drohung mit Gefahr | 78 |
| B. Ungeschriebene Gefahren und Risiken im Strafrecht | 78 |
| I. Objektive Zurechnung | 78 |
| 1. Alternativen zur objektiven Zurechnung | 79 |
| 2. Inhalte der objektiven Zurechnung | 80 |
| II. Fahrlässigkeit | 81 |
| III. Pflichtwidrigkeitszusammenhang | 84 |
| IV. Tatbestandsspezifischer Gefahrezusammenhang bzw. Unmittelbarkeitszusammenhang | 85 |
| V. Versuchsstrafbarkeit | 85 |
| VI. Vorbereitungshandlungen | 86 |
| VII. Garantenstellung aus Ingerenz | 86 |
| C. Gefahren und Risiken im Strafprozessrecht | 86 |
| Kapitel 4: Fazit zur Bedeutung der Begriffe in den Rechtsgebieten | 87 |
| Teil 2: Klärung der gängigsten Gefahr- und Risikobegriffe im Recht | 89 |
| Kapitel 1: Legaldefinitionen | 89 |
| A. Legaldefinitionen auf europäischer Ebene | 90 |
| B. Legaldefinitionen auf Bundesebene | 91 |
| C. Legaldefinitionen auf Landesebene | 91 |
| Kapitel 2: Polizeirechtlicher Gefahrbegriff | 92 |
| A. Objektiver oder subjektiver Maßstab | 93 |
| I. Rein objektiver Maßstab und rein subjektiver Maßstab | 94 |
| 1. Rein objektiver Maßstab | 94 |
| 2. Rein subjektiver Maßstab | 96 |
| II. (Normativ-)Subjektiver Ex-ante-Maßstab | 96 |
| III. Objektiver Ex-ante-Maßstab | 97 |
| IV. Exkurs: Putativgefahr, Anscheinsgefahr, Gefahrverdacht | 99 |
| 1. Folgen der Maßstäbe bei der Putativgefahr | 100 |
| 2. Folgen der Maßstäbe bei der Anscheinsgefahr | 100 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. Folgen der Maßstäbe für den Gefahrverdacht | 101 |
| V. Vergleich der Maßstäbe | 103 |
| B. Trennung von Informationsbasis und -bewertung | 104 |
| C. Angaben zur Wahrscheinlichkeit | 106 |
| D. Angaben zum Schaden | 107 |
| E. Darauf aufbauend | 108 |
| I. Verfassungsrecht | 108 |
| II. Gefahr im sonstigen Gefahrenabwehrrecht | 109 |
| III. Risiko im Risikoverwaltungsrecht | 111 |
| IV. Maßregeln der Besserung und Sicherung im Strafrecht | 114 |
| Kapitel 3: Notstandsgefahr des § 34 StGB | 115 |
| A. Objektiver oder subjektiver Maßstab | 115 |
| I. Rein objektiver und rein subjektiver Maßstab | 116 |
| II. Objektiver Ex-ante-Maßstab | 117 |
| 1. Person mit gesamtem menschlichen Erfahrungswissen | 117 |
| 2. Verständiger Beobachter aus dem Verkehrskreis des Täters | 119 |
| 3. Sachverständiger | 121 |
| B. Trennung von Informationsbasis und -bewertung | 122 |
| I. Objektive Diagnose und subjektivierte Prognose | 122 |
| II. Subjektivierte Diagnose und objektivierte Prognose | 123 |
| III. Bewertung der Trennung von Informationsbasis und -bewertung | 124 |
| C. Wahrscheinlichkeitsmaßstab | 124 |
| I. Relativer Wahrscheinlichkeitsgrad | 125 |
| II. Ausschluss von allgemeinen Lebensrisiken | 126 |
| D. Angaben zum Schaden | 127 |
| E. Anknüpfende Begriffe | 128 |
| I. Notstandsgefahr des § 35 StGB | 128 |
| II. Straflosigkeit des Schwangerschaftsabbruchs nach § 218a Abs. 2 StGB | 129 |
| III. Notstandsvorschriften im Zivilrecht | 129 |
| Kapitel 4: Sonstige Gefahren und Risiken im Strafrecht | 130 |
| A. Gefahr als Merkmal der konkreten Gefährdungsdelikte | 130 |
| I. Objektiver oder subjektiver Maßstab | 131 |
| II. Angaben zur Wahrscheinlichkeit | 133 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Anknüpfende Begriffe | 135 |
| 1. Gefahr in Qualifikationsmerkmalen oder Regelbeispielen | 135 |
| 2. Gemeine Gefahr nach § 323c StGB | 135 |
| IV. Abzugrenzende Begriffe | 136 |
