Studien zum Strafrecht 106

Annabelle Thilo

Die Garantenstellung des Amtstierarztes

Unter besonderer Berücksichtigung der rechtsphilosophischen und empirischen Implikationen von § 17 Tierschutzgesetz

Nomos

DIKE

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Studien zum Strafrecht Band 106

Herausgegeben von
Prof. Dr. Martin Böse, Universität Bonn
Prof. Dr. Gunnar Duttge, Universität Göttingen
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Urs Kindhäuser, Universität Bonn
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Claus Kreß, LL.M., Universität zu Köln
Prof. Dr. Hans Kudlich, Universität Erlangen-Nürnberg
Prof. Dr. Dr. h.c. Lothar Kuhlen, Universität Mannheim
Prof. Dr. Ursula Nelles, Universität Münster
Prof. Dr. Dres. h.c. Ulfrid Neumann, Universität Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Henning Radtke, Universität Hannover
Prof. Dr. Klaus Rogall, Freie Universität Berlin
Prof. Dr. Frank Saliger, Universität München
Prof. Dr. Helmut Satzger, Universität München
Prof. Dr. Brigitte Tag, Universität Zürich
Prof. Dr. Thomas Weigend, Universität Köln
Prof. Dr. Wolfgang Wohlers, Universität Basel
Prof. Dr. Rainer Zaczyk, Universität Bonn

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Annabelle Thilo

Die Garantenstellung des Amtstierarztes

Unter besonderer Berücksichtigung der rechtsphilosophischen und empirischen Implikationen von § 17 Tierschutzgesetz

Nomos

DIKE

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über http://dnb.d-nb.de abrufbar.

Zugl.: Bonn, Univ., Diss., 2019

1. Auflage 2020

© Annabelle Thilo

Publiziert von
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG
Waldseestraße 3-5 | 76530 Baden-Baden
www.nomos.de

Gesamtherstellung:
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG
Waldseestraße 3-5 | 76530 Baden-Baden

ISBN (Print): 978-3-8487-6687-1
ISBN (ePDF): 978-3-7489-0799-2

ISBN 978-3-03891-232-3 (Dike Verlag, Zürich/St. Gallen)

DOI: https://doi.org/10.5771/9783748907992



Dieses Werk ist lizenziert unter einer
Creative Commons Namensnennung – Nicht kommerziell –
Keine Bearbeitungen 4.0 International Lizenz.



Onlineversion
Nomos eLibrary

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Wintersemester 2019/2020 von der rechtswissenschaftlichen Fakultät der Rheinischen Friedrich-Wilhelms-Universität als Dissertation angenommen. Die mündliche Prüfung erfolgte am 04. Oktober 2019. Aktualisierungen wurden teils bis Januar 2020 vorgenommen.

Mein besonderer Dank gilt meinem Doktorvater Herrn Prof. Dr. Martin Böse für seine stete Unterstützung und insbesondere für die Bereitschaft und Offenheit dieses komplexe und streitbare Thema zu betreuen. Herrn Prof. Dr. Verrel danke ich besonders für die überaus hilfreichen Anregungen hinsichtlich des empirischen Teils der Arbeit.

Den Staatsanwaltschaften, welche die Strafakten für die empirische Untersuchung zur Verfügung gestellt haben, sei herzlich für den damit verbundenen Aufwand und nicht zuletzt ihren Mut angesichts der politischen Implikationen der Thematik gedankt.

Großen Dank für die vielfältige Unterstützung in jeder Phase der Promotion verdient auch meine Familie, insbesondere meine Mutter, Frau Monika Thilo. Ihr ist diese Arbeit gewidmet.

