

Gefahrenabwehr und Ahndung von Rechtsverstößen II und III

# Ordnungswidrigkeitenrecht für Verwaltungsbehörden

von Marion **Böttcher** und Harald **Wilhelm**

hauptamtliche Hochschullehrer an der  
Hochschule für den öffentlichen Dienst in Bayern,  
Fachbereich Allgemeine Innere Verwaltung, Hof.

14. Auflage

Rechtsstand: April 2024

©2024 Marion Böttcher, Harald Wilhelm, Hof

Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung der Autoren unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Bearbeitung in elektronischen Systemen. Bestellungen des Skriptums (solange der Vorrat reicht) senden Sie bitte an [harald.wilhelm@aiv.hfoed.de](mailto:harald.wilhelm@aiv.hfoed.de).

## I. Inhaltsverzeichnis

<b>I.</b>	<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	<b>I</b>
<b>II.</b>	<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>V</b>
<b>1.</b>	<b>Einführung</b> .....	<b>1</b>
1.1	Verwaltungsverfahren, Bußgeldverfahren, Strafverfahren .....	1
1.2	Grundbegriffe.....	3
<b>2.</b>	<b>Zusammentreffen von Straftat und Ordnungswidrigkeit (Vorrang des Strafverfahrens)</b> .....	<b>4</b>
2.1	Mischtatbestände (Unterfall des § 21 Abs. 1 Satz 1 OWiG).....	5
2.2	Gleichzeitigkeit von Straftat und Ordnungswidrigkeit in einer Handlung, § 21 OWiG .....	5
2.3	Zusammentreffen von Straftat und Ordnungswidrigkeit (bei mehreren Handlungen) in einer Tat, § 40 OWiG.....	6
2.4	Abgabe an die Staatsanwaltschaft, § 41 OWiG .....	7
<b>3.</b>	<b>Wesentliche Grundsätze des Straf- und Ordnungswidrigkeitenrechts</b> .....	<b>8</b>
3.1	Bestimmtheitsgrundsatz, Rückwirkungsverbot, Analogieverbot, Art. 103 Abs. 2 GG, § 1 StGB, § 3 OWiG ..	8
3.1.1	Bestimmtheitsgrundsatz .....	8
3.1.2	Verbot der Rückwirkung von Strafbarkeit und Strafe .....	9
3.1.3	Verbot der Analogie zur Begründung der Strafbarkeit, Strafe und Auslegung.....	10
3.1.4	Verbot von Gewohnheitsrecht .....	12
3.2	Opportunitätsgrundsatz, § 47 Abs. 1 Satz 1 OWiG und Offizial- oder Legalitätsprinzip, § 152 Abs. 2 StPO..	12
3.3	Untersuchungsgrundsatz, § 160 Abs. 2 StPO i. V. m. § 46 Abs. 1 OWiG .....	14
3.4	Grundsatz der freien Beweiswürdigung, § 46 Abs. 1 OWiG i. V. m. § 261 StPO .....	14
3.5	Beweislast im Bußgeldverfahren, § 136 Abs. 1 Satz 2 StPO, § 46 Abs. 1 OWiG .....	15
3.6	Unschuldsumutung und der Grundsatz „in dubio pro reo“ .....	15
3.7	Schuldgrundsatz, § 46 Abs. 1 StGB.....	15
3.8	Anspruch auf rechtliches Gehör, Art. 103 Abs. 1 GG, §§ 55, 46 Abs. 1 OWiG, 163a StPO .....	16
<b>4.</b>	<b>Das Ordnungswidrigkeitengesetz</b> .....	<b>16</b>
<b>5.</b>	<b>Das Strafgesetzbuch</b> .....	<b>16</b>
<b>6.</b>	<b>Die Strafprozessordnung</b> .....	<b>16</b>
<b>7.</b>	<b>Grundlagen der Strafbarkeit und Ahndung</b> .....	<b>16</b>
7.1	Prüfungsaufbau: Die vorsätzliche Ordnungswidrigkeit.....	18
7.2	Prüfungsaufbau: Die vorsätzliche Straftat .....	18
7.3	Der Tatbestand .....	19
7.3.1	Der objektive Tatbestand.....	19
7.3.1.1	Einteilung von Delikten .....	19
7.3.1.1.1	Verbrechen und Vergehen.....	19
7.3.1.1.2	Tätigkeits- und Erfolgsdelikte .....	20
7.3.1.1.3	Dauerdelikt und Zustandsdelikt .....	21
7.3.1.1.4	Allgemein- und Sonderdelikte .....	22
7.3.1.1.5	Tun und Unterlassen.....	22
7.3.1.2	Problematische „Tatbestandsmerkmale“ .....	23
7.3.2	Der subjektive Tatbestand .....	23
7.3.2.1	Der Vorsatz.....	24
7.3.2.2	Der Tatbestandsirrtum, § 11 Abs. 1 Satz 1 OWiG, § 16 Abs. 1 Satz 1 StGB.....	25

