Europäische Hochschulschriften

Rechtswissenschaft

Anselm Reinertshofer

Begriffsjurisprudenz zu den Waffen, gefährlichen Werkzeugen und sonstigen Werkzeugen oder Mitteln in den Qualifikationen von Diebstahl und Raub

PL ACADEMIC RESEARCH

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis XIII
Einführung 1
Teil 1: Die Entwicklung der heute in §§ 244, 250 enthaltenen Qualifikationen des Diebstahls und Raubes 3
A. Die Tatbestände im Preußischen Strafgesetzbuch aus dem Jahre 1851 3
I. Zum Diebstahl 3
II. Zum Raub 6
B. Die Tatbestände im RStGB vom 15.05.1871 7
I. Qualifikationen des Diebstahls 7
1. Der Grundtatbestand des Diebstahls im RStGB 7
2. Die Qualifikationen des § 243 RStGB 8
3. Die Qualifikation des § 244 RStGB 9
II. Qualifikationen des Raubes 9
1. Der Grundtatbestand des Raubes im RStGB 9
2. Die Qualifikationen des Raubes in § 250 RStGB 9
3. Die Qualifikationen in § 251 RStGB 10
C. Entwürfe und Reformbestrebungen vor dem 1. Strafrechtsreformgesetz 10
I. Der Kommissionsentwurf von 1913 11
II. Der Entwurf Radbruch von 1922 11
III. Der Entwurf eines Strafgesetzbuches von 1960 12
IV. Der Entwurf eines Strafgesetzbuches von 1962 13
D. Änderungen durch das 1. Strafrechtsreformgesetz vom 15.06.1969 und durch das EGStGB vom 02.03.1974 13
I. Qualifikationen des Diebstahls 14
1. Die Neugestaltung des § 243 StGB 14
2. Die Neufassung des § 244 StGB 15
a) Diebstahl mit Waffen und sonstigen Werkzeugen oder Mitteln 16
b) Bandendiebstahl 17
3. Zwischenergebnis 18
II. Qualifikationen des Raubes 18
1. Änderungen durch das 1. StrRG 18
2. Änderungen durch das EGStGB vom 02.03.1974 19
c) Raub mit Waffen und sonstigen Werkzeugen oder Mitteln, Bandenraub 19
d) Gefährlicher Raub 19

e) Raub mit Todesfolge ... 20
E. Das OrgKG von 1992 ... 20
F. Änderungen durch das 6. Strafrechtsreformgesetz von 1998 ... 21
I. Allgemeiner Sinn und Zweck des 6. StrRG ... 21
II. Änderungen bei Diebstahl und Raub und ihren Qualifikationen ... 22
1. Änderungen in § 244 ... 22
a) Beisichführen einer Waffe oder eines gefährlichen Werkzeugs ... 22
b) Beisichführen eines sonstigen Werkzeugs oder Mittels ... 23
c) Bandendiebstahl ... 24
d) Wohnungseinbruchdiebstahl ... 24
2. Änderungen in § 250 ... 24
a) Die Änderungen in § 250 Abs. 1 ... 25
aa) Beisichführen einer Waffe oder eines gefährlichen Werkzeugs ... 25
bb) Beisichführen eines sonstigen Werkzeugs oder Mittels ... 26
cc) Aufteilung des gefährlichen Raubes ... 27
dd) Bandenraub ... 27
b) Die neuen Qualifikationstatbestände des § 250 Abs. 2 ... 27
aa) Raub unter Verwendung einer Waffe oder eines gefährlichen Werkzeugs ... 28
bb) Bandenraub mit Beisichführen einer Waffe ... 28
cc) Raub unter schwerer körperlicher Misshandlung ... 29
dd) Lebensgefährlicher Raub ... 29
G. Jüngste Veränderungen in § 244: Neuer minder schwerer Fall in § 244 Abs. 3 ... 30
I. Änderung des § 244 ... 30
II. Zur Kritik an dieser Änderung ... 30
Teil 2: Darstellung des Streitstandes in der Literatur und der Rechtsprechung ... 33
A. Der Diebstahl mit Waffen, gefährlichen Werkzeugen oder sonstigen Werkzeugen oder Mitteln, § 244 Abs. 1 Nr. 1 ... 33
I. § 244 Abs. 1 Nr. 1 a ... 34
1. Der Begriff des gefährlichen Werkzeugs, § 244 Abs. 1 Nr. 1 a Var. 2 ... 34
a) Streitstand in der Literatur ... 34
aa) Objektivierende Auffassungen ... 36
(1) Waffenähnlichkeit/ Waffenersatzfunktion ... 36
(2) Andere objektivierende Auffassungen ... 39
bb) Subjektivierende Auffassungen ... 42
cc) Gemischte und vermittelnde Auffassungen ... 43
b) Rechtsprechung ... 46

