

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	23
Teil 1: Phänomenologie der Folter	31
Kapitel 1: Bestandsaufnahme der rechtsinternen und -externen Ansätze: ein erster Zugriff	31
I. Rechtsinterne Ansätze	31
II. Rechtsexterne Ansätze	44
III. Zusammenfassung	48
Kapitel 2: Unrechtsgehalt und Merkmale der Folter	49
I. Folter als Verletzung der Menschenwürde	49
II. Folter als Verletzung des Grundsatzes der Rechtsstaatlichkeit staatlichen Handelns	83
III. Zusammenfassung	86
Teil 2: Pönalisierung der Folter <i>de lege lata</i>	89
Kapitel 1: Pönalisierung der Folter im StGB	89
I. Aussageerpressung (§ 343 StGB)	90
II. Körperverletzung im Amt (§ 340 StGB)	104
III. Nötigung (§ 240 StGB)	108
IV. Zusammenfassende Würdigung der Pönalisierung der Folter in Deutschland <i>de lege lata</i>	113
Kapitel 2: Exkurs: Pönalisierung der Folter in anderen Staaten	116
I. Frankreich	116
II. Griechenland	120
III. Türkei	124
IV. Zusammenfassung	126
Teil 3: Pönalisierung der Folter <i>de lege ferenda</i>	129
Kapitel 1: Grundlagen der Pönalisierung	129
I. Pönalisierungssequenzen	129
II. Quellen für die möglichen Inhalte und Bedingungen einer legitimen Pönalisierung	131
Kapitel 2: Pönalisierungswürdigkeit der Folter	132
I. Nationale und internationale Maßstäbe der Pönalisierungswürdigkeit ..	132

II. Pönalisierungswürdigkeit der Folter nach Völkerrecht und nach nationalem Strafrechtsdenken	168
III. Ergebnis der Pönalisierungswürdigkeitserwägungen: Vorschlag einer „optimalen“ Pönalisierung der Folter im deutschen Strafgesetzbuch.....	222
Kapitel 3: Pönalisierungs <i>bedürftigkeit</i> der Folter.....	240
I. Allgemeine Pönalisierungsbedürftigkeitskriterien	241
II. Pönalisierungsbedürftigkeit der Folter	253
Zusammenfassung und Ergebnis	275
Literaturverzeichnis.....	279

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	19
Einleitung	23
Teil 1: Phänomenologie der Folter	31
Kapitel 1: Bestandsaufnahme der rechtsinternen und -externen Ansätze: ein erster Zugriff	31
I. Rechtsinterne Ansätze	31
1. Völkerrechtliche Verbote und Sanktionierungen der Folter	31
a) Art. 1 Abs. 1 FoK	32
b) Art. 3 EMRK nach der Rechtsprechung des <i>EGMR</i>	33
aa) „Folter“ im Kontext des Art. 3 EMRK	33
bb) Definition der „Folter“ i.S.d. Art. 3 EMRK	35
cc) Abgrenzung zwischen „Folter“ und „unmenschlicher Behandlung“	37
c) Art. 7 S. 1 IPbPR nach der Spruchpraxis des <i>UN-MRA</i>	39
d) Art. 7 Abs. 1 lit. f IStGH-Statut	40
2. Nationales Recht	42
3. Zusammenfassung	44
II. Rechtsexterne Ansätze	44
1. Soziologie	44
2. Philosophie	45
3. Zusammenfassung	47
III. Zusammenfassung	48
Kapitel 2: Unrechtsgehalt und Merkmale der Folter	49
I. Folter als Verletzung der Menschenwürde	49
1. Menschenwürde	50
a) Definition der Menschenwürde	50
b) Überindividuelle Dimension der Menschenwürde	53
aa) Historisches Argument	54
bb) Dogmatisches Argument	55
cc) Teleologisches Argument	55
c) Zusammenfassung	56
2. Verletzung der Menschenwürde durch die Folter	57
a) Verletzung der körperlichen Integrität	58
aa) Integritätsverletzungserfolg	58
bb) Integritätsverletzungshandlung	60
(1) Gewalt gegen die Person	60
(2) Androhung von Folter	61

