

Luzerner Beiträge zur Rechtswissenschaft (LBR)

Herausgegeben von Jörg Schmid im Auftrag der
Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Luzern

Band 90

Adrian Berlinger

Glaubhaftigkeitsbegutachtung im Strafprozess

Beweiseignung und Beweiswert

Schulthess § 2014

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXI
Literaturverzeichnis	XXV
Materialienverzeichnis	XLIX
1. Teil: Methodische Vorbemerkungen und Gang der Untersuchung	1
2. Teil: Ausgangslage	5
1. KAPITEL: SUCHE NACH DER WAHRHEIT	5
2. KAPITEL: AUSSAGEN ALS BEWEISMITTEL	6
I. Bedeutung	6
II. Unsicherheiten	7
III. Verbesserungsmöglichkeit	8
3. Teil: Glaubhaftigkeitsbegutachtung – psychologische Seite	11
1. KAPITEL: AUSSAGEPSYCHOLOGISCHE GLAUBHAFTIGKEITSDIAGNOSTIK	12
I. Historische Entwicklung im deutschsprachigen Raum	12
II. Terminologie	14
III. Erhebung und Analyse	16
1. Aussagepsychologische Fragestellung	16
2. Hypothesengeleiteter Prüfprozess	17
A) Systematische Hypothesenprüfung	17
B) Nullhypothese	18
C) Fallspezifische Hypothesen	21
3. Analysebereiche	22
A) Analyse der Aussagetüchtigkeit	23
a) Allgemein	23
b) Aussagetüchtigkeit von Kindern	26
c) Aussagetüchtigkeit im Alter	27
B) Aussagequalität	28
a) Grundlagen	28
b) Realkennzeichenanalyse	32
aa) Realkennzeichen	32

bb)	Kompetenzanalyse	35
cc)	Diagnostische Bewertung	36
aaa)	Qualitäts-Kompetenz-Vergleich	36
aaaa)	Induktiv-statistisches Vorgehen	36
bbbb)	Individuelle Kompetenz der Aussageperson als Bezugsgrösse	38
cccc)	Keine Checkliste, keine Mindestschwelle	39
bbb)	Schlussfolgerungen	40
c)	Ausdrucksverhalten	42
d)	Konstanzanalyse	43
aa)	Grundlagen	43
bb)	Theorie nach ARNTZEN	44
cc)	Empirische Überprüfung	46
dd)	Fazit	47
C)	Aussagezuverlässigkeit	48
a)	Suggestion	49
aa)	Einleitung	49
bb)	Fremdsuggestion	50
aaa)	Faktoren auf Seiten des Befragenden	50
bbb)	Faktoren auf Seiten des Befragten	51
ccc)	Suggestive Techniken	54
aaaa)	Vorgabe spezifischer Informationen	55
bbbb)	Induzierung eines negativen Stereotyps	55
cccc)	Aufforderung zur Spekulation	56
dddd)	Konditionierungen	57
eeee)	Wiederholte Befragungen	57
ffff)	Konformitätsdruck	58
gggg)	Weitere Faktoren	58
hhhh)	Kombination der Techniken als Suggestionsverstärker	59
iiii)	«Aufdeckungsarbeit»	60
cc)	Autosuggestion	62
dd)	Ausmass der Suggestion	63
aaa)	Pseudoerinnerungen	63
bbb)	Pseudoerinnerungen bei Kindern?	64
ccc)	Pseudoerinnerungen bei Erwachsenen?	65
ddd)	Fazit	67
ee)	Theoretische Erklärungsansätze	67

