

Davina Theresa Stisser

Die Sicherungsverwahrung – de lege lata et de lege ferenda



Nomos

Schriften zur Kriminologie

herausgegeben von

Prof. Dr. Katrin Höffler, Georg-August-Universität Göttingen

Prof. Dr. Johannes Kaspar, Universität Augsburg

Prof. Dr. Jörg Kinzig, Eberhard Karls Universität Tübingen

Prof. Dr. Ralf Kölbel, Ludwig-Maximilians-Universität München

Band 14

Davina Theresa Stisser

Die Sicherungsverwahrung – de lege lata et de lege ferenda



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Kiel, Univ., Diss., 2018

ISBN 978-3-8487-5558-5 (Print)

ISBN 978-3-8452-9736-1 (ePDF)

1. Auflage 2019

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2019. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Sommersemester 2018 von der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel als Dissertation angenommen.

Besonderer Dank gilt meinem Doktorvater, Herrn Prof. Dr. Heribert Ostendorf, der das Thema dieser Arbeit angeregt und mir bei deren Erstellung stets zur Seite gestanden hat. Weiter danke ich Herrn Prof. Dr. Andreas Hoyer für die zügige Anfertigung des Zweitgutachtens.

Unendlich dankbar bin ich meinen Eltern und meinem Verlobten, ohne deren Motivation und liebevollen Beistand ich diese Arbeit nicht beendet hätte. Vor allem mein Vater hat durch sein sorgfältiges und kritisches Korrekturlesen und seine hilfreichen Verbesserungsvorschläge zu dieser Arbeit beigetragen.

Flensburg, im April 2019

Davina Theresa Stisser

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	13
A. Einleitung	19
B. Die Geschichte der Sicherungsverwahrung	21
I. Die Zeit vor 1933	21
II. Die Zeit des Nationalsozialismus	25
III. Die Entwicklung in der BRD nach 1945: Das 1. und 2. Strafrechtsreformgesetz	27
IV. Die Entwicklung in der DDR und in den Neuen Bundesländern nach der Wiedervereinigung	28
V. Das Gesetz zur Bekämpfung von Sexualdelikten und anderen gefährlichen Straftaten vom 26.1.1998	29
VI. Das »Gesetz zur Einführung der vorbehaltenen Sicherungsverwahrung« vom 28.8.2002	31
VII. Das Gesetz zur Änderung der Vorschriften über die Straftaten gegen die sexuelle Selbstbestimmung und zur Änderung anderer Vorschriften vom 27.12. 2003	33
VIII. Das Urteil des Bundesverfassungsgerichts vom 5.2.2004	33
IX. Das Urteil des Bundesverfassungsgerichts vom 10.2.2004	35
X. Das Gesetz zur Einführung der nachträglichen Sicherungsverwahrung vom 23.7.2004	36
XI. Das »Gesetz zur Reform der Führungsaufsicht und zur Änderung der Vorschriften über die nachträgliche Sicherungsverwahrung« vom 18.4.2007	38
XII. Das »Gesetz zur Einführung der nachträglichen Sicherungsverwahrung bei Verurteilungen nach dem Jugendstrafrecht« vom 12.7.2008	39
XIII. Das Urteil des EGMR vom 17.12.2009	40
XIV. Reaktionen der nationalen Rechtsprechung auf das Urteil des EGMR	41

Inhaltsverzeichnis

XV. Das »Gesetz zur Neuordnung des Rechts der Sicherungsverwahrung und zu begleitenden Regelungen« vom 22.12.2010	43
XVI. Das Urteil des EGMR vom 13.01.2011	46
C. Das Urteil des Bundesverfassungsgerichts vom 4.5.2011	48
I. Hintergrund	48
II. Das Verhältnis zur EMRK und zu Entscheidungen des EGMR	51
1. Der Grundsatz der Völkerrechtsfreundlichkeit des Grundgesetzes	52
2. Grenzen der völkerrechtsfreundlichen Auslegung	54
III. Verletzung des Freiheitsgrundrechts, Art. 2 Abs. 2 Satz 2 i.V.m. Art. 104 Abs. 1 GG	56
1. Grundsätzliches	56
2. Das Abstandsgebot	57
a) Verfassungsrechtliche Grundlage	57
aa) Freiheitsstrafe: das Schuldprinzip	57
bb) Sicherungsverwahrung: Prinzip des überwiegenden Interesses	59
b) Einfluss der Wertung des Art. 7 Abs. 1 EMRK	61
c) Die Ausgestaltung des Abstandsgebots nach den Vorstellungen des Bundesverfassungsgerichts	63
aa) Die Aspekte und ihre Bewertung	64
(1) Das Ultima-ratio-Prinzip	64
(2) Individualisierungs- und Intensivierungsgebot	67
(3) Motivierungsgebot	68
(4) Trennungsgebot	71
(5) Minimierungsgebot	74
(6) Rechtsschutz- und Unterstützungsgebot	79
(7) Kontrollgebot	80
bb) Verfassungsmäßigkeit der Vorgaben durch das Bundesverfassungsgericht	81
3. Konsequenzen	85
IV. Verletzung des Vertrauensschutzgebots	87
1. Gewicht der berührten Vertrauensschutzbelange	87
a) Einfluss der Wertung des Art. 7 Abs. 1 EMRK	88
b) Einfluss der Wertung des Art. 5 Abs. 1 EMRK	89
aa) Art. 5 Abs. 1 Satz 2 Buchstabe a EMRK	89

