

# RS OGH 2021/11/16 130s44/09h, 140s12/10m, 110s89/10p, 130s93/10s (130s94/10p, 130s95/10k, 130s96/10g

JUSLINE Entscheidung

© Veröffentlicht am 16.11.2021

## Norm

JGG §5 Z2

JGG §5 Z3

JGG §5 Z4

StGB §28

StGB §30

StGB §31

StGB §36

StGB §65 Abs2

StGB §278d Abs1 letzter Satz

StGB §286 Abs1 Satz2

StGB §287 Abs1 Satz2

StPO §260 Abs1 Z2

StPO §281 Abs1 Z11 Fall1

1. JGG § 5 heute
  2. JGG § 5 gültig ab 01.09.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 223/2022
  3. JGG § 5 gültig von 01.06.2020 bis 31.08.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2020
  4. JGG § 5 gültig von 01.01.2016 bis 31.05.2020 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 154/2015
  5. JGG § 5 gültig von 01.01.2008 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  6. JGG § 5 gültig von 01.01.1989 bis 31.12.2007
1. JGG § 5 heute
  2. JGG § 5 gültig ab 01.09.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 223/2022
  3. JGG § 5 gültig von 01.06.2020 bis 31.08.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2020
  4. JGG § 5 gültig von 01.01.2016 bis 31.05.2020 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 154/2015
  5. JGG § 5 gültig von 01.01.2008 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  6. JGG § 5 gültig von 01.01.1989 bis 31.12.2007
1. JGG § 5 heute
  2. JGG § 5 gültig ab 01.09.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 223/2022

3. JGG § 5 gültig von 01.06.2020 bis 31.08.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2020
  4. JGG § 5 gültig von 01.01.2016 bis 31.05.2020 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 154/2015
  5. JGG § 5 gültig von 01.01.2008 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  6. JGG § 5 gültig von 01.01.1989 bis 31.12.2007
1. StGB § 28 heute
  2. StGB § 28 gültig ab 01.01.1975
1. StGB § 30 heute
  2. StGB § 30 gültig ab 01.01.1975
1. StGB § 31 heute
  2. StGB § 31 gültig ab 01.01.1975
1. StGB § 36 heute
  2. StGB § 36 gültig ab 01.01.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 154/2015
  3. StGB § 36 gültig von 01.07.2001 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 19/2001
  4. StGB § 36 gültig von 01.01.1975 bis 30.06.2001
1. StGB § 65 heute
  2. StGB § 65 gültig ab 01.03.1988 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 605/1987
1. StGB § 278d heute
  2. StGB § 278d gültig ab 01.11.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 70/2018
  3. StGB § 278d gültig von 30.07.2013 bis 31.10.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 134/2013
  4. StGB § 278d gültig von 01.10.2002 bis 29.07.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 134/2002
1. StGB § 286 heute
  2. StGB § 286 gültig ab 01.01.1975
1. StGB § 287 heute
  2. StGB § 287 gültig ab 01.01.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 112/2015
  3. StGB § 287 gültig von 01.01.2008 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  4. StGB § 287 gültig von 01.01.1975 bis 31.12.2007
1. StPO § 260 heute
  2. StPO § 260 gültig ab 01.06.2009 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 52/2009
  3. StPO § 260 gültig von 01.01.2008 bis 31.05.2009 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  4. StPO § 260 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2007 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 130/2001
  5. StPO § 260 gültig von 31.12.1975 bis 31.12.2001
1. StPO § 281 heute
  2. StPO § 281 gültig ab 01.01.2025 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 157/2024
  3. StPO § 281 gültig von 01.03.2023 bis 31.12.2024 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 223/2022
  4. StPO § 281 gültig von 01.01.2008 bis 28.02.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 93/2007
  5. StPO § 281 gültig von 01.01.2006 bis 31.12.2007 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 119/2005
  6. StPO § 281 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 105/1997
  7. StPO § 281 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 55/1999
  8. StPO § 281 gültig von 01.01.2000 bis 31.12.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 55/1999
  9. StPO § 281 gültig von 01.01.1998 bis 31.12.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 105/1997
  10. StPO § 281 gültig von 01.01.1994 bis 31.12.1997 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 526/1993
  11. StPO § 281 gültig von 01.03.1988 bis 31.12.1993 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 605/1987

### **Rechtssatz**

Mit der Strafbefugnis der Z 11 erster Fall wird der für die Strafbemessung zur Verfügung stehende Strafraum angesprochen. Aus Z 11 erster Fall relevant sind jene die Strafbefugnis bestimmenden Umstände, welche nicht bereits Gegenstand zulässiger Anfechtung des Schuldspruchs (§ 260 Abs 1 Z 2 StPO) sind. Dazu gehören jedenfalls §§ 28, 30, 31, 36 StGB, die mangels anderslautender Regelungen auch im Nebenstrafrecht gelten (Art I Abs 1 StRÄG). Da §§ 65

