

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|----------|
| Vorwort | V |
| Abbildungsverzeichnis | XIII |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| Literaturverzeichnis | XIX |
| Einführung | 1 |

Erster Teil

Medizinischer und gesundheitspolitischer Hintergrund

| | |
|--|-----------|
| I. Masern | 7 |
| A. Epidemiologie | 7 |
| 1. Erreger, Infektionsweg, Ansteckungsfähigkeit | 7 |
| 2. Inkubationszeit, klinische Symptomatik | 8 |
| 3. Komplikationen | 10 |
| B. Verbreitung der Masern | 13 |
| 1. Verbreitung auf globaler und europäischer Ebene | 13 |
| 2. Verbreitung in Österreich | 15 |
| C. Schutz vor Masern durch Immunisierung | 16 |
| II. Geschichte der Impfung | 17 |
| III. Schutzimpfungen im österreichischen Rechtssystem | 19 |
| A. Historischer Abriss | 19 |
| B. Schutzimpfungen heute: Freiwilligkeit versus Impfpflicht | 21 |
| C. Offizielle Empfehlungen im Impfplan Österreich | 22 |
| D. Rechtliche Rahmenbedingungen der Schutzimpfungen | 23 |
| 1. Kompetenzen | 23 |
| 2. EpidemieG 1950 | 24 |
| a) Anzeigepflicht | 24 |
| b) Maßnahmen zur Epidemiebekämpfung | 25 |
| 3. Verordnung Empfohlene Impfungen 2006 und ImpfschadenG .. | 27 |
| 4. Zulassung von Impfstoffen und Pharmakovigilanz | 28 |
| IV. Warum impfen? | 29 |
| A. Impfen aus Sicht des individuellen Gesundheitsschutzes | 29 |
| B. Impfen aus Sicht der Volksgesundheit | 30 |
| C. Impfen aus Sicht der Impfkritiker | 32 |
| V. Masernimpfung im Speziellen | 37 |
| A. Die Masernimpfung auf globaler Ebene | 37 |
| B. Maßnahmen zur Masernelimination in Österreich | 39 |

| | |
|---|-----------|
| C. Durchimpfungsraten und Masern-Inzidenz in Österreich | 40 |
| D. Risiken und Nebenwirkungen der Masernimpfung | 42 |
| E. Masernparty als Alternative zur Masernimpfung? | 45 |
| VI. Die Rolle des Arztes im Zusammenhang mit Schutzimpfungen | 45 |
| A. Der Begriff der medizinischen Heilbehandlung | 45 |
| B. Der ärztliche Behandlungsvertrag | 47 |
| C. Ärztliche Aufklärungspflicht | 48 |
| 1. Funktion und Gegenstand der ärztlichen Aufklärung | 48 |
| 2. Behandlungsaufklärung | 49 |
| 3. Risikoaufklärung | 51 |
| VII. Ergebnis zum ersten Teil | 53 |

Zweiter Teil

Die Strafbarkeit von Masernpartys

| | |
|--|-----------|
| 1. Kapitel: Unrechtsbegründung | 59 |
| I. Vorsätzliche Körperverletzung (§§ 83–87 StGB) | 59 |
| A. Die Maserninfektion als Erfolg der Gesundheitsschädigung | 59 |
| 1. Schwere Körperverletzung (§ 84 StGB; § 87 StGB) | 59 |
| a) Länger als 24 Tage dauernde Gesundheitsschädigung | 60 |
| b) Länger als 24 Tage dauernde Berufsunfähigkeit | 63 |
| c) An sich schwere Gesundheitsschädigung | 64 |
| 2. Schwere Dauerfolgen (§ 85 StGB); Todesfolge (§ 86 StGB) | 68 |
| 3. Das Verhältnis der erfolgsbezogenen Qualifikationen zueinander | 69 |
| B. Tathandlung und Täterschaftsform | 71 |
| 1. Das Verhalten der unmittelbar Beteiligten | 71 |
| a) Verursachen einer Gesundheitsschädigung | 71 |
| b) Täterschaftsform | 72 |
| c) Abgrenzung: Keine medizinische Heilbehandlung | 73 |
| d) Handlungsqualifikationen des § 84 Abs 5 | 74 |
| aa) Lebensgefährliche Begehung (Z 1) | 74 |
| bb) Begehung durch mindestens 3 Personen in verabredeter Verbindung (Z 2) | 75 |
| cc) Begehung der Tat unter Zufügung besonderer Qualen (Z 3) .. | 75 |
| 2. Das Verhalten des Kinderarztes als Beteiligung iSd § 12 StGB | 76 |
| 3. Kausalität | 79 |
| C. Subjektiver Tatbestand | 80 |
| 1. Der Vorsatz der unmittelbar Beteiligten | 80 |
| a) Vorsatz auf die Zufügung einer Gesundheitsschädigung (§ 83 Abs 1) | 80 |
| b) Absicht auf die Zufügung einer schweren Gesundheits- schädigung (§ 87 Abs 1) | 82 |

