

# Inhaltsverzeichnis

|                                                         |    |
|---------------------------------------------------------|----|
| Abkürzungsverzeichnis                                   | 23 |
| A. Einleitung                                           | 29 |
| I. Erläuterung des Untersuchungsgegenstandes            | 29 |
| II. Aufbau der Arbeit und Untersuchungsverfahren        | 32 |
| III. Historischer Hintergrund                           | 34 |
| B. Franz von Liszt und seine Gegner – Leben und Werk    | 45 |
| I. Franz von Liszt                                      | 45 |
| 1. Leben, Studium und Lehre                             | 45 |
| 2. Politisches Interesse und Engagement                 | 48 |
| 3. Juristische Werke und strafrechtliches Wirken        | 53 |
| a) Publikationen                                        | 53 |
| b) Die „gesamte Strafrechtswissenschaft“                | 54 |
| aa) Der Entwicklungsgedanke                             | 55 |
| bb) Die Verbindung verschiedener Wissenschaften zur     |    |
| „gesamten Strafrechtswissenschaft“                      | 57 |
| (1) Die pädagogische Aufgabe                            | 57 |
| (2) Die kausale Erklärung von Verbrechen und            |    |
| Strafe (Kriminologie)                                   | 59 |
| (3) Die Kriminalpolitik                                 | 60 |
| (4) Zusammenfassung                                     | 61 |
| cc) Kritische Auseinandersetzung mit der Lehre          |    |
| Lombrosos                                               | 63 |
| c) Die „Zeitschrift für die gesamte                     |    |
| Strafrechtswissenschaft“                                | 65 |
| d) „Der Zweckgedanke im Strafrecht“ – Antrittsvorlesung |    |
| in Marburg (1882)                                       | 65 |
| e) Der „Gegenentwurf zum Vorentwurf eines deutschen     |    |
| Strafgesetzbuchs“ (1911)                                | 68 |
| f) Die internationale Orientierung v. Liszts            | 71 |
| aa) Die „Internationale Kriminalistische Vereinigung“   |    |
| (I. K. V.)                                              | 71 |
| bb) Internationale Rechtsvergleiche                     | 73 |

|                                                                                                                              |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| cc) Die Haltung v. Liszts zum Ersten Weltkrieg                                                                               | 74  |
| g) Bedeutung                                                                                                                 | 78  |
| 4. Wichtige Lehrer und Impulsgeber für v. Liszt                                                                              | 83  |
| a) Joseph Unger                                                                                                              | 83  |
| b) Julius Glaser                                                                                                             | 84  |
| c) Rudolf v. Jhering                                                                                                         | 85  |
| d) Adolf Merkel                                                                                                              | 86  |
| e) Franz v. Holtzendorff                                                                                                     | 88  |
| f) Wilhelm Emil Wahlberg                                                                                                     | 89  |
| g) Emil Kraepelin                                                                                                            | 92  |
| II. Karl Binding                                                                                                             | 92  |
| 1. Leben                                                                                                                     | 92  |
| 2. Strafrechtliches Wirken und juristische Werke                                                                             | 95  |
| a) Publikations-Überblick                                                                                                    | 95  |
| b) Die Normentheorie – Inhalt und Bewertung                                                                                  | 97  |
| c) Strikte Ablehnung der Zweckstrafe                                                                                         | 99  |
| d) Arbeitsweise                                                                                                              | 100 |
| e) Exkurs: Karl Binding und Alfred Hoche: „Die Freigabe<br>der Vernichtung lebensunwerten Lebens. Ihr Maß und<br>ihre Form.“ | 101 |
| aa) Inhalt der Schrift                                                                                                       | 101 |
| (1) Binding                                                                                                                  | 101 |
| (2) Hoche                                                                                                                    | 105 |
| bb) Bedeutung der Schrift und Einfügung in das<br>Gesamtwerk Bindings                                                        | 107 |
| cc) Bedeutung der Schrift im Lichte der<br>nationalsozialistischen Ideologie                                                 | 109 |
| dd) Konsequenzen und Fazit                                                                                                   | 111 |
| 3. Das Verhältnis zu Franz von Liszt                                                                                         | 113 |
| 4. Bedeutung                                                                                                                 | 116 |
| III. Karl von Birkmeyer                                                                                                      | 117 |
| 1. Leben                                                                                                                     | 117 |
| 2. Strafrechtliches Wirken und juristische Werke                                                                             | 118 |
| 3. Arbeitsweise                                                                                                              | 120 |
| 4. Das Verhältnis zu Franz von Liszt                                                                                         | 120 |
| 5. Bedeutung                                                                                                                 | 122 |