Bad Honnef, im Februar 2020 *Annabelle Thilo*

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Inhaltsverzeichnis

Abbildungsverzeichnis: Hauptteil 15

Abbildungsverzeichnis: Anhang zu Teil G. IV. 17

Tabellenverzeichnis 19

Abkürzungsverzeichnis 21

A. Einleitung 25

B. Rechtsphilosophische Erörterungen: Tierschutz und Tierrechte 27

I. Die Rechtsgüter des „Tierschutz“ - Begriffs 28

II. Die ethischen Fragestellungen 31

1. Metaethische Vorfrage: das Wesen der Moral 31
2. Die ethische Bedeutung von Tieren 34
   a) „Werteansatz“ (Ursula Wolf) 34
   b) „Interessenansatz“ (Norbert Hoerster) 39
   c) Tierrechtstheorien 43
      aa) Peter Singer 44
      bb) Tom Regan 48
      cc) Gary L. Francione: Abolitionismus 50
   d) Diskussion 54
   e) Schlussfolgerungen für die normative Ebene 71
      aa) Strukturelle Vorfragen 72
      bb) Tierliche Interessen 73
         (1) Interesse auf Leben und körperliche Unversehrtheit 73
         (2) Interesse auf Freiheit versus tiergerechtes Leben 77
         (3) Implikationen für die derzeitige Rechtsanwendung 79

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

C. Die Bedeutung von Art. 20a GG: „und die Tiere“ (Staatsziel Tierschutz) 81

I. Allgemeine Grundsätze 81

II. Auswirkungen auf die Verwaltung 83

III. Auswirkungen auf einzelne (Tier-) Nutzungsformen 83

D. Die Garantenstellung der Amtstierärzte 85

I. Dogmatische Grundlagen 85

II. Aufsicht/Anordnungen durch die zuständige Behörde (Amtsveterinäre) 86

III. Exkurs: Aufbau des öffentlichen Veterinärwesens auf der Länderebene 88

IV. Die Garantenstellung der Amtstierärzte bei Nichteinschreiten gegen Tierschutzverstöße 89

1. § 16a TierSchG: Entschließungsermessen 90
   a) Herrschende Meinung 90
   b) Andere Ansicht 91
   c) Diskussion 92
2. § 16a TierSchG: Auswahlermessen 94
3. Kategorien der Garantenstellung im Allgemeinen 95
4. Die Garantenstellung von Amtsträgern, insbesondere Amtsveterinären 97
   a) Nichtrücknahme einer rechtswidrigen Genehmigung 98
   b) Nichteinschreiten des Amtsträgers gegen rechtswidrige Taten eines Dritten 99
      aa) Herrschende Meinung 100
      bb) Andere Ansicht 1 100
      cc) Andere Ansicht 2 101
      dd) Diskussion 101
   c) Nachträgliche Rechtswidrigkeit 103
   d) Strafrechtliche Verantwortlichkeit 103
5. Einzelfragen 105
   a) Zuständigkeit 105
   b) Außerdienstliche Kenntniserlangung 106
      aa) Ansicht des BGH 106
      bb) Literaturansicht 1 107
      cc) Literaturansicht 2 107
      dd) Diskussion 107

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

c) Allgemeine Voraussetzungen des Unterlassungsdelikts 109
aa) Rechtsprechung und herrschende Lehre 110
bb) Risikoerhöhungslehre 110
cc) Diskussion 110
d) Fehlerhafte Ausübung des Auswahlermessens 111
e) Anzeigepflicht für Amtstierärzte bei Straftaten 111
6. Fazit 111