ff)	Unterscheidbarkeit von erlebnisbegründeten und suggerierten Aussagen	68
aaa)	Mittels kriterienorientierter Inhaltsanalyse?	68
bbb)	Rekonstruktion der Aussagegeschichte	69
gg)	Schlussbemerkungen.....	72
b)	Aussagemotivation	74
aa)	Grundlagen.....	74
bb)	Kritik.....	74
cc)	Fazit.....	76
dd)	Besonderheiten bei Kindern.....	78
ee)	Aussagebereitschaft	78
c)	Besonderheiten der Aussageperson.....	79
4.	Psychodiagnostischer Prozess	79
IV.	Grenzen der aussagepsychologischen Glaubhaftigkeitsbegutachtung	81
1.	Aussageumfang	81
2.	Befragungsbedingungen.....	82
3.	Zeuge kennt die Methode.....	83
V.	«Trefferquoten»	84
1.	Einleitende Bemerkungen	84
2.	Empirische Belege.....	85
A)	Gütekriterien	85
a)	Objektivität.....	85
b)	Reliabilität	86
c)	Validität	87
B)	Grundsätzliches zur Beurteilung der Validität: Empirische Studien	87
a)	Laborstudien.....	88
b)	Feldstudien	88
3.	Realkennzeichenanalyse.....	90
A)	Bestätigung der Undeutsch-Hypothese.....	90
B)	Güte der Urteilsbildung	93
a)	Empirische Studien.....	94
aa)	Vorbemerkung	94
bb)	Laborstudien	96
cc)	Feldstudien	99
b)	Fazit.....	101
4.	Weitere Analysebereiche.....	102

5. Schlussfolgerung: Treffgenauigkeit unklar	104
2. KAPITEL: PSYCHOPHYSIOLOGISCHE GLAUBHAFTIGKEITSDIAGNOSTIK	105
I. Terminologie.....	105
II. Fokussierung auf die beschuldigte Person.....	106
III. Grundlagen.....	107
1. Polygraphische Messung.....	107
2. Unspezifische körperliche Reaktionen.....	108
3. Anforderungen an den Vergleichsreiz.....	110
IV. Methoden der psychophysiologischen Glaubhaftigkeitsdiagnostik	112
1. Direkte Verfahren: Kontrollfragentechnik	112
A) Funktionsweise	112
B) Kritik.....	118
2. Indirekte Verfahren: Tatwissenstechnik.....	120
A) Funktionsweise	120
B) Kritik.....	123
V. Anwendungsprobleme	125
1. Bewusste Manipulation	125
A) Grundsätzliche Gefahr	125
B) Nötiger Übungsaufwand	126
a) Kontrollfragentechnik	126
b) Tatwissenstechnik	129
C) Aufdeckung von Manipulationsversuchen	129
D) Fazit	130
2. Sexuelle Handlungen mit Kindern	131
A) Kontrollfragentechnik	131
a) Tatfragen	131
b) Kontrollfragen	132
c) Fazit.....	134
B) Tatwissenstechnik.....	135
VI. Empirische Belege	136
1. Gütekriterien.....	136
2. Objektivität und Reliabilität	137
A) Kontrollfragentechnik	137
a) Objektivität.....	137
aa) Durchführungsobjektivität	137
bb) Auswertungsobjektivität	138

cc) Interpretationsobjektivität	139
dd) Schlussfolgerung	140
b) Reliabilität	140
B) Tatwissenstechnik	141
3. Validität grundsätzlich	142
A) Eingrenzung	142
a) Kontrollfragentechnik hat keinen Testcharakter	142
b) Angemessene Gütekriterien	143
c) Treffsicherheit	144
B) Labor- und Feldstudien	144
C) Vier-Felder-Tafel	146
4. Validität konkret	147
A) Kontrollfragentechnik	147
a) Vorbemerkungen	147
b) Feldstudien	148
c) Laborstudien	148
d) Fazit	149
B) Tatwissenstechnik	150
a) Feldstudien	150
b) Laborstudien	150
c) Fazit	152
C) Kritik am Zahlenmaterial zur Kontrollfragentechnik	152
a) Ad Feldstudien	153
aa) Problem	153
bb) Ausweg?	157
b) Ad Laborstudien	158
D) Fazit	160

