



Jutta Sabine Wickenhäuser

**Straftatbestände zur Bekämpfung
krimineller Vereinigungen in Deutschland
und Spanien sowie Maßnahmen
auf europäischer Ebene**

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	21
A. Einleitung	25
B. Straftatbestände zur Bekämpfung krimineller Vereinigungen in Deutschland	31
I. Die Grundnorm des § 129 StGB	31
1. Historischer Hintergrund	31
a) Die Reformdiskussion hinsichtlich des StGB nach 1945	33
b) Das Strafrechtsänderungsgesetz von 1951	33
aa) Reaktionen	35
bb) § 129 StGB als politische Norm: Das Verbot der KPD ...	36
c) Liberalisierung und Entkriminalisierung in den 1960er Jahren	39
aa) Der Beschluss des Bundesverfassungsgerichts zu § 129 StGB	40
bb) Das Vereinsgesetz vom 5. August 1964	41
cc) Reformierung des Staatsschutzes (8. StrÄndG vom 25.6.1968)	42
d) Die Bedeutung der RAF und der „Bewegung des 2. Juni“ für die Entwicklung des § 129 StGB (1970er Jahre)	44
aa) Politisch-gesellschaftliche Situation Anfang der 1970er Jahre	44
bb) Recht und Gesetzgebung in Zeiten des Terrors – Ende der Liberalisierung und Entkriminalisierung	47
cc) Das Anti-Terrorismus-Gesetz	48
e) Bedeutung des § 129 StGB in den 1980er Jahren	49
aa) Geschichtliche Hintergründe	49
bb) Reaktion der Gesetzgebung und Rechtsprechung	50
cc) § 129 StGB und die „Hausbesetzer-Szene“	51
f) Rechtsextremismus und die Bedeutung des § 129 StGB	52
g) Linke und das „Radikal“-Verfahren	55
2. Strafbarkeit nach § 129 StGB	56
a) Rechtsgüterschutz im StGB	56

b) Geschütztes Rechtsgut des § 129 StGB	67
c) Deliktstypisierung	61
d) Aufbau der Norm	63
aa) § 129 Abs. 1 StGB	63
1) Abgrenzung zur Bande	63
2) Abgrenzung zur Gruppe i.S.v. § 127 StGB	64
3) Vereinigung	65
4) Vereinigung mit dem Ziel der Begehung von Straftaten	67
(a) Exkurs: Das Verfahren gegen die „Nationale Offensive“ (NO)	68
(b) Bewertung der BGH-Entscheidung	69
(c) Weiteres zum Schutzbereich des § 129 StGB	71
bb) § 129 Abs. 2 StGB	74
1) Parteienprivileg	74
2) Untergeordnete Zwecke und Tätigkeiten	76
3) Subsidiaritätsklausel	77
cc) Tathandlungen	77
1) Gründung	78
2) Beteiligung als Mitglied	79
3) Werben um Mitglieder oder Unterstützer	81
(a) Umstände	81
(b) Konkrete Tathandlung	84
4) Unterstützen	86
(a) Voraussetzungen und Tathandlungen	86
(b) Verteidigerhandeln als Unterstützen i.S.d. § 129 Abs. 1 StGB? Das Verfahren gegen RAF-Anwalt Groenewold	89
(c) Kritische Bewertung des Urteils im Fall Groenewold	91
dd) Subjektiver Tatbestand	92
ee) Rechtfertigung	94
ff) Versuch, Rücktritt, § 129 Abs. 6 StGB (Tätige Reue)	94
1) Versuch	94
2) Rücktritt	95
3) Tätige Reue nach § 129 Abs. 6 StGB	96
gg) Teilnahme	97
1) Generelle Anwendbarkeit der §§ 26, 27 StGB auf § 129 StGB	97
2) Teilnahme an den einzelnen Begehungsvarianten	98

