

---

## **§ 28: Täterschaftliche Tatbegehung**

### **(Teil 1)**

#### **I. Alleintäterschaft (§ 25 I Alt. 1 StGB)**

Unmittelbarer Alleintäter ist, wer eine Straftat in eigener Person selbst begeht (§ 25 I Alt. 1 StGB). Man kann eine Tat nicht besser beherrschen als auf die Weise, dass man sie selbst ausführt, sog. Handlungsherrschaft (vgl. *Roxin AT II § 25 Rn. 38*). Die unmittelbare Täterschaft als solche wirft keine besonderen Problemstellungen auf.

#### **II. Mittäterschaft (§ 25 II StGB)**

Mittäterschaft ist die gemeinschaftliche Begehung einer Straftat durch mindestens zwei Personen (§ 25 II StGB). Durch diese Rechtsfigur trägt das Gesetz dem Umstand Rechnung, dass Straftaten oftmals von mehreren Personen arbeitsteilig ausgeführt werden und die Beteiligten dabei eine Aufgabenteilung vereinbaren, infolge deren keiner der Mittäter mehr alle Tatbestandsmerkmale eines Strafgesetzes selbst in eigener Person verwirklicht.

Bsp.: A und B rauben die Rentnerin R aus. Während A die R festhält, nimmt B die Geldbörse der R an sich. Strafbarkeit von A und B gem. §§ 240, 242, 249 StGB?

- Durch das Festhalten der R hat sich A wegen Nötigung nach § 240 StGB strafbar gemacht. Im Hinblick auf § 249 StGB hat A selbst jedoch keine fremde bewegliche Sache weggenommen. Ohne § 25 II StGB könnte A daher nur aus § 240 StGB bestraft werden.
- Durch das Wegnehmen der Geldbörse hat B § 242 StGB verwirklicht. Hinsichtlich § 249 StGB fehlt es bei B in eigener Person an der Gewaltanwendung. Ohne § 25 II StGB wäre er daher nur aus § 242 StGB zu bestrafen.
- In diesem Fall ermöglicht es § 25 II StGB, dass die Tatbeiträge eines Mittäters dem (bzw. den) anderen Mittäter(n) in vollem Umfang als eigenes Verhalten zugerechnet werden können. Jeder Mittäter wird damit so behandelt, als habe er die Ausführungsakte des anderen selbst erbracht. A und B sind daher wegen mittäterschaftlich begangenen Raubes gem. §§ 249, 25 II StGB strafbar.

## 1. Voraussetzungen der Mittäterschaft

Mittäterschaft ist das bewusste und gewollte Zusammenwirken aufgrund eines gemeinsamen Tatplans. Dementsprechend setzt die Mittäterschaft objektiv eine gemeinschaftliche Tatbegehung und subjektiv einen gemeinsamen Tatentschluss voraus (*Kindhäuser* AT § 40 Rn. 3; *Wessels/Beulke/Satzger* AT Rn. 761).

## a) Gemeinsamer Tatentschluss

### aa) Herstellung des Einvernehmens und Exzess

Ein gemeinsamer Tatentschluss setzt das Einverständnis jedes Beteiligten mit dem gemeinsamen täter-schaftlichen Vorgehen voraus (*Kühl* § 20 Rn. 104). Alle Mittäter müssen die gemeinsame Begehung einer Straftat jeweils als Täter (und nicht nur als Teilnehmer oder unterlegenes „Werkzeug“ im Sinne der mittelbaren Täterschaft) in ihren Willen aufgenommen haben.

Das erforderliche Einvernehmen muss dabei nicht ausdrücklich hergestellt werden. Es genügt auch das konkludente Einverständnis, die Tat zusammen begehen zu wollen, selbst wenn es erst nach Tatbeginn hergestellt wird (*Roxin* AT II § 25 Rn. 192; *Wessels/Beulke/Satzger* AT Rn. 762). Ein gemeinsamer Tatentschluss liegt daher auch etwa dann vor, wenn sich die Beteiligten stillschweigend einen Blick zuwerfen oder sich zunicken und der eine die Intention des jeweils anderen Teils erkennt. Nicht ausreichend ist dagegen die bloße Billigung oder das schlichte Ausnutzen des Vorgehens eines anderen (BGH NStZ 2003, 85, 85; *Kindhäuser* AT § 40 Rn. 6).

