



# Update im Medizinstrafrecht - aktuelle Tendenzen und Entscheidungen

Prof. Dr. Scarlett Jansen  
Universität Trier

Vortrag beim 15. Düsseldorfer Medizinstrafrechtstag  
23. November 2024

## Agenda

- Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte
- „Nachwehen“ der Corona-Pandemie
- Aktuelle Tendenzen
  - Schwangerschaftsabbruch
  - Fortpflanzungsmedizin

## Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte

- Operationsinstrumente gefährliche Werkzeuge i.S.d. § 224 I Nr. 2 Alt. 2 StGB ?

BGH NJW 1978,  
1206: (-), nur  
Ausnahme:  
Scheinärzte

OLG Karlsruhe  
NStZ 2022, 687: (+)  
bei nicht  
indiziertem Eingriff

BGH medstra 2024,  
237: (+) bei nicht  
indiziertem Eingriff

BayObLG medstra  
2024, 179: (+) bei  
indizierten  
Eingriffen je nach  
Umständen des  
Einzelfalls

...  
(+) unabhängig  
davon ob indiziert  
oder fachgerecht  
eingesetzt?



## Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte

### **BGH medstra 2024, 110, 112**

- **Beginn des Lebens**

- Beginn der Eröffnungswehen
  - „Selbstauflösung“ der Schwangerschaft
  - § 217 a.F. (1998) StGB
  - Schutz auch vor fahrlässigen Einwirkungen während der Geburt

- **Tötungsvorsatz**

- Dolus subsequens
- Anforderungen an den Vorsatz

## Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte

### Suizidhilfe

- **Freiverantwortlichkeit:** Totschlag in mittelbarer Täterschaft
  - LG Essen medstra 2024, 329
    - Keine Freiverantwortlichkeit aufgrund akuter schizophrener und depressiver Erkrankungssymptomatik, auf der der Suizidwunsch basierte
  - LG Berlin I BeckRS 2024, 23799
    - Fehlende Dauerhaftigkeit und innere Festigkeit
    - Versprechen, nötigenfalls nachzudosieren

## Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte

### Suizidhilfe

- **Zugang zu Natrium-Pentobarbital**
  - Verschreibung durch Arzt, § 13 BtMG: h.M. nicht zulässig
  - Erlaubnis zum Erwerb, §§ 3, 5 Abs. 1 Nr. 6 BtMG: BVerwG medstra 2024, 248: nicht zulässig und Verbot verfassungsgemäß
    - Schutz vor Miss- und Fehlgebrauch und damit von Leben und Gesundheit der Bevölkerung, insb. von nicht freiverantwortlich handelnden Personen
    - Alternative: Arzneimittel
  - Erlaubnis zur Einfuhr, §§ 3, 5 Abs. 1 Nr. 6 BtMG: OVG NW medstra 2023, 393: nicht zulässig

## „Nachwehen“ der Corona-Pandemie

### **§ 5c Verfahren bei aufgrund einer übertragbaren Krankheit nicht ausreichend vorhandenen überlebenswichtigen intensivmedizinischen Behandlungskapazitäten**

[...] (2) 1Eine Zuteilungsentscheidung darf nur aufgrund der aktuellen und kurzfristigen Überlebenswahrscheinlichkeit der betroffenen Patientinnen und Patienten getroffen werden. 2Komorbiditäten dürfen bei der Beurteilung der aktuellen und kurzfristigen Überlebenswahrscheinlichkeit nur berücksichtigt werden, soweit sie aufgrund ihrer Schwere oder Kombination die auf die aktuelle Krankheit bezogene kurzfristige Überlebenswahrscheinlichkeit erheblich verringern. 3Kriterien, die sich auf die aktuelle und kurzfristige Überlebenswahrscheinlichkeit nicht auswirken, wie insbesondere eine Behinderung, das Alter, die verbleibende mittel- oder langfristige Lebenserwartung, der Grad der Gebrechlichkeit und die Lebensqualität, dürfen bei der Beurteilung der aktuellen und kurzfristigen Überlebenswahrscheinlichkeit nicht berücksichtigt werden. 4Bereits zugeteilte überlebenswichtige intensivmedizinische Behandlungskapazitäten sind von der Zuteilungsentscheidung ausgenommen. [...]

