

Daphne Petry

Die strafrechtliche Rechtfertigung von Soldaten bei Auslandseinsätzen

*Tötungs- und Körperverletzungsdelikte in Konflikten,
welche die Schwelle zum bewaffneten Konflikt
i.S.d. Völkerrechts (noch) nicht überschritten haben*

Verlag Dr. Kovač

**Hamburg
2017**

Inhaltsverzeichnis

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	VII
A. PROBLEMAUFRISS.....	1
I. Einleitung.....	1
II. Ausgangskonstellationen.....	5
1. Grundkonstellation (Angriff).....	5
2. Konstellation (Irrtum)	5
3. Konstellation (Kollateralschaden)	6
III. Schwächen bisheriger Lösungsmöglichkeiten.....	7
1. Erlaubnistatumstandsirrturn.....	8
a) Meinungsstand.....	8
b) Der Erlaubnistatumstandsirrturn als Lösungsmöglichkeit militärischer Konfliktsituationen.....	12
2. Humanitäres Völkerrecht als Rechtfertigungsgrund	15
a) Art des Konflikts.....	17
b) Folge der Annahme eines bewaffneten Konflikts	19
c) Zwischenergebnis	23
3. Lehre vom rechtsfreien Raum	25
4. Handeln auf Befehl	28
IV. Weiteres Vorgehen	29
B. ANWENDBARKEIT DEUTSCHEN STRAFRECHTS UND TATBESTANDSMÄßIGKEIT	31
I. Anwendbarkeit deutschen Strafrechts bei Auslandsstaten	31
1. Grundlagen.....	31
2. § 5 Nr. 12 StGB	31
3. § 7 Abs. 2 Nr. 1 StGB und § 1a WStG	32
4. Immunität.....	33
II. Tatbestandsmäßigkeit	35
1. Keine Exklusivität des VStGB	35
2. Kein sozialadäquates Verhalten.....	36

C. RECHTFERTIGUNG.....	39
I. Nationales Recht.....	39
1. Anwendbarkeit der allgemeinen Notrechte auf militärisches Handeln....	39
a) Systematisch unzureichend?	40
b) Strafrechtliche Theorie.....	41
c) Öffentlich-rechtliche Theorien.....	42
d) Selbstverteidigungstheorie	43
e) Vermittelnde Positionen.....	43
f) Stellungnahme	44
2. Notwehr	50
a) Einführung.....	50
b) Grundgedanke(-n) und Funktion der Notwehr	52
aa) Allgemeines	52
bb) Rein individualistische Begründung der Notwehrbefugnis.....	55
(1) Die Notwehr als Naturrecht.....	55
(2) Kant	56
(3) Heutige Vertreter einer rein individualistischen Notwehrbegründung	57
cc) Rein überindividualistische Begründung der Notwehrbefugnis	57
(1) Hegel und seine Anhänger.....	58
(2) Heutige überindividualistischen Notwehrbegründungen	60
dd) Zuständigkeitsverteilung.....	61
ee) Die dualistische Notwehrlehre.....	62
ff) Stellungnahme.....	65
gg) Zusammenfassung.....	68
c) Auswirkungen auf die Auslegung der Notwehrlage	69
aa) Rechtswidriger Angriff.....	70
(1) Bestimmung unter Zugrundelegung der dualistischen Notwehrlehre.....	70
(2) Vorrangige Zuständigkeit.....	73
bb) Betrachtungsweise für das Vorliegen eines gegenwärtigen rechtswidrigen Angriffs.....	75
d) Zusammenfassung und Auswirkungen für militärische Fallkonstellationen	78