| 1. Abstrakte Gefährungsdelikte | 136 |
| 2. Anknüpfende Begriffe | 137 |
| a. Eignungsdelikte | 137 |
| b. Mordmerkmal der Gemeingefährlichkeit | 137 |
| c. Gefährliche Werkzeuge | 138 |
| d. Sonstige Merkmale der gefährlichen Körperverletzung | 139 |
| B. Objektive Zurechnung | 140 |
| I. Fallgruppen | 140 |
| 1. Risikoverringerung | 140 |
| 2. Verantwortungsprinzip | 141 |
| 3. Erlaubte Risiken | 142 |
| 4. Vertrauensgrundsatz | 144 |
| 5. Risikozusammenhang | 145 |
| II. Risikobeurteilung | 146 |
| III. Anknüpfende Begriffe: Garantenstellung aus Ingerenz und tatbestandsspezifischer Gefährdungszusammenhang | 146 |
| C. Fahrlässigkeit | 147 |
| I. Objektive Sorgfaltswidrigkeit | 147 |
| 1. Beurteilungsmaßstab | 147 |
| 2. Indizien | 149 |
| II. Individuelle Erkennbarkeit | 151 |
| 1. Beurteilungsmaßstab | 152 |
| 2. Trennung von Informationsbasis/-bewertung | 153 |
| D. Pflichtwidrigkeitszusammenhang: Risikoerhöhungslehre | 153 |
| E. Drohung mit Gefahr | 154 |
| G. Flucht-, Wiederholungs- und Verdunklungsgefahr nach der StPO | 154 |
| Kapitel 5: Fazit zu den Inhalten der Gefahr- und Risikobegriffe im Recht | 156 |
| A. Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 156 |
| I. Ziel der Vorschriften | 156 |
| 1. Rechtsgüterschutz durch präventive Gefahrenabwehr | 156 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| 2. Rechtsgüterschutz durch Vorverlagerung der repressiven Strafbewehrungen | 157 |
| II. Maßstab | 158 |
| II. Bedeutung der Ungewissheit | 160 |
| 1. Vorteil für Handelnden | 160 |
| 2. Nachteil für Handelnden | 160 |
| IV. Anforderungen an die Wahrscheinlichkeit | 161 |
| V. Beherrschbarkeit | 162 |
| VI. Normative Konkretisierung der Gefahr | 162 |
| B. Begriffliche Unterscheidung zwischen Gefahr und Risiko | 163 |
| I. Unterscheidung im öffentlichen Recht | 163 |
| II. Unterscheidung im Strafrecht | 164 |
| III. Unterscheidung in der Soziologie | 164 |
| C. Einheitlicher Gefahr- oder Risikobegriff in den jeweiligen Rechtsgebieten | 165 |
| D. Ungenauigkeiten | 166 |
| Teil 3: Einschätzungen und Einstufungen von Gefahren und Risiken | 168 |
| Kapitel 1: Erkenntnisse aus anderen Wissenschaften | 168 |
| A. Erkenntnisse zu Methoden der Risikoeinschätzung aus den Naturwissenschaften | 168 |
| I. Methoden ohne stochastische Modellierungen | 168 |
| II. Methoden mit stochastischen Modellierungen | 170 |
| B. Erkenntnisse zum Verfahren und zu Schwierigkeiten der Risikoeinschätzung aus der Soziologie und der Psychologie | 170 |
| I. Verfahren der Risikoeinschätzung | 171 |
| 1. Phasen beim Umgang mit Risiken | 171 |
| 2. Methoden der Risikoeinschätzung | 172 |
| a. Technische Risikoanalysen | 172 |
| b. Kosten-Nutzen-Analyse | 172 |
| c. Risikovergleiche | 173 |
| d. Entscheidungsanalysen | 174 |
| II. Abweichung der individuellen und gesellschaftlichen Risikowahrnehmung zur Statistik | 176 |
| 1. Beispiele für „fehlerhafte“ Einschätzungen | 176 |
| a. Typischerweise „überschätzte“ Situationen | 176 |
| b. Typischerweise „unterschätzte“ Situationen | 177 |
| c. Lösungsvorschläge | 178 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| 2. Gründe für „fehlerhafte“ Einschätzungen | 178 |
| a. Herausbildung sog. „Wahrnehmungsmuster“ | 179 |
| b. Typische Wahrnehmungsmuster | 179 |
| 3. Relevanz für Politik und Recht | 181 |
| II. Umgang mit Ungewissheit | 182 |
| III. Sonstige Schwierigkeiten | 183 |