| | |
|--|-----------|
| c) Vorsatz/Fahrlässigkeit hinsichtlich der qualifizierenden schweren Erfolge | 83 |
| aa) Dolus eventualis bzw Fahrlässigkeit hinsichtlich § 84 Abs 4 | 83 |
| bb) Fahrlässigkeit hinsichtlich § 85 Abs 2, § 86 Abs 2 und § 87 Abs 2 | 84 |
| 2. Der Vorsatz des Kinderarztes | 85 |
| D. Strafbarkeit des Versuchs bei Ausbleiben der Infektion | 86 |
| 1. Möglichkeit des Versuchs des § 84 Abs 4 bei dolus eventualis auf eine schwere Gesundheitsschädigung | 86 |
| 2. Tauglichkeit | 88 |
| 3. Versuch des bestimmenden Arztes | 90 |
| II. Quälen oder Vernachlässigen unmündiger Personen (§ 92 StGB) | 91 |
| A. Schutzobjekt und Täterkreis | 91 |
| B. Tathandlung und Erfolg | 93 |
| 1. Zufügen von Quälen (§ 92 Abs 1) | 93 |
| 2. Gröbliche Vernachlässigung der Fürsorge- oder Obhutspflicht (§ 92 Abs 2) | 94 |
| C. Subjektiver Tatbestand | 96 |
| III. Gefährdung von Menschen durch übertragbare Krankheiten (§§ 178 f StGB) | 96 |
| A. Historische Entwicklung und praktische Bedeutung | 97 |
| B. Deliktsnatur | 97 |
| C. Geschütztes Rechtsgut | 99 |
| D. Strafbarkeitsvoraussetzungen im Einzelnen | 101 |
| 1. Objektiv gefährdungsgeeignete Handlung | 101 |
| a) Eignung einer Masernparty zur Herbeiführung einer Verbreitungsgefahr | 102 |
| aa) Der Gefahrenradius von Masernpartys | 103 |
| bb) Irrelevanz geplanter Vorsichtsmaßnahmen | 104 |
| b) Abgrenzung zur vorsätzlichen Gemeingefährdung gem § 176 StGB | 106 |
| 2. Täterschaftsform | 107 |
| 3. Subjektiver Tatbestand | 108 |
| 4. Einschränkung des Anwendungsbereichs mittels objektiver Bedingung | 109 |
| E. Verfassungsmäßige Bedenken gegen §§ 178 f | 111 |
| 1. Die Problematik an Beispielen veranschaulicht | 111 |
| 2. Vereinbarkeit objektiver Strafbarkeitsbedingungen mit dem Schuldprinzip | 112 |
| 3. Verfassungskonforme Auslegung des Tatbestands | 115 |
| a) Teleologische Reduktion auf „gefährliche“ Krankheiten | 115 |
| aa) „Gemeingefährliche“ Krankheiten? | 115 |

| | |
|--|------------|
| bb) Den anzeigepflichtigen Krankheiten entsprechende Gefährlichkeit? | 117 |
| cc) Methodische Bedenken gegen eine teleologische Reduktion auf (gemein)gefährliche Krankheiten | 117 |
| b) Teleologische Reduktion auf sozialinadäquate Verhaltensweisen. | 119 |
| 4. Ergebnis: Verfassungswidrigkeit der §§ 178 f | 122 |
| 5. Novellierungsvorschlag. | 122 |
| IV. Zwischenergebnis zur Unrechtsbegründung. | 124 |
| A. Körperverletzungsdelikte (§§ 83–87 StGB) | 124 |
| B. Quälen oder Vernachlässigen unmündiger Personen (§ 92 StGB).... | 126 |
| C. Gefährdung von Menschen durch übertragbare Krankheiten (§ 178 StGB) | 127 |
| 2. Kapitel: Unrechtsbegrenzung | 129 |
| I. Unrechtszurechnung | 129 |
| A. Zurechnung des Handlungsunrechts | 130 |
| 1. Empirisches Handlungsrisiko: Gefahrenradius der Handlung ... | 130 |
| 2. Normatives Handlungsrisiko: Sozialadäquanz | 131 |
| a) Beurteilungsmaßstab der sozialen Adäquanz | 132 |
| aa) Allgemeines Lebensrisiko und Gefahrensicherungspflicht.. | 132 |
| bb) EpidemieG, Absonderungs-V und Impfplan | 134 |
| cc) Ärztliche Aufklärungspflicht gem § 49 Abs 1 ÄrzteG | 135 |
| b) Einwände. | 136 |
| aa) Soziale Üblichkeit von Masernpartys? | 136 |
| bb) Teilnehmer: Gesellschaftliche Toleranz elterlicher Entscheidungen aufgrund Familien- und Patienten- autonomie? | 137 |
| cc) Veranstalter: Bloße Ermöglichung eigenverantwortlicher Selbstverletzung? | 138 |
| dd) Arzt: Bloßer Gebrauch des Grundrechts auf freie Meinungsausßerung? | 139 |
| c) Fazit: Sozialinadäquanz absichtlicher Ansteckung | 140 |
| B. Zurechnung des Erfolgsunrechts | 140 |
| 1. Adäquanzzusammenhang | 140 |
| 2. Risikozusammenhang | 141 |
| 3. Risikoerhöhung gegenüber rechtmäßigem Alternativverhalten ... | 142 |
| II. Rechtfertigung | 143 |
| A. Erziehungsrecht gem § 137 Abs 2 iVm § 161 ABGB | 145 |
| 1. Berechtigter Erziehungsanlass | 146 |
| 2. Geeignetes und notwendiges Erziehungsmittel | 147 |
| a) Familienautonomie im Spannungsverhältnis zu den Rechten des Kindes | 147 |