Bsp. (nach BGHSt 24, 286): *A und B machten bei Einkäufen im Kaufhaus Q die Erfahrung, dass sie Waren auch ohne sofortige Bezahlung in die Wohnung geliefert bekamen und dass das Kaufhaus nichts unternahm, um die Bezahlung der Rechnungen zu erreichen. Sie entschlossen sich daher, die Gelegenheit zu nutzen und ihnen brauchbar erscheinende Waren ohne Bezahlung zu erlangen. Sie tätigten bei Q in der Folgezeit Käufe im Werte von über € 22.000, wobei sie teils einzeln, teils zu zweit auftraten. In einigen Fällen gab A die Bestellung „im Auftrag der B“ auf. Den Angestellten des Kaufhauses war bei den einzelnen Geschäften nicht be-*

*kannt, dass frühere Rechnungen noch unbezahlt waren, weil die Ausstellung der Rechnungen und der Einzug der Rechnungsbeträge der Hauptverwaltung des Kaufhauses oblagen. Diese hatte es infolge eines Organisationsmangels versäumt, die Filiale rechtzeitig zu unterrichten. Nach der Aufdeckung der Taten hat das Kaufhaus Waren im Neuwert von etwa € 10.000 zurückgenommen. A und B haben auf ihre Schuld nichts gezahlt.* Nach BGHSt 24, 286, 288 (zust. Roxin AT II § 25 Rn. 191) können A und B hier nicht jeweils für die Gesamtheit aller Betrügereien (auch des jeweils anderen) gegenüber Q verantwortlich gemacht werden: „Es genügt nicht, dass die Täter sich, sei es auch aufgrund gemeinsam gewonnener Erkenntnisse oder gemeinsam angestellter Überlegungen, dazu entschließen, eine günstige Situation zur Begehung gleichartiger Straftaten auszunutzen. Deshalb fehlt es selbst dann an einem mittäterschaftlichen Verhältnis, wenn die Täter einen Teil des Tatbestandes im gemeinsamen Zusammenwirken erfüllen, bei der weiteren Tatausführung aber völlig selbstständig handeln.“

Ebenso genügt es nicht, dass ein Tatbeteiligter mit seinem Beitrag bloß fremdes tatbestandsverwirklichendes Tun fördern will. Voraussetzung der Mittäterschaft ist vielmehr, dass sein Beitrag im Sinne arbeitsteiligen Vorgehens Teil einer gemeinschaftlichen Tätigkeit sein soll. Dabei muss der Beteiligte seinen Beitrag als Teil der Tätigkeit des anderen und umgekehrt dessen Tun als Ergänzung seines eigenen Tatanteils wollen (BGH NStZ 2016, 400, 401).

Liegt ein gemeinsamer Tatplan der Beteiligten vor, begrenzt dessen Inhalt die Zurechnung der Tatbeiträge. Einem Beteiligten können nur solche Tatbeiträge des anderen zugerechnet werden, die sich noch im Rahmen des gemeinsamen Tatenschlusses halten (*Kindhäuser* AT § 40 Rn. 19; *Gropp* § 10 Rn. 190). Verlässt ein Beteiligter den durch den gemeinsamen Tatenschluss abgesteckten Rahmen, indem er weitere, nicht abgespro-

chene Straftaten oder Qualifikationsmerkmale verwirklicht, so ist nur dieser Beteiligte allein hinsichtlich des überschießenden Teils verantwortlich. Anderen Beteiligten kann dieses über den gemeinsamen Tatplan hinausgehende Verhalten nicht über § 25 II StGB zugerechnet werden. Man spricht insoweit von einem **Exzess des Mittäters**.