hh) § 129 Abs. 4 StGB	101
ii) § 129 Abs. 5 StGB	102
jj) Konkurrenzen	103
1) Verhältnis zwischen den einzelnen Tatbestandsvarianten	103
2) Verhältnis zu den als Mitglied einer Vereinigung beganenen Straftaten	104
II. Schaffung der Qualifikationen	105
1. Der § 129 a StGB	105
a) Entstehung der Norm	105
aa) Das Terrorismusbekämpfungsgesetz von 1976	105
bb) Das Terrorismusbekämpfungsgesetz von 1986	107
cc) Das Kronzeugengesetz von 1989	108
dd) Änderungen bis zur aktuellen Fassung	110
b) Aktuelle Fassung des § 129 a StGB: Gemeinsamkeiten und Unterschiede zur Grundnorm § 129 StGB	112
aa) Verhältnis Grundtatbestand – Qualifikation	112
1) Terroristische Vereinigung	113
2) Katalogstraftaten	115
3) Ausnahmeregelungen des § 129 Abs. 2 StGB	115
4) § 129 Abs. 4 und § 129 a Abs. 4 StGB	116
5) Subjektiver Tatbestand	117
bb) Beispiele für die Anwendung des § 129 a StGB	117
1) Politisch-ideologisch motivierte Vereinigungen	117
2) Religiös motivierte Vereinigungen	119
2. Der § 129 b StGB	120
a) Zu den Erfordernissen dieser Norm	121
aa) Geschütztes Rechtsgut	121
bb) Das Verhältnis zwischen § 129 b StGB und §§ 3 StGB ff.	122
cc) Vereinigungen außerhalb des EU-Gebiets	124
b) Kriminalpolitische Bedeutung des § 129 b StGB	125
c) Eigene Bewertung der Norm	127
III. Aktuell: Hauptanwendungsfeld des § 129 StGB	129
1. Linksextremistische Straftaten – Subsumtion unter § 129 StGB?	129
2. Straftaten mit rechtsextremen Hintergrund: Die Fälle Landser und Kameradschaft Sturm 34	132
3. Sonstige kriminelle Vereinigung: Beispiel der Arbeiterpartei Kurdistans (PKK)	134

IV. Bekämpfung der organisierten Kriminalität	135
1. Gesetz zur Bekämpfung des illegalen Rauschgifthandels und anderer Erscheinungsformen der organisierten Kriminalität (OrgKG)	135
a) Phänomen und Definition der organisierten Kriminalität	135
b) Einbindung des § 129 StGB	137
c) Verhältnis zu § 129 b StGB	139
V. Einfluss der §§ 129 ff. StGB auf das Strafprozessrecht	140
1. Verteidigerausschluss, §§ 138 a ff. StPO	141
2. Beschränkung der Verteidigerzahl § 137 StPO	143
3. Verbot der Mehrfachverteidigung in einer Strafsache, § 146 StPO	144
4. Möglichkeit der Hauptverhandlung auch in Abwesenheit des Angeklagten, §§ 231 a, 231 b StPO	145
a) § 231 a StPO	145
b) § 231 b StPO	146
VI. Zusammenfassung	146
 C. Straftatbestände zur Bekämpfung der „asociaciones ilícitas“ in Spanien	 149
I. Überblick zur spanischen Geschichte	149
1. Spanien seit 1939: Diktatur und Demokratie	149
2. Spanien nach Franco: Die „paktierte“ Demokratisierung (1975-1978)	151
II. Über das spanische Recht	152
1. Geschriebenes Recht	152
2. Gedanken zur Rechtsvergleichung zwischen Deutschland und Spanien	153
III. Einführung in das spanische Strafrecht	155
1. Allgemeines über die spanische Strafrechtswissenschaft	155
2. Die Kodifizierung des spanischen Strafrechts	156
a) Der Código Penal von 1822	156
aa) Cuadrilla de malhechores, arts. 338-349 CP	157
bb) Straftatbestände in Zusammenhang mit Banden (facciones), Vereinigungen (confederaciones), Versammlungen (reuniones)	158
b) Der Código Penal von 1848	159
c) Der Código Penal von 1870	160
aa) Vereinigungsstrafrecht im Código Penal von 1870	161
bb) Weitere Neuerungen des Tatbestands	161

d)	Der Código Penal von 1928 und 1932	162
aa)	Kriminelle Vereinigungen im Código Penal von 1928 ...	162
bb)	Kriminelle Vereinigungen im Código Penal von 1932	163
e)	Der Código Penal von 1944 (1944-1973)	163
f)	Die Strafrechtsreform von 1995	165
IV.	Der Código Penal	166
1.	Allgemeines und Aufbau des Código Penal	166
2.	Die Reform des Código Penal von 2003	167
V.	Bekämpfung der „asociaciones ilícitas“ – zur Historie der asociaciones ilícitas in Spanien	169
1.	Zur Zeit der Franco-Diktatur bis zur „transición“	170
a)	Die Bekämpfung des Kommunismus	170
aa)	Die Kommunistische Partei Spaniens nach dem Bürgerkrieg	170
bb)	Repression der Kommunisten in der ersten Phase des Franquismus	171
cc)	Entwicklung in den 1950er Jahren	172
dd)	Formierung einer neuen Arbeiterbewegung	173
b)	Die Bekämpfung der Freimaurerei (la Masonería)	174
c)	Das Gesetz vom 1. März 1940 gegen die Freimaurerei und den Kommunismus	176
d)	Die Rolle der Kirche im Franquismus	178
e)	Die Rolle der Parteien während der Diktatur Francos	179
f)	Entwicklung in den 1960er und 1970er Jahren	179
2.	Nach der „transición“	180
VI.	Straftatbestände zur Bekämpfung krimineller Vereinigungen im spanischen Strafrecht	182
1.	Strafrechtsreform durch Organgesetz vom 22.6.2010	182
2.	Grundnorm: art. 515 CP	183
a)	Allgemeine Betrachtungen	183
b)	Geschütztes Rechtsgut	185
3.	Voraussetzungen der kriminellen Vereinigung im Código Penal	186
a)	Vereinigung (asociación)	186
b)	Vereinigungsabrede	186
4.	Abgrenzung zu art. 17 CP: Verabredung zu einer Straftat	188
a)	Anforderungen an eine kriminelle Vereinigung	188
b)	Geschütztes Rechtsgut	188
c)	Abgrenzung zu art. 519 CP	189
5.	Einzelne Bestimmungen innerhalb des art. 515 CP	189