4. Teil: Glaubhaftigkeitsbegutachtung – juristische Seite 163

1. KAPITEL: GANG DER JURISTISCHEN UNTERSUCHUNG	163
2. KAPITEL: STRAFPROZESSUALE EINBETTUNG ALS SACHVERSTÄNDIGENBEWEIS	164
3. KAPITEL: ZULÄSSIGKEIT VON GLAUBHAFTIGKEITSGUTACHTEN	169
I. Unzulässige psychophysiologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung	169
II. Zulässige aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung	171
III. Rechtliche Lage in Deutschland	172

1.	Unzulässige psychophysiologische Aussagebegutachtung	173
2.	Zulässige aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsgutachten	175
IV.	Rückblick und Beschränkung auf Beweiseignung	176
4. KAPITEL:	BESTEHENDE LÖSUNGSANSÄTZE ZUR BEWEISEIGNUNG.....	178
I.	Grundlagen.....	178
1.	Grundidee der Beweiseignung	178
2.	Konsequenzen mangelnder Beweiseignung.....	179
II.	Kriterien der Beweiseignung in Lehre und Rechtsprechung	182
III.	Ergiebige Quellen	184
IV.	BGH-Argumente.....	186
1.	Vorbemerkungen.....	186
2.	Überblick	187
3.	Wissenschaftliche Belegung der theoretischen Grundannahmen	188
A)	Wissenschaftstheoretische Grundlagen	188
B)	Kontrollfragentechnik	190
C)	Aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung	193
a)	Aussagequalität	194
b)	Aussagezuverlässigkeit	196
4.	Objektive Überprüfung.....	197
A)	Kontrollfragentechnik	197
B)	Aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung	201
5.	Stichhaltigkeit der empirischen Trefferquoten.....	202
A)	Zweite Stufe der Validierung.....	202
B)	Haltung des Bundesgerichtshofs.....	202
a)	Kontrollfragentechnik	202
b)	Aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung.....	203
c)	Kritik	203
d)	Eingeschränkte Relevanz numerischer Trefferquoten	205
6.	Manipulationsproblematik.....	206
A)	Kontrollfragentechnik	206
B)	Aussagepsychologische Glaubhaftigkeitsbegutachtung	206
7.	Abschliessende Betrachtung.....	207
V.	Daubert-Faktoren	208
1.	Vom Frye-Standard zum Daubert-Standard.....	208
A)	Frye-Standard: Generelle Akzeptanz.....	208
B)	Daubert-Standard	209

2.	Kritik und Rezeptionsansätze	212
A)	Grundsätzliche Anwendbarkeit bei psychologischen Gutachten	212
B)	Generelle Akzeptanz	215
a)	Zustimmung ≠ Zuverlässigkeit	215
b)	Schwierig zu erfassendes Konzept	216
aa)	«Generelle Akzeptanz...»	216
bb)	«... im massgebenden Fachkreis»	218
c)	Konsequenzen	220
C)	Veröffentlichung und Peer-Review	220
D)	Materielle Zuverlässigkeitsanforderungen	221
a)	Überprüfbarkeit oder Falsifizierbarkeit	221
b)	Fehlerrate	222
E)	Abschliessende Betrachtung	222
VI.	Untaugliche Ansätze zur Beweiseignung	223
1.	Standardisierbarkeit	223
2.	Qualifikation des Sachverständigen	225
3.	Sorgfalt der Anwendung	227
5.	KAPITEL: HINREICHENDE ZUVERLÄSSIGKEIT	228
I.	Beschränkte Aussagekraft allgemeiner Trefferquoten	229
II.	Konkreter Beweiswert	230
1.	Bayes-Theorem	230
A)	Problem 1: Von der allgemeinen Güte zum konkreten Beweiswert	230
B)	Problem 2: Anfangswahrscheinlichkeit	235
2.	Ausweg	238
III.	Inkrementelle Validität	239
1.	Ausgangslage	239
2.	Glaubhaftigkeitsbewertung: Befähigung des Richters	241
A)	Einleitung	241
a)	Durchschnitts- bzw. Gruppenbetrachtung	242
b)	Lüge vs. erlebnisbasierte Schilderung	243
B)	Laienpsychologische Glaubhaftigkeitseinschätzungen	244
C)	Sind Richter Laien?	247
a)	Argumente pro Richter sind Laien	248
b)	Argumente contra Richter sind Laien	251
c)	Fazit	255