cc) Zusammenfassung.....	63
b) Amtsträgereigenschaft des Täters.....	63
aa) Abgrenzung der reinen Privatfolter von der mittelbar-staatlichen Privatfolter.....	64
bb) Privatfolter als Folter?	65
c) Degradierung des Betroffenen zum bloßen Objekt.....	66
aa) Objektive Abgrenzung der Folter als menschenwürderelevante Integritätsverletzung von nicht- würderelevanten Integritätsverletzungen.....	67
bb) Der subjektive Zweck als Rechtfertigung (Rettungsfolter).....	70
(1) Ansätze zur Begründung eines qualitativen Unterschieds zwischen Rettungsfolter und Folter.....	72
(a) Normimmanente Reduktion des Menschenwürdegehalts (<i>Herdegen</i>)	73
(b) Interne Rechtfertigung der Verletzung der Menschenwürde (<i>Brugger</i>)	75
(c) Strafrechtliche Rechtfertigung der Folter (<i>Erb</i>)	78
(2) Argumente für die Zugehörigkeit der Rettungsfolter zum Phänomenbereich der Folter.....	80
3. Zusammenfassung.....	83
II. Folter als Verletzung des Grundsatzes der Rechtsstaatlichkeit staatlichen Handelns.....	83
1. Grundsatz der Rechtsstaatlichkeit.....	84
2. Verletzung des Grundsatzes der Rechtsstaatlichkeit staatlichen Handelns durch die Folter.....	85
III. Zusammenfassung.....	86

Teil 2: Pönalisierung der Folter *de lege lata*..... 89

Kapitel 1: Pönalisierung der Folter im StGB..... 89

I. Aussageerpressung (§ 343 StGB).....	90
1. Rechtsgüterschutz	90
a) Rechtsgüterschutz der Amtsdelikte.....	90
b) Rechtsgüterschutz des § 343 StGB.....	92
aa) „Ordnungsgemäßheit der Amtsführung“ im Kontext der Aussageerpressung.....	92
bb) Vorrang der überindividuellen Schutzrichtung	93
2. Objektiver Tatbestand.....	93
a) Amtsträger, der zur Mitwirkung an einem Verfahren i.S.d. § 343 Abs. 1 Nrn. 1 bis 3 StGB berufen ist	94
b) Tathandlung.....	94
c) Prinzip der Innerprozessualität.....	95

aa) § 343 StGB als innerprozessuales Delikt.....	95
bb) Anwendungsbereich des § 343 StGB als innerprozessualer Tatbestand	96
3. Subjektiver Tatbestand: Die spezielle Nötigungsabsicht	98
a) Auflösung der Unterscheidung von <i>dolus directus I</i> und <i>II</i> nach <i>Bung</i>	99
b) Kritik an der Auflösung der Unterscheidung von <i>dolus directus I</i> und <i>II</i>	101
4. Pönalisierung der Folter durch § 343 StGB.....	103
II. Körperverletzung im Amt (§ 340 StGB).....	104
1. Rechtsgüterschutz	104
2. Objektiver Tatbestand.....	105
a) Tatbestandlicher Erfolg.....	105
b) Amtsbezug.....	107
3. Pönalisierung der Folter durch § 340 StGB.....	107
III. Nötigung (§ 240 StGB)	108
1. Rechtsgüterschutz	108
2. Objektiver Tatbestand.....	109
3. Die Verwerflichkeit der Nötigung i.S.d. § 240 Abs. 2 StGB	110
4. Pönalisierung der Folter durch § 240 StGB.....	111
a) Rechtsgüterschutz und Strafzumessung	111
b) Verwerflichkeit der Folter i.S.d. § 240 Abs. 2 StGB.....	112
IV. Zusammenfassende Würdigung der Pönalisierung der Folter in Deutschland <i>de lege lata</i>	113
Kapitel 2: Exkurs: Pönalisierung der Folter in anderen Staaten	116
I. Frankreich	116
1. Strafgesetzeslage.....	116
2. Auffälligkeiten	117
a) Schutzrichtung.....	117
b) Merkmale	118
aa) Beschränkung auf „akute“ Schmerzen.....	118
bb) Art. 222-1 code pénal als Jedermannsdelikt.....	119
3. Beurteilung aus der Perspektive des deutschen Strafgesetzgebers.....	120
II. Griechenland.....	120
1. Strafgesetzeslage.....	121
2. Auffälligkeiten	121
a) Schutzrichtung.....	122
b) Merkmale	122
aa) Schmerzzufügung.....	122
bb) Amtsträgereigenschaft des Täters.....	123
cc) Zweckverfolgung	123
3. Beurteilung aus der Perspektive des deutschen Strafgesetzgebers.....	124

