

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Autoren	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXXIX
Literaturverzeichnis	XLV

Teil 1: Grundlagen	1
I. Allgemeines	3
A. Einleitung	3
1. Gehirn, Körper & Psyche	3
2. Einstiegsfall	4
3. Psychiatrisch-psychologische Sachverständige als Katalysatoren der prozessualen Wahrheitssuche	5
4. Herausfordernde Zusammenarbeit an der Schnittstelle von Recht und Psychiatrie/Psychologie	5
5. Ziele des vorliegenden Werkes	11
B. Grundbegriffe und -themen an der Nahtstelle von forensische Psychiatrie/Psychologie und Strafrecht	12
1. Die forensische Psychiatrie	12
a) Definition	12
aa) Definitionsansatz der FMH	12
bb) Ausländische Definitionsansätze	13
cc) Bemerkungen zur fortschreitenden Spezialisierung	14
b) Bildungsweg	15
2. Die forensische Psychologie	17
a) Definition	17
aa) Definitionsansatz der Föderation der Schweizer Psychologinnen und Psychologen (FSP)	17
bb) Definitionsansatz der Schweizerischen Gesellschaft für Rechtspsychologie (SGRP)	17
cc) Definitionsansätze im Ausland	18
b) Bildungsweg	18
3. Besonderheit der forensischen Tätigkeit: Triadische Beziehung (Behörde – sachverständige Person – zu begutachtende oder zu therapierende Person)	21
4. Forensische Tätigkeit: Wert der Integration von Begutachtungs- und Therapiewissen	21

5. Forschung in der forensischen Psychiatrie und Psychologie	22
a) Forschungsgegenstand und -methoden	22
b) Qualitätsniveau der Forschung (Evidenzgrade – «Levels of evidence»)	22
c) Herausforderungen für Forschungsprojekte im forensischen Kontext	24
6. Die sachverständige Person und der Sachverständigenbeweis (das Gutachten)	27
a) Die sachverständige Person	27
b) Der Sachverständigenbeweis (das Gutachten)	28
c) Fachkundige Stellungnahmen ausserhalb des Sachverständigenbeweises (Art. 182 ff. StPO)	29
aa) Privatgutachten	29
bb) Berichte und Auskünfte von Fachpersonen nach Art. 195 StPO (z.B. Therapieberichte etc.)	30
cc) Relevanz der Abgrenzungsfragen	31
C. Einbettung des Sachverständigenwissens im Verfahren: Abläufe und Prinzipien	32
1. Das allgemeine Strafverfahren (betr. Entscheid über das strafrechtliche Unrecht, die Schuld sowie die Rechtsfolgen)	34
a) Das Vorverfahren	34
aa) Polizeiliches Ermittlungsverfahren	35
bb) Staatsanwaltschaftliche Untersuchung	36
b) Gerichtliche Verfahren	38
aa) Erstinstanzliches Gerichtsverfahren	39
bb) Gerichtsverfahren vor der Rechtsmittelinstanz: Berufung (Art. 398 ff. StPO)	43
cc) Bundesgerichtliches Beschwerdeverfahren (Art. 78 ff. StPO)	43
dd) Revisionsverfahren (Art. 410 ff. StPO/Art. 121 BGG)	44
ee) Verfahren vor dem Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR)	44
2. «Neben-» bzw. Beschwerdeverfahren	44
II. Psychische Störung: Strafrechtsrelevanz & psychiatrisch-psychologische Diagnostik	47
A. Juristische Ebene: Das Störungskonzept im Strafrecht	48
1. Psychiatrisch-psychologischer vs. juristischer Störungsbegriff	48
2. Juristischer Störungsbegriff als interdisziplinäres Verständigungsmittel	51

B. Psychiatrisch-psychologische Diagnostik	52
1. Allgemeines	53
a) Diagnose und Diagnostik	53
aa) Begriff	53
bb) Wesen und Zweck	53
cc) Besonderheit psychiatrischer Diagnosen	54
b) Das Konzept der psychischen Störung	56
aa) Gesundheit	56
bb) Allgemeine Definitionen der psychischen Störung (WHO, APA)	56
cc) Diagnosemanuale (ICD-10, ICD-11, DSM-5)	57
aaa) ICD-10 (WHO)	58
bbb) ICD-11 (WHO)	59
ccc) DSM-5 (APA)	61
dd) Weitere Klassifikationsansätze	62
aaa) Research Domain Criteria (RDoC)	62
bbb) Hierarchische Taxonomie der Psychopathologie (HiTOP)	63
ee) Natur und Anwendung der Diagnosemanuale in der Praxis	63
ff) Differenzierung zwischen Störung und Krankheit	64
c) (Un)Sicherheit von psychiatrischen Diagnosen: Diagnosen als Wahrscheinlichkeitsaussagen	65
2. Der diagnostische Prozess	68
a) Diagnostik als hypothesengeleiteter Prozess	68
b) Symptom – Syndrom – Diagnose	68
c) Klinische, strukturierte & aktuarische Diagnostik, Big Data & künstliche Intelligenz	70
3. Diagnostische Instrumente, Verfahren und Hilfsmittel	71
a) Exploration	72
aa) Methodische Leitlinien der Gesprächsführung/Untersuchung	72
bb) Erhebung des psychischen bzw. psychopathologischen Befunds	74
aaa) Wesen und Zweck	74
bbb) Befunderhebung nach AMDP	75
cc) Erhebung der Anamnese	75
dd) Inhaltliche Ausgestaltung des Explorationsgesprächs (frei, semi-strukturiert, strukturiert)	76
ee) Simulation, Dissimulation, Aggravation & Beschwerde- validierungsverfahren	78
ff) Nachbesprechung der Exploration mit der begutachteten Person	80
gg) Untersuchung fremdsprachiger Probanden	80
aaa) Beizug einer fremdsprachigen sachverständigen Person	81
bbb) Beizug einer professionellen und unabhängigen Übersetzung	81
hh) Kulturelle Besonderheiten im Rahmen der Diagnostik	83
b) Fremdanamnesen (Befragung von Drittpersonen)	85

c)	Körperliche Untersuchung	87
d)	Labormedizinische Untersuchungen	90
e)	Bildgebende Verfahren	90
f)	Genetische Untersuchungen	91
g)	Psychologische und neuropsychologische Testdiagnostik	92
aa)	Beispiele psychologischer und neuropsychologischer Testverfahren	93
bb)	Gütekriterien für psychologische Testverfahren	94
cc)	Indikation für psychologische Testverfahren	96
dd)	Methodenkenntnisse der anwendenden Person	97
h)	Neurobiologische Untersuchungsmittel im Besonderen	97
i)	Ausblick: Einsatz virtueller Realitäten (Virtual Reality; VR)	99
4.	«Quantifizierung» von Störungsbildern	100
a)	Quantifizierungsmodelle aus dem forensischen Kontext	101
aa)	Psychopathologisches Referenzsystem von SASS	101
bb)	Strukturell-sozialer Krankheitsbegriff von RASCH	102
cc)	Kriterien nach BOETTICHER et al.	103
dd)	Quantifizierungsmodelle (für Paraphilien) aus dem Kontext der Risikoeinschätzung	104
b)	Quantifizierungshilfen aus dem Behandlungskontext	105
aa)	International Classification of Functioning, Disability and Health (ICF) & WHODAS 2.0	106
bb)	Clinical Global Impression (CGI)	106
cc)	Health of the Nation Outcome Scales (HoNOS)	107
III.	Risikoeinschätzung zwischen Rückschau und Vorschau	108
A.	Anlasstat als Legitimation	108
B.	Juristische Rahmenbedingungen von Risikoeinschätzungen	109
1.	Nachweis des Tatsachenfundaments der Risikoeinschätzung (in dubio pro reo)	111
a)	Nichtanwendbarkeit von in dubio pro reo auf den Prognoseentscheid (Rechtsfrage)	113
b)	Anwendbarkeit von in dubio pro reo auf das Tatsachenfundament	114
aa)	Bundesgericht: wechselhafte Praxis	114
bb)	Anwendbarkeit von in dubio pro reo auf das gutachterliche Tatsachenfundament	115
cc)	Spannungsfeld zwischen in dubio pro reo und der gutachterlichen Risikoeinschätzungsmethodik	118
aaa)	Instruktionen zur Punktevergabe im Allgemeinen	119
bbb)	Pro-Rating im Besonderen	121
dd)	Würdigung	123