a)	Kriminelle Vereinigungen nach art. 515.1 CP	190
aa)	Inhaltliche Annäherung	190
bb)	Kritik am Tatbestand	191
b)	Bewaffnete Banden, terroristische Organisationen oder Gruppierungen nach art. 515.2 CP a.F.	192
aa)	Allgemeines zu 515.2 CP a.F.	193
bb)	Objektiver Tatbestand (elemento objetivo) der bewaffneten Banden	194
cc)	Subjektiver Tatbestand (elemento subjetivo) der bewaffneten Banden	194
dd)	Strafrahmen	195
	1) Objektiver Tatbestand	195
	2) Vollendung (consumación)	196
	3) Subjektiver Tatbestand	196
	4) Strafen im Einzelnen	196
	5) Beteiligungsformen und Unterschiede zu anderen Figuren	197
ee)	Ergänzung zu bewaffneten Banden, terroristischen Organisationen und Gruppen: Art. 571 CP a.F.	198
c)	Die Verwendung gewaltsamer Mittel, Veränderung oder Kontrolle der Persönlichkeit nach art. 515.3 CP	198
aa)	Allgemeines zum Tatbestand	199
d)	Paramilitärische Organisationen nach art. 515.4 CP	200
aa)	Objektives Element	200
bb)	Tatbestand und subjektives Element	200
cc)	Vereinigungen, die Diskriminierung, Hass oder Gewalt fördern, art. 515.5 CP	201
e)	Art. 517	202
aa)	Strafe nach art. 517 CP	202
bb)	Objektive Elemente	202
f)	Art. 518 CP	203
aa)	Bestrafung nach art. 518 CP	203
bb)	Objektive Elemente	203
g)	Aufforderung, Verabredung und Vorschlag nach art. 519 CP ..	204
aa)	Strafbarkeit	204
bb)	Objektive Elemente	204
6.	Nebenfolgen	205
7.	Kriminelle Organisationen im CP	206
a)	Kriminelle Organisation, art. 570bis CP	206
b)	Kriminelle Gruppen, art. 570ter CP	208

8.	Terroristische Vereinigungen im CP	208
	a) Terrorismusdelikte im Código Penal	209
	b) Die Tatbestände der arts. 571 ff. CP	211
	aa) Art. 571 CP	211
	1) Art. 571 CP a.F.	211
	2) Art. 571 CP n.F.	212
	bb) Art. 572 CP: Verwüstungs- und Brandstiftungsdelikte ..	213
	cc) Art. 573 CP: Gefährdungsdelikte gegen die öffentliche Sicherheit	213
	dd) Art. 574 CP: Auffangtatbestand	214
	ee) Art. 575 CP: Vermögensdelikte	214
	ff) Art. 576 CP: Mitwirkungshandlungen zugunsten terroristischer Organisationen	215
	gg) Art. 576bis CP	217
	hh) Art. 577 CP: „Straßenterrorismus“ und art. 578 CP: Verherrlichung des Terrorismus	218
	ii) Art. 579.1 CP: Vorbereitungshandlungen	219
	c) Frühere Differenzierung: Terroristische Vereinigung als kriminelle Vereinigung	220
	d) Exkurs: Der „reue Terrorist“ (terrorista arrepentido), art. 579.4 CP	222
9.	Einfluss auf das spanische Strafprozessrecht	222
10.	Betrachtungen zum Tatbestand der kriminellen Vereinigung	224
	a) Spanische Betrachtungen	224
	b) Entwicklung des politischen Strafrechts	225
	aa) „Politisierung“ der kriminellen Vereinigung	225
	bb) Terroristische Vereinigungen und das politische Strafrecht.....	227
	c) Behandlung der organisierten Kriminalität (crimen organizado) im spanischen Recht	228
	d) Polizeilich-präventive Funktion der Tatbestände in Zusammenhang mit einer kriminellen Vereinigung	230
	e) Kriminalpolitische Legitimationsprobleme hinsichtlich des Vereinigungsstrafrechts	232
11.	Vor dem Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte:	
	El Caso Batasuna	233
	a) Situation in Spanien	233
	b) Die Klage vor dem EGMR	236
12.	Exkurs: Verfahren der KPD vor der Kommission für Menschenrechte	237