E. § 17 TierSchG: strafbare Tiertötung und Tiermisshandlung 113

I. Hinreichende Bestimmtheit 113

II. Geschütztes Rechtsgut 114

III. Wirbeltiere 115

IV. Tathandlungen 116
1. Strafbare Tiertötung (§ 17 Nr. 1 TierSchG) 116
a) Tatbestand 116
b) Systematische Einordnung des Merkmals „vernünftiger Grund“ 117
aa) Herrschende Meinung 117
bb) Ansicht 2 118
cc) Ansicht 3 118
dd) Diskussion 118
c) Rechtswidrigkeit 119
aa) Spezielle Gesetze 119
bb) Allgemeine Rechtfertigungsgründe 120
cc) Behördliche Genehmigung 120
(1) Herrschende Meinung 121
(2) Lehre von der strengen Verwaltungsakzessorietät 121
(3) Lehre von der extremen Verwaltungsakzessorietät 121
(4) Lehre vom materiellen Durchgriff 122
(5) Diskussion 122
dd) Behördliche Duldung 122
(1) Herrschende Meinung 123
(2) Andere Ansicht 123
(3) Diskussion 123
ee) Die inhaltliche Bedeutung des „vernünftigen Grundes“ 125
(1) Allgemeine Prinzipien 125

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

(2) Das Problem der inkommensurablen Größen 128
(3) Einflussmöglichkeiten einer veränderten ethischen Bewertung auf die Rechtsanwendung 128
d) Zentrale Anwendungsfragen 130
aa) Fleisch 130
bb) Fische 131
cc) Pelz- und Fellgewinnung 131
dd) Bestandsverminderung 132
ee) Tötung von Eintagsküken /Problematik der „rein wirtschaftlichen" Gründe 132
(1) Herrschende Meinung 133
(2) OVG Münster 133
(3) Diskussion 135
(4) BVerwG 136
2. Rohe Tiermisshandlung (§ 17 Nr. 2a TierSchG) 137
a) Taterfolg 137
aa) Literaturmeinung 137
bb) BGH 137
cc) Diskussion 138
b) Tathandlung 138
3. Quälerische Tiermisshandlung (§ 17 Nr. 2b TierSchG) 139
a) Schmerzen 139
b) Leiden 141
4. (Tier-) Haltungsformen und Strafrecht 145

F. Strafbare Tiermisshandlung – Praxis und Problematik der gewerblichen Tierhaltung 147

I. Schweine 149

II. Geflügel 156
1. Legehennen 156
2. Masthühner („Broiler") 159

III. Puten 162

IV. Nerze 164

V. Kaninchen 167

VI. Fazit 169

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

G. Aktuelle Entwicklungen im Tierschutz 172

I. Urteil des Oberlandesgerichts Naumburg (Saale) – Hausfriedensbruch: objektive Rechtfertigung des Eindringens in eine Tierzuchtanlage 172

II. Untersuchungen an verendeten/getöteten Schweinen in Verarbeitungsbetrieben für tierische Nebenprodukte – Stiftung Tierärztliche Hochschule Hannover 177

III. Überprüfung von Ställen durch Amtsveterinäre noch seltener als angenommen (Antworten der Bundesregierung auf Anfragen von FDP und GRÜNEN) 179

IV. Gutachten zur Struktur und Organisation des amtlichen Veterinärwesens und der Lebensmittelüberwachung in Bayern 181

H. Empirie der Tierquälerei: Strafprozessuale und veterinärbehördliche Ahndung von Tierschutzstraftaten 183

I. Wissenschaftliches Anliegen der Untersuchung 183

II. Untersuchungsgegenstand 184

III. Vorgehen 186

IV. Ergebnisse der Strafaktenanalyse 188

1. Regionale Verteilung der erhobenen Daten 188
2. Anteil der einschlägigen Tatbestandsalternativen 189
3. Anzeige der Straftat durch verschiedene Personenkreise 191
4. Tatverdächtige 193
5. Sonderproblem: Animal Hoarding („Tierhorten“) 194
6. Art und Schwere des Verstoßes 196
7. Anordnungen der Veterinärämter 199
8. Vorstrafen 201
9. Von der Staatsanwaltschaft beantragte Strafe/n 202