III. Türkei	124
1. Strafgesetzeslage.....	125
2. Auffälligkeiten	125
3. Beurteilung aus der Perspektive des deutschen Strafgesetzgebers.....	126
IV. Zusammenfassung.....	126
Teil 3: Pönalisierung der Folter <i>de lege ferenda</i>	129
Kapitel 1: Grundlagen der Pönalisierung	129
I. Pönalisierungssequenzen	129
1. Pönalisierungswürdigkeit.....	130
2. Pönalisierungsbedürftigkeit	130
II. Quellen für die möglichen Inhalte und Bedingungen einer legitimen Pönalisierung.....	131
Kapitel 2: Pönalisierungswürdigkeit der Folter	132
I. Nationale und internationale Maßstäbe der Pönalisierungswürdigkeit..	132
1. Nationaler Bezugsrahmen: Die Rechtsgüterschutzlehre	132
a) Begriff des Rechtsguts.....	135
aa) <i>Rechts-Gut</i> (Wertaspekt).....	135
(1) Negativ-abgrenzende Dimension des Wertaspekts	135
(2) Positiv-abgrenzende Dimension des Wertaspekts.....	136
(3) Gesetzgebungskritische Konsequenzen der personalen Ausrichtung des Wertaspekts	137
bb) <i>Rechts-Gut</i> (Seinsaspekt).....	138
(1) Realität und Materialität des „Guts“	139
(2) Realsubstanz des <i>Rechts-Guts</i>	142
(a) Das <i>Rechts-Gut</i> als verobjektiviertes Interesse	142
(b) Das reale <i>Rechts-Gut</i> als Referenzpunkt für Beeinträchtigungen und Regelungen	143
cc) Zusammenfassung.....	145
b) Beeinträchtigung des Rechtsguts	147
aa) Berücksichtigung des Beeinträchtigungsverhaltens in außerdeutschen Rechtskreisen („harm principle“ und „Offensivitätsprinzip“).....	148
bb) Interdependenz von Rechtsgut und Beeinträchtigungsverhalten.....	149
cc) Auswirkungen der interdependenzorientierten Ausrichtung auf den Inhalt der Rechtsgüterschutzlehre.....	150
(1) Konkretisierung der Normschutzrichtung	151
(2) Verdichtung der Realsubstanz im Bereich des Schutzes nichtmaterieller Rechtsgüter.....	151
(3) Konkretisierung der Schutztechnik.....	152

dd) Auswirkungen der interdependenzorientierten Ausrichtung auf die strafgesetzgebungskritische Funktion der Rechtsgüterschutzlehre	153
(1) Doppelt abstrakte Normen	154
(2) Rechtsgütersderivatisierung	157
c) Zusammenfassung und Ergebnis	158
2. Völkerrecht	159
a) Völkerrecht und Strafrecht	160
aa) Völkerstrafrecht und völkerrechtlich beeinflusstes nationales Strafrecht	161
bb) Faktoren für die inhaltliche Ausgestaltung des völkerrechtlichen Strafrechts und des völkerrechtlich beeinflussten nationalen Strafrechts	162
(1) Räumliche Dimension	162
(2) Völkerrechtliche Quellen	163
cc) Völkerrechtliche Inhalte mit strafrechtlicher Relevanz	164
(1) Menschenrechte	164
(2) Grenzüberschreitende organisierte Kriminalität	165
(3) Funktionieren der Institutionen der Europäischen Union	166
b) Völkerrechtliche Pönalisierungswürdigkeitsdogmatik	166
II. Pönalisierungswürdigkeit der Folter nach Völkerrecht und nach nationalem Strafrechtsdenken	168
1. Pönalisierungswürdigkeit der Folter nach dem Völkerrecht	168
a) Abgrenzung der Folter als Pönalisierungsgegenstand des Völkerstrafrechts	169
b) Völkerverträge zur Gewährleistung von Menschenrechten	169
aa) FoK	170
(1) Pönalisierungswürdigkeit	170
(2) Umsetzung der Pönalisierungsvorgaben	172
bb) EMRK	173
(1) Pönalisierungswürdigkeit	173
(2) Umsetzung der Pönalisierungsvorgaben	174
cc) IPbpr	176
(1) Pönalisierungswürdigkeit	176
(2) Umsetzung der Pönalisierungsvorgaben	177
dd) Zusammenfassung	178
c) Völkergewohnheitsrecht	179
aa) Folterverbot als Bestandteil des Völkergewohnheitsrecht	179
(1) Folterverbot als von einer opinio iuris getragene Staatenpraxis	179
(2) Konkrete Gestalt der Folter als Gegenstand des Völkergewohnheitsrechts	182