2. Die Selbstbelastungsfreiheit (nemo tenetur se ipsum accusare)	124
a) Kollisionsfelder	124
b) Lösungsansätze in der Rechtsprechung	125
aa) Analogie zur Bundesgerichtspraxis beim bedingten Strafvollzug?	125
bb) Die BGH-Praxis (Deutschland)	126
c) Fazit	127
3. Vorgaben der Gerichtspraxis zur Risikoeinschätzungsmethodik	128
a) Prüfungsmassstab der Strafbehörden im Allgemeinen	128
b) Transparenzgebot (Dokumentation & Begründung)	129
c) Anwendbarkeit von Risikoeinschätzungsinstrumenten auf die konkrete Fragestellung	130
d) Risikoeinschätzungsinstrumente als obligatorischer Bestandteil der Risikoeinschätzung?	131
e) Methode der Risikoeinschätzung	132
aa) Risikoeinschätzungsinstrumente und Basisrate als Hilfsmittel	132
bb) Differenzierte Einzelfallanalyse	135
cc) Beachtung des rechtskräftig festgestellten Sachverhalts bei Gutachten im Vollzug	139
f) Hinreichende Bestimmtheit der gutachterlichen Risikobeschreibung	139
g) Hinreichende Aktualität der Risikoeinschätzung	141
4. Berücksichtigung von aus dem Strafregister entfernten Straftaten	141
5. Risikoeinschätzung (Tatfrage) vs. Gefährlichkeit (Rechtsfrage)	143
a) Art & Wahrscheinlichkeit weiterer Straftaten (Tatfrage)	144
b) Gefährlichkeit (Rechtsfrage)	145
C. Psychiatrisch-psychologische Ebene	147
1. Grundlagen zur Risikoeinschätzung	149
a) Terminologie: Risikoeinschätzung statt «Prognostik»	149
b) Falsifikation von Prognosen ≠ Falsifikation von Risikoeinschätzungen	150
aa) Validität von Risiko- und Schutzfaktoren	152
bb) Feststellung einer falschen Zuordnung von Risiko- und Schutzfaktoren im Einzelfall	154
cc) Verwendung eines falschen Algorithmus unter unzulänglicher Ergebnisinterpretation	154
c) Risiko- und Schutzfaktoren/dynamisch und statisch	155
d) Einfluss des Interventions-Paradoxons	157
e) Risikoeinschätzung als Fremdbeurteilungsverfahren	158
f) Gütekriterien einer Risikoeinschätzung	158
aa) Hauptgütekriterien bei Risikoeinschätzungen	158
bb) Trennschärfe	161
cc) Kalibrierung	163

g)	Relevanz der Basisrate	165
h)	Auswirkungen der Basisrate, Sensitivität und Spezifität auf die Risikoeinschätzung	168
i)	Relevanz von Leitlinien, Mindestanforderungen und Empfehlungen für Risikoeinschätzungen	170
aa)	Leitfaden des Zürcher Obergerichts/Fachkommission psychiatrische und psychologische Gutachten	171
bb)	Mindestanforderungen bzw. Empfehlungen für Prognosegutachten (Deutschland)	171
cc)	Anwendungswert von Leitfäden/Mindestanforderungen/ Empfehlungen	172
j)	Qualifikation der sachverständigen Person	173
2.	Herstellen des Sachverhaltsfundaments	174
3.	Entwicklungsstadien der Risikoeinschätzung	175
a)	Limitationen des menschlichen Urteilens	175
b)	Die Krise der Risikoeinschätzung bei intuitiven («klinischen») Urteilen	177
c)	Entwicklung von Risikoeinschätzungsinstrumenten	179
4.	Methodische Ansätze zur Einschätzung des Rückfallrisikos	182
a)	Structured Professional Judgment (SPJ)	183
aa)	Allgemeines zur Methode	183
bb)	Wahl des geeigneten SPJ-Instruments	192
cc)	Vorteile von SPJ-Verfahren	193
aaa)	Gewährleistung einer Individual-Risikoeinschätzung	193
bbb)	Einbettung in Risikomanagement und -monitoring	193
dd)	Limitationen	194
aaa)	Fehlen einer normgruppengestützten Quantifizierung des Risikos	194
bbb)	Hohe Anforderungen an sachverständige Person	195
b)	Aktuarische Risikoeinschätzungsinstrumente	195
aa)	Allgemeines zur Methode	195
bb)	Wahl des geeigneten aktuarischen Instruments	197
cc)	Vorteile aktuarischer Verfahren	200
dd)	Limitationen und Risiken aktuarischer Verfahren	200
aaa)	Notwendigkeit der Individualbeurteilung	200
bbb)	Eignungslimitationen hinsichtlich Risiko-Monitoring (Abbilden von Verläufen)	202
ccc)	Kalibrierungsproblematik	202
ddd)	Verständnisprobleme beim juristischen Adressaten	204
c)	Psychometrische Verfahren	204
aa)	Allgemeines zur Methode	204
bb)	Das Psychopathy-Konzept und PCL-R im Besonderen	205
aaa)	Das Psychopathy-Konzept von Cleckley	205

bbb)	Die Psychopathy-Checklist bzw. Psychopathy Checklist-Revised (PCL-R) von Hare	207
ccc)	Korrelation des PCL-R-Summenwerts mit dem Risiko (erneuter) Straftaten	209
ddd)	Abgrenzung zur dissozialen/antisozialen Persönlichkeitsstörung	210
eee)	Hinweise zur Indikation	211
d)	Prädiktive Validität der jeweiligen Verfahren im Vergleich	211
e)	Zeitraum der Risikoeinschätzung	212
f)	Genderneutrale oder gendersensitive Risikoeinschätzung	213
g)	Artificial Intelligence (AI) und neurobiologische Zusatzuntersuchungen im Rahmen der Risikoeinschätzung	215
h)	Zusammenhang zwischen psychischer Störung und (Rückfall)risiko sowie Aspekten des RNR-Prinzips im Besonderen	217
5.	Integrativer Risikoeinschätzungsprozess:	
	Aktueller Stand der Forschung	227
a)	Tätertypus, Zieldelikt & Risikoeinschätzungssetting	229
b)	Basisrate	230
c)	Aktuarische Instrumente	230
d)	SPJ	230
e)	Diskrepanzdiagnostik	231
f)	Ggfs. Zusatzuntersuchungen	231
g)	Festigung Delikthypothese	232
h)	Abschliessende Risikoquantifizierung & Risikomanagement	232
i)	Zusammenfassendes Beispiel für eine integrative Risikoeinschätzungsmethodik	233
6.	Kommunikation von Risiken an Strafbehörden	238
a)	Kommunikationsformate	239
b)	Herausforderungen der kategorialen Risikokommunikation	240
aa)	Problematik der Interpretationsspielräume bei Risikokategorien	240
bb)	Zuständigkeiten zwischen sachverständiger Person und Gericht	241
c)	Herausforderungen der numerischen Risikokommunikation	242
aa)	Anumerismus der Risikokommunikations-Empfänger	242
bb)	Stichprobenabhängigkeit von absoluten Rückfallraten	243
cc)	Fehlender Nutzen von absoluten Rückfallraten ohne Bezugsgrösse	243
dd)	Effekte unterschiedlicher Skalen	245
ee)	Hinweis auf die Operationalisierung des Rückfallkriteriums (Zieldelikt)	245
d)	Framing-Effekte	247
e)	Kognitive Verzerrungen der empfangenden Person (Bias)	248
f)	Implikationen für die Begutachtungspraxis	248