Bsp.:

- *A und B verabreden die Begehung eines Diebstahls (§ 242 StGB). Nicht vereinbart wurde dagegen, dass A – was er tatsächlich tut – bei dem Diebstahl eine Waffe (§ 244 I Nr. 1 a) StGB) bei sich führen soll. – A ist aus § 244 I Nr. 1 a) StGB zu bestrafen. Dem B kann über § 25 II StGB hingegen nur der Diebstahl, nicht aber ein Diebstahl mit Waffen zugerechnet werden. Denn das Qualifikationsmerkmal „mit Waffen“ war nicht vom gemeinsamen Tatplan umfasst und stellt insoweit einen Exzess des A dar.*
- *A und B vereinbaren die Begehung einer räuberischen Erpressung, wobei beide darin übereinkommen, dass A das Opfer mit dem mitgeführten Messer nur oberflächlich verletzen soll. Ersticht A den O, ist er wegen schwerer räuberischer Erpressung mit Todesfolge (§§ 253, 255 i.V.m. §§ 250 II Nr. 1, 251 StGB) strafbar. B kann dagegen nur wegen mittäterschaftlich begangener schwerer räuberischer Erpressung gem. §§ 253, 255 i.V.m. § 250 II Nr. 1 StGB bestraft werden (Fall nach BGH NStZ 2010, 33).*

Der gemeinsame Tatentschluss begründet also nicht nur die gemeinsame strafrechtliche Verantwortung, er **begrenzt** sie auch (*Kühl § 20 Rn. 117*).

In Fällen dieser Art ist jedoch zu bedenken, dass die Beteiligten bei der Tatausführung ihren Tatplan noch einvernehmlich – auch konkludent – ändern können. Kommt es während der Tat zu solch einer tatsächlichen einverständlichen Vorsatzerweiterung, so ist jeder Mittäter für den Erfolg verantwortlich (BGH NSTz 2013, 400). Ferner unterliegen Handlungen, mit denen ein anderer nach den Umständen des Einzelfalls rechnen muss, selbst dann der mittäterschaftlichen Zurechnung, wenn sie von der Vorstellung des Tatgenossen nicht im Einzelnen erfasst werden. Ist ein Mittäter dann mit der Handlungsweise seines Tatgenossen einverstanden oder ist diese ihm gar gleichgültig, so ist er für jede Ausführungsart der von ihm gebilligten Straftat verantwortlich. So liegt im zweiten Beispiel kein Exzess des A vor, wenn sich das Opfer als besonders resistent erweist und sich A und B – auch nur durch Blickkontakt oder Zunicken – darauf verständigen, nun doch auf O zu schießen.

### **bb) Willensübereinstimmung nach Deliktvollendung (sukzessive Mittäterschaft)**

Umstritten ist ferner die Frage, bis zu welchem Zeitpunkt die Willensübereinstimmung hergestellt werden muss. Dieses Problem tritt v.a. in Konstellationen hervor, in denen der fragliche Beteiligte erst nachträglich in die bereits begonnene Deliktsausführung eintritt.

*Bsp.: A betrat auf seiner nächtlichen Diebestour durch eine unverschlossene Hintertür eine Lagerhalle, in der Computer aufbewahrt wurden. Nachdem er eine größere Menge von Laptops aus der Halle herausgeschafft und in einem Gebüsch zum Abtransport bereitgelegt hatte, rief A seinen Freund B an, damit dieser mit dem Wagen vorbeikomme und die Geräte abhole. B machte sich sogleich auf den Weg zur Halle, lud dort angekommen die Laptops ein und verbrachte sie zur Wohnung des A, wo sich A und B die Beute teilten.*

Durch das Verbringen der Laptops aus der Lagerhalle hat A in Zueignungsabsicht fremden Gewahrsams gebrochen (vgl. *Fischer* StGB § 242 Rn. 19) und damit einen Diebstahl (§ 242 StGB) begangen. Fraglich ist jedoch, ob B Mittäter dieses Diebstahls war. Dies erscheint im Hinblick auf einen gemeinsamen Tatentschluss deshalb problematisch, weil B erst zu einem Zeitpunkt in die Tatausführung eingetreten ist, in dem A den Diebstahl bereits vollendet hatte. Es fragt sich somit, bis zu welchem Zeitpunkt ein Beteiligter seine Übereinstimmung mit dem Tatplan zum Ausdruck gebracht haben muss, damit eine Zurechnung der Tat über § 25 II StGB noch möglich ist.

