

# Inhaltsverzeichnis

## *Teil 1*

<b>Einleitung</b>	19
<b>A. Einführung</b>	19
<b>B. Untersuchungsgegenstand</b>	21
<b>C. Untersuchungsmethode und -verlauf</b>	26

## *Teil 2*

<b>Interdisziplinäre Grundlagen</b>	28
<b>A. Interdisziplinäre Begriffsbestimmungen</b>	30
I. Fremdkulturelle Wertvorstellungen	30
1. Der Kulturbegriff in den Geistes- und Sozialwissenschaften	32
2. Das Fremdkulturelle und der Fremde	41
3. Werte und Wertvorstellungen	45
a) Allgemeines	45
b) Das objektive Kriterium – Kollektivwerte im kulturellen System	48
c) Das subjektive Kriterium – individuelle Werte in der Persönlichkeitsstruktur	49
II. Zusammenfassung aus dem interdisziplinären Diskurs	56
<b>B. Grundbegriffe im personellen Kontext</b>	58
I. Allgemeines	58
II. Personen mit anderem (bzw. fremdem) kulturellen Hintergrund	59
III. Deutsche	59
IV. Ausländer und Nichtdeutsche	60
<b>C. Einführung in die Grundlagen der Strafzumessung</b>	61
I. Vorbemerkungen	61
II. Begriffliche Grundorientierung	61
1. Strafzumessung und Strafbemessung	61
2. Strafzumessung im engeren und im weiteren Sinne	62
III. Wichtige systematische und begriffliche Grundlagen der Strafzumessung	63
1. Die gesetzlichen Grundlagen	63

2. Zur Notwendigkeit von Strafzumessungstheorien .....	64
3. Die Strafzumessungsschuld .....	65
4. Die Strafzumessungsgründe .....	67
IV. Zusammenfassung und Problemakzentuierung .....	70

*Teil 3*

**Kriminologische Grundlagen** 72

<b>A. Die kriminologischen Hintergründe der Kriminalität von Personen mit fremdkulturellem Hintergrund .....</b>	<b>76</b>
I. Allgemeines .....	76
1. Der personale Zuschnitt .....	76
2. Der sachliche Zuschnitt .....	78
II. Zur Kriminalität von Personengruppen mit fremdkulturellem Hintergrund .....	79
1. Allgemeines .....	79
2. Zur Kriminalität der (Spät-)Aussiedler .....	79
3. Kriminalität der Gastarbeiter und deren Nachkommen .....	81
4. Kriminalität von Nichtdeutschen .....	85
a) Allgemeines .....	85
b) Der extensive Ansatz .....	87
c) Der restriktive Ansatz .....	88
d) Kritische Stellungnahme .....	89
aa) Das Problem der Verzerrung durch Geschlechts-, Alters- und Sozialstruktur .....	90
bb) Zur Verzerrung durch selektive Prozesse .....	93
cc) Ergebnis .....	96
e) Deliktspezifika .....	97
III. Erklärungsversuche .....	101
1. Allgemeines .....	101
2. Theorie des Kulturkonflikts – Sellin .....	103
3. Anomietheorie – Durkheim und Merton .....	106
4. Labeling Approach (Etikettierungsansatz) – Tannenbaum, Lemert et al. ....	109
5. Stellungnahme zu den Erklärungsansätzen .....	112
IV. Zusammenfassung und Ausblick .....	113
<b>B. Zu den Möglichkeiten der Angewandten Kriminologie bei der Strafzumessung unter besonderer Berücksichtigung fremdkultureller Fallkonstellationen .....</b>	<b>115</b>
I. Vorbemerkungen .....	115
II. Die Methode der idealtypisch-vergleichenden Einzelfallanalyse .....	116
1. Die Grundstruktur MIVEA .....	116