|                                                                                                                    |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| C. Franz von Liszt und seine Gegner – Unterschiede und Gemeinsamkeiten in Hinblick auf Sanktionen und Strafvollzug | 123 |
| I. Sinn und Zweck der Strafe                                                                                       | 123 |
| 1. Der sogenannte „Schulenstreit“                                                                                  | 123 |
| a) Streitgegenstand                                                                                                | 123 |
| b) Kompromisslinien                                                                                                | 124 |
| 2. Die Sanktionspraxis zu Zeiten v. Liszts, Bindings und v. Birkmeyers                                             | 126 |
| a) Der Weg zu einem neuen Straf- und Sanktionenrecht                                                               | 126 |
| b) Otto Mittelstädt: „Gegen die Freiheitsstrafe“                                                                   | 127 |
| aa) Inhalt und Forderungen                                                                                         | 127 |
| bb) Reaktionen                                                                                                     | 128 |
| c) Emil Kraepelin: Strafe als Gesellschaftsschutz                                                                  | 130 |
| aa) Inhalt und Forderungen                                                                                         | 130 |
| bb) Reaktionen                                                                                                     | 132 |
| 3. v. Liszt: Zweckstrafe und Prävention                                                                            | 133 |
| a) Verbrechenserklärung durch Mehrfaktorenansatz und Anlage-und-Umwelt-Formel                                      | 134 |
| b) Ineinandergreifen von Repression und Prävention                                                                 | 136 |
| c) Strafzumessung                                                                                                  | 137 |
| aa) Grundsatz: Einteilung der Straftäter in verschiedene Tätertypen                                                | 138 |
| bb) Die Gesinnung des Täters als maßgebliches Kriterium                                                            | 138 |
| cc) Unterschiedliche Tätertypen und Veränderung der Termini                                                        | 139 |
| d) Naturalistische Gegnerschaft                                                                                    | 140 |
| e) Das Verhältnis von General- und Spezialprävention                                                               | 140 |
| f) Betonung des Determinismus                                                                                      | 141 |
| g) Kompromiss zwischen Zweck- und Vergeltungsstrafe                                                                | 143 |
| h) Exkurs: Radikalisierung zur „sozialen Verteidigung“                                                             | 146 |
| aa) Stellungnahme v. Liszts                                                                                        | 147 |
| bb) Die Motivation v. Liszts                                                                                       | 149 |
| cc) Resonanz seitens der Gegnerschaft                                                                              | 150 |
| dd) Fortführung der Gedanken zur Zeit des Nationalsozialismus                                                      | 151 |
| ee) Aktuelle Bewertungen                                                                                           | 154 |
| 4. Binding: Vergeltungsstrafe und Repression                                                                       | 156 |
| a) Definition der Strafe                                                                                           | 156 |
| b) Funktion der Strafe                                                                                             | 157 |