- Unstreitig ist eine sukzessive Mittäterschaft bis zur Vollendung des Delikts möglich (*Kindhäuser* AT § 40 Rn. 11). Ebenso unstreitig ist eine sukzessive Mittäterschaft aber nach Beendigung der Tat bei bloßem nachträglichen Einverständnis auch ausgeschlossen (*Roxin* AT II § 25 Rn. 223).
- Auf Grundlage der Tatherrschaftslehre ist eine sukzessive Mittäterschaft nur bis zur Vollendung des Delikts möglich (*Roxin* AT II § 25 Rn. 221; *Gropp* § 10 Rn. 212; *Stratenwerth/Kuhlen* § 12 Rn. 88). Denn ist das Delikt im Zeitpunkt des Eintritts des fraglichen Beteiligten (hier B) bereits vollendet und das tatbestandlich umschriebene Verhalten damit abgeschlossen, kann er dieses nicht mehr beherrschen. Vielmehr ist die Beherrschung der Tat nur bis zu ihrer Vollendung möglich.
- ⊕ Grundlage jeder strafrechtlichen Verantwortlichkeit ist Kausalität, an der es beim Eintritt erst nach Deliktvollendung notwendig fehlt.
- ⊕ Die Rspr. deutet faktisch die bloße nachträgliche Kenntnis bzw. Billigung der Tat in unzulässiger Weise in einen Willen zur Tatherrschaft um.

- Macht man hingegen die von der Rspr. vertretene subjektive Theorie zur Grundlage der Abgrenzung von Täterschaft und Teilnahme, so erscheint eine sukzessive Mittäterschaft auch in der Phase zwischen Vollendung und Beendigung noch möglich (BGHSt 2, 344; BGH NStZ 1984, 548; BGH NStZ 1996, 227, 228). Denn der fehlende Wille zur Tatherrschaft kann durch die übrigen Kriterien für Täterschaft (insb. ein starkes Eigeninteresse am Erfolg der Tat) überlagert werden, so dass auch nach Deliktvollendung noch ein als täterschaftliche Begehung zu wertender Tatbeitrag vorliegen kann.
- ⊕ Man kann den Erfolg einer Tat erst dann nicht mehr fördern, wenn sie ihren materiellen Abschluss gefunden hat.
- ⊕ Prinzip materieller Gerechtigkeit: Auch der nach der Deliktvollendung Eintretende profitiert von den Bemühungen des anderen und muss daher auch dafür strafrechtlich zur Verantwortung gezogen werden können.
- Die Rspr. hält i.S.d. der subjektiven Theorie (so OLG Naumburg JA 2013, 871 ff.) für die Annahme einer sukzessiven Mittäterschaft einen kommunikativen Akt für erforderlich: Eine sukzessive Mittäterschaft ist eben nur dann gegeben, wenn jemand in Kenntnis und Billigung des von einem anderen begonnenen Handelns in das tatbestandliche Geschehen als Mittäter eingreift und er sich – auch stillschweigend – mit dem anderen vor Beendigung der Tat zu gemeinschaftlicher weiterer Ausführung verbindet.
- Bei einem Geschehen, das schon vollständig abgeschlossen ist, zieht jedoch das Einverständnis des später Hinzutretenden trotz Kenntnis, Billigung oder Ausnutzung der durch den anderen Mittäter ge-

schaffenen Lage eine strafbare Verantwortung für das bereits abgeschlossene Geschehen nicht nach sich (BGH NStZ 2016, 524 f.).

Zu beachten ist in diesem Zusammenhang schließlich, dass sich die Problematik der sukzessiven Mittäterschaft auch im Hinblick auf die Frage stellen kann, ob dem fraglichen Beteiligten auch solche Erschwerungsgründe zugerechnet werden können, die bei seinem Hinzutreten schon vollständig verwirklicht waren.