bb) Art. 5 Abs. 1 Satz 2 Buchstabe c EMRK	91
cc) Art. 5 Abs. 1 Satz 2 Buchstabe e EMRK	92
2. Konsequenzen	96
a) Grundsätzliches	96
b) Der unbestimmte Rechtsbegriff der »psychischen Störung«	100
aa) Grammatikalische Auslegung	100
bb) Historische Auslegung	101
cc) Teleologische Auslegung: Die Psychische Störung aus forensisch-psychiatrischer und psychologischer Sicht	105
(1) Der Begriff der psychischen Störung	105
(2) Die psychischen Störungen in den Klassifikationssystemen	108
(3) Zwischenergebnis	113
(a) Diagnose nach Klassifikationssystem allein reicht nicht	113
(b) Kritik aus den Reihen des Fachgebiets	115
(c) Fraglicher Nutzen einer Quantifizierung	116
dd) Europarechtskonforme Auslegung	119
(1) Die Entscheidung Winterwerp gegen die Niederlande	120
(2) Die drei von Gesetzgeber und Bundesverfassungsgericht in Bezug genommenen Entscheidungen	122
(a) Die Entscheidung X gegen die Bundesrepublik Deutschland	122
(b) Die Entscheidung Hutchison Reid gegen das Vereinigte Königreich	123
(c) Die Entscheidung Morsink gegen die Niederlande	127
(3) Die Entscheidung Kallweit gegen Deutschland	130
(4) Die Entscheidung Kronfeldner gegen Deutschland	132
(5) Die Entscheidung Bergmann gegen Deutschland	134
(6) Zusammenfassung	138
ee) Ergebnis	141
V. Schlussfolgerungen für die vom Urteil Betroffenen	145

Inhaltsverzeichnis

D. Die Sicherungsverwahrung – de lege lata et de lege ferenda	154
I. Das Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebots	154
1. § 66c StGB	155
a) § 66c Abs. 1 Nr. 1 a StGB	155
b) § 66c Abs. 1 Nr. 1 b StGB	157
c) § 66c Abs. 1 Nr. 2 StGB	158
d) § 66c Abs. 1 Nr. 3a StGB	160
e) § 66c Abs. 1 Nr. 3b StGB	162
f) § 66c Abs. 2 StGB	163
2. § 67a Absatz 2 Satz 2 StGB	168
3. § 67 c Absatz 1 StGB	169
4. § 67d Abs. 2 S. 2 und 3 StGB	174
5. § 67e Abs. 2 StGB	176
6. Änderungen im Jugendgerichtsgesetz	178
a) § 7 Abs. 2 JGG	178
b) § 7 Abs. 3 und 5 JGG	183
c) § 106 Abs. 3 JGG	185
d) § 106 Abs. 4 und Abs. 6 JGG	187
7. Wesentliche Änderungen der Strafprozessordnung	190
8. Wesentliche Änderungen im Strafvollzugsgesetz des Bundes	192
a) § 109 Abs. 3 StVollzG	192
b) § 119a StVollzG	195
c) § 120 Absatz 1 Satz 1 StVollzG	203
9. 316 f EGStGB	208
10. Änderung des Therapieunterbringungsgesetzes	217
II. Die Vollzugsgesetze der Länder am Beispiel des Gesetzes über den Vollzug der Sicherungsverwahrung und zur Änderung weiterer Gesetze Schleswig-Holsteins	219
1. Das Gesetz über den Vollzug der Sicherungsverwahrung in Schleswig-Holstein	220
a) Grundsätze des Vollzugs	220
b) Aufnahme und Therapie	225
c) Unterbringung	228
d) Arbeit und Beschäftigung	235
e) Außenkontakte	238
f) Vollzugsöffnende Maßnahmen	241
g) Eingliederungsmaßnahmen und Entlassung	243