|     |                                                                                                                                      |     |
|-----|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| c)  | Haltung zur Spezial- und Generalprävention                                                                                           | 158 |
| d)  | Strafzumessung                                                                                                                       | 160 |
| e)  | Haltung zur Zweckstrafe v. Liszts                                                                                                    | 161 |
| f)  | Determinismus vs. Indeterminismus                                                                                                    | 162 |
| g)  | Kritik an der Einteilung von Straftätern in Tätertypen                                                                               | 163 |
| h)  | Unterscheidung zwischen Strafe und<br>Sicherungsmaßnahme                                                                             | 164 |
| 5.  | v. Birkmeyer: Vergeltungsstrafe                                                                                                      | 164 |
| a)  | Definition der Strafe                                                                                                                | 164 |
| b)  | Funktion der Strafe                                                                                                                  | 165 |
| c)  | Entstehung der Strafe                                                                                                                | 167 |
| d)  | Hauptthesen der Vergeltungsstrafe                                                                                                    | 167 |
| aa) | „Keine Strafe ohne Schuld“                                                                                                           | 167 |
| bb) | „Wo genügend Schuld vorliegt, muss auch gestraft<br>werden“                                                                          | 168 |
| cc) | „Die Strafe muss der Schuld proportional sein“                                                                                       | 168 |
| e)  | Haltung zu präventiven Gesichtspunkten                                                                                               | 169 |
| f)  | Haltung zur Schutzstrafe                                                                                                             | 170 |
| aa) | Größere Effektivität der Vergeltungsstrafe                                                                                           | 170 |
| bb) | Unmöglichkeit der Verbrecher-Unterteilung in<br>ausreichend genaue Verbrechergruppen                                                 | 171 |
| cc) | Nicht-Existenz der „verbrecherischen Eigenart“ an<br>sich                                                                            | 171 |
| dd) | Beweisprobleme der Schutzstrafe                                                                                                      | 172 |
| ee) | Unmöglichkeit von Kompromissen zwischen<br>Schutz- und Vergeltungsstrafe                                                             | 173 |
| ff) | Zugeständnisse an v. Liszt                                                                                                           | 174 |
| g)  | Existenz der Willensfreiheit                                                                                                         | 175 |
| 6.  | Die Beurteilung des „Schuldenstreites“ durch Zeitgenossen                                                                            | 176 |
| 7.  | Die Beurteilung des Schuldenstreites aus moderner Sicht                                                                              | 180 |
| 8.  | Aktuelle Rechts- und Diskussionslage                                                                                                 | 181 |
| a)  | Gesetzliche Normierung                                                                                                               | 181 |
| b)  | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichtes                                                                                        | 183 |
| c)  | Literaturmeinungen                                                                                                                   | 188 |
| d)  | Das Verhältnis von Spezialprävention und<br>Schuldausgleich und die Möglichkeit der Abkoppelung<br>spezialpräventiver Gesichtspunkte | 194 |
| e)  | Generalprävention                                                                                                                    | 195 |
| f)  | Tat- oder Täterorientierung                                                                                                          | 199 |
| g)  | Determinismus oder Indeterminismus                                                                                                   | 199 |

|                                                                                                |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 9. Stellungnahme                                                                               | 202 |
| 10. Exkurs: Der Schulenstreit und die Frage einer „Dritte Schule“                              | 205 |
| a) Befürworter einer „Dritten Schule“ zu Beginn des 20. Jahrhunderts                           | 206 |
| aa) Carl Stooss                                                                                | 206 |
| bb) Adolf Merkel                                                                               | 207 |
| cc) Moritz Liepmann                                                                            | 211 |
| dd) Robert v. Hippel                                                                           | 213 |
| b) Verneiner der Existenz einer „Dritten Schule“ zu Beginn des 20. Jahrhunderts                | 217 |
| II. Kurze Freiheitsstrafen                                                                     | 220 |
| 1. v. Liszt                                                                                    | 220 |
| a) Verhängungspraxis zu Zeiten v. Liszts                                                       | 220 |
| b) Kritik an der kurzen Freiheitsstrafe                                                        | 220 |
| c) Alternativvorschläge                                                                        | 223 |
| aa) Die isolierte Unterbringung                                                                | 223 |
| bb) Die bedingte Verurteilung                                                                  | 223 |
| cc) Die Geldstrafe                                                                             | 224 |
| dd) Zwangsarbeit ohne Einsperrung für den Fall der Uneinbringlichkeit der Geldstrafe           | 225 |
| ee) Weitere Alternativen zur kurzzeitigen Freiheitsstrafe                                      | 227 |
| ff) Praktische Umsetzung                                                                       | 229 |
| 2. Binding                                                                                     | 230 |
| 3. v. Birkmeyer                                                                                | 231 |
| 4. Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                          | 232 |
| a) Geschichtliche Entwicklung                                                                  | 232 |
| aa) Der Vorentwurf zu einem Deutschen Strafgesetzbuch von 1909                                 | 232 |
| bb) Der Gegenentwurf zum Vorentwurf eines deutschen Strafgesetzbuches (1911)                   | 235 |
| cc) Die Entwürfe von 1913 und 1919                                                             | 236 |
| dd) Die Geldstrafengesetzgebung von 1921/1924                                                  | 237 |
| ee) Der Entwurf zu einem Deutschen Strafgesetzbuch von 1962 und der Alternativentwurf von 1966 | 239 |
| ff) Zweites Gesetz zur Reform des Strafrechts vom 4. Juli 1969                                 | 243 |