### **Verfassungsbeschwerde 1 BvR 2284/23**

Nicht gerechtfertigter  
Eingriff in Berufsfreiheit?

- Verhindern einer seriösen Indikationsstellung?
- Widersprüchlichkeit?!
- Verbot der Ex-Post-Triage als Ungleichbehandlung?

## „Nachwehen“ der Corona-Pandemie

### **Anstellungsbetrug**, BGH medstra 2023, 384

- Scheinarzt soll Corona-Tests vornehmen
  - Schaden bei Eingehungsbetrug
- Tätigkeit als Arzt im Infektionsschutz
  - Differenzierung zwischen ärztlichen und nicht-ärztlichen Leistungen?

## Aktuelle Tendenzen

### Schwangerschaftsabbruch

- Aktuelle Rechtslage

bis 12 Wochen

- Tatbestandslos, aber rechtswidrig nach Beratung
- Kriminologische Indikation

Bis 22 Wochen

- Straflosigkeit der Schwangeren nach Beratung

Bis Geburt

- Medizinisch-soziale Indikation

### Schwangerschaftsabbruch

BERICHT DER KOMMISSION ZUR  
REPRODUKTIVEN SELBSTBESTIMMUNG  
UND FORTPFLANZUNGSMEDIZIN

#### Frühphase

- Rechtmäßig
- Spielraum bzgl. Voraussetzungen, insb. bzgl. Beratungspflicht

#### Mittlere Phase

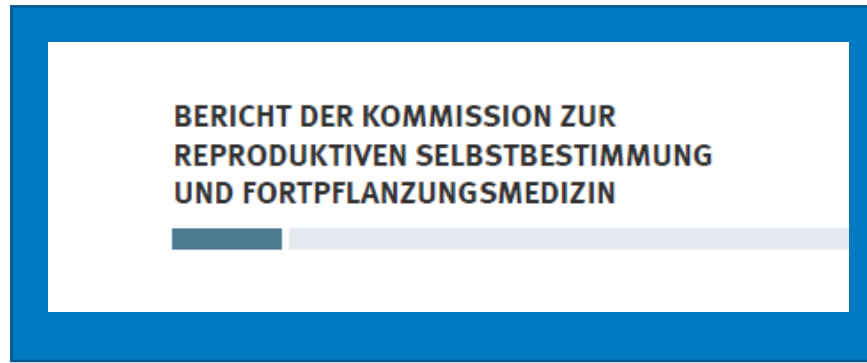
- Gestaltungsspielraum des Gesetzgebers
- Bei Unzumutbarkeit: Abbruch rechtmäßig
  - Medizinische Indikation
  - P: embryo-/fetopathische Indikation
  - Kriminologische Indikation
- Spielraum bzgl. Voraussetzungen und Strafbewehrung

#### Spätphase (ab Lebensfähigkeit ex utero)

- Austragungspflicht mit Ausnahme der Unzumutbarkeit
  - Medizinische Indikation
  - P: embryo-/fetopathische Indikation
- Spielraum bzgl. Voraussetzungen und Strafbewehrung

## Aktuelle Tendenzen

### Fortpflanzungsmedizin



- **Leihmutterschaft**

- Derzeit: § 1 Abs. 1 Nr. 7 ESchG, § 14b AdVermiG
- Bericht: im Ermessen des Gesetzgebers, auf Grundlage einer Gesamtabwägung an dem Verbot festzuhalten oder aber die Leihmutterschaft zuzulassen; flankierende Regelungen dann erforderlich

- **Eizellspende**

- Derzeit: § 1 Abs. 1 Nr. 1, Abs. 2 ESchG
- Bericht: Legalisierung möglich bei flankierenden Schutzmaßnahmen

## Fazit

- Aktuelle Entscheidungen: Körperverletzungs- und Tötungsdelikte
  - Operationsinstrumente als gefährliche Werkzeuge
  - Beginn des Lebens
  - Suizidhilfe
- „Nachwehen“ der Corona-Pandemie: Verfassungsbeschwerde gegen § 5c IfSG
- Aktuelle Tendenzen
  - Schwangerschaftsabbruch
  - Fortpflanzungsmedizin
  - Organspende