

Strafrecht und Rechtsphilosophie in Geschichte und Gegenwart

Herausgegeben von Wolfgang Schild

9

Kathrin Saskia Wolf

Trennungsoperationen siamesischer Zwillinge

Eine Untersuchung des deutschen,
englischen und australischen Strafrechts



PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
§ 1 Einleitung	21
A. Einführung in die Problematik	21
B. Ziel der Arbeit	23
C. Gang der Darstellung	24
Erster Teil: Grundlagen	27
§ 2 Geschichtlicher Hintergrund	29
§ 3 Epidemiologie und Embryologie	33
A. Siamesische Zwillinge	33
B. Die Nomenklatur	35
C. Die Behandlungsmöglichkeiten	37
D. Weitere in der Medizin zu unterscheidende Fehlbildungen	39
I. Die parasitäre Doppelmissbildung	39
II. Die Dermoidzyste	40
III. Fazit	40
§ 4 Die englische Strafrechtsordnung	43
A. Einführung	43
B. Das englische Strafrecht	43
I. Gerichtshierarchien und Gerichtsurteile	44
II. Methodik	45
III. Das englische Strafrechtsdelikt	46
IV. Mord (<i>murder</i>)	47
1. <i>Actus reus</i> (die objektive Tatseite)	47
2. <i>Mens rea</i> (die subjektive Tatseite)	47
V. Körperverletzungsdelikte	48
VI. <i>Defences</i> (<i>justifications</i> und <i>excuses</i> – Straffreistellungsgründe) ...	49
1. <i>Consent</i> (Einwilligung)	50
2. <i>Self-defence</i> (Notwehr, Nothilfe)	50

3. <i>Doctrine of necessity</i> (Notstand)	51
4. <i>Duress of circumstances</i> (Notstand durch Umstände)	52
5. <i>Duress by threats</i> (Notstand durch Drohungen)	53
VII. <i>Human Rights Act 1998</i> (Europäische Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten; EMRK)	54
§ 5 Die australische Strafrechtsordnung	55
A. Einführung	55
B. Das australische Strafrecht	55
I. Gerichtshierarchien und Gerichtsurteile	56
II. Das Strafgesetzbuch von Queensland (<i>Criminal Code Act 1899 (Qld)</i>)	57
III. Methodik	58
IV. Das queensländische Strafrechtsdelikt	59
V. Mord (<i>murder</i>)	61
1. <i>Physical elements</i> (die objektive Tatseite)	61
2. <i>Mental elements</i> (die subjektive Tatseite)	61
VI. Körperverletzungsdelikte	62
VII. <i>Defences (justifications and excuses</i> – Straffreistellungsgründe) ...	63
C. Fazit	64
§ 6 Sachverhalte der Urteile	65
A. Der englische Fall: <i>Re A (children) (conjoined twins: surgical separation)</i> [2000] 4 All ER 961	65
B. Der australische Fall: <i>State of Queensland v Alyssa Nolan & Anor</i> [2001] QSC 174	67
Zweiter Teil: Der siamesische Zwilling als duale Person?	71
§ 7 Der strafrechtliche Lebensschutz	73
A. Einleitung	73
B. Lebensschutz des geborenen Lebens	74
I. Deutschland	74
II. England	77
III. Australien	77
C. Tod und Ende des Lebensschutzes	79
D. Die Behandlung des menschlichen Personenbegriffs in <i>Re A (children)</i> I. Monster	81
II. Separate und lebendig geborene Personen	83
E. Die Behandlung des Personenbegriffs im Fall <i>Queensland v Nolan</i>	85

F. Die Fälle Attard und Nolan nach deutschem Recht	86
G. Gegenwärtige rechtliche Behandlung weiterer Konstellationen siamesischer Zwillinge	87
H. Diskussion über die Grenzen des Lebensschutzes	89
I. Die philosophischen Diskussionen um den Personenbegriff	90
1. Körper	92
2. Vernunft, Individualität, Selbstbewusstsein, Selbstreflektion	94
3. Interaktionskompetenz und Sprache	96
4. Wahrnehmung der Öffentlichkeit und soziale Zugehörigkeit	96
5. Exkurs: Rechtlicher Status (Rechtssubjektivität)	97
II. Reduzierte Schutzwürdigkeit Neugeborener	98
III. Diskussionen in der Medizin	100
IV. Fazit	102
 Dritter Teil: Falltyp 1	 103
§ 8 Elektive Trennungsoperationen im Interesse beider Zwillinge	105
A. Trennung von Säuglingen und Kleinstkindern	105
I. Einleitung	105
II. Fallbeschreibungen	105
III. Strafrechtliche Überlegungen nach deutschem Recht	107
1. Tatbestandslosigkeit der Trennungsoperation?	107
2. Rechtfertigungsgründe	108
3. Die Abwägung des Für und Wider einer Trennungsoperation ...	114
3.1. Spezifische Operationsrisiken	114
3.2. Der Aspekt der Lebensdauer	114
3.3. Die Lebensqualitäten	115
IV. Das Problem der Organzuordnung	117
V. Strafrechtliche Überlegungen nach englischem und australischem Recht	120
1. England	120
2. Australien	121
B. Trennung von Erwachsenen	122
I. Der Fall Bijani	122
II. Strafrechtliche Überlegungen nach deutschem Recht	124
III. Strafrechtliche Überlegungen nach englischem und australischem Recht	126
C. Fazit	127