aa) Entscheidungen der Oberlandesgerichte und Obersten Landesgerichte sowie BGH NStZ-RR 2003, 12 ... 46
bb) BGH-Entscheidung zum Taschenmesser, BGHSt. 52, 257 ff. ... 49
cc) Entscheidung des OLG Stuttgart zum Schraubendreher ... 50
dd) Kritik zu dieser Rechtsprechung in der Literatur ... 51
2. Der Begriff der Waffe, § 244 Abs. 1 Nr. 1 a Var. 1 ... 53
a) Der frühere Begriff der Waffe in § 243 Nr. 5 i. d. F. vor dem 1. StrRG in damaliger Rechtsprechung und Literatur ... 53
b) Der Begriff der Schusswaffe in § 244 Abs. 1 Nr. 1 a. F. in Literatur und Rechtsprechung ... 54
c) Der heutige Waffenbegriff in § 244 Abs. 1 Nr. 1 a ... 55
aa) Streitstand in der Literatur ... 55
(1) Die „Waffe im technischen Sinne“ ... 55
(2) Waffe als Unterfall des gefährlichen Werkzeugs? ... 57
bb) Rechtsprechung ... 59
3. Das Beisichführen der Waffe/des gefährlichen Werkzeugs ... 60
a) Streitstand zum Begriff des Beisichführens in Literatur und Rechtsprechung ... 60
aa) Räumliche Komponente ... 61
bb) Zeitliche Komponente ... 61
cc) Subjektive Komponente ... 62
b) Sonderfälle: Berufswaffenträger/Berufswerkzeugträger ... 64
aa) Gefährliche Werkzeuge ... 64
bb) Waffen ... 65
(1) Argumente gegen eine restriktive Auslegung ... 66
(2) Argumente für eine restriktive Auslegung ... 67
II. § 244 Abs. 1 Nr. 1 b ... 69
1. Diskussionsstand vor dem 6. StrRG ... 69
a) Bis zum 1. StrRG (§ 243 Abs. 1 Nr. 5 i. d. F. vor dem 1. StrRG) ... 69
b) Nach dem 1. StrRG (§ 244 Abs. 1 Nr. 2 a. F.) ... 70
aa) Literatur ... 70
bb) Rechtsprechung ... 72
2. Diskussionsstand zur aktuellen Rechtslage ... 73
a) Strafgrund, geschütztes Rechtsgut ... 73
b) „Sonstiges Werkzeug oder Mittel“, insbes. Scheinwaffenproblematik ... 73
aa) Sonstiges Werkzeug oder Mittel ... 73
bb) Scheinwaffen ... 75