|                                                                                                                |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b) Aktuelle Rechtslage                                                                                         | 243 |
| aa) Gesetzliche Verankerung                                                                                    | 243 |
| (1) Die kurze Freiheitsstrafe                                                                                  | 243 |
| (2) Die Geldstrafe und ihre Surrogate                                                                          | 246 |
| bb) Hintergrund der Kritik an der kurzen Freiheitsstrafe                                                       | 249 |
| cc) Befürworter der kurzen Freiheitsstrafe                                                                     | 250 |
| dd) Anwendung in der Praxis                                                                                    | 254 |
| 5. Stellungnahme                                                                                               | 263 |
| III. Strafe und sichernde/bessernde Maßnahmen                                                                  | 267 |
| 1. v. Liszt                                                                                                    | 267 |
| a) Definition der Maßnahme im Vergleich zur Strafe und Verhältnis beider Institute                             | 267 |
| b) Praktisch geringe Relevanz der Unterscheidung beider Institute                                              | 268 |
| c) Vorentwurf zu einem deutschen Strafgesetzbuch von 1909 und Gegenentwurf von 1911                            | 272 |
| 2. Binding                                                                                                     | 273 |
| 3. v. Birkmeyer                                                                                                | 274 |
| a) Strafe und sichernde Maßnahme: Antrittsvorlesung in München                                                 | 274 |
| b) Bedeutung der Aufnahme sichernder Maßnahmen in den Vorentwurf und Definitionen                              | 277 |
| c) Forderungen                                                                                                 | 277 |
| aa) Strikte Trennung von Strafe und sichernder Maßnahme                                                        | 277 |
| bb) Gegenseitige Unterstützung und Ergänzung von Strafe und sichernder Maßnahme                                | 278 |
| cc) Voraussetzung der Normierung sichernder Maßnahmen im Strafgesetzbuch und Verhängung durch den Strafrichter | 278 |
| 4. Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                          | 280 |
| a) Geschichtliche Entwicklung                                                                                  | 280 |
| b) Heutige gesetzliche Verankerung und Bedeutung                                                               | 284 |
| c) Austauschbarkeit von Strafe und Maßnahme und Unterscheidungskriterien                                       | 286 |
| d) Rückkehr zu einem einspurigen Sanktionensystem de lege ferenda                                              | 289 |
| aa) Das Beispiel der Sicherungsverwahrung                                                                      | 290 |
| bb) Praktische Auflösung der Zweispurigkeit                                                                    | 291 |

|                                                                                                  |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| cc) Möglichkeit der Einspurigkeit                                                                | 293 |
| 5. Stellungnahme                                                                                 | 297 |
| IV. Die Behandlung des „unverbesserlichen Zustandsverbrechers“                                   | 299 |
| 1. v. Liszt                                                                                      | 300 |
| a) Definition der Unschädlichmachung                                                             | 300 |
| b) Die Verbrecherkategorie des unverbesserlichen Verbrechers                                     | 300 |
| aa) Definition und Änderung der Begrifflichkeiten                                                | 300 |
| bb) Die Kategorie der gewerbsmäßigen Verbrecher als Teil des unverbesserlichen Verbrechertums    | 303 |
| cc) Darstellung der Situation zur Zeit v. Liszts (Stand: 1882)                                   | 305 |
| dd) Gravierende Erhöhung der Rückfallziffern                                                     | 305 |
| c) Konsequenzen und Behandlung                                                                   | 306 |
| aa) Radikale Forderungen im Marburger Programm (1882)                                            | 306 |
| bb) Relativierung der radikalen Forderungen in späteren Werken                                   | 307 |
| cc) Reaktion auf die Kritik der übertriebenen Strenge                                            | 308 |
| dd) Exkurs: v. Liszt und die Todesstrafe                                                         | 309 |
| ee) Unterscheidung zwischen gemeingefährlichen Geisteskranken und gemeingefährlichen Verbrechern | 311 |
| ff) Behandlung der gewerbsmäßigen Verbrecher                                                     | 312 |
| 2. Binding                                                                                       | 313 |
| a) Aufgabe des Strafrechts                                                                       | 313 |
| b) Existenz von „Unverbesserlichen“ und ihre Behandlung                                          | 313 |
| c) Kritik an der Kategorisierung von Verbrechertypen                                             | 316 |
| 3. v. Birkmeyer                                                                                  | 316 |
| a) Kritik an den Thesen und Definitionen v. Liszts                                               | 316 |
| aa) Fehlen einer brauchbaren Definition und Leugnung der Existenz unverbesserlicher Verbrecher   | 316 |
| bb) Nichtbestrafung dieser Verbrechergruppe durch v. Liszt                                       | 318 |
| cc) Altersbedingte Unverbesserlichkeit                                                           | 319 |
| b) v. Birkmeyers Auffassung                                                                      | 320 |