Teil 2: Vor und im Strafverfahren	253
I. Strafprozessrechtlicher Rahmen des Sachverständigenbeweises	255
A. Rolle der sachverständigen Person im Strafverfahren	255
1. Dogmatische Einordnung	255
2. Anwendbarkeit der nachfolgenden Ausführungen in kantonalrechtlichen Vollzugsverfahren	257
B. Pflicht zum Beizug einer sachverständigen Person (Begutachtungsindikation)	257
1. Rechtsquellen der Begutachtungspflicht (Begutachtungsindikation)	257
2. Der Verzicht auf die Anordnung eines Gutachtens	259
a) Mangelnde Eignung/Erforderlichkeit einer sachverständigen Begutachtung (Verhältnismässigkeit i.w.S.)	260
aa) Hinreichend aktuelles Gutachten aus früheren Verfahren	260
aaa) Früheres strafrechtliches Gutachten	260
bbb) Früheres ausserstrafrechtliches Gutachten	262
bb) Privatgutachten anstelle des Sachverständigenbeweises nach Art. 182 ff. StPO	263
b) Unzumutbarkeit einer Begutachtung (Verhältnismässigkeit i.e.S.)	264
3. Zur Frage der Kurzugutachten (Fokalgutachten, Partialgutachten) im Besonderen	266
4. Sonderfall: Ausübung des Mitwirkungsverweigerungsrechts und ungenügende Beweise für ein Aktengutachten	267
C. Beauftragungsphase	269
1. Anforderungen an die sachverständige Person	269
a) Natürliche Person	269
b) Sachkunde	270
aa) Vorgaben der StPO	270
bb) Vorgaben des StGB im Rahmen der Schuldfähigkeits- und Massnahmenbegutachtung	271
aaa) Monopol von Fachärzten/Fachärztinnen für Psychiatrie und Psychotherapie	271
bbb) Defizite der «Monopol-Rechtsprechung»	273
cc) Vorgaben des kantonalen Rechts	275
c) Unabhängigkeits- und Neutralitätserfordernis	276
aa) Ausstandsgründe	277
aaa) Qualifizierte Statusverhältnisse	278

bbb) Persönliches Interesse am Verfahrensausgang	279
ccc) Vorbefassung	280
ddd) Mehrfachbefassung	282
eee) Aus anderen Gründen (Freundschaften, Feindschaften, etc.)	284
fff) Vorbestehendes Therapieverhältnis	285
ggg) Empfehlung der eigenen Praxis/Institution für eine Therapie	287
hhh) Interaktionen zwischen sachverständiger Person und Explorand im Begutachtungskontext (Exploration) und Verhalten der sachverständigen Person bei der Einvernahme vor Gericht	287
iii) Ungleichbehandlung der Parteien	291
jjj) Verhalten der sachverständigen Person bei Kritik	291
kkk) Frühere Tätigkeit im Auftrag einer (privaten) Partei	292
lll) Begutachtung von Tatbeteiligten (Mittäter, Teilnehmer)	292
mmm) Kenntnis von früheren Gutachten	294
nnn) Institutionelle Verflechtungen	294
ooo) Konstante Berührungspunkte im Klinikkontext	295
ppp) Vertreten von bestimmten wissenschaftlichen Positionen	296
bb) Qualifizierte Anforderungen an Ausstandsgründe bei der sachverständigen Person	297
cc) Das Ausstandsverfahren	298
2. Zeitpunkt der Einbindung	300
3. Vorabklärungen (Vertragsanbahnung)	302
a) Bereitschaft zur Ausführung des Auftrags	303
b) Vorabinformation über die Sachverhaltsfrage (das Tatsachenfundament)	303
c) Fachliche Eignung und Vorprüfung bezüglich allfälliger Ausstandsgründe	303
d) Ressourcen (Fristeinhaltung)	304
e) Honorar/Entschädigung	304
f) Parteien: Rechtliches Gehör	306
4. Beauftragung	306
a) Formerfordernis der Schriftlichkeit	306
b) Bezeichnung der sachverständigen Person	306
c) Sachverhaltsfragen an die sachverständige Person	307
d) Frist für die Gutachtenserstattung	309
e) Bekanntgabe des massgeblichen Sachverhalts (Anknüpfungstatsachen)	309
f) Die Übergabe der Akten und Bezeichnung dieser Akten	314
g) Der Beizug von Hilfspersonen (Delegation)	316
aa) Erlaubter Beizug von Hilfspersonen	316
bb) Delegationsverbot	317
cc) Transparenzgebot	321

h)	Hinweis auf die Geheimhaltungspflicht bzw. das Amtsgeheimnis	322
i)	Hinweis auf Wahrheitspflicht (Art. 307 StGB)	322
j)	Ermächtigung zur Vornahme fachspezifischer Erhebungen	323
k)	Weitere Instruktionen zuhanden der sachverständigen Person	324
aa)	Belehrung hinsichtlich strafprozessualer und strafrechtlicher Vorschriften	324
bb)	Widerruf des Auftrags und Ordnungsbussen im Besonderen	325
D.	Untersuchungsphase	326
1.	«Einfache Erhebungen» durch die sachverständige Person	326
2.	Rahmen der sachverständigen Erhebungen	332
a)	Grundsatz der Methodenfreiheit	332
b)	Wissenschaftlicher Rahmen der Methodenfreiheit	333
aa)	Notwendigkeit der persönlichen Untersuchung/Exploration und Zulässigkeit reiner Aktengutachten	333
bb)	Dauer der Exploration	335
cc)	Notwendigkeit von körperlicher Untersuchung, testpsychologischer Untersuchung und Fremdanamnese	338
dd)	Notwendigkeit des Übersetzerbeizugs	340
ee)	Notwendigkeit des Beizugs von (zusätzlichen) ethnologischen/kulturellen sachverständigen Personen	341
c)	Juristische Grenzen der Methodenfreiheit	343
aa)	Verhältnismässigkeit	343
bb)	Verbotene Beweiserhebungsmethoden (Art. 140 StPO)	343
aaa)	Drohungen und Versprechungen	344
bbb)	Täuschungen	346
ccc)	Einsatz von Mitteln, welche Willensfreiheit beeinträchtigen/umgehen	347
ddd)	Zermürbungstaktiken	349
cc)	Belehrungspflichten der sachverständigen Person (Art. 185 Abs. 5 StPO)	350
dd)	Die Entbindung vom Amts-/Berufsgeheimnis	352
ee)	Weitere Einschränkungen	353
3.	Stationäre Begutachtung als besonderes Untersuchungssetting (Art. 186 StPO)	353
a)	Adressat: Beschuldigte Person	354
b)	Indikation für stationäre Begutachtung (Verhältnismässigkeit i.w.S.)	354
c)	Zumutbarkeit des stationären Begutachtungssettings (Verhältnismässigkeit i.e.S.)	357
d)	Grenzen der stationären Begutachtung durch das Aussage- und Mitwirkungsverweigerungsrecht (nemo tenetur)	358
e)	Verfahrensrechtliche Eckpunkte	360

E. Gutachtenserstellungs- und -erstattungsphase	361
1. Form des Gutachtens	361
2. Strukturierung des Gutachtens	362
a) Einleitungsteil	363
b) Anknüpfungstatsachen des Gutachtens	364
aa) Akten und Sachverhaltszusammenfassung (Informationen des Auftraggebers)	365
bb) Angaben der explorierten Person	367
cc) Angaben von Drittpersonen (Fremdanamnesen)	368
dd) Psychischer Befund	369
ee) Zusatzuntersuchungen	370
c) Beurteilung und Beantwortung der Fragen (Interpretationsebene)	370
d) Rückmeldung zur Qualitätskontrolle	372
e) Unterzeichnung	372
f) Anhänge	373
F. Waffengleichheit und rechtliches Gehör im Begutachtungskontext	373
1. Das Recht auf Stellungnahme als Mittelpunkt des Gehöranspruchs	374
a) Stellungnahme zur sachverständigen Person und der ihr gestellten Fragen	374
b) Stellungnahme zum Sachverständigengutachten	378
aa) Gesamtwürdigungsansatz beim Recht auf Stellungnahme	378
bb) Ausreichende Vorbereitungszeit für die Stellungnahme	378
c) Replikrecht	381
2. Dokumentationspflicht und Akteneinsicht	381
a) Dokumentation als Vorbedingung der Akteneinsicht	381
aa) Dokumentationspflicht der Strafbehörden	381
bb) Dokumentationspflicht der sachverständigen Person	382
cc) Relativierungen der Dokumentationspflicht bei sachverständigen Erhebungen	382
dd) Kritik	384
ee) Fremdanamnesen	384
ff) Explorationsgespräch	384
b) Akteneinsicht als Vorbedingung des Rechts auf effektive Stellungnahme	387
aa) Einsicht in das Gutachten	387
aaa) Einschränkungen gegenüber den Parteien	387
bbb) Einschränkungen gegenüber dem Rechtsbeistand	390
bb) Einsicht in die Arbeitsunterlagen der sachverständigen Person	391