bb) Pönalisierungswürdigkeit	182
(1) Pönalisierung der Folter als Völkergewohnheitsrecht oder allgemeiner Rechtsgrundsatz.....	183
(2) Umsetzung der Pönalisierungsvorgaben.....	183
d) Ergebnis.....	185
2. Pönalisierungswürdigkeit der Folter nach nationalem Strafrechtsdenken.....	185
a) Mögliche in Bezug auf die Folter in Betracht kommende Rechtsgüter	185
aa) Körperliche Integrität.....	186
bb) Willensausübungsfreiheit	187
cc) Menschenwürde	188
(1) Menschenwürde als strafrechtliches Rechtsgut oder zumindest „Quasi-Rechtsgut“.....	189
(a) Menschenwürde als strafrechtliches Rechtsgut.....	190
(aa) Menschenwürde als (verobjektiviertes und allgemein als strafrechtlich schützenswert anerkanntes) Interesse	190
(bb) Menschenwürde als präskriptives Werturteil	191
(cc) Konsequenzen einer hypothetischen Qualifizierung der Menschenwürde als Rechtsgut	192
(dd) Menschenwürde als strafrechtliches Rechtsgut des § 130 StGB.....	192
(b) Die Menschenwürdeachtungspflicht als strafrechtliches „Quasi-Rechtsgut“.....	195
(aa) Schutztechnik: Anseilung der Menschenwürde- garantie an eine Rechtsgutsbeeinträchtigung	195
(bb) Kritik	196
(cc) Ergebnis.....	199
(2) Strafrechtliche Absicherung der Menschenwürdeach- tungspflicht jenseits der Pönalisierungswürdigkeitsdogmatik	199
(3) Zusammenfassung.....	201
dd) Rechtsstaatlichkeit staatlichen Handelns.....	201
(1) Die Rechtsstaatlichkeit staatlichen Handelns als verobjektiviertes und verallgemeinertes Interesse	202
(2) Nachweis der realen Beeinträchtigungs- und Schutz- möglichkeit	203
(a) Rechtsstaatlichkeit als Rechtsgut nach <i>Wagner</i>	203
(b) Präzisierungen	204
(c) Die normative Eigenschaft der Rechtsstaatlichkeit als Gegenstand strafrechtlichen Schutzes.....	206
(aa) Kontextunabhängiger Inhalt der Rechtsstaatlichkeit	206
(bb) Abstraktheits- und Werturteilskritik	207

(3) Ergebnis	208
ee) Zusammenfassung.....	209
b) Schutz der in Frage kommenden Rechtsgüter gegen eine Beeinträchtigung durch die Folter	209
aa) Verhältnis der einschlägigen Rechtsgüter.....	210
bb) Beeinträchtigung der in Frage kommenden Rechtsgüter durch die Folter	210
(1) Integritätsverletzung als Ausgangspunkt.....	210
(2) Rechtsstaatlichkeitsdimension der Integritätsverletzung.....	211
(a) Personenbezogenes Moment	212
(aa) Eingrenzung des Täterkreises.....	212
(bb) Handeln als Amtsträger im Rahmen des Amtes	214
(cc) Zurechnungszusammenhang zwischen Amtsträgereigenschaft und Tathandlung.....	214
(b) Sachbezogenes Moment	215
(aa) Allgemeine Abgrenzung zwischen rechtsstaats- gemäßem unmittelbarem Zwang und rechtsstaatswidriger Gewalt.....	215
(bb) Übertragung auf den konkreten Fall der Folterpönalisierung.....	217
(3) Zusammenfassung.....	220
c) Ergebnis: Formulierung der Folter als Rechtsgüterverletzung	220
III. Ergebnis der Pönalisierungswürdigkeitserwägungen: Vorschlag einer „optimalen“ Pönalisierung der Folter im deutschen Strafgesetzbuch.....	222
1. Würdigung der nationalen und völkerrechtlichen Einflüsse auf die Strafgesetzgebung	223
a) Rechtsgüterschutzgestützte Formulierung als Ausgangspunkt für den zu schaffenden Straftatbestand der Folter.....	223
b) Umsetzung der völkerrechtlichen Pönalisierungswürdigkeits- vorgaben für die Folter in der rechtsgüterschutzgestützten Formulierung des vorgeschlagenen Tatbestands.....	224
aa) Umsetzung der deskriptiven Merkmale	225
bb) Umsetzung des Unrechtsgehalts.....	227
c) Ergebnis: Formulierungsvorschlag eines Folterstraftatbestands.....	229
2. Implementierung des vorgeschlagenen Tatbestands in das StGB	229
a) Verhältnis des vorgeschlagenen Tatbestands zu den §§ 340 und 343 StGB	229
aa) § 340 StGB	229
(1) Konkurrenz der Anwendungsbereiche des vor- geschlagenen Straftatbestands der Folter und des § 340 StGB....	230
(2) Argumentative Fundierung.....	231