Abs 2, 278d Abs 1 letzter Satz, 286 Abs 1 zweiter Satz, 287 Abs 1 zweiter Satz StGB nicht Gegenstand der rechtlichen Unterstellung (§ 260 Abs 1 Z 2 StPO) sind, vielmehr bloß die Strafbefugnis determinieren, sind auch sie Gegenstand der Z 11 erster Fall. Gleiches gilt für § 5 Z 2 bis 4 JGG. Mit der Strafbefugnis der Ziffer 11, erster Fall wird der für die Strafbemessung zur Verfügung stehende Strafraumen angesprochen. Aus Ziffer 11, erster Fall relevant sind jene die Strafbefugnis bestimmenden Umstände, welche nicht bereits Gegenstand zulässiger Anfechtung des Schuldspruchs (Paragraph 260, Absatz eins, Ziffer 2, StPO) sind. Dazu gehören jedenfalls Paragraphen 28, 30, 31, 36, StGB, die mangels anderslautender Regelungen auch im Nebenstrafrecht gelten (Art I Absatz eins, StRÄG). Da Paragraphen 65, Absatz 2, 278 d, Absatz eins, letzter Satz, 286 Absatz eins, zweiter Satz, 287 Absatz eins, zweiter Satz StGB nicht Gegenstand der rechtlichen Unterstellung (Paragraph 260, Absatz eins, Ziffer 2, StPO) sind, vielmehr bloß die Strafbefugnis determinieren, sind auch sie Gegenstand der Ziffer 11, erster Fall. Gleiches gilt für Paragraph 5, Ziffer 2 bis 4 JGG.

### **Entscheidungstexte**

- RS0125243">13 Os 44/09h  
Entscheidungstext OGH 23.07.2009 13 Os 44/09h  
Bem: Grundlegende Auseinandersetzung mit SSt 46/40 (verst Senat: § 39 StGB als „fakultative Strafbemessungsvorschrift“); dogmatische Klarstellungen. (T1)
- RS0125243">14 Os 12/10m  
Entscheidungstext OGH 02.03.2010 14 Os 12/10m  
Vgl auch; Bem: Hier: § 31 StGB. (T2)
- RS0125243">11 Os 89/10p  
Entscheidungstext OGH 17.08.2010 11 Os 89/10p  
Vgl auch
- RS0125243">13 Os 93/10s  
Entscheidungstext OGH 30.09.2010 13 Os 93/10s  
Vgl; Beisatz: Strafbestimmende Wertbeträge entscheiden einerseits die gerichtliche Strafbarkeit, andererseits den Strafraumen, niemals aber den Strafsatz (= Strafgesetz), also die Subsumtion. (T3)
- RS0125243">12 Os 11/12b  
Entscheidungstext OGH 28.02.2012 12 Os 11/12b  
Vgl auch
- RS0125243">14 Os 172/11t  
Entscheidungstext OGH 02.10.2012 14 Os 172/11t  
Beisatz: Die StPO versteht unter Strafsatz nur die Subsumtion. Mit der Strafbefugnis wird hingegen der für die Strafbemessung zur Verfügung stehende Strafraumen angesprochen, wobei aus Z 11 erster Fall des § 281 Abs 1 StPO nur jene die Strafbefugnis bestimmenden Umstände relevant sind, welche nicht bereits Gegenstand zulässiger Anfechtung des Schuldspruchs (§ 260 Abs 1 Z 2 StPO) sind. (T4)
- RS0125243">15 Os 93/14m  
Entscheidungstext OGH 01.10.2014 15 Os 93/14m  
Auch; Beisatz: Hier: § 65 StGB. (T5)
- RS0125243">12 Os 150/14x  
Entscheidungstext OGH 07.05.2015 12 Os 150/14x  
Vgl
- RS0125243">14 Os 67/21s  
Entscheidungstext OGH 10.08.2021 14 Os 67/21s  
Vgl
- RS0125243">14 Os 69/21k  
Entscheidungstext OGH 16.11.2021 14 Os 69/21k  
Vgl

### **European Case Law Identifier (ECLI)**

ECLI:AT:OGH0002:2009:RS0125243

### **Im RIS seit**

22.08.2009

**Zuletzt aktualisiert am**

17.01.2022

**Quelle:** Oberster Gerichtshof (und OLG, LG, BG) OGH, <http://www.ogh.gv.at>

© 2026 JUSLINE

JUSLINE® ist eine Marke der ADVOKAT Unternehmensberatung Greiter & Greiter GmbH.

[www.jusline.at](http://www.jusline.at)