3. Defensivnotstand.....	80
a) Grundlagen.....	80
aa) Historie des Defensivnotstands.....	81
bb) Herleitung.....	84
(1) § 228 BGB entsprechend.....	84
(2) § 34 StGB.....	85
(3) Stellungnahme.....	86
cc) Fallgruppen des strafrechtlichen Defensivnotstands.....	90
(1) Anerkannte Fallgruppen nach Roxin und Pawlik.....	90
(2) Weitere Fallgruppen.....	91
(a) Neue Fallgruppe nach Sinn.....	91
(b) Fehlen des subjektiven Rechtfertigungselements.....	92
(3) Einordnung der Konstellationen.....	92
dd) Die <i>ratio</i> des § 34 StGB.....	93
(1) Die <i>ratio</i> des Aggressivnotstands.....	95
(a) Hegel.....	95
(b) Utilitaristische Begründung.....	98
(c) Solidaritätsprinzip.....	102
(d) Zwischenergebnis.....	106
(2) Die <i>ratio</i> des Defensivnotstands.....	107
(3) Zusammenfassung.....	111
b) Voraussetzungen.....	112
aa) Gegenwärtige Gefahr.....	112
(1) Gefahr.....	112
(a) Betrachtungsweise.....	114
(b) Wahrscheinlichkeitsgrad.....	120
(2) Gegenwärtig.....	121
(3) Folge für Konstellationen militärischer Gewaltanwendungen.....	122
(a) Konstellation der Straßensperre.....	122
(b) Konstellation der geraubten Tanklastzüge.....	125
bb) Gefahrverursacher.....	126
cc) Anderweitige Unabwendbarkeit der Gefahr.....	129
(1) Allgemein.....	129
(2) Folge für Konstellationen militärischer Gewaltanwendung.....	130

dd) Interessenabwägung	131
(1) Abwägungsgesichtspunkte	132
(a) Wert der betroffenen Rechtsgüter	132
(b) Grad der drohenden Gefahr.....	133
(c) Art und Höhe des konkreten Schadens.....	133
(d) Rettungschance	134
(e) Gefahrenherkunft.....	134
(2) Grenzfall: Leben gegen Leben	135
ee) Ausgangskonstellationen	139
(1) Straßensperre	139
(2) Entführte Tanklastzüge	141
ff) Angemessenheit	142
gg) Subjektives Rechtfertigungselement	144
4. Unsicherheiten hinsichtlich des Vorliegens rechtfertigender Umstände oder: „Erlaubnistatumstandszweifel“	147
a) Allgemein	147
b) Lösungsmöglichkeiten	148
aa) Sicheres Wissen.....	148
bb) Parallel zum Vorsatz	149
cc) Stellungnahme	150
c) Konsequenz	152
5. Folge: Notstand gegen Notstand?	154
6. Zusammenfassendes Ergebnis für eine Rechtfertigung über die allgemeinen Notrechte	156
II. Völkerrechtliche Rechtfertigung	159
1. Einführung	159
2. Auslandseinsätze aufgrund eines Mandats der Vereinten Nationen	163
a) Kompetenz der Vereinten Nationen: internationale Amtsbefugnis	163
b) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung von Auslandseinsätzen	164
c) Geltung deutscher Grundrechte bei Auslandseinsätzen von Bundeswehrsoldaten.....	166
3. Das VN-Mandat als Rechtfertigungsgrund für den Einzelnen	169
a) Vom VN-Mandat erfasste militärische Gewaltmaßnahmen.....	169

- aa) self defense..... 170
- bb) extended self defense 171
- cc) hostile intent 171
- dd) hostile act..... 172
- ee) Zwischenergebnis 172
- b) Adressat des Mandats 174
- c) Gesetzesvorbehalt 175
- d) Bestimmtheitsgebot 177
- e) Zwischenergebnis 179
- 4. Der Parlamentsbeschluss als Rechtfertigungsgrund..... 181
 - a) Adressat des Parlamentsbeschlusses 181
 - b) Gesetzesvorbehalt 182
 - c) Bestimmtheitsgebot 183
 - d) Zwischenergebnis 184
- 5. RoE/ Taschenkarten als Rechtfertigungsgrund 185
 - a) Einleitung 185
 - b) Rechtsqualität 185
 - c) Zwischenergebnis 187
- 6. Zusammenfassung..... 188

D. ZUSAMMENFASSUNG UND SCHLUSSBETRACHTUNGEN 192

LITERATURVERZEICHNIS..... 197