3. Beweisantragsrechte	394
a) Erhebung eines Privatgutachtens	394
aa) Einstufung des Parteigutachtens in der Rechtsprechung	396
bb) Einreichung eines schriftlichen Privatgutachtens	397
cc) Antrag auf Befragung des Privatsachverständigen	398
dd) Entschädigungspflicht der Kosten eines Privatgutachtens	400
aaa) Amtliche Verteidigung	400
bbb) Wahlverteidigung	402
ccc) Unentgeltliche Rechtspflege für Privatklägerschaft	403
ee) Therapiebericht als Alternative zum Privatgutachten	403
b) Befragung der (amtlichen) sachverständigen Person	405
c) Antrag auf Verbesserung/Ergänzung des Gutachtens oder auf Anordnung eines weiteren amtlichen Gutachtens (Art. 189 StPO)	407
d) Probleme der antizipierten Beweiswürdigung beim Sachverständigenbeweis	407
4. Teilnahmerechte der Parteien/Rechtsbeistände	409
a) Teilnahmerechte bei strafbehördlichen Beweiserhebungen	409
b) Teilnahmerechte bei «einfachen Erhebungen» nach Art. 185 Abs. 4 StPO	409
aa) Unanwendbarkeit von Art. 147 StPO	410
bb) Massstab des Völker-/Verfassungsrechts	410
aaa) Teilnahmerecht der Verteidigung am Explorationsgespräch	410
bbb) Teilnahmerechte an Fremdanamnesen	414
5. Das Recht auf Rechtsbeistand (bzw. formelle Verteidigung)	416
a) Rechtsbeistand als Bedingung der Waffengleichheit	416
b) Notwendige Verteidigung im Besonderen	416
aa) Untersuchungs-/Sicherheitshaft von bestimmter Dauer	417
bb) Sanktionsart/-höhe	417
cc) Verteidigungsunfähigkeit	418
aaa) Körperliche oder geistige Verteidigungsunfähigkeit	418
bbb) Die Interessenwahrung durch die gesetzliche Vertretung	419
ccc) Probleme des Strafbefehlsverfahrens	421
6. Heilung von Gehörsverletzungen im Begutachtungskontext	421
G. Beweisrechtliche Einbindung des Sachverständigenbeweises	423
1. Verwertbarkeit des Gutachtens (und seiner Bestandteile)	424
a) Unselbständige Verwertungsverbote	426
aa) Absolute Gültigkeitsvorschriften	426
bb) Einfache Gültigkeitsvorschriften	426
cc) Ordnungsvorschriften	427
b) Selbständige Verwertungsverbote	427

c)	Verwertungsverbote als Belastungsverbote	429
aa)	Leitlinien der kantonalen Praxis und Lehre	429
bb)	Konkretisierungsschwierigkeiten bei psychiatrisch-psychologischen Gutachten	430
d)	Verwertbarkeit von Zusatztatsachen im Besonderen	431
2.	Beweiswürdigung	433
a)	Unschuldsvermutung und Grundsatz der freien Beweiswürdigung	433
b)	Beweiswürdigung «light» beim Sachverständigenbeweis	435
aa)	«Bindung» des Gerichts in Fachfragen (Befundtatsachen)	436
bb)	Überprüfungsmassstab: Plausibilität	436
cc)	Keine Bindungswirkung bezüglich Zusatztatsachen	438
c)	Zentrale Prüfpunkte	439
aa)	Richtgrösse des anerkannten wissenschaftlichen Standards	439
aaa)	Bestimmung des «anerkannten» wissenschaftlichen Standards (Frage der Beweiseignung)	440
bbb)	Transparenz bezüglich abweichender wissenschaftlicher Positionen und Fehlerrisiken der Beurteilung	444
ccc)	Widerlegbare Vermutung der Mangelhaftigkeit des Gutachtens bei Abweichungen vom anerkannten Stand der Wissenschaft	445
ddd)	Offenlegung von mangelnden oder unvollständigen wissenschaftlichen Grundlagen	446
bb)	Ausschluss von Sachverhaltsdivergenzen zwischen Gutachten und Urteil und Aktualität des Gutachtens	446
cc)	Nachvollziehbare Beantwortung aller Fragen unter Ausschöpfung des verwertbaren Sachverhalts	447
dd)	Transparenz bezüglich Informationsquellen und Mitwirkenden	449
ee)	Widersprüche in der Begründung des Gutachtens	449
ff)	Adäquates Verhältnis von Komplexität und Begründungstiefe	449
gg)	Auseinandersetzung mit abweichenden Privatgutachten, Therapieberichten und früheren amtlichen Gutachten	450
hh)	Ergebnisabweichungen zwischen mehreren Gutachten (Art. 189 lit. b StPO)	453
d)	(Verbotene) Verwendung von gutachterlichen Diagnosen und Persönlichkeitsbeschreibungen zum Tatnachweis	454
3.	Mechanik nach Art. 189 StPO	
	(Ergänzung, Verbesserung, Zweitgutachten)	455
a)	Der missverständliche Begriff des «Abweichens» vom Gutachten	455
aa)	«Abweichen» bei Sachverhaltsfragen	455
bb)	«Abweichen» vom Gutachten bei Rechtsfragen	456

b)	Mangelbehebung: Ergänzung, Verbesserung und erneute Begutachtung	457
aa)	Wahl der Rechtsfolge	457
bb)	Beweiswürdigung bei mehreren Gutachten	458
4.	Rechtsanwendung: Abgrenzung Tat- und Rechtsfrage	460
II.	Strafbarkeit der sachverständigen Person	462
A.	Strafrechtliche Risikofelder	463
1.	Falsches Zeugnis/Gutachten (Art. 307 StGB)	463
2.	Urkundenfälschung im Amt (Art. 317 Ziff. 1 Abs. 2 sowie Ziff. 2 StGB)	468
3.	Verletzung des Amts- und/oder Berufsgeheimnisses (Art. 320 f. StGB)	469
a)	Allgemeine Aspekte	470
aa)	Geheimnisbegriff	470
bb)	Tathandlung: Offenbaren	471
cc)	Rechtfertigungsgründe	471
b)	Amtsgeheimnis (Art. 320 StGB)	473
c)	Berufsgeheimnis (Art. 321 StGB)	474
4.	Ehrverletzungen (Art. 173 ff. StGB)	476
5.	Delikte gegen Leib und Leben (Art. 111 ff. StGB)	477
6.	Betrug (Art. 146 StGB)	480
7.	Delikte gegen die Freiheit (Art. 180 ff. StGB)	481
8.	Begünstigung (Art. 305 StGB)/Befreiung von Gefangenen (Art. 310 StGB)	483
9.	Korruptionstraftatbestände	483
B.	Strafverfolgung: Ermächtigung	484
1.	Allgemeines zum Ermächtigungsverfahren	484
2.	Anwendbarkeit auf sachverständige Person	485
III.	Verhandlungsfähigkeit der beschuldigten Person	487
A.	Juristische Ebene	488
1.	Systematische Einbettung und Anwendungsbereich	488
2.	Die Schutzdimensionen der Verhandlungsfähigkeit	489
a)	Verfahrensrechtliche Schutzdimension der Verhandlungs- fähigkeit	490
aa)	Verteidigungsfähigkeit	491
bb)	Vernehmungsfähigkeit (Einvernahmefähigkeit)	491
cc)	Konkretisierung des rechtsrelevanten Massstabs	492

dd)	Relativität des Verhandlungsfähigkeitsbegriffs	493
ee)	Beschränkte Verhandlungsfähigkeit im Besonderen	494
b)	Freiheitsrechtliche Schutzdimension der Verhandlungsfähigkeit	495
aa)	Spannungsverhältnis Strafverfolgungsinteresse v. Integritätsinteresse der beschuldigten Person	495
bb)	Konkretisierung des rechtsrelevanten Massstabs	496
c)	Wiederherstellung der Verhandlungsfähigkeit mittels staatlichen Zwangs?	497
3.	Rechtsfolgen	498
a)	Verhandlungsfähigkeit als Gültigkeitsvorschrift	498
b)	Notwendige Verteidigung	499
c)	Verhandlungsunfähigkeit als Prozesshindernis	499
aa)	Vorübergehende Verhandlungsunfähigkeit (Art. 114 Abs. 2 StPO)	499
bb)	Fortdauernde Verhandlungsunfähigkeit (Art. 114 Abs. 3 StPO)	501
d)	Selbständige Massnahmenverfahren	501
4.	Begutachtungsindikation	502
a)	Der rechtsrelevante Zweifel	502
b)	Verzicht auf eine sachverständige Begutachtung	505
B.	Psychiatrisch-psychologische Ebene	506
1.	Historische Dimension	506
2.	Fragestellung an den Sachverständigen	506
a)	Mangel eines standardisierten Fragenkatalogs	506
b)	Vorschlag eines Fragekatalogs	507
3.	Begutachtungsmethodik	508
a)	Allgemeine Gesichtspunkte	508
aa)	Verfahrensrechtliche Schutzdimension der Verhandlungsfähigkeit	508
bb)	Freiheitsrechtliche Schutzdimension der Verhandlungsfähigkeit	509
cc)	Praxis der Verhandlungsfähigkeitsbegutachtung	510
b)	Psychometrische Verfahren zur Beurteilung der Verhandlungsfähigkeit	511
aa)	Spezifische Verfahren zur Beurteilung der Verhandlungsfähigkeit	511
bb)	Testverfahren aus der klinischen Diagnostik	513
4.	Sonderfragen im Kontext des Sachverständigenauftrags	514
a)	Fachliche Eignung	514
b)	Strafbehördlicher Hinweis auf Möglichkeit von Aggravation/Simulation?	515