- Bsp. (angelehnt an BGHSt 2, 344): *A brach nachts die Tür zu einer Wohnung auf. Überrascht von der Vielzahl stehlewerter Gegenstände, holte er den B herbei, damit dieser ihm beim Herausschaffen der Gegenstände aus der Wohnung und dem anschließenden Abtransport behilflich sei. A und B räumten sodann gemeinsam die Wohnung leer.*
- Unproblematisch sind A und B aus §§ 242, 25 II StGB zu bestrafen.
- Zudem hat A § 244 I Nr. 3 StGB verwirklicht. Da B erst nach der vollständigen Verwirklichung des Erschwerungsgrundes („einbrechen“) in die Tat eingetreten ist, fragt sich somit, ob ihm auch die Verwirklichung des Qualifikationstatbestands durch A nach § 25 II StGB zugerechnet werden kann. Für die Beantwortung dieser Frage gelten die o.g. (KK 576 ff.) Überlegungen entsprechend.

→ Einen erweiterten Überblick des Meinungsstandes bietet auch das Problemfeld *sukzessive Mittäterschaft*:

<http://strafrecht-online.org/problemfelder/at/taeterschaft/mittaeter/sukzessive/>

## b) Gemeinschaftliche Tatbegehung

Mittäter kann nur sein, wer weiterhin auch einen als täterschaftliche Begehung zu wertenden Tatbeitrag erbringt (*Wessels/Beulke/Satzger* AT Rn. 763). Ob der Tatbeitrag eines Beteiligten als täterschaftliche Begehung zu werten ist, bestimmt sich nach den allgemeinen Grundsätzen zur Abgrenzung von Täterschaft und Teilnahme. Der Tatbeitrag des jeweiligen Beteiligten muss somit eine gewisse Erheblichkeit erreichen, soll er Mittäterschaft begründen (*Roxin* AT II § 25 Rn. 211; *Jakobs* AT 21/51). Als hinreichender Tatbeitrag kommt insb. die Beteiligung an der Ausführungshandlung selbst in Betracht, also z.B. bei § 249 StGB die Gewaltanwendung durch den einen und die Wegnahme der Sache durch den anderen Beteiligten.

Besondere Probleme ergeben sich, wenn ein Tatbeteiligter seinen vereinbarten Beitrag zur Tat entweder im Vorbereitungsstadium oder nach der Vollendung der Tat erbringt.

Nicht selten erbringt ein Beteiligter den für ihn vereinbarten Tatbeitrag schon zu einem Zeitpunkt, in dem die Tat noch nicht in das Versuchsstadium gelangt ist, während er dann bei der eigentlichen Tatausführung nicht mehr am Tatort anwesend ist.

Bsp. (vereinfacht nach BGHSt 46, 138): *C schloss sich im Dezember 1998 mit A und B zusammen, um Raubüberfälle auf italienische Lokale und Geschäfte zu begehen, wobei die Beute zu gleichen Teilen aufgeteilt werden sollte. C nahm die Führungsposition ein: Er plante und organisierte die Überfälle, wählte ihm bekannte Lokalitäten als Objekte aus, beschrieb den anderen die Örtlichkeiten und gab Anweisungen zur Durchführung der Taten. Für den Fall der Verhaftung einer der Beteiligten sagte C zu, deren Wohnungen zu finanzieren und sich um geeignete Rechtsanwälte zu kümmern. Bei der Ausführung der Taten war er jeweils nicht am*

*Tatort. In der Folgezeit wurden vier italienische Betriebe überfallen, wobei die Taten jeweils nach vorangegangener Einweisung durch C von A und B ausgeführt wurden. Dabei führte der A gemäß der Absprache eine geladene Gaspistole bei sich, mit der er seine jeweiligen Opfer durch Vorhalten bedrohte. Aufgrund der Bedrohungen erlangte die Gruppe höhere Bargeldbeträge sowie diverse Wertsachen.*

Problematisch ist hier, ob der schwere Raub von A und B (§§ 249, 250 II Nr. 1 StGB) auch dem C über § 25 II StGB zugerechnet werden könnte. Denn C hat seinen Tatbeitrag (Planung und Organisation) bereits im Vorbereitungsstadium erbracht und war im Zeitpunkt der Tatbestandverwirklichung durch A und B nicht am Tatort anwesend.