h) Grundversorgung, Freizeit, Gesundheitsfürsorge und Religionsausübung	245
i) Sicherheit und Ordnung, unmittelbarer Zwang, Disziplinarmaßnahmen	247
j) Aufbau und Organisation der Einrichtung	250
2. Das Gesetz über den Vollzug der Freiheitsstrafe bei Gefangenen mit angeordneter und vorbehaltener Sicherungsverwahrung in Schleswig-Holstein	251
3. Änderungen des Jugendstrafvollzugsgesetzes	255
III. Die <i>leges ferendae</i>	256
1. Die vorbehaltene Sicherungsverwahrung	257
a) Die Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts und des EGMR	258
aa) Das Urteil des Bundesverfassungsgerichts vom 20. Juni 2012	258
bb) Das Urteil des EGMR vom 10.02.2015	261
b) Zweckmäßigkeit eines Vorbehalts der Sicherungsverwahrung	262
2. Die primäre Sicherungsverwahrung	270
a) Die Schwierigkeit zuverlässiger Prognosen	271
b) Konsequenzen für die primäre Sicherungsverwahrung	277
aa) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung des Freiheitseingriffs	277
bb) Ein Strafrecht ohne Sicherungsverwahrung?	282
cc) Alternative zur Sicherungsverwahrung: die Führungsaufsicht	286
3. Die Sicherungsverwahrung im Jugendstrafrecht	290
E. Fazit	294
Literaturverzeichnis	297

Abkürzungsverzeichnis

a. A.	anderer Ansicht
a. F.	alte Fassung
aaO.	am angegebenen Ort
Abschn.	Abschnitt
AGGVG	Gesetz zur Ausführung des Gerichtsverfassungsgesetzes und von Verfahrensgesetzen der ordentlichen Gerichtsbarkeit
AGVwGO	Gesetz zur Ausführung der Verwaltungsgerichtsordnung
Alt.	Alternative
Art.	Artikel
AT	Allgemeiner Teil
BayGVBl.	Bayerisches Gesetz- und Verordnungsblatt
BayStVollzG	Bayerisches Strafvollzugsgesetz
BbgJVollzG	Brandenburgisches Justizvollzugsgesetz
BeckOK	Beck'scher Online-Kommentar
BeckRS	Beck online Rechtsprechung
BGBI	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen
BR-Drs.	Bundesratsdrucksache
BremSVVollzG	Bremisches Gesetz über den Vollzug der Sicherungsverwahrung
BT-Drs.	Bundestags-Drucksache
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts (<i>Band und Seite</i>)
BVerfGG	Gesetz über das Bundesverfassungsgericht
BW	Baden-Württemberg

Abkürzungsverzeichnis

DriZ	Deutsche Richterzeitung
EGMR	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte
EGStGB	Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch
EMRK	Europäische Konvention zum Schutz der Menschenrechte und Grundfreiheiten
ErfK	Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht
erg.	zu ergänzen
et al.	et alii (und andere)
f; ff	folgende
FamFG	Gesetz zur Reform des Verfahrens in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit
Fn.	Fußnote
FS	Festschrift (z. B. „FS Lampe“)
FS	Forum Strafvollzug (<i>Jahr, Seite</i>)
GA	Golddammers Archiv für Strafrecht (<i>Jahr, Seite</i>)
GBL. BW	Gesetzblatt Baden-Württemberg
GE	Grundlagenentwurf
GG	Grundgesetz
GVBl. LSA	Gesetz- und Ordnungsblatt für das Land Sachsen-Anhalt
GVBl.	Gesetz- und Ordnungsblatt
GVG	Gerichtsverfassungsgesetz
HJStVollzG	Hessisches Jugendstrafvollzugsgesetz
HmbStVollzG	Hamburgisches Strafvollzugsgesetz
HRRS	Höchstrichterliche Rechtsprechung zum Strafrecht (<i>Jahr, Seite</i>)
Hrsg.	Herausgeber
HStVollzG	Hessisches Strafvollzugsgesetz
HSVollzG	Hessisches Sicherungsverwahrungsvollzugsgesetz
i. S. d.	im Sinne des/der
i. V. m.	in Verbindung mit
JGG	Jugendgerichtsgesetz