IV. Fremdgefährdung im Strafverfahren	516
A. Ausgangspunkt: rechtsrelevante Gefahrenlage	517
1. Juristische Ebene	518
a) Gefahrenbegriffe des Strafprozessrechts	518
aa) Wiederholungsgefahr	520
aaa) Anforderungen an die künftige Delinquenz (Gefahr)	521
bbb) Deliktskategorie: Verbrechen und Vergehen (Qualitative Dimension)	522
ccc) Qualifizierte «Schwere» der drohenden Tat mit erheblicher Gefährdung der Sicherheit anderer (Qualitative Dimension)	523
ddd) Ernsthafte Befürchtung der Tatbegehung im relevanten Prognosezeitraum (Quantitative Dimension)	531
eee) Anforderungen an die vergangene Delinquenz	534
fff) Grundsatz: Vortatenerfordernis	534
ggg) Ausnahme: eine bzw. keine Vortat («qualifizierte Wiederholungsgefahr»)	536
bb) Ausführungsgefahr	538
aaa) Deliktskategorie: Verbrechen (Qualitative Dimension)	539
bbb) Qualifizierte «Schwere» mit erheblicher Gefährdung der Sicherheit anderer (Qualitative Dimension)	540
ccc) Drohung als Gefahrmanifestation (Qualitative Dimension)	541
ddd) Ernsthafte Befürchtung der Tatbegehung (Quantitative Dimension)	542
cc) Reduzierte Anforderungen an die Haftgründe bei Ersatz- massnahmen?	544
dd) Begutachtungsindikation	545
2. Psychiatrisch-psychologische Ebene	547
a) Untersuchungsrahmen im Haft- und Ersatzmassnahmenrecht	547
b) Methodischer Rahmen bei der Beurteilung der Wiederholungsgefahr	548
c) Beurteilung der Ausführungsgefahr von Drohungen im Besonderen	550
aa) Terminologie	550
bb) Drohungen als potenzielle Risikomarker	551
cc) Methodische Herausforderungen bei der Beurteilung der Ausführungsgefahr von Drohungen	552
dd) Gemeinsamkeiten von Beurteilungsmodellen für Drohungen	553
ee) Relevanz einzelner Beurteilungsdimensionen im Besonderen	554
aaa) Persönliche Eigenschaften	555
bbb) Psychiatrische Belastung	556
ccc) Warnverhalten («Warning behaviors»)	556
ddd) Kontext	560
ff) Standardisierte Risikoeinschätzungsinstrumente	561

B. Intervention: Schutzmassnahmen	561
1. Juristische Ebene	561
a) Strafprozessuale Gefahrenabwehrinstrumente: Haft- und Ersatzmassnahmen	562
b) Verhältnismässigkeit als Leitstern	564
aa) Bestimmung des öffentlichen Interesses	566
bb) Prüfung allfälliger Interventionslimitationen	566
cc) Eignung	567
dd) Erforderlichkeit	572
ee) Zumutbarkeit	574
aaa) Allgemeines	575
bbb) Dauer von Haft- und Ersatzmassnahmen im Besonderen	576
c) Ausserstrafprozessuale Gefahrenabwehr des Polizeirechts sowie des Kindes- und Erwachsenenschutzrechts	581
aa) Kindes- und Erwachsenenschutzrecht (KESR)	581
bb) Kantonales Bedrohungsmanagement	582
aaa) Allgemeine Ausführungen	582
bbb) Risikoabklärungen der Fachstelle Forensic Assessment im Besonderen	582
cc) Interdependenzen und Koordinationsbedarf	583
2. Psychiatrisch-psychologische Ebene	584
a) Empirische Grundlagen zur Wirksamkeit von Ersatzmassnahmen	584
b) Beurteilung von medizinisch-psychotherapeutischen Interven- tionen im Besonderen	585
aa) Behandlungsindikation	586
bb) Sonderprobleme der Indikationsbeurteilung durch Effekte des laufenden Strafverfahrens	587
cc) Zum Zeithorizont einer Risikosenkung durch Behandlung im Besonderen	589
V. Schuldfähigkeit	592
A. Willensfreiheitsdebatte und Schuldstrafrecht	593
1. Neurowissenschaftlicher Determinismus und Umbauforderung an das Strafrecht	594
2. Auswirkung der harten deterministischen These auf das Schuldstrafrecht	596
a) Willensfreiheit v. traditioneller Schuldbegriff	597
b) Willensfreiheit v. normstabilisierungsbasierte Schuldbegriffe	598
c) Willensfreiheit v. Schuldbegriff des Bundesgerichts	600
3. Beweisfundament der (harten) deterministischen These	601
4. Konsequenzen eines neurowissenschaftlichen Modells	602

5. Fazit	604
a) Schuldbegriffe und Determinismus: Auswirkung abhängig vom massgeblichen Schuldbegriff	604
b) Beweislage zur Willens(un)freiheit im Status quo: non liquet	604
c) Systemwahl: Maxime der Freiheitswahrung nach dem Regel-Ausnahme-Prinzip	604
d) Strafrechtsaufgabe: wachsames Beobachten der Entwicklung	605
B. Schuldunfähigkeit, verminderte Schuldfähigkeit und ihre Feststellung	605
1. Juristische Ebene	606
a) Ausgangspunkt: Schuldfähigkeitsvermutung	606
aa) Einsichtsfähigkeit	607
bb) Steuerungsfähigkeit	607
b) Prüfungsmethodik des Gesetzes	607
c) Die psychiatrische Stufe: Feststellung eines psychischen Störungszustands	610
d) Die normative Stufe: Erhebliche Auswirkung auf Einsichts- oder Steuerungsfähigkeit	613
aa) Auswirkungsbeurteilung mittels sozial-vergleichender Methodik	613
bb) Bezugspunkt der Auswirkungsprüfung: Relativität der Schuldfähigkeit	615
e) Beweiswürdigung (in dubio pro reo)	617
f) Rechtsanwendung	618
aa) Differenzierung von Tat- und Rechtsfrage	618
bb) Juristischer Schuldfähigkeitsmassstab	620
aaa) Fallgruppen aufgehobener Schuldfähigkeit	622
bbb) Fallgruppen verminderter Schuldfähigkeit	624
ccc) Promille-Praxis im Besonderen	626
g) Rechtsfolgen	628
aa) Aufgehobene Schuldfähigkeit	628
bb) Verminderte Schuldfähigkeit	630
h) Begutachtungsindikation	630
aa) Der rechtsrelevante Zweifel an der vollen Schuldfähigkeit	630
aaa) Zweifelskriterien der Bundesgerichtsrechtsprechung	631
bbb) Tücken der Zweifelskriterien-Liste	635
bb) Verbot der «Laien-Bereinigung» des Zweifels an der Schuldfähigkeit	638
cc) Ausnahmen von der Begutachtungspflicht	639
aaa) Anwendungsfälle der actio libera in causa	639
bbb) Aktuelles Gutachten/Fachberichte aus früherem Verfahren oder ausserstrafprozessualen Verfahren	640
ccc) Weitere Fallgruppen der antizipierten Beweiswürdigung	643