|                                                                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 4. Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                                         | 321 |
| a) Geschichtliche Entwicklung                                                                                                 | 321 |
| aa) Der Vorentwurf zu einem Deutschen<br>Strafgesetzbuch von 1909                                                             | 321 |
| bb) Gegenentwurf zum Vorentwurf (1911)                                                                                        | 323 |
| cc) Kommissionsentwurf 1913 und Entwurf 1919                                                                                  | 324 |
| dd) Weitere Entwürfe vor dem Zweiten Weltkrieg                                                                                | 325 |
| ee) Gesetz gegen gefährliche Gewohnheitsverbrecher<br>und über Maßregeln der Sicherung und Besserung<br>vom 24. November 1933 | 327 |
| ff) Die Entwicklung nach dem Zweiten Weltkrieg                                                                                | 329 |
| b) Aktuelle Rechtslage                                                                                                        | 331 |
| aa) Konflikte der vergangenen Jahre                                                                                           | 331 |
| bb) Voraussetzungen der Sicherungsverwahrung                                                                                  | 331 |
| (1) Formelle Voraussetzungen                                                                                                  | 331 |
| (2) Materielle Voraussetzungen                                                                                                | 332 |
| (a) Hang                                                                                                                      | 333 |
| (b) Erheblichkeit der rechtswidrigen Taten                                                                                    | 334 |
| (c) Gefährlichkeitsprognose                                                                                                   | 335 |
| cc) Ziel der Sicherungsverwahrung                                                                                             | 336 |
| dd) Grundsatz der Verhältnismäßigkeit                                                                                         | 337 |
| ee) Dauer der Sicherungsverwahrung                                                                                            | 338 |
| ff) Vollzug der Sicherungsverwahrung                                                                                          | 339 |
| (1) Bundesrechtlich                                                                                                           | 339 |
| (2) Landesrechtlich (Schleswig-Holstein)                                                                                      | 340 |
| gg) Häufigkeit und Entwicklung                                                                                                | 342 |
| hh) Gewerbsmäßige Straftaten                                                                                                  | 346 |
| 5. Stellungnahme                                                                                                              | 347 |
| V. Die bedingte Verurteilung/Aussetzung der Strafvollstreckung                                                                | 353 |
| 1. v. Liszt                                                                                                                   | 353 |
| a) Vorteile der bedingten Verurteilung                                                                                        | 353 |
| b) Definition der bedingten Verurteilung                                                                                      | 354 |
| c) Voraussetzungen der bedingten Verurteilung                                                                                 | 355 |
| d) Auseinandersetzung mit den Befürchtungen der<br>Gegner                                                                     | 358 |
| e) Abgrenzung von der Begnadigung                                                                                             | 360 |
| 2. Binding                                                                                                                    | 361 |
| a) Bindings Position                                                                                                          | 361 |
| b) Seine Gegenargumente                                                                                                       | 362 |



|     |                                                                                                                                                    |     |
|-----|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.  | v. Birkmeyer                                                                                                                                       | 363 |
|     | a) Unvereinbarkeit der bedingten Verurteilung mit dem Vergeltungsgedanken                                                                          | 363 |
|     | b) Anerkannte Fälle der bedingten Verurteilung                                                                                                     | 364 |
|     | c) Verhängungskompetenz                                                                                                                            | 365 |
| 4.  | Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                                                                 | 367 |
|     | a) Geschichtliche Entwicklung                                                                                                                      | 367 |
|     | b) Aktuelle Rechtslage                                                                                                                             | 370 |
|     | aa) Die Aussetzung der Freiheitsstrafe zur Bewährung                                                                                               | 370 |
|     | bb) Rechtscharakter der Strafaussetzung zur Bewährung                                                                                              | 371 |
|     | cc) Der Sonderfall der Verwarnung mit Strafvorbehalt gemäß §§ 59–59c StGB                                                                          | 372 |
|     | dd) Voraussetzungen der Strafaussetzung zur Bewährung                                                                                              | 374 |
|     | (1) Dauer der Freiheitsstrafe                                                                                                                      | 374 |
|     | (2) Sozialprognose                                                                                                                                 | 375 |
|     | (3) Ausschluss wegen Verteidigung der Rechtsordnung                                                                                                | 377 |
|     | ee) Häufigkeit und prozentuale Entwicklung der Verhängung von Bewährungsstrafen und Verwarnungen mit Strafvorbehalt während der letzten Jahrzehnte | 377 |
| 5.  | Stellungnahme                                                                                                                                      | 381 |
| VI. | Die Behandlung vermindert zurechnungsfähiger Straftäter                                                                                            | 385 |
| 1.  | v. Liszt                                                                                                                                           | 385 |
|     | a) Definition der verminderten Zurechnungsfähigkeit                                                                                                | 385 |
|     | b) Beispiele für vermindert zurechnungsfähige Straftäter                                                                                           | 386 |
|     | c) Der Streit zwischen Juristen und Medizinern                                                                                                     | 388 |
|     | d) Zurechnungsfähigkeit des vermindert Zurechnungsfähigen                                                                                          | 389 |
|     | e) Behandlung der vermindert Zurechnungsfähigen                                                                                                    | 390 |
|     | aa) Gemeingefährliche vermindert zurechnungsfähige Straftäter                                                                                      | 391 |
|     | (1) Definition der Gemeingefährlichkeit                                                                                                            | 391 |
|     | (2) Behandlung der gemeingefährlichen vermindert Zurechnungsfähigen nach dem Vergeltungsstrafrecht                                                 | 391 |