7.3.2.3	Sonstige subjektive Tatbestandmerkmale .....	26
7.3.3	Die objektive Bedingung der Strafbarkeit bzw. der Ahndung .....	27
<b>8.</b>	<b>Das Fahrlässigkeitsdelikt .....</b>	<b>29</b>
8.1	<i>Prüfungsaufbau: Die fahrlässige Ordnungswidrigkeit</i> .....	29
8.2	<i>Prüfungsaufbau: Die fahrlässige Straftat</i> .....	30
8.3	<i>Der Begriff der Fahrlässigkeit</i> .....	31
8.4	<i>Formen der Fahrlässigkeit</i> .....	33
8.5	<i>Die Abgrenzung des bedingten Vorsatzes von der bewussten Fahrlässigkeit</i> .....	33
<b>9.</b>	<b>Die Rechtswidrigkeit .....</b>	<b>34</b>
9.1	<i>Überblick über die Rechtfertigungsgründe</i> .....	34
9.2	<i>Einzelheiten zu den wichtigsten Rechtfertigungsgründen</i> .....	35
9.2.1	Notwehr und Nothilfe, § 32 StGB, § 15 OWiG .....	35
9.2.1.1	Objektive Merkmale des Rechtfertigungsgrundes .....	35
9.2.1.2	Subjektives Merkmal des Rechtfertigungsgrundes .....	36
9.2.2	Notstand, § 16 OWiG, § 34 StGB .....	36
9.2.2.1	Objektive Merkmale des Rechtfertigungsgrundes .....	37
9.2.2.2	Subjektives Merkmal des Rechtfertigungsgrundes .....	37
9.2.3	Einwilligung des Verletzten .....	38
9.2.3.1	Voraussetzungen der wirksamen Einwilligung .....	38
9.2.3.2	Objektive Voraussetzungen der Einwilligung .....	38
9.2.3.3	Subjektive Voraussetzung der Einwilligung .....	39
9.2.4	Die mutmaßliche Einwilligung .....	39
9.2.5	Genehmigungen und Erlaubnisse als Rechtfertigungsgrund .....	39
9.2.6	Sonderrechte .....	40
9.2.6.1	Objektive Voraussetzungen der Inanspruchnahme von Amtsbefugnissen .....	41
9.2.6.2	Subjektive Voraussetzung dieses Rechtfertigungsgrundes .....	41
9.2.7	Handeln auf Weisung .....	41
9.2.7.1	Objektive Voraussetzungen des Rechtfertigungsgrundes .....	41
9.2.7.2	Subjektive Voraussetzung .....	41
9.3	<i>Der Irrtum über Rechtfertigungsgründe</i> .....	42
<b>10.</b>	<b>Schuld bzw. Vorwerfbarkeit .....</b>	<b>42</b>
10.1	<i>Kinder und Jugendliche, § 12 Abs. 1 OWiG</i> .....	43
10.2	<i>Krankheitsbedingte Schuldunfähigkeit, § 12 Abs. 2 OWiG</i> .....	43
10.3	<i>Verminderte Schuldfähigkeit im Strafrecht, § 21 StGB</i> .....	44
10.4	<i>Schuld und Alkohol im Strafrecht, insbesondere im Straßenverkehr</i> .....	44
10.5	<i>Entschuldigungsgründe</i> .....	45
10.5.1	Notwehrexzess, § 15 Abs. 3 OWiG, § 33 StGB.....	45
10.5.1.1	Objektive Elemente des Entschuldigungsgrundes.....	45
10.5.1.2	Subjektives Element des Entschuldigungsgrundes.....	45
10.5.1.3	Intensiver, nicht extensiver Notwehrexzess .....	45
10.5.2	Entschuldigender Notstand im Strafrecht, § 35 StGB .....	46
10.5.2.1	Objektive Voraussetzungen des Entschuldigungsgrundes .....	46
10.5.2.2	Subjektive Voraussetzung des Entschuldigungsgrundes .....	46
10.5.3	Verbotsirrtum, § 11 Abs. 2 OWiG, § 17 StGB .....	47
<b>11.</b>	<b>Unterlassungsdelikte.....</b>	<b>49</b>
11.1	<i>Das echte Unterlassungsdelikt</i> .....	49
11.2	<i>Das unechte Unterlassungsdelikt, § 8 OWiG, § 13 StGB</i> .....	50
11.2.1	Die Garantenstellung.....	50
11.2.2	Die Entsprechungsklausel, § 13 Abs. 1 StGB, § 8 OWiG .....	51
11.2.3	Der ausführliche Prüfungsaufbau bei vorsätzlichem, unechtem Unterlassungsdelikt .....	51
11.2.4	Der Prüfungsaufbau bei fahrlässigem, unechtem Unterlassungsdelikt .....	52