Vierter Teil: Falltyp 2	129
§ 9 Elektive Trennungsoperationen unter Opferung eines Zwillings	131
A. Einleitung	131
B. Das englische Urteil des Erstinstanzrichters	131
C. Das Urteil des <i>Court of Appeal</i>	132
I. Entscheidungskompetenz	133
II. Die strafrechtlichen Aspekte	136
1. Das Urteil von Richter Ward	137
1.1. Genießen Ärzte rechtliche Immunität?	137
1.2. Mord (<i>murder</i>)	138
1.2.1. Absicht (<i>intention</i>)	138
1.2.1.1. Der Test	138
1.2.1.2. Die Lehre von der Handlung mit Doppelwirkung (<i>doctrine of double effect</i>)	138
1.2.2. Tötungshandlung (<i>killing</i>)	139
1.2.3. Unrechtmäßig (<i>unlawfully</i>)	140
1.2.3.1. Notstand (<i>doctrine of necessity</i>) und Notstand durch Drohungen (<i>duress by threats</i>)	140
1.2.3.2. Der rechtliche Grundsatz (<i>the policy of the law</i>)	141
1.2.3.3. Pflichtenkollision (<i>conflict of duty</i>)	142
1.2.3.4. Nothilfe der Ärzte (<i>self-defence</i>)	143
1.3. Ergebnis	144
1.4. Anmerkungen in der Literatur	144
2. Das Urteil von Richter Brooke	146
2.1. Mord (<i>murder</i>)	146
2.1.1. Die Unverletzlichkeit des Menschenlebens (<i>sanctity of human life</i>)	147
2.1.2. Töten (<i>the meaning of the word kills</i>)	148
2.1.3. Absicht (<i>the intention to kill</i>)	149
2.1.4. Die Lehre von der Handlung mit Doppelwirkung (<i>doctrine of double effect</i>)	149
2.1.5. Notstand (<i>doctrine of necessity</i>)	150
2.1.5.1. Das private Notstandsrecht im Strafrecht (<i>private necessity in the criminal law</i>)	151
2.1.5.2. R v Dudley and Stephens	152
2.1.5.3. R v Howe	153

2.1.5.4.	Die Studien der <i>Law Commission</i> (<i>the recent studies by the Law Commission</i>)	154
2.1.5.5.	Diskussionen über Notstand in der Literatur	154
2.1.5.6.	Das Parlament (<i>the work of Parliament</i>) ..	157
2.1.5.7.	Notstand durch Umstände (<i>duress of circumstances</i>)	158
2.2.	Der siamesische Zwillingsfall	159
2.3.	Ergebnis	161
2.4.	Anmerkungen in der Literatur	161
3.	Das Urteil von Richter Robert Walker	163
3.1.	Absicht (<i>intention</i>)	164
3.2.	Die Lehre von der Handlung mit Doppelwirkung (<i>doctrine of double effect</i>)	164
3.3.	Notstand (<i>doctrine of necessity</i>)	165
3.4.	Der siamesische Zwillingsfall	167
3.5.	Ergebnis	170
3.6.	Anmerkungen in der Literatur	170
4.	Europäische Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten (EMRK; <i>Human Rights Act 1998</i>)	173
5.	Fazit	174
D.	Der englische Fall aus deutscher Sicht (ungleich verteilte Rettungschancen)	176
I.	Strafbarkeit der Ärzte nach §§ 212 I, 25 II StGB	176
1.	Tatbestand	177
1.1.	Abschalten lebenserhaltender Apparaturen	177
1.1.1.	Verneinung des Schutzzwecks der Norm bei rechtlicher Einordnung als aktives Tun	179
1.1.2.	Rechtliche Einordnung als Unterlassen	180
1.2.	Objektiver Zurechnungsausschluss	182
1.2.1.	Mangels Risikoerhöhung	182
1.2.2.	Der Sphärengedanke	183
1.3.	Die Lehre vom „rechtsfreien Raum“	184
2.	Rechtfertigungsgründe	185
2.1.	Die Lehre von der Handlung mit Doppelwirkung	185
2.2.	Nothilfe gemäß § 32 StGB	187
2.3.	Aggressivnotstandshilfe gemäß § 34 StGB	188
2.3.1.	Notstandslage	188
2.3.2.	Interessenabwägung	190