|                                                                                                                                                          |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (3) Behandlung der gemeingefährlichen<br>vermindert zurechnungsfähigen Straftäter im<br>Sinne v. Liszts                                                  | 392 |
| (a) Äußerungen auf dem III. Internationalen<br>Psychologenkongress im Jahr 1896                                                                          | 392 |
| (b) Die Arbeit am Entwurf eines „Gesetzes<br>betreffend die Verwahrung<br>gemeingefährlicher Geisteskranker und<br>vermindert Zurechnungsfähiger“ (1904) | 394 |
| (4) Zuständigkeit für die Anordnung der<br>Verwahrung                                                                                                    | 394 |
| (5) Erforderliche gesetzliche Umgestaltungen                                                                                                             | 396 |
| bb) Gesetzesvorschlag v. Liszts                                                                                                                          | 397 |
| 2. Binding                                                                                                                                               | 397 |
| 3. v. Birkmeyer                                                                                                                                          | 398 |
| a) Auseinandersetzung mit den Thesen v. Liszts und<br>deren Konsequenzen                                                                                 | 398 |
| b) v. Birkmeyers eigene Ansicht                                                                                                                          | 400 |
| aa) Zurechnungsfähigkeit der vermindert<br>Zurechnungsfähigen und Behandlung dieser<br>Straftäter                                                        | 400 |
| bb) Zur Frage der gesetzlichen Normierung<br>verminderter Zurechnungsfähigkeit und den sich<br>hieraus ergebenden Gefahren                               | 400 |
| 4. Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                                                                    | 403 |
| a) Geschichtliche Entwicklung                                                                                                                            | 403 |
| b) Aktuelle Rechtslage                                                                                                                                   | 406 |
| aa) Der Zustand der erheblich verminderten<br>Einsichts- oder Steuerungsfähigkeit                                                                        | 407 |
| (1) Verminderung der Einsichtsfähigkeit                                                                                                                  | 408 |
| (2) Verminderung der Steuerungsfähigkeit                                                                                                                 | 408 |
| (3) Erheblichkeit der Verminderung                                                                                                                       | 408 |
| bb) Die Gründe für den Zustand                                                                                                                           | 409 |
| (1) Exkurs: Die Problematik selbstverschuldeter<br>verminderter Schuldfähigkeit                                                                          | 409 |
| (2) 1. Kategorie verminderter Schuldfähigkeit:<br>Krankhafte seelische Störungen                                                                         | 411 |
| (3) 2. Kategorie verminderter Schuldfähigkeit:<br>Tiefgreifende Bewusstseinsstörungen                                                                    | 412 |