- Nach der subjektiven Theorie der Rspr. ist eine Tatortanwesenheit nicht erforderlich, sofern die sonstigen Kriterien der Täterschaft erfüllt sind.
  - Eine beachtliche Mindermeinung (*Roxin* AT II § 25 Rn. 200; *Bloy* GA 1996, 424, 432 ff.) vertritt eine enge Variante der Tatherrschaftslehre. Sie ist der Auffassung, dass von jedem Mittäter eine für den Erfolg der Tat wesentliche Mitwirkung im Ausführungsstadium zu verlangen ist. Dies setze zwar nicht notwendig Tatortanwesenheit voraus, erforderlich sei aber zumindest, dass der fragliche Beteiligte (hier C) während der Tatausführung mit den unmittelbar am Tatort handelnden Tätern in einem kommunikativen Kontakt (z.B. Funk, Telefon, etc.) stehe.
- ⊕ Wer weder am Tatort anwesend ist noch mittels kommunikativen Kontakts zu den unmittelbar am Tatort handelnden Personen steuernden Einfluss auf die konkrete Tatausführung nehmen kann, erscheint auch nicht als Zentralgestalt des Geschehens.

- ⊕ Es entstehen keine Strafbarkeitslücken, da der Bandenchef als mittelbarer Täter (kraft Nötigungs- oder kraft Organisationsherrschaft) bestraft werden kann. Jedenfalls bleibt die Möglichkeit, ihn als Anstifter gem. § 26 StGB „gleich dem Täter“ zu bestrafen.
- Die h.M. (*Wessels/Beulke/Satzger* AT Rn. 763; *Sch/Sch/Heine/Weißer* vor §§ 25 ff. Rn. 80; *Kühl* § 20 Rn. 111; *Jakobs* AT 21/47 f.) verlangt dagegen weder unmittelbare Tatortanwesenheit noch einen kommunikativen Kontakt während der Tatausführung. Eine ausreichende, Tatherrschaft begründende Mitwirkung liegt danach auch dann vor, wenn das „Beteiligungsminus“ im Ausführungsstadium durch ein „Plus“ der mitgestaltenden Deliktsplanung im Vorbereitungsstadium ausgeglichen wird.
- ⊕ Es kann nicht auf den Zeitpunkt der Erbringung eines Tatbeitrags ankommen, sondern allein auf dessen Bedeutung für die Tat.
- ⊕ Die Mindermeinung führt zu einer sachwidrigen Privilegierung des Bandenchefs, der seine Tatortanwesenheit und die kommunikative Einflussnahme auf die Tat während ihrer Ausführung durch umsichtige Planung und Organisation selbst überflüssig macht.
- ⊕ Ein Abdrängen des Bandenchefs in die Teilnehmerrolle würde dem Umstand nicht gerecht, dass er durch seine Planung und Organisation den Tatablauf wesentlich mitgestaltet hat und die Tat insoweit auch als sein Werk erscheint.

### c) Weitere Voraussetzungen der Mittäterschaft

Bei der Straftat, die gemeinschaftlich begangen werden soll, müssen alle Merkmale des gesetzlichen Tatbestands in der Person jedes Mittäters erfüllt sein.

Mittäter kann daher nur sein, wer tauglicher Täter des betreffenden Delikts ist.

Ein Mittäter i.S.d. § 25 II StGB muss besondere deliktsspezifische subjektive Merkmale wie z.B. Zueignungsabsicht bei § 242 I StGB selbst haben. Hier erfolgt keine Zurechnung.

Zudem muss der fragliche Beteiligte auch etwaige strafbegründende persönliche Merkmale in eigener Person aufweisen.

## 2. Aufbau der Mittäterschaft im Gutachten

Bei der Prüfung der Mittäterschaft im Gutachten ist stets mit dem **Tatnächsten zu beginnen**, also dem Täter, der dem Tatgeschehen am nächsten steht. Weiterhin lassen sich drei Prüfungskonstellationen unterscheiden (zum Aufbau *Marquardt/von Danwitz* JuS 1998, 814, 815; *Wessels/Beulke/Satzger* AT Rn. 1209 ff.).