i)	Schnittstelle zwischen Schuldfähigkeit und Massnahmenrecht: Tatrelevanter psychischer Störungszustand	644
j)	Sonderprobleme des Strafbefehlsverfahrens	646
2.	Psychiatrisch-psychologische Ebene	646
a)	Einleitung	646
aa)	Fragen an die sachverständige Person	647
bb)	Psychiatrisch-psychologisches Schuldverständnis	649
cc)	Rezeption des juristischen Schuldverständnisses durch sachverständige Personen	650
dd)	Qualitätsprobleme	651
b)	Vorbemerkungen zur Schuldfähigkeitsbegutachtung	651
aa)	Konsultation von Mindestvorgaben und/oder Leitlinien	652
bb)	Hypothese zum Tatablauf (Deliktshypothese)	653
cc)	Fließende Übergänge zwischen Einsichts- und Steuerungsfähigkeit	654
dd)	Grenzen der sachverständigen Erkenntnis	655
c)	Erste Stufe der Schuldfähigkeitsbeurteilung (Diagnostik)	656
d)	Zweite Stufe der Schuldfähigkeitsbeurteilung (Störungsauswirkung auf Einsichts- und Steuerungsfähigkeit)	658
aa)	Beschreibung der Störungsauswirkungen im Allgemeinen	659
bb)	Quantifizierung der Störungsschwere/Störungsauswirkungen	660
cc)	Berücksichtigung einer allfälligen Komorbidität	664
dd)	Bezugsgrösse: Straftat	665
ee)	Abhängigkeit der Auswirkungsbeurteilung von der Tatschwere (Hemmschwellentheorie)	665
ff)	Relevanz der gutachterlichen «Empfehlung» für das gerichtliche Urteil	666
e)	Selektion schuldfähigkeitsrelevanter Störungsbilder	667
aa)	Schizophrenie, schizotype und wahnhaftige Störungen	667
bb)	Persönlichkeitsstörungen	669
cc)	Paraphilien	671
dd)	Affektive Störungen	672
ee)	Intelligenzminderungen	673
ff)	Alkoholeinfluss	675
gg)	Illegale Substanzen und Medikamente	677
hh)	Schuldrelevanter Affekt	679
f)	Relevanz von kulturellen Einflüssen auf die Schuldfähigkeitsbegutachtung	683
g)	Entwicklungspotenziale der Schuldfähigkeitsbegutachtung	685

VI. Strafrechtliche Massnahmen (Art. 56 ff. StGB):	
rechtsstaatliche Anordnungsgrundsätze	686
A. Grundrechtssensibilität des Massnahmenrechts	688
1. Menschenwürde und Grundrechte als rechtsstaatlicher Rahmen	688
2. Legitimation der Schutzverpflichtung des Staates	689
3. Problematik der Abwägung zwischen Freiheits- und Sicherheitsinteressen	690
B. Allgemeiner Teil: Grundprinzipien und Leitlinien	691
1. Funktion strafrechtlicher Massnahmen	691
a) Positive und/oder negative Spezialprävention (Primärfunktion)	692
b) Positive und negative Generalprävention (subsidiäre Funktion)	693
c) Pönale Komponente?	693
2. Anordnungslogik der strafrechtlichen Massnahmen nach Art. 59 ff. StGB	694
a) Anlasstat	698
b) Sonderzustand und Konnexität mit Anlasstat und Rückfallgefahr	700
c) Verhältnismässigkeit als Weggabelung zwischen therapeutischen und rein sichernden Massnahmen	703
d) Therapeutische Massnahmen	704
aa) Behandlungsziel: Verbesserung der Legalprognose	704
bb) Behandlungsmittel: wissenschaftsgebundene Methodenfreiheit der behandelnden Person/Institution	705
e) Die ordentliche und lebenslängliche Verwahrung als prioritär sichernde Massnahmen	706
3. Koordination von Strafen, strafrechtlichen Massnahmen und ausserstrafrechtlichen Vorkehren	707
a) Koordination von Strafen und strafrechtlichen Massnahmen	707
aa) Dualismus und Subsidiarität	707
bb) Unvereinbarkeit von Massnahmenindikation und bedingter Strafe	708
cc) Dualistisch-vikariierender vs. dualistisch-kumulativer Sanktionsvollzug	709
b) Koordination von Massnahmen und ausserstrafrechtlichen Instrumenten	710
4. Verhältnismässigkeitsprinzip	712
a) Eignung der Massnahme	714
aa) Risikosenkung: Institutionelle Komponente (Vollzugsort)	715
bb) Risikosenkung: Therapiekomponente (Behandlungsprognose)	715
cc) Geeignete Einrichtung (Art. 56 Abs. 5 StGB)	724

dd)	Massnahmenkombination bzw. -kumulation (Art. 56a Abs. 2 StGB)	726
b)	Erforderlichkeit der Massnahme (Vorrang des milderen Mittels; Übermassverbot)	730
aa)	Subsidiarität strafrechtlicher Massnahmen gegenüber der Strafe	730
bb)	Subsidiarität der eingriffsintensiveren Massnahme	732
c)	Verhältnismässigkeit i.e.S. (Zumutbarkeit)	734
aa)	Gesetzliche Eingangsvoraussetzungen der konkreten Massnahmen	735
bb)	Freiheitsinteressen der (potenziell) massnahmenbetroffenen Person	735
aaa)	(Prospektive) Massnahmendauer und parallele Strafsanktion (sofern vorhanden)	735
bbb)	Beziehung zu einer allfällig ausgesprochenen Freiheitsstrafe	736
ccc)	Modalitäten des Vollzugs	738
ddd)	«Wohlverstandene» Interessen der betroffenen Person	739
eee)	Persönliche Verhältnisse der betroffenen Person (Massnahmenempfindlichkeit)	740
cc)	Öffentliches Interesse an Gefahrenabwehr	741
aaa)	Wahrscheinlichkeit und Schwere weiterer Straftaten	742
bbb)	Anlasstat als limitierendes Element	743
dd)	Abwägungsvorgang	745
aaa)	Allgemeines	745
bbb)	Kürzung der Massnahmendauer bei therapeutischen Massnahmen	746
5.	Untermassverbot bei therapeutischen Massnahmen	747
a)	Allgemeines zum Untermassverbot	748
b)	Ausdifferenzierung bei stationären Massnahmen sowie bei ambulanter Behandlung	750
aa)	Stationäre Massnahmen	750
bb)	Ambulante Behandlung	753
C.	Besonderer Teil: Instrumente des Massnahmenrechts (Art. 59 ff. StGB)	755
1.	Stationäre Massnahme: Behandlung schwerer psychischer Störungen (Art. 59 StGB)	755
a)	Charakteristika	755
b)	Eingangsmerkmale	756
aa)	Übersicht über die Eingangsmerkmale	756
bb)	Anlasstat	756
cc)	Rückfallgefahr	757
dd)	Schwere psychische Störung	757
c)	Vollzug	769

2. Stationäre Massnahme: Suchtbehandlung (Art. 60 StGB)	772
a) Charakteristika	772
b) Eingangsmerkmale	772
aa) Übersicht über die Eingangsmerkmale	772
bb) Anlasstat	773
cc) Rückfallgefahr	773
dd) Abhängigkeit von Suchtstoffen oder Abhängigkeit in anderer Weise	773
c) Vollzug	776
3. Stationäre Massnahme: Behandlung von erheblichen Störungen der Persönlichkeitsentwicklung bei jungen Erwachsenen (Art. 61 StGB)	777
a) Charakteristika	777
b) Eingangsmerkmale	778
aa) Übersicht über die Eingangsmerkmale	778
bb) Anlasstat	779
cc) Rückfallgefahr	779
dd) Altersgrenze	779
ee) Erhebliche Störung der Persönlichkeitsentwicklung	780
ff) Nichtvorliegen einer qualifizierten Gefährlichkeit	781
c) Vollzug	782
4. Ambulante Behandlung (Art. 63 StGB)	783
a) Charakteristika	783
b) Eingangsmerkmale	784
aa) Übersicht über die Eingangsmerkmale	784
bb) Anlasstat	785
cc) Rückfallgefahr	785
dd) Schwere psychische Störung oder Abhängigkeit (Sonderzustand)	785
ee) Aufschub einer Freiheitsstrafe und Vollzug in Freiheit (Art. 63 Abs. 2 StGB)	785
c) Vollzug	789
5. Ordentliche Verwahrung (Art. 64 Abs. 1 StGB)	790
a) Charakteristika	790
b) Eingangskriterien	791
aa) Übersicht über die Eingangsmerkmale	791
bb) Anlasstaten: Katalogdelikte	791
cc) Persönlichkeitsmerkmale des Täters, Tatumstände und gesamte Lebensumstände	797
dd) Anhaltende/langdauernde psychische Störung von erheblicher Schwere	798