D. Synthese: Normen zur Bekämpfung krimineller Vereinigungen in Deutschland und Spanien im direkten Vergleich	239
I. Historie beider Länder	239
II. Gemeinsamkeiten und Unterschiede im materiellen Recht	243
1. Kriminelle Vereinigungen, § 129 StGB sowie art. 515 CP	243
a) Geschütztes Rechtsgut	243
b) Vereinigungsbegriff	244
c) Tathandlungen und Strafe	246
d) Sonstige Parallelen bzw. Unterschiede	247
aa) Tatbestandliche Ausnahmen	247
bb) Rädelsführer	247
cc) Rechtsfolge	248
2. Terroristische Vereinigungen, § 129 a StGB sowie arts. 576 ff. CP	248
a) Unterschiede bzw. Übereinstimmungen im Rahmen der § 129 a StGB sowie arts. 576 ff. CP	249
b) Kronzeugenregelung bzw. der „reuige Terrorist“ (terrorista arrepentido)	250
III. Kritische Gedanken zum Tatbestand der kriminellen bzw. terroristischen Vereinigung	251
1. Kriminelle Vereinigung	251
2. Terroristische Vereinigung	252
IV. Fazit	253
E. Maßnahmen der Europäischen Union zur Bekämpfung krimineller Vereinigungen	257
I. Allgemeine Ausführungen zum Europäischen Strafrecht	257
1. Neuerungen im Europäischen Strafrecht seit Inkrafttreten des Lissaboner Vertrages	258
a) Stärkung der Gemeinschaftsmethode	259
b) Kompetenzen zur Strafrechtssetzung und anderen strafrechtlichen Maßnahmen	260
aa) Dynamische Blankettermächtigung	261
bb) Annexzuständigkeit	262
cc) „Notbremse-Regelung“, Art. 83 Abs. 3 AEUV	262
2. Kriminalitätsbereich der organisierten Kriminalität	263
II. Bisherige Maßnahmen zur Bekämpfung krimineller Vereinigungen bzw. organisierter Kriminalität auf europäischer Ebene	265
1. Gemeinsame Maßnahme vom 21.12.1998	265
2. Empfehlung des Rates vom 25.4.2002	266

3.	Vorschlag eines Rahmenbeschlusses des Rates	267
4.	Mitteilung der Kommission zur „Entwicklung eines Strategiekonzepts für die Bekämpfung der organisierten Kriminalität“	268
a)	Exkurs: Das Haager Programm	269
aa)	Bekämpfung des Terrorismus	269
bb)	Strategisches Konzept zur Bekämpfung der organisierten Kriminalität	270
b)	Ziele des Strategiekonzepts	270
aa)	Kenntnis und Information	271
bb)	Prävention	271
cc)	Instrumente und Kooperation	272
c)	Umsetzung des Haager Programms	272
d)	Mitteilung der Kommission zur Evaluierung 2009	273
5.	Rahmenbeschluss des Rates zur Bekämpfung der organisierten Kriminalität	274
a)	Kriminelle Vereinigung nach Art. 1 RB	275
b)	Ziel	275
6.	Aktuelle Entwicklungen bei der Bekämpfung des Terrorismus und der organisierten Kriminalität	277
a)	Bekämpfung des Terrorismus	277
b)	Bekämpfung der organisierten Kriminalität	278
III.	Einfluss europarechtlicher Vorgaben auf das deutsche Strafrecht im Hinblick auf die Bekämpfung organisierter Kriminalität	280
1.	Änderung der Auslegung der Tatbestandsmerkmale?	280
a)	Sachverhalt	281
b)	Feststellungen	281
c)	Auswirkung auf die Definition im Rahmenbeschluss zur Bekämpfung der organisierten Kriminalität	283
2.	Folge	284
IV.	Einfluss der Vorgaben der europäischen Union auf das spanische Strafrecht	285
1.	Organgesetz und Reform	285
2.	Stellungnahme	287
F.	Fazit	289
G.	Anhang	293
H.	Bibliographie	305