<b>12.</b>	<b>Die Irrtümer.....</b>	<b>52</b>
12.1	<i>Tatbestandsirrtum, § 11 Abs. 1 OWiG, § 16 Abs. 1 StGB .....</i>	52
12.2	<i>Verbotsirrtum, § 11 Abs. 2 OWiG, § 17 StGB .....</i>	53
12.3	<i>Subsumtionsirrtum.....</i>	54
12.4	<i>Irrtum über Rechtfertigungsgründe .....</i>	54
<b>13.</b>	<b>Täterschaft und Teilnahme.....</b>	<b>55</b>
13.1	<i>Einzel Täter.....</i>	55
13.2	<i>Tatbeteiligung mehrerer im Strafrecht .....</i>	55
13.2.1	<i>Mittelbarer Täter, § 25 Abs. 1 Alternative 2 StGB .....</i>	56
13.2.2	<i>Anstiftung, § 26 StGB .....</i>	57
13.2.3	<i>Mittäterschaft § 25 Abs. 2 StGB.....</i>	57
13.2.4	<i>Beihilfe, § 27 Abs. 1 StGB .....</i>	58
13.3	<i>Tatbeteiligung mehrerer im Ordnungswidrigkeitenrecht, § 14 OWiG .....</i>	59
13.3.1	<i>Keine Differenzierung im Ordnungswidrigkeitenrecht .....</i>	59
13.3.2	<i>Prüfungsaufbau bei mehreren Tatbeteiligten im Ordnungswidrigkeitenrecht .....</i>	61
<b>14.</b>	<b>Handeln für einen anderen, § 9 OWiG .....</b>	<b>62</b>
14.1	<i>Anwendung auf gesetzliche Vertreter nach § 9 Abs. 1 OWiG .....</i>	63
14.2	<i>Gewillkürte Vertretung, § 9 Abs. 2 Satz 1 OWiG .....</i>	64
<b>15.</b>	<b>Verletzung der Aufsichtspflicht, § 130 OWiG .....</b>	<b>64</b>
15.1	<i>Der objektive Tatbestand des § 130 Abs. 1 OWiG.....</i>	65
15.1.1	<i>Betrieb oder Unternehmen .....</i>	65
15.1.2	<i>Inhabereigenschaft des Täters.....</i>	66
15.1.3	<i>Erforderlichkeit der Aufsichtsmaßnahme (Grenze der Aufsichtspflicht) .....</i>	66
15.1.4	<i>Unterlassen der Aufsichtsmaßnahme (echtes Unterlassungsdelikt) .....</i>	66
15.2	<i>Der subjektive Tatbestand des § 130 OWiG.....</i>	66
15.3	<i>Die objektiven Bedingungen der Ahndung im Tatbestand des § 130 OWiG .....</i>	67
15.3.1	<i>Betriebsbezogene Zuwiderhandlung .....</i>	67
15.3.2	<i>Kausalität der Aufsichtspflichtverletzung für die Zuwiderhandlung.....</i>	67
15.4	<i>Rechtswidrigkeit und Vorwerfbarkeit .....</i>	68
<b>16.</b>	<b>Verknüpfung von Strafrecht und Verwaltungsrecht .....</b>	<b>68</b>
16.1	<i>Art. 7 Abs. 2 Nrn. 1 und 2 LStVG .....</i>	68
16.2	<i>Die Unzuverlässigkeit nach § 35 GewO.....</i>	69
16.3	<i>§ 24 Abs. 1 BeamStG.....</i>	70
16.4	<i>Minderjährige .....</i>	70
<b>17.</b>	<b>Verfolgungshindernisse .....</b>	<b>70</b>
17.1	<i>Personenbezogene Verfolgungshindernisse .....</i>	70
17.2	<i>Dauernde Verfolgungshindernisse .....</i>	70
17.2.1	<i>Anderweitige Verfolgung .....</i>	71
17.2.2	<i>Verfolgungsverjährung, §§ 31 - 33 OWiG .....</i>	71
17.2.2.1	<i>Verjährungsbeginn .....</i>	71
17.2.2.2	<i>Verjährungsdauer.....</i>	72
17.2.2.3	<i>Ruhens- und Unterbrechungstatbestände.....</i>	73
17.2.2.4	<i>Verjährungsende .....</i>	73
<b>18.</b>	<b>Das Bußgeldverfahren .....</b>	<b>74</b>
18.1	<i>Das Bußgeldverfahren im Überblick .....</i>	74
18.2	<i>Zuständigkeiten im Bußgeldverfahren.....</i>	74
18.2.1	<i>Die Zuständigkeiten der Verwaltungsbehörden .....</i>	74