10a. Verfahrensausgang 203

10b. Geldstrafenbemessung 208

11. Verhängung eines Tierhaltungsverbotes im Urteil bzw. Strafbefehl 211
12. Einlegung von Rechtsmitteln 212
13. Erfolg der Rechtsmitteleinlegung 213
14. Unterlassene Maßnahmen des Veterinäramtes 214
15. Zusammenhang zwischen verschiedenen Variablen 218

a) Analytische Methodik 218

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

b) Analysen 220
aa) Schwere des Verstoßes - Verfahrensausgang 221
bb) Schwere des Verstoßes – Anordnungen des Veterinäramtes 224
cc) Schwere des Verstoßes – Tierhaltungsverbot als Maßregel 226
dd) Verfahrensausgang – Tatverdächtiger 228
ee) Tatverdächtiger – Tierhaltungsverbot 231
16. Schlussfolgerungen 233
V. Exemplarische Einzelfallauswertung 236
1. Fall 1 237
a) Sachverhalt 237
b) Verfahrensgang 238
c) Bewertung 238
2. Fall 2 239
a) Sachverhalt 239
b) Verfahrensgang 239
c) Bewertung 239
3. Fall 3 241
a) Sachverhalt 241
b) Verfahrensgang 244
c) Bewertung 244
4. Fall 4 245
a) Sachverhalt 245
b) Verfahrensgang 246
c) Bewertung 246
5. Fall 5 247
a) Sachverhalt 247
b) Verfahrensgang 247
c) Bewertung 247
6. Fall 6 248
a) Sachverhalt 248
b) Verfahrensgang 250
c) Bewertung 251
7. Fall 7 251
a) Sachverhalt 251
b) Verfahrensgang 252
c) Bewertung 252
8. Fall 8 253
a) Sachverhalt 253

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

b) Verfahrensgang 254
c) Bewertung 254
9. Fall 9 255
a) Sachverhalt 255
b) Verfahrensgang 256
c) Bewertung 256
10. Fall 10 257
a) Sachverhalt 257
b) Verfahrensgang 257
c) Bewertung 257
11. Fall 11 258
a) Sachverhalt 258
b) Verfahrensgang 259
c) Bewertung 260
12. Fall 12 260
a) Sachverhalt 260
b) Verfahrensgang 261
c) Bewertung 261
13. Fall 13 261
a) Sachverhalt 261
b) Verfahrensgang 262
c) Bewertung 262
14. Fall 14 263
a) Sachverhalt 263
b) Verfahrensgang 263
c) Bewertung 263
15. Fall 15 264
a) Sachverhalt 264
b) Verfahrensgang 264
c) Bewertung 265
16. Fall 16 265
a) Sachverhalt 265
b) Verfahrensgang 267
c) Bewertung 267
17. Fall 17 268
a) Sachverhalt 268
b) Verfahrensgang 268
c) Bewertung 269
18. Fall 18 270
a) Sachverhalt 270

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

b) Verfahrensgang 270
c) Bewertung 270
VI. Anhang zu Teil IV: Fotos aus den Strafakten 270
VII. Exkurs: Animal Hoarding 277

I. Gesamtzusammenfassung und Ausblick 281
I. Rechtsphilosophische Erörterungen: Tierschutz und Tierrechte 281
II. Art. 20a GG (Staatsziel Tierschutz) 282
III. Die Garantenstellung der Amtstierärzte 283
IV. § 17 TierSchG: strafbare Tiertötung und Tiermisshandlung 284
V. Strafbare Tiermisshandlung – Praxis und Problematik der gewerblichen Tierhaltung 286
VI. Aktuelle Entwicklungen im Tierschutz 289
VII. Empirie der Tierquälerei: Strafprozessuale und veterinärbehördliche Ahndung von Tierschutzstraftaten 290
VIII. Fazit und Ausblick 292

Literaturverzeichnis 295

Anhang: Erhebungsbogen 303

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Abbildungsverzeichnis: Hauptteil