| | |
|---|------------|
| b) Kindeswohlmaxime als Grundprinzip bei Ausübung des Erziehungsrechts | 148 |
| c) Schutzpflicht des Staates als Begründung seiner Eingriffsbefugnis | 150 |
| d) Körperverletzung und Kindeswohl: Kasuistik | 153 |
| e) Kriterien für die Aktivierung der staatlichen Schutzpflicht | 157 |
| f) Immunisierung und Kindeswohl | 159 |
| g) Fazit: Keine Rechtfertigung qua Erziehungsrecht aufgrund Kindeswohlgefährdung | 164 |
| B. Vertretungsweise Einwilligung gem § 90 Abs 1 StGB | 164 |
| 1. Mangelnde Einsichts- und Urteilsfähigkeit des Kindes | 165 |
| 2. Unwirksamkeit bei rechtsgutbezogenen Irrtümern | 166 |
| 3. Bindung an das Wohl des Vertretenen | 167 |
| C. Das Verhältnis zwischen Erziehungsrecht und Einwilligung | 167 |
| 1. Traditionelle Auslegung des Sittenwidrigkeitskorrektivs | 169 |
| a) Sittenwidrigkeit von Masernpartys bei traditioneller Auslegung | 172 |
| b) Bedeutung für das Verhältnis der Rechtfertigungsgründe zueinander | 173 |
| 2. Restriktive, streng rechtsgutbezogene Auslegung | 176 |
| a) Keine Sittenwidrigkeit von Masernpartys bei restriktiver Auslegung | 177 |
| b) Bedeutung für das Verhältnis der Rechtfertigungsgründe zueinander | 178 |
| 3. Fazit: Kein Konflikt bei geboten restriktiver Auslegung des § 90 Abs 1 | 179 |
| D. Sonstige Rechtfertigungsgründe | 179 |
| 1. Ärztliche Heilbehandlung | 179 |
| 2. Rechtfertigender Notstand | 180 |
| III. Zwischenergebnis zur Unrechtsbegrenzung | 181 |
| 3. Kapitel: Unrechtsbewusstsein und Zumutbarkeit | 183 |
| I. Unrechtsbewusstsein | 183 |
| A. Aktuelles Unrechtsbewusstsein | 183 |
| B. Irrtum über das Verbotensein | 185 |
| 1. § 8-Irrtum über das Risikoverhältnis zwischen Masern und Impfung | 188 |
| a) Keine Kindeswohlgefährdung | 189 |
| b) Putativrechtfertigung | 190 |
| c) Keine Putativrechtfertigung bei traditioneller Auslegung des Sittenwidrigkeitskorrektivs | 191 |
| 2. § 9-Irrtum über die Reichweite der Familienautonomie | 192 |
| a) Das Unrecht der §§ 83–87 StGB | 192 |

| | |
|---|-----|
| b) Das Unrecht der §§ 178 f StGB. | 193 |
| 3. Irrtum über die soziale Adäquanz | 194 |
| a) Dogmatische Einordnung des Irrtums über die soziale Adäquanz | 194 |
| b) Irrtümliche Annahme der sozialen Adäquanz der Veranstaltung einer Masernparty qua Eigenverantwortung der erziehungsberechtigten Teilnehmer (Autonomieprinzip) .. | 195 |
| 4. Irrtum über Meldepflicht und Gefährlichkeit der Masern | 196 |
| a) (Un-)Beachtlichkeit von Irrtümern über objektive Bedingungen. | 196 |
| b) Kein Verbotsirrtum bei Masernpartys | 197 |
| C. Rechtsfolgen allfälliger Unrechtsunkenntnis | 198 |
| 1. Fahrlässigkeitshaftung gem § 8 Satz 2 StGB | 198 |
| a) Anwendbarkeit grob fahrlässiger Delikte. | 198 |
| b) Fahrlässigkeit des Irrtums über die Risiken von Masern und Impfung. | 202 |
| c) Grob fahrlässige Irrtumsannahme | 205 |
| d) Fazit: Fahrlässigkeitshaftung. | 205 |
| 2. Vorwerfbarkeitsprüfung gem § 9 StGB | 206 |
| a) Leichte Erkennbarkeit des Unrechts? | 206 |
| b) Erkundigungspflicht | 207 |
| II. Zumutbarkeit | 208 |
| III. Zwischenergebnis zu Unrechtsbewusstsein und Zumutbarkeit | 210 |
| 4. Kapitel: Ergebnis zum zweiten Teil | 213 |
| Conclusio | 215 |
| Stichwortverzeichnis. | 223 |