ee) Rückfallgefahr	798
ff) Unbehandelbarkeit im Zeitfenster einer stationären Massnahme nach Art. 59 ff. StGB	802
c) Vollzug	803
aa) Allgemeines	803
bb) Resozialisierungspflicht in der Verwahrung	803
6. Lebenslängliche Verwahrung (Art. 64 Abs. 1^{bis} StGB)	805
a) Charakteristika	805
b) Eingangsmerkmale	806
aa) Übersicht über die Eingangsmerkmale	806
bb) Anlasstaten: Katalogdelikte	807
cc) Rückfallgefahr	809
dd) Dauerhafte Untherapierbarkeit	810
ee) Übereinstimmung der beiden Sachverständigenbeweise in den wesentlichen Punkten	812
c) Vollzug	812
D. Begutachtungsindikation und -pflicht	812
1. Der rechtsrelevante Zweifel an der Massnahmenindikation	813
2. Fragen an die sachverständige Person und Leitlinien zur Beantwortung	817
3. Anforderungen an die sachverständige Person	822
a) Standardanforderungen	822
b) Anforderungen bei potenzieller Verwahrung	822
c) Anforderungen bei lebenslänglicher Verwahrung	823
E. Beweiswürdigung und Rechtsanwendung (Abgrenzung Tat- und Rechtsfrage)	824
F. Sonderfragen	827
1. Verschlechterungsverbot (Verbot der reformatio in peius) bei strafrechtlichen Massnahmen	827
a) Unklarheit des Wortlauts und des Gesetzgebungsprozesses	827
b) Gerichtliche Leitlinien	828
c) Würdigung	829
2. Vorzeitiger Straf- oder Massnahmenvollzug (Art. 236 StPO)	831
a) Bedingungen des vorzeitigen Massnahmenantritts	833
aa) Strafverfahren gegen eine beschuldigte Person (Tatverdacht)	833
bb) Gesuch der beschuldigten Person nach Aufklärung	833
cc) Freiheitsentziehende therapeutische Massnahme oder Freiheitsstrafe	835
dd) Verfahrensstand erlaubt vorzeitigen Massnahmenvollzug	835

ee)	Stellungnahme der Staatsanwaltschaft	837
ff)	Zustimmung der Vollzugsbehörde bei vorzeitigem Massnahmenvollzug	837
b)	Rechtsfolgen	838
3.	Landesverweis	839
Teil 3:	Massnahmenvollzug	843
I.	Systematische Vorbemerkungen:	
	Spannungsfeld Massnahmenvollzug	845
A.	Abwägung zwischen öffentlicher Sicherheit und Freiheit	845
B.	Prekäre Stellung der massnahmenbetroffenen Person	848
1.	«Freiwilligkeit» und Fallstricke der Behandlung im Massnahmenvollzug	849
2.	Komplexer Verfahrensdualismus in vielen Kantonen	851
3.	Herausforderung Verfahrensrechte	853
C.	Kostendimension des Massnahmenvollzugs	855
II.	Wege zur Resozialisierung und Sicherung im Massnahmenvollzug	858
A.	Grundlagen und verfassungs-/völkerrechtlicher Rahmen	858
1.	Flexibilität des Massnahmenrechts	858
2.	Rechtskraft des Ersturteils	859
3.	Anstieg der entscheiderelevanten Beweismittel	861
4.	Verfassungs- und völkerrechtlicher Rahmen	862
a)	Art. 2 und 3 EMRK bzw. Art. 10 BV	862
b)	Art. 5 EMRK/Art. 31 BV	864
aa)	Kausalität des Freiheitsentzugs mit der initialen Verurteilung	865
bb)	Präventiver Freiheitsentzug von Personen mit psychischer Störung	865
cc)	Vorhandensein einer geeigneten Einrichtung	866
dd)	Aktualität von Gutachten im Besonderen	869
ee)	Geschwindigkeit des Haftprüfungsverfahrens	870
c)	Art. 6 EMRK	871
d)	Ne bis in idem (Doppelbestrafungsverbot)	872
5.	Gesetzgeberische Vorhaben	872
B.	Massnahmenmonitoring und -controlling im Allgemeinen	873
1.	Grundstruktur des Massnahmenmonitorings	873

2. Stationäre Massnahmen (Art. 59–61 StGB)	875
a) Verfahren der Vollzugsbehörde	875
aa) Überprüfungsfrequenz	875
bb) Zuständigkeit	875
cc) Entscheidungsgrundlagen	876
dd) Entscheidungsinhalt	878
aaa) Fortführung der stationären Massnahme	878
bbb) Bedingte Entlassung	878
ccc) Aufhebung und direkte Entlassung aus der Massnahme	883
ddd) Aufhebung wegen Aussichtslosigkeit, Höchstdauer oder Fehlen einer geeigneten Einrichtung	884
ee) Aussichtslosigkeit	885
aaa) Erreichen der Höchstdauer bei Art. 60/61 StGB	887
bbb) Fehlen einer geeigneten Einrichtung	887
b) Gerichtliches Folgeverfahren bei aufgehobenen, nicht-erfolgreichen Massnahmen	888
aa) Variante I: Vollzug der Reststrafe und Anrechnung stationäre Massnahme	888
bb) Variante II: Massnahmenmodifikation	889
cc) Variante III: Verzicht auf weitere Grundrechtseingriffe	893
c) Sonderfall: (direkte) gerichtliche Anordnung einer anderen stationären Massnahme bei offensichtlich besserer Eignung	893
3. Ambulante Behandlung (Art. 63 StGB)	894
a) Verfahren der Vollzugsbehörde	894
aa) Überprüfungsfrequenz	894
bb) Zuständigkeit	894
cc) Entscheidungsgrundlagen	894
dd) Entscheidungsinhalt	894
aaa) Fortführung der Massnahme	895
bbb) Erfolg der Massnahme	895
ccc) Aussichtslosigkeit	895
ddd) Erreichen der Höchstfrist	896
eee) Anwendungsfall von Art. 56 Abs. 6 StGB	896
b) Gerichtliches Folgeverfahren bei aufgehobenen, nicht-erfolgreichen Massnahmen	896
aa) Variante I: Vollzug (Rest)Strafe unter Anrechnung der ambulanten Behandlung	897
bb) Variante II: Massnahmenmodifikation	900
aaa) Stationäre Massnahme	900
bbb) Andere ambulante Behandlung	901

ccc)	Massnahmenmodifikation bei fehlender Reststrafe	902
cc)	Variante III: Verzicht auf weitere Grundrechtseingriffe	903
c)	Sonderfall: Symptomtat während Vollzug der ambulanten Behandlung	903
4.	Ordentliche Verwahrung (Art. 64 StGB)	905
a)	Überprüfung der bedingten Entlassung (Track I)	906
aa)	Überprüfungsfrequenz	906
bb)	Zuständigkeit	906
cc)	Entscheidungsgrundlagen	907
dd)	Entscheidungsinhalt	907
b)	Überprüfung der Umwandlung in eine stationäre Massnahme (Track II)	909
aa)	Verfahren der Vollzugsbehörde	910
aaa)	Überprüfungsfrequenz	910
bbb)	Zuständigkeit	911
ccc)	Entscheidungsgrundlagen	911
ddd)	Entscheidungsinhalt	912
bb)	Gerichtliches Nachverfahren	912
c)	Exkurs: Anwendbarkeit von Art. 56 Abs. 6 StGB?	912
5.	Lebenslängliche Verwahrung (Art. 64 Abs. 1^{bis} StGB)	912
a)	Verfahren der Vollzugsbehörde	913
aa)	Überprüfungsfrequenz	913
bb)	Zuständigkeit	914
cc)	Entscheidungsgrundlagen	914
dd)	Entscheidungsinhalt	915
ee)	Folgeüberprüfung der Behandlung	916
b)	Gerichtliches Folgeverfahren bei erfolgreicher Behandlung	916
c)	Sonderfall: Bedingte Entlassung bei hohem Alter, Krankheit oder anderen Gründen	917
C.	Massnahmenmonitoring und -controlling in der bedingten Freiheit	918
1.	Stationäre Massnahmen (Art. 59–61 StGB)	918
a)	Probezeit, Verlängerung und Bewährung	918
b)	Nichtbewährung und Rechtsfolgen	920
aa)	Rückversetzung in die stationäre Massnahme (Art. 62a Abs. 1 lit. a StGB)	922
bb)	Aufhebung der bestehenden und Anordnung einer neuen Massnahme (Art. 62a Abs. 1 lit. b StGB)	922
cc)	Aufhebung der Massnahme und Vollzug der Freiheitsstrafe (Art. 62a Abs. 1 lit. c StGB)	923
dd)	Ersatzmassnahmen zur Rückversetzung/ zur neuen Massnahme (Art. 62a Abs. 5 StGB)	923