2. Zur Anwendbarkeit der MIVEA bei Tätern mit fremdkulturellem Hintergrund . . . . .	118
III. Der methodische Anknüpfungspunkt . . . . .	119
1. Die gemeinsamen Aufgaben von Kriminalprognose (MIVEA) und Strafzumessung . . . . .	119
2. Zu den gesetzlich bedingten Problemlagen beider Verfahren . . . . .	120
a) Allgemeines . . . . .	120
b) Die gesetzliche Ausgangslage bei der Kriminalprognose . . . . .	121
c) Die gesetzliche Ausgangslage bei der Strafzumessung . . . . .	121
3. Möglichkeiten eines übergeordneten integrativen Lösungsweges der gesetzlich bedingten Problemlagen . . . . .	122
IV. Zusammenfassung und Ausblick . . . . .	124

*Teil 4*

**Zur Entwicklung der Rechtsprechung bei Taten mit Bezug zu fremdkulturellen Wertvorstellungen** 126

<b>A. Entwicklungsgeschichtlicher Rückblick auf die Rechtsprechungsgenese bei Taten mit fremdkulturellem Bezug bis zum Inkrafttreten des § 13 StGB a. F. zum 1. Januar 1970</b> . . . . .	128
I. Vorbemerkungen . . . . .	128
II. BGH, Beschluss vom 23.12.1952 . . . . .	129
III. OLG Celle, Urteil vom 13.05.1953 . . . . .	131
IV. OLG Hamm, Entscheidung vom 31.01.1958 . . . . .	131
V. BayObLG, Urteil vom 23.10.1963 . . . . .	133
VI. BGH, Urteil vom 26.04.1966 . . . . .	135
VII. BGH, Urteil vom 22.10.1969 . . . . .	138
VIII. Zwischenbilanz der Rechtsprechungsgenese . . . . .	141
<b>B. Entwicklungsgeschichtlicher Rückblick auf die Rechtsprechungsgenese bei Taten mit fremdkulturellem Bezug nach dem Inkrafttreten des § 13 StGB a. F. zum 1. Januar 1970</b> . . . . .	142
I. Vorbemerkungen . . . . .	142
II. Entscheidungen zur Berücksichtigung der Ausländereigenschaft unter besonderer Berücksichtigung des Missbrauchs des Gastrechts . . . . .	143
1. BGH, Beschluss vom 28.07.1972 . . . . .	144
2. BGH, Urteil vom 24.01.1973 . . . . .	144
3. BGH, Urteil vom 12.05.1976 . . . . .	146
4. BGH, Beschluss vom 30.06.1976 . . . . .	147
5. BGH, Beschluss vom 13.11.1991 . . . . .	148
6. BGH, Beschluss vom 16.03.1993 . . . . .	149
7. BGH, Beschluss vom 17.01.2006 . . . . .	153
8. Zwischenergebnis und Tendenz . . . . .	154