bb) § 343 StGB.....	232
(1) Bedeutung des Schutzes repressiver Verfahren für den vorgeschlagenen Folterstraftatbestand.....	234
(2) Bedeutung der Aussagefreiheit für den vorgeschlagenen Folterstraftatbestand	236
(3) Ergebnis	236
b) Dogmatische Konkretisierungen der vorgeschlagenen Folterstrafnorm als Tatbestand des StGB.....	237
aa) Systematische Platzierung der vorgeschlagenen Folterstrafnorm im StGB	237
bb) Integrierung der Aussageerzwingung in die vorgeschlagene Folterstrafnorm.....	238
cc) Straffrahmen	239
c) Ergebnis: Vorschlag einer „optimalen“ Pönalisierung der Folter... 239	
Kapitel 3: Pönalisierungsbedürftigkeit der Folter	240
I. Allgemeine Pönalisierungsbedürftigkeitskriterien	241
1. Geeignetheit	242
a) Manifeste Geeignetheit.....	243
b) Latente Geeignetheit	244
aa) Profilierung des Begriffs der symbolischen Strafgesetz- gebung	245
bb) Symbolsetzung als Strafnormlegitimierung	247
(1) Abgrenzungen	247
(2) Bedingungen einer Strafnormlegitimierung durch Symbolsetzung.....	248
2. Erforderlichkeit	249
a) Erforderlichkeit der Pönalisierung nach nationalem Strafrechtsdenken	250
aa) Wert des Rechtsguts.....	250
bb) Strafrechtsbegrenzungsprinzipien	250
(1) Strafrecht als <i>ultima ratio</i>	251
(2) Subsidiarität des Strafrechts.....	252
b) Erforderlichkeit der Pönalisierung nach dem Völkerrecht	253
II. Pönalisierungsbedürftigkeit der Folter	253
1. Konstellationsbedingte Besonderheit bei der Pönalisierung der Folter	254
2. Geeignetheit	255
a) Manifeste Geeignetheit.....	255
aa) Ahndung bereits begangener Rechtsgutsbeeinträchtigungen	255
bb) Verhinderung künftiger Rechtsgutsbeeinträchtigungen	256
b) Latente Geeignetheit	257

c) Verhältnis der manifesten und der latenten Eignung für die Pönalisierung der Folter	258
3. Erforderlichkeit	258
a) Nationaler Rahmen	259
aa) Wert der durch die Folter bedrohten Rechtsgüter	259
bb) Strafrechtsbegrenzende Prinzipien	260
(1) Folter und <i>ultima ratio</i> -Prinzip	260
(a) <i>Lex lata</i>	260
(b) Disziplinarrecht	261
(c) Präventionsmechanismen	262
(2) Folter und Subsidiaritätsprinzip	263
cc) Verpflichtung zur Pönalisierung der Folter nach der nationalen Pönalisierungsbedürftigkeitsdogmatik	263
(1) Grundsätzliche Möglichkeit der Ableitung von Pönalisierungspflichten aus der Verfassung	264
(2) Argumente für eine Verpflichtung des Gesetzgebers zur Pönalisierung der Folter	266
b) Völkerrechtlicher Rahmen	267
aa) FoK	268
bb) EMRK und IPbpR	270
cc) Allgemeiner Rechtsgrundsatz der Pönalisierung von Menschenrechtsverletzungen	272
c) Zusammenfassung	272
4. Ergebnis	273

Zusammenfassung und Ergebnis 275

Literaturverzeichnis