c)	Antizipierte Nichtbewährung und Rechtsfolgen	924
d)	Verstöße gegen Bewährungshilfe und/oder Weisungen	925
2.	Ambulante Behandlung (Art. 63 StGB)	926
a)	Interventionsmittel bei bedingter Entlassung aus Freiheitsstrafe (vollzugsbegleitende ambulante Behandlung)	927
b)	Interventionsmittel bei ambulanter Behandlung mit Strafaufschub	928
c)	Gemeinsame Interventionsmittel bei Verstößen gegen Weisungen und Bewährungshilfe	929
3.	Ordentliche Verwahrung (Art. 64 Abs. 1 StGB)	929
a)	Probezeit, Verlängerung und Bewährung	929
b)	(Antizipierte) Nichtbewährung und Rechtsfolgen	930
c)	Rückversetzung bei Verstößen gegen Weisungen/ Bewährungshilfe	931
4.	Lebenslängliche Verwahrung (Art. 64 Abs. 1bis StGB)	931
D.	Verlängerung von therapeutischen Massnahmen (Art. 59 f. Abs. 4 und 63 Abs. 4 StGB)	931
1.	Stationäre Massnahmen (Art. 59 f. StGB)	934
a)	Notwendigkeit der Massnahmenverlängerung	934
b)	Zumutbarkeit	934
c)	Fristberechnung	937
d)	Zeitpunkt des Verlängerungsentscheids	940
2.	Ambulante Behandlung (Art. 63 StGB)	940
E.	Nachträgliche Anordnung stationärer Massnahmen oder der Verwahrung (Art. 65 StGB)	941
1.	Systematische Vorbemerkungen	941
2.	Nachträgliche Anordnung der Verwahrung (Art. 65 Abs. 2 StGB)	943
a)	Vollzug einer unbedingten Freiheitsstrafe ohne parallele strafrechtliche Massnahme	944
b)	Zeitpunkt des Revisionsgesuchs	945
c)	Ursprüngliche und aktuelle Verwahrungsindikation aufgrund neuer erheblicher Tatsachen oder Beweismittel	945
aa)	Neue Tatsachen/Beweismittel	946
bb)	Objektive Unerkennbarkeit für das damalige Gericht/ die Staatsanwaltschaft	950
cc)	Vorliegen der revisionsrelevanten Tatsache im Zeitpunkt des Ersturteils	952
dd)	Erheblichkeit/Geeignetheit der neuen Tatsachen/Beweismittel	953

3. Nachträgliche Anordnung einer stationären Massnahme (Art. 65 Abs. 1 StGB)	953
a) Vollzug einer unbedingten Freiheitsstrafe ohne parallele strafrechtliche Massnahme	954
b) Zeitpunkt des Antrags	955
c) Ursprüngliche und aktuelle Indikation für eine stationäre Massnahme aufgrund neuer erheblicher Tatsachen oder Beweismittel	955
F. Rolle der Fachkommissionen im Besonderen	958
1. Funktion, Produkt und Zusammensetzung	959
2. Einsatzbereiche	960
3. Anrufende Behörde	961
4. Beweiswert der FaKo-Empfehlungen	962
5. Verfahrensgarantien	963
a) Anwendbare Gehörgarantien	963
b) Strittige Teilaspekte	965
G. Schnittstelle zum Kindes-/Erwachsenenschutzrecht sowie Polizeirecht	968
III. Sonderfragen	970
A. Zwangsbehandlung	970
1. Juristische Ebene	971
a) Terminologie	972
aa) Begriff der Zwangsbehandlung	972
bb) Medizinisch indizierte und massnahmenindizierte Zwangsbehandlungen	975
cc) Exkurs: sonstige Zwangsmassnahmen in der forensischen Psychiatrie	977
b) Erfordernis der Gesetzesgrundlage	978
aa) Massnahmenindizierte Zwangsbehandlungen	978
bb) Medizinisch indizierte Zwangsbehandlungen	981
cc) Sonderfall: polizeiliche Generalklausel	981
c) Öffentliches Interesse	982
d) Erfordernis der Urteilsunfähigkeit	983
e) Verhältnismässigkeit	984
aa) Eignung	984
bb) Erforderlichkeit	985
cc) Zumutbarkeit	988
dd) Wahrung des Kerngehalts	992
f) Kompetenzverteilung zwischen Gericht und Vollzugsbehörde	994

g)	Prozessuale Schutzmechanismen	994
aa)	Ärztliche Anordnungs-, Durchführungs- und Überwachungskompetenz	994
bb)	Anordnung eines Gutachtens	995
cc)	Idealfall der schriftlichen Verfügung und Rechtsmittelweg	995
dd)	Anordnung eines Rechtsbeistands	996
ee)	Dokumentationspflicht	997
ff)	Belehrungspflicht	997
h)	Patientenverfügungen und Vorsorgeaufträge	998
2.	Psychiatrisch-psychologische Ebene	999
a)	Einleitung	999
b)	Prüfung der Urteilsfähigkeit: Der selbstbestimmte Patient als Norm- und Zielgrösse	1002
c)	Die Zwangsbehandlung als Ausnahmegrösse	1005
aa)	Begriff und Voraussetzungen von Zwang	1005
aaa)	Zwangsbegriff nach SAMW-RL «Zwangsmassnahmen in der Medizin»	1005
bbb)	Äquivalenzprinzip im intramuralen Kontext	1006
bb)	Phänomenologie der Zwangsbehandlungen	1006
aaa)	Notfallsituationen	1007
bbb)	Elektive Zwangsbehandlung	1008
cc)	Rahmenbedingungen der Zwangsbehandlung und vorausgehende Motivationsphase	1009
d)	Prozedere bei elektiven Zwangsbehandlungen (inkl. Fragenkatalog)	1010
e)	Medizinisch-ethisches Konsil als Entscheidungshilfe	1012
f)	Herausforderungen einer zu restriktiven juristischen Zwangsbehandlungspraxis bei einwilligungs <u>un</u> fähigen Personen	1013
B.	Hafterstehungsfähigkeit	1013
1.	Juristische Ebene	1014
a)	Allgemeines	1014
aa)	Terminologie	1014
bb)	Ratio des Konzepts	1015
cc)	Prüfungsmethodik	1015
b)	Schutzdimension: Leben und Gesundheit der inhaftierten Person	1016
aa)	Gefährdete Rechtsgüter	1016
bb)	Ausmass der Gefahr	1017
cc)	Haftsetting als Grund der rechtsrelevanten Gefahr (Konnexität)	1017
c)	Öffentliche Interessen (Haftgründe) als Abwägungsgewichte	1018
aa)	Primärorientierung: Haftzweck (Haftgrund/-gründe)	1019
bb)	Sekundäraspekte: Generalprävention	1020

d)	Rechtsfolgen	1020
aa)	Relative Hafterstehungsfähigkeit: Modifizierter Vollzug der Haft	1020
bb)	Absolute Hafterstehungsfähigkeit: Aufschiebung oder Unterbrechung der Haft	1021
e)	Besonders Problem: Suizidgefährdung	1022
f)	Abklärung der Hafterstehungsfähigkeit	1023
aa)	Erfordernis der medizinischen Abklärung bei Eintritt	1023
bb)	Erfordernis eines Sachverständigenbeweises (Gutachten)	1024
cc)	Fragen an die sachverständige Person	1025
2.	Psychiatrisch-psychologische Ebene	1026
a)	Rahmen der sachverständigen Abklärungen der Hafterstehungsfähigkeit	1027
aa)	Neutralitätsgebot bei externen Sachverständigen	1027
bb)	Anforderungen an das Fachwissen	1027
cc)	Gerichtetes (Aussage)verhalten	1027
b)	Methodik der Abklärung	1028
c)	Auswirkungen der Haft auf die körperliche und/oder seelische Gesundheit	1029
d)	Praxisrelevante Fallgruppen im Rahmen der Hafterstehungsfähigkeitsprüfung	1030
aa)	Alkoholentzug	1030
bb)	Mischintoxikationen und Entzug von Substanzen	1030
cc)	Erkrankungen aus dem schizophhrenen Formenkreis	1031
dd)	Affektive Störungen	1032
ee)	Persönlichkeitsstörungen	1032
ff)	Intelligenzminderungen und hirnorganische Störungen	1032
gg)	Suizidalität	1033
aaa)	Risikofaktoren für Suizide in Haft	1033
bbb)	Beurteilungsmethodik	1034
ccc)	Standardisierte Instrumente	1034
ddd)	Strukturiert-professionelle Beurteilung des Suizid-/Selbstverletzungsrisikos	1036
eee)	Exkurs: Machine Learning	1039
e)	Interventionsebene	1040
aa)	Beachtung der konkreten Vollzugsbedingungen	1040
bb)	Formulierung der indizierten Intervention	1040
f)	Der Bericht/das Gutachten zuhanden der Behörden	1041
	Index	1043