(1) Einbeziehung von Scheinwaffen durch die heute h. M. in § 244 Abs. 1 Nr. 1 b ... 75
(2) Weitere Ansichten ... 76
(3) Rechtsprechung ... 78
c) Beisichführen ... 79
d) Verwendungsabsicht ... 79
B. Der Raub mit Waffen, gefährlichen Werkzeugen oder sonstigen Werkzeugen oder Mitteln, § 250 Abs. 1 Nr. 1 ... 81
I. § 250 Abs. 1 Nr. 1 a ... 82
1. Gefährliche Werkzeuge, § 250 Abs. 1 Nr. 1 a Var. 2 ... 83
a) Streitstand in der Literatur ... 83
b) Rechtsprechung ... 85
2. Waffen, § 250 Abs. 1 Nr. 1 a Var. 1 ... 86
3. Beisichführen ... 87
II. § 250 Abs. 1 Nr. 1 b ... 88
1. Diskussionsstand vor dem 6. StrRG ... 89
a) Vor dem EGStGB 1975 ... 89
b) Nach der Änderung des § 250 durch das EGStGB 1975 ... 89
aa) Literatur ... 89
bb) Rechtsprechung ... 92
(1) Drohungsalternative, insbesondere Scheinwaffen ... 92
(a) Weite Auslegung des § 250 Abs. 1 Nr. 2 a. F. ... 92
(b) Einschränkungen in der Auslegung des § 250 Abs. 1 Nr. 2 a. F. ... 94
(2) Gewaltalternative ... 95
2. Diskussionsstand zur aktuellen Rechtslage ... 97
a) Literatur ... 97
b) Rechtsprechung ... 101
aa) Drohungsalternative ... 101
bb) Gewaltalternative ... 103
C. Der Raub unter Verwendung von Waffen oder gefährlichen Werkzeugen, § 250 Abs. 2 Nr. 1 ... 104
I. Gefährliche Werkzeuge, § 250 Abs. 2 Nr. 1 Var. 2 ... 104
1. Streitstand in der Literatur ... 104
2. Rechtsprechung ... 106
II. Waffen, § 250 Abs. 2 Nr. 1 Var. 1 ... 107
1. Literatur ... 107
2. Rechtsprechung ... 108
III. Anforderungen an das Verwenden bei der Tat ... 110

1. Literatur ... 111
2. Rechtsprechung ... 113
Teil 3: Kritik und eigene Lösung ... 117
A. Zur Relativität der Rechtsbegriffe; Verbindlichkeit des „gesetzgeberischen Willens“ bei der Gesetzesauslegung? ... 117
I. Relativität der Rechtsbegriffe ... 118
1. Bezeichnung „Rechtsbegriff“ für die untersuchten Begriffe ... 118
2. Begriff der Relativität der Rechtsbegriffe ... 118
3. Relativität der Rechtsbegriffe innerhalb des Strafrechts ... 119
4. Zwischenergebnis ... 121
II. Verbindlichkeit des „gesetzgeberischen Willens“ bei der Gesetzesauslegung? ... 122
1. Begriff des „gesetzgeberischen Willens“ ... 122
2. Verbindlichkeit? – Objektive und subjektive Theorie ... 123
3. Zwischenergebnis ... 125
B. Kritik zur Literatur und Rechtsprechung ... 126
I. Zum qualifizierten Diebstahl ... 126
1. § 244 Abs. 1 Nr. 1 a ... 126
a) Gefährliche Werkzeuge ... 126
b) Waffen ... 129
c) Beisichführen ... 130
2. § 244 Abs. 1 Nr. 1 b ... 131
II. Zum qualifizierten Raub in § 250 Abs. 1 Nr. 1 ... 132
1. § 250 Abs. 1 Nr. 1 a ... 132
2. § 250 Abs. 1 Nr. 1 b ... 133
III. Zum qualifizierten Raub in § 250 Abs. 2 Nr. 1 ... 134
1. Waffen/ gefährliche Werkzeuge ... 134
2. Verwenden ... 136
C. Eigene Lösung ... 138
I. Zum Diebstahl, § 244 Abs. 1 Nr. 1 ... 138
1. Waffen, gefährliche Werkzeuge ... 138
2. Sonstige Werkzeuge oder Mittel ... 141
3. Beisichführen ... 142
a) Zur subjektiven Komponente ... 142
b) Zur zeitlichen Komponente ... 143
II. Zum Raub mit Waffen, Werkzeugen oder Mitteln, § 250 Abs. 1 Nr. 1 ... 143
1. Waffen, gefährliche Werkzeuge, § 250 Abs. 1 Nr. 1 a ... 143
2. Sonstige Werkzeuge oder Mittel, § 250 Abs. 1 Nr. 1 b ... 145

3. Beisichführen 147
III. Zum Raub unter Verwendung von Waffen oder gefährlichen Werkzeugen, § 250 Abs. 2 Nr. 1 148
1. Begriff der Waffen und gefährlichen Werkzeuge 148
2. Verwenden 148
Teil 4: Zusammenfassung und Ausblick 151
A. Zusammenfassung 151
B. Ausblick 152
Literaturverzeichnis 153