III.	Entscheidungen zur Strafschärfung aufgrund generalpräventiver Erfordernisse bei Taten mit fremdkulturellem Bezug .....	158
1.	BGH, Urteil vom 15.05.1973 .....	158
2.	BGH, Urteil vom 30.10.1974 .....	160
3.	BGH, Urteil vom 16.09.1981 .....	162
4.	BGH, Beschluss vom 29.11.1990 .....	164
5.	BGH, Beschluss vom 15.11.1995 .....	165
6.	OLG Hamburg, Beschluss vom 04.02.2000 .....	167
7.	Zwischenergebnis und Tendenz .....	168
IV.	Entscheidungen zur Berücksichtigung ausländerrechtlicher Folgen ...	171
1.	Vorbemerkungen .....	171
2.	BGH, Urteil vom 12.05.1976 .....	172
3.	BGH, Beschluss vom 12.07.1996 .....	174
4.	BGH, Beschluss vom 11.09.1996 .....	175
5.	BGH, Urteil vom 16.06.1998 .....	177
6.	BGH, Beschluss vom 27.11.1998 .....	178
7.	BGH, Urteil vom 23.03.1999 .....	179
8.	BGH, Urteil vom 05.12.2001 .....	180
9.	BGH, Beschluss vom 22.09.2003 .....	181
10.	Zwischenergebnis und Tendenzen .....	182
V.	Entscheidungen zur Berücksichtigung besonderer Strafempfindlichkeit bei fremdkulturellen Tätern .....	186
1.	Vorbemerkungen .....	186
2.	BGH, Beschluss vom 15.11.1991 .....	187
3.	BGH, Beschluss vom 20.08.1996 .....	187
4.	BGH, Beschluss vom 11.09.1996 .....	188
5.	BGH, Urteil vom 09.09.1997 .....	189
6.	BGH, Beschluss vom 20.09.2000 .....	191
7.	BGH, Urteil vom 23.08.2005 .....	192
8.	BGH, Urteil vom 08.07.2010 .....	193
9.	Zwischenergebnis und Tendenz .....	194
VI.	Entscheidungen zur erschwerten Normbefolgung aufgrund kultureller Wertvorstellungen .....	196
1.	Vorbemerkungen .....	196
2.	LG Osnabrück, Urteil vom 01.02.1994 .....	197
3.	BGH, Urteil vom 12.09.1995 .....	199
4.	BGH, Urteil vom 22.08.1996 .....	200
5.	BGH, Urteil vom 24.06.1998 .....	203
6.	BGH, Beschluss vom 22.12.1998 .....	204
7.	BGH, Urteil vom 07.11.2006 .....	205
8.	BGH, Beschluss vom 18.08.2009 .....	207
9.	Zwischenergebnis und Tendenz .....	209

VII. Entscheidungen zur Überwindung einer geringeren Hemmschwelle zur Tat aufgrund kultureller Wertvorstellungen .....	213
1. Vorbemerkungen .....	213
2. BGH, Urteil vom 29.08.2001 .....	213
3. BGH, Urteil vom 01.02.2007 .....	215
4. LG Lüneburg, Urteil vom 07.04.2008 .....	217
5. Zwischenergebnis und Tendenz .....	221
VIII. Zusammenfassung der Analyse der Rechtsprechungsgenese .....	223

*Teil 5*

**Perspektiven einer systematisch-dogmatischen  
Behandlung fremdkulturell bedingter Tatsachen und Umstände  
bei der Strafzumessung** 228

<b>A. Zur interkulturellen Beweglichkeit und Geltungskraft des Strafurteilsrechts</b> .....	230
I. Grundlage – zur interkulturellen Geltung des deutschen Strafrechts ..	230
II. Problemstellung in Hinblick auf das Recht der Strafzumessung .....	232
1. Zu den Elementen von Unrecht und Schuld in der Strafzumessungsschuld .....	233
a) Zu den Grundlagen des Schuldbegriffs .....	233
b) Die Elemente der Strafzumessungsschuld .....	236
aa) Die Erfolgskomponente – zum Erfolgsunrecht .....	237
bb) Die Handlungskomponente – zum Handlungsunrecht .....	239
c) Stellungnahme .....	240
2. Exkurs: Zur interkulturellen Geltungskraft von Strafzumessungsentscheidungen durch Konsens .....	241
3. Konsequenzen für die Berücksichtigung fremdkultureller Wertvorstellungen bei der Strafzumessung .....	247
<b>B. Zur systematischen Behandlung fremdkultureller Wertvorstellungen in der Strafzumessung</b> .....	248
I. Vorbemerkungen .....	248
II. Zur Ausländereigenschaft unter besonderer Berücksichtigung des Missbrauchs des Gastrechts .....	249
1. Die Ansicht der Rechtsprechung .....	249
2. Allgemeines .....	250
3. Zu den Fallgruppen im Einzelnen .....	253
a) 1. Fallgruppe .....	253
b) 2. Fallgruppe .....	256
c) 3. Fallgruppe .....	257
d) 4. Fallgruppe .....	258
e) Zusammenfassung .....	260