JR	Juristische Rundschau (<i>Jahr, Seite</i>)
JSA	Jugendstrafanstalt
JStVollzG	Jugendstrafvollzugsgesetz
JVA	Justizvollzugsanstalt
JVollzGB III B-W	Drittes Buch Justizvollzugsgesetzbuch Baden-Württemberg
JZ	Juristenzeitung (<i>Jahr, Seite</i>)
Kap.	Kapitel
KG	Kammergericht (OLG Berlin)
KK	Karlsruher Kommentar zur Strafprozessordnung
KrimPäd	Kriminalpädagogische Praxis
KrimZ	Kriminologische Zentralstelle e. V.
LJVollzG RP	Landesjustizvollzugsgesetz Rheinland-Pfalz
LK	Leipziger Kommentar, Strafgesetzbuch
LSA	Land Sachsen-Anhalt
LSVVollzG	Landessicherungsverwahrungsvollzugsgesetz
LT-Drs.	Landtags-Drucksache
m. w. N.	mit weiteren Nachweisen
ME	Musterentwurf
MschrKrim	Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform (<i>Jahr, Seite</i>)
MüKo	Münchener Kommentar zum Strafgesetzbuch
MV	Mecklenburg-Vorpommern
n. F.	neue Fassung
NdsGVBl.	Niedersächsisches Gesetz- und Verordnungsblatt
NJVollzG	Niedersächsisches Justizvollzugsgesetz
NJW	Neue Juristische Wochenschrift (<i>Jahr, Seite</i>)
NJW-RR	NJW-Rechtsprechung-Report Zivilrecht (<i>Jahr, Seite</i>)
NK	Neue Kriminalpolitik
NK-JGG	Ostendorf (Hrsg.) Jugendgerichtsgesetz, Nomos-Kommentar
NK-StGB	Kindhäuser/Neumann/Paeffgen (Hrsg.), Strafgesetzbuch, Komm.

Abkürzungsverzeichnis

NStZ	Neue Zeitschrift für Strafrecht (<i>Jahr, Seite</i>)
NStZ-RR	Neue Zeitschrift für Strafrecht, Rechtsprechungs-Report (<i>Jahr, Seite</i>)
OLG	Oberlandesgericht
PsychKG	Gesetz über Hilfen und Schutzmaßnahmen bei psychischen Krankheiten
R&P	Recht und Psychiatrie (<i>Jahr, Seite</i>)
RdJB	Recht des Jugend- und Bildungswesens
RGBL.	Reichsgesetzblatt
Rn.	Randnummer
RP	Rheinland-Pfalz
RStGB	Reichsstrafgesetzbuch
S/S	Schönke-Schröder, Strafgesetzbuch, Kommentar
S.; SS.	Seite; Seiten
SächsStVollzG	Sächsisches Strafvollzugsgesetz
SächsSVVollzG	Sächsisches Sicherungsverwahrungsvollzugsgesetz
SchlHA	Schleswig-Holsteinische Anzeigen (<i>Jahr, Seite</i>)
SGB	Sozialgesetzbuch
S-H	Schleswig-Holstein
SK-StGB	Wolter u.a. (Hrsg.), Systematischer Kommentar zum Strafgesetzbuch
SL	Saarland
SLStVollzG	Gesetz über den Vollzug der Freiheitsstrafe im Saarland
StGB	Strafgesetzbuch
StPO	Strafprozessordnung
StraFo	Strafverteidiger- Forum (<i>Jahr, Seite</i>)
StrUBG	Straftäter-Unterbringungsgesetz
StV	Strafverteidiger (<i>Jahr, Seite</i>)
StVollstrO	Strafvollstreckungsordnung
StVollzG MV	Strafvollzugsgesetz Mecklenburg-Vorpommern
StVollzG	Strafvollzugsgesetz
SV	Sicherungsverwahrung

SVStVollzG	Sicherungsverwahrungs-Strafvollzugsgesetz
SVVollzG	Sicherungsverwahrungsvollzugsgesetz
ThUG	Gesetz zur Therapie und Unterbringung psychisch gestörter Gewalttäter
Thür	Thüringen
ThürGVBl.	Gesetz- und Verordnungsblatt für den Freistaat Thüringen
UBG	Unterbringungsgesetz
UVollzG	Untersuchungshaftvollzugsgesetz
v.	versus (gegen)
vgl.	vergleiche
VV	Verwaltungsvorschrift
ZfstrVo	Zeitschrift für Strafvollzug und Straffälligenhilfe (Jahr, Seite)
ZIS	Zeitschrift für Internationale Strafrechtsdogmatik (<i>Jahr, Seite</i>)
ZJJ	Zeitschrift für Jugendkriminalität und Jugendhilfe (<i>Jahr, Seite</i>)
ZJS	Zeitschrift für das Juristische Studium, Online-Zeitschrift (<i>Jahr, Seite</i>)
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik (<i>Jahr, Seite</i>)
ZStW	Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft (<i>Jahr, Seite</i>)