|                                                  |     |
|--------------------------------------------------|-----|
| (4) 3. Kategorie verminderter Schuldfähigkeit:   |     |
| Schwachsinn                                      | 413 |
| (5) 4. Kategorie verminderter Schuldfähigkeit:   |     |
| Schwere seelische Abartigkeiten                  | 413 |
| cc) Vorliegen des Zustandes bei Tatbegehung      | 415 |
| dd) Rechtsfolgen des § 21 StGB                   | 415 |
| (1) Rechtsfolgen hinsichtlich der Strafzumessung | 415 |
| (2) Rechtsfolgen hinsichtlich der Verhängung     |     |
| von Maßregeln der Besserung und Sicherung        | 415 |
| (a) Normzweck                                    | 416 |
| (b) Voraussetzungen                              | 417 |
| (aa) Anlasstat                                   | 417 |
| (bb) Zustand verminderter                        |     |
| Schuldfähigkeit                                  | 417 |
| (cc) Symptomatischer Zusammenhang                | 417 |
| (dd) Gefährlichkeitsprognose                     | 418 |
| (ee) Verhältnismäßigkeit der Maßregel            | 420 |
| (c) Hinzuziehung eines Sachverständigen          | 421 |
| (d) Rechtsfolgen bei Vorliegen der               |     |
| Voraussetzungen des § 63 StGB                    | 423 |
| (3) Praktische Häufigkeit der verminderten       |     |
| Zurechnungsfähigkeit                             | 425 |
| 5. Stellungnahme                                 | 426 |
| VII. Die Behandlung jugendlicher Straftäter      | 433 |
| 1. v. Liszt                                      | 433 |
| a) Fragestellungen und Bestrebungen der I. K. V. | 433 |
| b) Altersgrenzen                                 | 434 |
| aa) Einführende Überlegungen und Perspektiven    | 434 |
| bb) Der Wegfall der Voraussetzung des            |     |
| Unterscheidungsvermögens                         | 436 |
| cc) Erwägungen und Vorschläge hinsichtlich der   |     |
| Altersgrenzen                                    | 438 |
| c) Entwicklung der Kriminalität Jugendlicher     | 440 |
| d) Gründe für die Kriminalität Jugendlicher      | 441 |
| aa) Erste Gruppe                                 | 442 |
| bb) Zweite Gruppe                                | 442 |
| (1) Die unter Vierzehnjährigen                   | 443 |
| (2) Die über Vierzehnjährigen                    | 444 |
| cc) Dritte Gruppe                                | 444 |

|     |                                                                                                                       |     |
|-----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| e)  | Behandlung jugendlicher Straftäter                                                                                    | 445 |
| aa) | Einrichtung von Jugendgerichten, Beteiligung der Jugendgerichtshilfe und Schaffung eines einheitlichen Jugendgesetzes | 445 |
| bb) | Die bedingte Verurteilung                                                                                             | 447 |
| cc) | Die Zwangserziehung                                                                                                   | 448 |
|     | (1) Arten und Durchführung                                                                                            | 448 |
|     | (2) Verbindbarkeit von Strafe und Zwangserziehung                                                                     | 448 |
| dd) | Zwangserziehung für verwahrloste Kinder                                                                               | 450 |
| ee) | Die Prügelstrafe                                                                                                      | 451 |
| ff) | Die Freiheitsstrafe                                                                                                   | 452 |
|     | (1) Vollzug in speziellen Anstalten                                                                                   | 452 |
|     | (2) Ausgestaltung des Vollzuges                                                                                       | 452 |
|     | (3) Erhöhung des gesetzlichen Mindestmaßes der Freiheitsstrafe                                                        | 453 |
| f)  | Stellungnahme zum „Entwurf eines Gesetzes über das Verfahren gegen Jugendliche“ von 1912                              | 454 |
| 2.  | Binding                                                                                                               | 455 |
| 3.  | v. Birkmeyer                                                                                                          | 455 |
| a)  | Altersgrenzen                                                                                                         | 455 |
| b)  | Beurteilungsgesichtspunkte                                                                                            | 457 |
| c)  | Konsequenzen                                                                                                          | 458 |
| d)  | Die von v. Birkmeyer unterstellten Inkonsequenzen                                                                     |     |
|     | v. Liszts                                                                                                             | 459 |
| aa) | Beurteilung der Zurechnungsfähigkeit nach sittlicher Reife                                                            | 459 |
| bb) | Nicht-Bestrafung sämtlicher Jugendlicher und Heranwachsender                                                          | 459 |
| 4.  | Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                                    | 461 |
| a)  | Geschichtliche Entwicklung                                                                                            | 461 |
| aa) | Entwurf eines Gesetzes über das Verfahren gegen Jugendliche von 1912                                                  | 461 |
| bb) | Erstes Jugendgerichtsgesetz vom 16. Februar 1923                                                                      | 462 |
| cc) | Reichsjugendgerichtsgesetz vom 6. November 1943                                                                       | 463 |
| dd) | Jugendgerichtsgesetz vom 4. August 1953                                                                               | 465 |
| ee) | Erstes Gesetz zur Änderung des Jugendgerichtsgesetzes vom 30. August 1990                                             | 467 |