Abb. 1: Anteil der ausgewerteten Akten nach Bundesland 189

Abb. 2: Verteilung der Alternativen des § 17 TierSchG 190

Abb. 3: Anzeigeerstatter 192

Abb. 4: Tatverdächtige 193

Abb. 5: Inzidenz des sog. „Animal Hoardings“ 195

Abb. 6: Art und Schwere des Verstoßes 198

Abb. 7: Anordnungen der Veterinärämter 200

Abb. 8: Strafrechtliche Vorbelastung des/der Täter 201

Abb. 9: Anträge der Staatsanwaltschaften 202

Abb. 10: Ausgang der Strafverfahren 204

Abb. 11: Verhängung eines Tierhaltungsverbots 211

Abb. 12: Rechtsmitteleinlegung 212

Abb. 13: Erfolg der Rechtsmitteleinlegung 213

Abb. 14: Unterlassene Maßnahmen des Veterinäramtes 217

Abb. 15: Art und Schwere Verstoß ./. Verfahrensausgang 223

Abb. 16: Schwere Verstoß ./. Anordnungen Veterinäramt 225

Abb. 17: Art und Schwere Verstoß ./. THV in Urteil oder Strafbefehl 227

Abb. 18: Tatverdächtiger ./. Verfahrensausgang 229

Abb. 19: Tatverdächtiger ./. Tierhaltungsverbot 233

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Abbildungsverzeichnis: Anhang zu Teil G. IV.

Abb. 1a: Eingewachsene Halskette in extrem kurzer Anbindehaltung 271

Abb. 1b: Tief eingewachsene Anbindekette 272

Abb. 1c: Eitrig entzündete Verletzung nach Entfernen der Kette 272

Abb. 2: Massive offene, bis ins unterste Gewebe gehende Dekubitalstelle mit starker Nekrose 273

Abb. 3: Freiliegender Knochen in höchstgradiger Dekubitalstelle 273

Abb. 4: Starker Madenbefall in massiver Dekubitalstelle 274

Abb. 5: Klaue eines Rindes mit massiven offenen eitrigen Entzündungsherden und Sohlengeschwür 274

Abb. 6: Junges Schwein mit komplett abgefressenen Ohren, stark nekrotisches Gewebe 275

Abb. 7: Schwein mit extremer Verdickung auf Höhe des Sprunggelenks. Ausgedehnte, chronisch-aktive, eitrig abszedierende Arthritis und Periarthritis 275

Abb. 8: Abgemagertes Schwein mit massiver, verschmutzter Umfangsvermehrung und nekrotischem Abszess am Kopf/Ohr 276

Abb. 9: Bis auf die Knochen abgemagerte Pferde mit massiven „Stallhufen“ 276

Abb. 10: Detail: abgesägter extremer Stallhuf (oder auch „Pantoffelhuf“) 277

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Tabellenverzeichnis

Tabelle 1:	Bei der Staatsanwaltschaft erledigte Verfahren – § 17 TierSchG versus Körperverletzungsdelikte	206
Tabelle 2:	Strafverfolgung – Verurteilungen § 17 TierSchG versus § 223 StGB	207
Tabelle 3:	Zahl und Höhe der Tagessätze	209
Tabelle 4:	Geldstrafenbemessung 2014 gemäß stat. Bundesamt	210
Kreuztabelle 1:	Art und Schwere Verstoß ./. Verfahrensausgang	222
Kreuztabelle 2:	Schwere Verstoß ./. Anordnungen Veterinäramt	224
Kreuztabelle 3:	Art und Schwere Verstoß ./. THV in Urteil oder Strafbefehl	227
Kreuztabelle 4:	Tatverdächtiger ./. Verfahrensausgang	230
Kreuztabelle 5:	Tatverdächtiger ./. Tierhaltungsverbot	232