3.	Vergleich der richterlichen Aussagebewertung mit dem gutachterlichen Vorgehen.....	256
A)	Bisherige Studien.....	256
B)	Lüge vs. erlebnisbasierte Schilderung	258
C)	Unabsichtliche Falschaussage vs. erlebnisbasierte Schilderung	259
D)	Fazit	260
6. KAPITEL:	ANFORDERUNGEN DER BEWEISEIGNUNG UND DEREN FESTSTELLUNG	261
I.	Materielle Anforderungen der Beweiseignung von Glaubhaftigkeitsgutachten	262
II.	Feststellung der grundsätzlichen Beweiseignung.....	264
1.	Grundsätzlich durch den Richter	264
2.	Unterstützung durch Experten.....	266
7. KAPITEL:	BEWEISEIGNUNG DER TATWISSENSTECHNIK	268
I.	Wissenschaftliche Belegung	269
II.	Hinreichende Zuverlässigkeit	270
III.	Offene Anschlussfragen.....	271
8. KAPITEL:	RICHTERLICHER UMGANG MIT GLAUBHAFTIGKEITSGUTACHTEN	272
I.	Forensische Praxis der Einholung von Glaubhaftigkeitsgutachten	272
1.	Grundlagen zur Erforderlichkeit von Gutachten	272
2.	Beurteilung der Glaubhaftigkeit als «ureigene Aufgabe des Richters».....	274
3.	Aktuelle Praxis	275
A)	Grundsätzliche Haltung von Lehre und Rechtsprechung	275
B)	Empirie.....	278
4.	Gebotene Praxis.....	279
A)	Vorbemerkungen	280
a)	Konkreter Einzelfall ist entscheidend.....	280
b)	Richterliche «Sachkunde» ist der psychologischen qualitativ und quantitativ unterlegen	280
c)	Relevanz externer Umstände.....	281
B)	Verbesserungsvorschläge.....	282
a)	Denken in aussagepsychologischen Analysebereichen.....	283
aa)	Aussagetüchtigkeit.....	283
bb)	Aussagequalität	284

aaa)	Erkenntnisgewinn möglich	284
bbb)	Richterliche Vorprüfung	285
cc)	Aussagezuverlässigkeit	287
b)	Kein Denken in Deliktskategorien	288
C)	Aussagen der beschuldigten Person im Besonderen	289
D)	Schlussbetrachtung	291
II.	«Justizhoheit» – Würdigung von Aussagegutachten	294
1.	Gutachten: Subjektive Wahrheit	294
2.	Der Richter spricht Recht: Objektive Wahrheit	295
3.	Richterliche Würdigung des Gutachtens	295
A)	Grundlagen	295
a)	Freie richterliche Beweiswürdigung	296
b)	Richterliche Überzeugung	297
B)	Richterliche Prüfungspflicht	299
a)	Mittelbare und unmittelbare Gutachtensprüfung	299
b)	Ausführliche Begründung des Gutachtens	300
aa)	Grundsatz	300
bb)	Bezüglich Gesetzmässigkeit und Verlässlichkeit	301
C)	Richterliche Abhängigkeit vom Sachverständigen?	303
a)	Gutachten ist kein Beweiswürdigungersatz	303
b)	Überwindbare Verständnisdefizite	304
c)	Keine «blinde» Übernahme der Gutachtensergebnisse	305
	Zusammenfassung und Ausblick	307
	Zusammenfassung	307
	Ausblick	312
	Sachregister	313