| C. Fazit für die Einschätzung von Gefahren und Risiken im Recht | 184 |
| Kapitel 2: Verfahren der Gefahr- und Risikoeinschätzung im öffentlichen Recht | 185 |
| A. Akteure und Formen | 185 |
| I. Legislative in Gesetzen | 186 |
| II. Exekutive in Verordnungen | 186 |
| III. Außerhalb von Rechtsnormen | 188 |
| 1. Exekutive in Technischen Anleitungen | 188 |
| 2. Sonstige Akteure in außerrechtlichen Normen | 189 |
| IV. Akteure der Risikoeinschätzung im konkreten Fall | 190 |
| B. Einstufungen zwischen und innerhalb der verschiedenen Gefahr- und Risikobegriffe | 190 |
| I. Qualifizierende Merkmale im Polizeirecht | 191 |
| 1. Unterscheidung nach Betrachtungsweise | 191 |
| 2. Unterscheidung nach Gewicht der Schädigung | 192 |
| 3. Unterscheidung nach zeitlicher Nähe | 193 |
| 4. Absenkung der Anforderungen | 194 |
| 5. Folgen der Merkmale | 194 |
| a. Folgen der Unterscheidung nach Betrachtungsweise | 195 |
| b. Folgen der sonstigen Qualifizierungen | 195 |
| 6. Zusammenfassung | 195 |
| II. Dreiteilung zwischen Gefahr, Risiko und Restrisiko im sonstigen Verwaltungsrecht | 196 |
| III. Hinnehmbare und nicht hinnehmbare Risiken | 198 |
| C. Fazit zum Verfahren von Gefahr- und Risikoeinschätzungen im öffentlichen Recht | 199 |
| Kapitel 3: Methoden der Gefahr- und Risikoeinschätzung im öffentlichen Recht | 200 |
| A. Quantitative Einschätzung nach der Produktformel | 200 |
| B. Technik Klauseln | 201 |
| I. Arten von Technik Klauseln | 202 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| II. Allgemeine Merkmale | 203 |
| C. Grenzwerte | 205 |
| I. Arten von Grenzwerten | 205 |
| II. Allgemeine Merkmale | 206 |
| D. Qualitative Einschätzung durch Abwägungen | 208 |
| I. Ungewissheit | 208 |
| 1. Arten von Ungewissheit | 209 |
| 2. Merkmale | 211 |
| 3. Folgen | 212 |
| II. Nutzen | 212 |
| 1. Beispiele für eine explizite Einbeziehung des Nutzens | 213 |
| 2. Verfahren zur Einbeziehung des Nutzens: Nutzen-Risiko-Abwägung | 214 |
| 3. Inhalte und Ergebnisse der Nutzen-Risiko-Abwägung | 215 |
| III. Weitere Kriterien | 216 |
| 1. Maßstab der praktischen Vernunft | 217 |
| 2. Zeitliche Nähe des Schadens | 217 |
| 3. Bereichsbezogene Kriterien | 218 |
| E. Risikoklassen | 220 |
| Kapitel 4: Gefahr- und Risikoeinschätzungen im Strafrecht und Fazit | 220 |
| A. Gefahr- und Risikoeinschätzungen im Strafrecht | 220 |
| I. Qualifizierende Merkmale im StGB | 221 |
| II. Explizite Vorgaben in § 34 StGB | 222 |
| III. Weitere Gefahr- und Risikoeinschätzungen | 223 |
| 1. Abgrenzung der abstrakten zur konkreten Gefahr | 224 |
| 2. Gefahr- und Risikoeinschätzungen im Zuge der objektiven Zurechnung | 224 |
| 3. Gefahr- und Risikoeinschätzungen im Zuge der Fahrlässigkeitsstrafbarkeit | 225 |
| IV. Einstufung der Gefahr- und Risikobegriffe im gesamten Strafrecht | 229 |
| B. Vergleich der Ergebnisse zu Gefahr- und Risikoeinschätzungen in anderen Wissenschaften, im öffentlichen Recht und im Strafrecht | 229 |
| I. Ergebnisse zum Verfahren und zur Methode von Gefahr- und Risikoeinschätzungen | 229 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------|-----|
| II. Ergebnisse zu Einstufung von Gefahren und Risiken | 231 |
| C. Fazit | 231 |
| Teil 4: Risikoklassen | 233 |
| Kapitel 1: Risikoklassen in verschiedenen Rechtsgebieten | 233 |
| A. Sicherheitsstufen und Risikogruppen im Gentechnikrecht | 233 |