2.3.2.1.	Herrschende Meinung in der Literatur und Rechtsprechung	191
2.3.2.1.1.	Herrschende Meinung in der Literatur	191
2.3.2.1.2.	Rechtsprechung	192
2.3.2.1.3.	Urteil des Bundesverfassungs- gerichts bezüglich § 14 III LuftSiG	193
2.3.2.2.	Chancenlosigkeit	194
2.3.2.2.1.	Gefahrgemeinschaften	195
2.3.2.2.2.	Asymmetrische Gefahren- gemeinschaft	196
2.3.2.2.3.	Lösungen auf der Recht- fertigungsebene	197
2.3.3.	Fazit	201
2.4.	Defensivnotstandshilfe	201
2.4.1.	Beispielfälle	203
2.4.2.	Mindermeinung	203
2.4.3.	Herrschende Meinung	205
2.4.4.	Perforation	206
2.4.5.	Weitere Ausnahmen vom Grundsatz der Unabwägbarkeit menschlichen Lebens	209
2.4.6.	Siamesische Zwillinge als Sondersituation	210
2.4.7.	Die Problematik der Einwilligung	212
2.5.	Die rechtfertigende Pflichtenkollision	216
II.	Strafbarkeit der Ärzte bei einer Nichtvornahme einer Trennungsoperation gemäß §§ 212 I, 13 StGB	218
E.	Fazit	219
F.	Exkurs: Trennungsoperationen bei gleichen Rettungschancen	221
I.	Aggressivnotstandshilfe gemäß § 34 StGB	223
1.	Symmetrische Gefahrgemeinschaften	223
2.	Rechtliche Lösung	224
II.	Gegenseitige Defensivnotstandshilfe	225
III.	Straffreiheitsgrund sui generis	226
IV.	Der entschuldigende Notstand gemäß § 35 I StGB	227
V.	Der übergesetzliche entschuldigende Notstand	228
VI.	Das Auswahlverfahren	232
VII.	Verbotsirrtum gemäß § 17 StGB	234
VIII.	Fazit	234

Fünfter Teil: Falltyp 3	237
§ 10 Nottrennungen: Trennungsoperationen unter Opferung eines Zwillings	239
A. Einleitung	239
B. Das Urteil des <i>Supreme Court of Queensland</i>	239
I. Entscheidungskompetenz	239
II. Strafrechtliche Aspekte	241
1. Fürsorge- und Schutzpflichten gegenüber Kindern gemäß s. 286 <i>Criminal Code (Qld)</i>	242
2. Chirurgische Eingriffe und medizinische Behandlungen gemäß s. 282 <i>Criminal Code (Qld)</i> a.F.	244
3. Ergebnis	245
III. Kritische Würdigung	245
1. Mord gemäß s. 302 I a <i>Criminal Code (Qld)</i>	245
2. Anmerkungen in der Literatur	246
2.1. Die Anwendung des s. 286 <i>Criminal Code (Qld)</i> auf Trennungsoperationen	246
2.2. Die Anwendung des s. 282 1. Alt. <i>Criminal Code (Qld)</i> a.F. auf Trennungsoperationen	248
2.3. Die Anwendung des s. 282 2. Alt. <i>Criminal Code (Qld)</i> a.F. auf Trennungsoperationen	250
2.4. Angemessenheitsprüfung des s. 282 <i>Criminal Code (Qld)</i> a.F.	251
2.5. Zwischenergebnis der Literatur	252
2.6. Zeitliche Vorverlegung des Todeseintritts gemäß s. 296 <i>Criminal Code (Qld)</i>	252
IV. Fazit	253
C. Der australische Fall aus deutscher Sicht (ungleich verteilte Rettungschancen)	257
I. Strafbarkeit der operierenden Ärzte nach §§ 212 I, 25 II StGB	257
1. Tötungshandlung	257
2. Rechtfertigungsgründe	259
2.1. Mutmaßliche Einwilligung	259
2.2. Nothilfe gemäß § 32 StGB	260
2.3. Aggressivnotstandshilfe gemäß § 34 StGB	260
2.4. Defensivnotstandshilfe	262
2.4.1. Zwei am Kopf verbundene siamesische Zwillinge – zwei Rechtssphären?	262
2.4.2. Gefährerhöhender Kausalfaktor	263

2.4.3. Sonstige Voraussetzungen des Defensivnotstandes	265
II. Fazit	265
D. Exkurs: Notoperationen bei gleichen Rettungschancen	266
I. Notstandshilfe	266
II. § 34 StGB analog	267
III. Der entschuldigende Notstand gemäß § 35 I StGB	268
IV. Der übergesetzliche entschuldigende Notstand	268
V. Fazit	268
§ 11 Vergleich und Schlussbemerkung	271
§ 12 Zusammenfassende Thesen	275
Literaturverzeichnis	277