III.	Zur Strafschärfung aufgrund generalpräventiver Erfordernisse . . . . .	262
1.	Die Ansicht der Rechtsprechung . . . . .	262
2.	Ausgewählte Problemfragen bei der Heranziehung generalpräventiver Gesichtspunkte . . . . .	262
a)	Vorbemerkungen . . . . .	262
b)	Anforderungen an eine tatsächliche und rechtliche Würdigung von generalpräventiven Erwägungen . . . . .	262
c)	Notwendigkeit und Zweckmäßigkeit von empirisch abgestützten Begründungen . . . . .	264
d)	Zur negativen Generalprävention bei fremdkulturell geprägten Tätern . . . . .	265
e)	Die Problemlagen bei der positiven Generalprävention . . . . .	266
f)	Das selektive Abzielen auf bestimmte ausländische Tätergruppen als unzulässiges Anknüpfen an die Ausländer-eigenschaft . . . . .	268
g)	Die Berücksichtigung ausländischer Strafraumen . . . . .	269
3.	Zusammenfassung . . . . .	270
IV.	Zur Berücksichtigung ausländerrechtlicher Folgen . . . . .	271
1.	Die Ansicht der Rechtsprechung . . . . .	271
2.	Ausgewählte Problemfragen der Berücksichtigung ausländerrechtlicher Folgen . . . . .	273
a)	Vorbemerkungen . . . . .	273
b)	Systematische Verortung . . . . .	273
c)	Rechtsprechungsvereinheitlichung mit beamten- und soldatenrechtlichen Folgen? . . . . .	276
3.	Zusammenfassung . . . . .	278
V.	Zur besonderen Strafempfindlichkeit fremdkulturell geprägter Täter . . . . .	280
1.	Die Ansicht der Rechtsprechung . . . . .	280
2.	Ausgewählte Problemfragen der Berücksichtigung einer besonderen Strafempfindlichkeit . . . . .	281
a)	Vorbemerkungen . . . . .	281
b)	Systematische Verortung und mögliche Ansatzpunkte einer rechtlichen Bewertung . . . . .	282
c)	Probleme der Bestimmung des Ausmaßes der besonderen Strafempfindlichkeit bei Ausländern und fremdkulturell geprägten Tätern . . . . .	284
3.	Zusammenfassung . . . . .	285
VI.	Zur erschweren Normbefolgung aufgrund kultureller Wertvorstellungen . . . . .	286
1.	Die Ansicht der Rechtsprechung . . . . .	286
2.	Ausgewählte Problemfragen bei der Berücksichtigung einer erschweren Normbefolgung . . . . .	288
a)	Vorbemerkungen . . . . .	288
b)	Systematische Verortung und mögliche Ansatzpunkte einer rechtlichen Bewertung . . . . .	288

c)	Zur Notwendigkeit normativer Korrekturen bei der Bewertung des Normbefolgungskonflikts in Hinblick auf die Schuld des Täters.....	291
d)	Besondere Anforderungen an die zu ermittelnden Strafzumessungstatsachen.....	293
e)	Exkurs: Abwandlung bei Irrtümern über das Unrechtsausmaß	294
3.	Zusammenfassung .....	295
VII.	Zur Überwindung einer geringeren Hemmschwelle zur Tat aufgrund fremdkultureller Wertvorstellungen .....	296
1.	Die Ansicht der Rechtsprechung .....	296
2.	Ausgewählte Problemfragen .....	298
a)	Vorbemerkungen .....	298
b)	Systematische Verortung und Möglichkeiten einer rechtlichen Bewertung .....	298
c)	Keine Beschränkung auf fremdkulturelle Wertvorstellungen ...	301
d)	Zum Einwand der Ubiquität relevanter Verhaltenseinflüsse....	301
3.	Zusammenfassung .....	303

*Teil 6*

<b>Rück- und Ausblick</b>	304
---------------------------	-----

<b>Literaturverzeichnis</b> .....	310
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	321