| I. Relevanz der Sicherheitsstufen | 235 |
| II. Bildung der Sicherheitsstufen | 236 |
| 1. Verfahren | 237 |
| 2. Voraussetzungen der einzelnen Sicherheitsstufen | 237 |
| B. Gefahrenklassen und -kategorien im Stoffrecht | 239 |
| I. Relevanz der Zuordnung | 240 |
| II. Kriterien für die Zuordnung | 240 |
| C. Klassifizierung im Medizinproduktrecht | 241 |
| I. Relevanz der Zuordnung | 242 |
| II. Kriterien der Zuordnung | 242 |
| D. Gefahrenstufen im Arzneimittelrecht | 243 |
| I. Relevanz der Zuordnung | 244 |
| II. Kriterien der Zuordnung | 245 |
| E. Risikograde in den RAPEX-Leitfäden des Produktsicherheitsrechts | 246 |
| I. Relevanz der Zuordnung | 247 |
| II. Voraussetzungen der Zuordnung | 248 |
| F. Risikomatrix der Datenschutzkonferenz im Rahmen des Datenschutzrechts | 251 |
| I. Relevanz der Zuordnung | 252 |
| II. Voraussetzungen der Zuordnung im Rahmen der Risikomatrix der DSK | 253 |
| Kapitel 2: Risikoklassen in der Soziologie und de lege ferenda | 255 |
| A. Risikoklassen in der Soziologie | 255 |
| I. Ampelmodell | 256 |
| II. Risikotypen nach dem WBGU | 258 |
| III. Charakterisierung von Risiken durch das IRGC | 261 |
| B. Vorschläge für Kategorien im Zusammenhang mit Nanomaterialien | 263 |
| I. Hintergründe des „Rechtsgebietes“ | 263 |
| II. Einzelne Ansätze zur Risikoeinschätzung von Nanomaterial | 264 |
| 1. Empfehlungen der NanoKommission | 264 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Vorsorgeraster der Schweizer Bundesämter für Gesundheit und Umwelt | 265 |
| C. Vorschläge für Risikostufen bei der Regulierung von KI | 266 |
| I. Hintergründe der Regulierungsansätze | 267 |
| 1. Begriffliche Unterscheidungen | 267 |
| 2. Spezifische Risiken von KI | 269 |
| II. Einzelne Ansätze zur Regulierung von KI | 270 |
| 1. Gutachten der Datenethikkommission | 270 |
| 2. Weißbuch zur KI der Europäischen Kommission | 273 |
| 3. Regelungsentwurf des europäischen Parlaments zur zivilrechtlichen Haftung | 274 |
| 4. Vorschlag der Europäischen Kommission für eine Verordnung zur Festlegung harmonisierter Vorschriften für KI | 275 |
| a. KI-Systeme mit inakzeptablem Risiko | 275 |
| b. KI-Systeme mit minimalem Risiko und mit geringem Risiko | 276 |
| c. Hochrisiko-KI-Systeme | 277 |
| d. Der Auffangtatbestand des Art. 67 | 279 |
| 5. Sonstige | 279 |
| Kapitel 3: Fazit zu bestehenden Risikoklassen | 280 |
| A. Gemeinsamkeiten und Unterschiede | 280 |
| I. Formelle Anforderungen | 280 |
| II. Relevanz der Zuordnungen im Regelungskontext | 281 |
| III. Art der Kriterien | 282 |
| IV. Kombination der Kriterien | 283 |
| V. Normative Elemente | 284 |
| B. Vor- und Nachteile | 285 |
| Kapitel 4: Einführung von Risikoklassen in das allgemeine Strafrecht | 286 |
| A. Verallgemeinerung der Methoden zur Bildung von Risikoklassen | 286 |
| B. Ansatzpunkt im Strafrecht | 287 |
| C. Vorschlag für Risikoklassen im Bereich der Fahrlässigkeit | 288 |
| I. Risikostufen anhand der Risikohöhe | 288 |
| 1. Risikostufen anhand von Wahrscheinlichkeit und Schaden | 288 |
| 2. Risikostufen anhand von Wahrscheinlichkeit, Schadensausmaß und Nutzen | 290 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. Risikostufen anhand von Wahrscheinlichkeit, Schadensausmaß, Nutzen und Ungewissheit | 291 |
| II. Risikoklassen anhand weiterer Kriterien | 293 |
| D. Bewertung des Vorschlags | 294 |
| Fazit | 297 |
| Literaturverzeichnis | 301 |