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

Abkürzungsverzeichnis

aaO	am angegebenen Orte
Abb.	Abbildung
Abs.	Absatz
AG	Amtsgericht
AMG	Arzneimittelgesetz
Anh.	Anhang
Anordn.	Anordnung
Art.	Artikel
AT	Allgemeiner Teil
AtD	Zeitschrift Amtstierärztlicher Dienst
AtG	Atomgesetz
AVMA	American Veterinary Medical Association
BayObLG	Bayerisches Oberstes Landesgericht
Beschl.	Beschluss
BGBl	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Strafsachen
BImSchG	Bundesimmissionsschutzgesetz
BMEL	Bundesministerium für Ernährung und Landwirtschaft
BSeuchG	Bundesseuchengesetz
BT	Besonderer Teil
BT-Drs.	Bundestagsdrucksache
BtMG	Betäubungsmittelgesetz
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BverfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts
BVerwGE	Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts
BY	Bayern
bzw.	beziehungsweise
ca.	circa
d.	der
d.h.	das heißt

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

d.V.	die Verfasserin
ders.	derselbe
DTBl	Deutsches Tierärzteblatt
DtW	Deutsche Tierärztliche Wochenschrift
DVBl	Deutsches Verwaltungsblatt
EG	Europäische Gemeinschaft
et al.	und andere
f., ff.	folgende (Seite/n)
FDP	Freie Demokratische Partei
FS	Festschrift
GewO	Gewerbeordnung
GG	Grundgesetz
ggf.	gegebenenfalls
griech.	griechisch
HARC	Hoarding of Animals Research Consortium
hM	herrschende Meinung
Hrsg.	Herausgeber
HV	Haltungsverbot
inkl.	inklusive
i.V.m.	in Verbindung mit
JGG	Jugendgerichtsgesetz
jur.	juris, des Rechts
Jura	Juristische Ausbildung
kg	Kilogramm
lat.	lateinisch
LG	Landgericht
lit.	Littera (lateinisch = Buchstabe)
LKW	Lastkraftwagen
m^2	Quadratmeter
m.w.N.	mit weiteren Nachweisen
MDR	Monatsschrift für Deutsches Recht
MESTA	Mehrländer-Staatsanwalts-Automation
MüKo	Münchner Kommentar zum Strafgesetzbuch
Nachk.	Nachkontrolle
NI	Niedersachsen

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

n/N	Umfang der Stichprobe
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NK	Nomos Kommentar zum Strafgesetzbuch
Nr.	Nummer
NRW	Nordrhein-Westfalen
NStZ	Neue Zeitschrift für Strafrecht
NuR	Zeitschrift Natur und Recht
NVwZ	Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht
NW	Nordrhein-Westfalen
OVG	Oberverwaltungsgericht
OWiG	Ordnungswidrigkeitengesetz
PKS	Polizeiliche Kriminalstatistik
RGSt	Entscheidungen des Reichsgerichts in Strafsachen
RL	Richtlinie
Rn	Randnummer
Rspr.	Rechtsprechung
S.	Satz, Seite
SPSS	Statistical Package for the Social Sciences
stat.	statistisch (es/em)
StGB	Strafgesetzbuch
StPO	Strafprozessordnung
StraFo	Strafverteidiger Forum
strafr.	strafrechtliche
tätigw	Tätigwerden
TH	Tierhalter
THV	Tierhaltungsverbot
TierSchG	Tierschutzgesetz
TierSchNutztV	Tierschutz-Nutztierhaltungsverordnung
TVT	Tierärztliche Vereinigung für Tierschutz
u.a.	und andere, unter anderem
u.Ä.	und Ähnliches
UK	United Kingdom
undiff	undifferenziert
unterl.	unterlassen (e/es)
Urt.	Urteil

https://www.nomos-shop.de/isbn/978-3-8487-6687-1

v.	vom
vs.	versus
VG	Verwaltungsgericht
VGH	Verwaltungsgerichtshof
vgl.	vergleiche
VwVG	Verwaltungsverfahrensgesetz
wistra	Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht
z.B.	zum Beispiel
ZfW	Zeitschrift für Wasserrecht
zugl.	zugleich