18.2.1.1	Die sachliche Zuständigkeit der Verwaltungsbehörde, § 36 OWiG .....	75
18.2.1.2	Die örtliche Zuständigkeit der Verwaltungsbehörde, §§ 37, 38 OWiG .....	78
18.2.1.3	Mehrfache sachliche oder örtliche Zuständigkeit, § 39 OWiG .....	78
18.2.2	Die Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft zur Verfolgung .....	78
18.2.3	Die Zuständigkeit des Gerichts zur Ahndung .....	79
18.2.4	Zuständigkeiten der Polizei im Bußgeldverfahren .....	79
18.2.5	Zuständigkeiten der Staatsanwaltschaft im Bußgeldverfahren .....	81
18.2.6	Zuständigkeiten des Gerichts im Bußgeldverfahren .....	81
18.3	<i>Die Verfahrensschritte</i> .....	82
18.4	<i>Das Vorverfahren</i> .....	83
18.4.1	Die Anhörung, § 55 OWiG i. V. m. § 163a StPO .....	83
18.4.2	Sachverhaltsermittlung .....	85
18.4.3	Verwarnung, §§ 56 bis 58 OWiG .....	89
18.4.3.1	Zuständigkeit .....	90
18.4.3.2	Voraussetzungen .....	90
18.4.3.3	Rechtsfolge .....	91
18.4.3.4	Rechtsschutzmöglichkeiten .....	91
18.4.4	Die Festsetzung der Bußgeldhöhe .....	91
18.4.5	Festsetzung von Nebenfolgen, hier: Geldbuße gegen juristische Person, § 30 OWiG .....	93
18.4.6	Eintragung ins Gewerbezentralregister, § 149 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 GewO .....	95
18.4.7	Der Erlass des Bußgeldbescheides .....	95
18.4.8	Muster Bußgeldbescheid .....	96
18.4.9	Die Einstellung des Verfahrens .....	105
18.4.10	Muster Einstellungsverfügung .....	106
18.5	<i>Zwischenverfahren</i> .....	110
18.6	<i>Exkurs: Vorgehen bei Nichtigkeit der Bußgeldvorschrift</i> .....	112
18.7	<i>Das Hauptverfahren, §§ 71 ff. OWiG</i> .....	113
18.8	<i>Rechtsbeschwerde, §§ 79, 80 OWiG</i> .....	115
18.9	<i>Zusammenfassender Prüfungsaufbau zum vorsätzlichen Begehungsdelikt</i> .....	116
18.10	<i>Zusammenfassender Prüfungsaufbau zum Fahrlässigkeitsdelikt</i> .....	116
<b>19.</b>	<b>Mängel des Bußgeldbescheides und die Rechtsfolgen .....</b>	<b>117</b>
<b>20.</b>	<b>Wiederholungsfragen .....</b>	<b>120</b>
<b>21.</b>	<b>Lösung der Wiederholungsfragen .....</b>	<b>122</b>
<b>22.</b>	<b>Übungsklausur 1, Sachverhalt .....</b>	<b>126</b>
<b>23.</b>	<b>Übungsklausur 1, Lösungshinweise .....</b>	<b>134</b>
<b>24.</b>	<b>Übungsklausur 2, Sachverhalt .....</b>	<b>141</b>
<b>25.</b>	<b>Übungsklausur 2, Lösungshinweise .....</b>	<b>148</b>
<b>26.</b>	<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>157</b>