|       |                                                                                                  |     |
|-------|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ff)   | Zweites Gesetz zur Änderung des Jugendgerichtsgesetzes und anderer Gesetze vom 13. Dezember 2007 | 468 |
| gg)   | Gesetz zur Erweiterung der jugendgerichtlichen Handlungsmöglichkeiten vom 4. September 2012      | 468 |
| b)    | Aktuelle Rechtslage                                                                              | 469 |
| aa)   | Anwendungsbereich und Altersgrenzen des Jugendstrafrechts                                        | 469 |
| bb)   | Ziel des Jugendstrafrechts                                                                       | 470 |
| cc)   | Strafrechtliche Verantwortlichkeit Jugendlicher                                                  | 472 |
|       | (1) Geistige Reife                                                                               | 472 |
|       | (2) Sittliche Reife                                                                              | 472 |
|       | (3) Bezugspunkte und Prüfungsmaßstab                                                             | 473 |
| dd)   | Staatliche Reaktionsmöglichkeiten auf die Delinquenz Jugendlicher                                | 474 |
|       | (1) Verfahrensbeteiligte                                                                         | 474 |
|       | (2) Erziehungsmaßnahmen, Zuchtmittel und Jugendstrafe                                            | 474 |
|       | (a) Erziehungsmaßnahmen gemäß § 9 JGG                                                            | 475 |
|       | (b) Zuchtmittel                                                                                  | 477 |
|       | (c) Die Jugendstrafe                                                                             | 478 |
|       | (d) Die Aussetzung der Jugendstrafe zur Bewährung                                                | 481 |
|       | (e) Verbindbarkeit von Strafe und Erziehungsmaßnahmen                                            | 483 |
|       | (f) Maßnahmen der Besserung und Sicherung                                                        | 486 |
|       | (3) Erziehung verwahrloster, aber noch nicht straffälliger Kinder und Jugendlicher               | 486 |
| ee)   | Der Jugendstrafvollzug                                                                           | 487 |
|       | (1) Zuständigkeiten                                                                              | 487 |
|       | (2) Ziel des Strafvollzuges                                                                      | 488 |
|       | (3) Jugendstrafvollzugsanstalten                                                                 | 489 |
|       | (4) Ausgestaltung des Jugendstrafvollzuges                                                       | 490 |
| 5.    | Stellungnahme                                                                                    | 491 |
| VIII. | Relativ oder absolut unbestimmte Strafurteile                                                    | 496 |
| 1.    | v. Liszt                                                                                         | 496 |
| a)    | Kritik an der seinerzeit herrschenden Praxis                                                     | 496 |
| b)    | Alternativvorschlag                                                                              | 496 |

|                                                                                                                                      |         |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| c) Praktische Umsetzung                                                                                                              | 498     |
| aa) Einsetzung von Aufsichtsräten und<br>Strafvollzugsämtern                                                                         | 498     |
| bb) Überprüfung des richterlichen Urteils und<br>nachträgliche Strafverlängerung oder -verkürzung<br>durch das Strafvollzugsamt      | 499     |
| cc) Ganzer oder partieller Verzicht auf richterliche<br>Strafzumessung und nach Höchst- und<br>Mindestmaß bestimmte Freiheitsstrafen | 500     |
| 2. Binding                                                                                                                           | 502     |
| a) Generelle Ablehnung von Änderungen am<br>herrschenden System                                                                      | 502     |
| b) Fehlende Durchführbarkeit und Gefahren in der Praxis                                                                              | 503     |
| c) Verlust der Glaubwürdigkeit der Strafgesetze und<br>Resümee                                                                       | 504     |
| 3. v. Birkmeyer                                                                                                                      | 505     |
| 4. Geschichtliche Entwicklung und aktuelle Rechtslage                                                                                | 506     |
| a) Geschichtliche Entwicklung                                                                                                        | 506     |
| b) Das unbestimmte Strafurteil im Jugendstrafrecht                                                                                   | 509     |
| aa) Die gesetzliche Normierung bis 1990                                                                                              | 509     |
| bb) Die Abschaffung des unbestimmten Strafurteils im<br>Jugendstrafrecht (1990)                                                      | 512     |
| c) Weitere Diskussionen in der Literatur                                                                                             | 514     |
| aa) Tendenzielle Befürworter der unbestimmten<br>Verurteilung                                                                        | 514     |
| bb) Ablehner der unbestimmten Verurteilung                                                                                           | 518     |
| 5. Stellungnahme                                                                                                                     | 519     |
| <br>D. Fazit und Ausblick                                                                                                            | <br>526 |
| <br>Literaturverzeichnis                                                                                                             | <br>535 |