Genügt weder der Tatbeitrag des einen noch des anderen jeweils für sich zur Tatbestandsverwirklichung, erfüllen vielmehr erst beide zusammen den obj. Tatbestand (vgl. das obige Bsp. eines „gemeinschaftlichen Handtaschenraubs: *A und B rauben die Rentnerin R aus. Während A die R festhält, nimmt B die Geldbörse der R an sich.* Strafbarkeit von A und B gem. §§ 249 StGB?):

- Gelangt man bei der Prüfung zu einem Tatbestandsmerkmal, das der zu prüfende Täter selbst nicht erfüllt, ist die Zurechnungsfrage gem. § 25 II StGB zu klären:

*Vorliegend hat A der R keine fremde bewegliche Sache i.S.d. § 249 I weggenommen. Allerdings könnte ihm das Verhalten des B gem. § 25 II StGB zugerechnet werden. Hierzu müssten die Voraussetzungen der Mittäterschaft vorliegen. Zunächst müsste ein gemeinsamer Tatentschluss ...*

Liegt es dagegen auf der Hand, dass die Tat von allen Beteiligten gemeinschaftlich begangen wurde, wäre eine gesonderte Prüfung jedes Beteiligten aufgrund von Wiederholungen und Verweisen wenig sinnvoll, also:

- Hier ist für alle Beteiligten eine gemeinsame Prüfung angezeigt. Der Obersatz könnte lauten:

*A und B könnten den Tatbestand des § 223 I StGB als Mittäter verwirklicht haben. Hierzu müssten sie in bewusstem und gewolltem Zusammenwirken ...*

Ist wegen des unterschiedlichen Gewichts der einzelnen Tatbeiträge unklar, ob alle Beteiligten die Voraussetzungen des § 25 II StGB erfüllen, so ist zunächst mit dem *tatnäheren Beteiligten* zu beginnen. Anschließend ist bei dem/den anderen Beteiligten, soweit sein (ihr) Tatbeitrag hinter der im Gesetz geforderten Ausführungshandlung zurückbleibt, auf die *Abgrenzung der Mittäterschaft zur Teilnahme* einzugehen.

*Schema  
für letz-  
tere  
Konstel-  
lation*

## **I. Strafbarkeit des tatnächsten Beteiligten A**

## **II. Prüfung des anderen Beteiligten B**

### **1. Tatbestandsmäßigkeit**

→ Vorüberlegung: setzt Delikt besondere Täterqualität voraus, die B womöglich fehlt?

- a) Feststellung, dass die objektiven TBM nicht selbst durch B vollständig verwirklicht wurden.
- b) Frage, ob B die nicht selbst verwirklichten TBM nach § 25 II StGB zugerechnet werden können.

Voraussetzungen:

- aa) Gemeinsamer Tatplan der Beteiligten: Prüfung eines möglichen Exzess
- bb) Gemeinsame Tatausführung: objektiver Tatbeitrag durch B; evtl. Abgrenzung zur Teilnahme
- c) Besondere subjektive Tatbestandsmerkmale

### **2. Rechtswidrigkeit**

### **3. Schuld**

---

## Wiederholungs- und Vertiefungsfragen

- I. Welche Rolle spielt die Tatherrschaft für die Rechtsprechung bei der Abgrenzung von Täterschaft und Teilnahme?
- II. Welche Nachteile weist das Einheitstätersystem auf?
- III. Warum kann man im Badewannenfall eine Täterschaft der das Kind Ertränkenden nicht verneinen?
- IV. Wie lässt sich die Tatherrschaft bei einer Person begründen, die bei der Tatbegehung gar nicht anwesend ist?
- V. Auf welche Art und Weise kann ein gemeinschaftlicher Tatplan gefasst werden?
- VI. Was spricht dagegen, die Mittäterschaft im Stadium zwischen Vollendung und Beendigung beginnen zu lassen?