



## **Strafverfahrensrecht - Teil 1 (Stoffübersicht)**


Bei den *Literatur-* bzw. *Rechtsprechungsangaben* sind besonders gute oder ausführlichere Darstellungen bzw. wichtige Entscheidungen unterstrichen; Entscheidungen, die mit einem \* versehen sind, sind nicht in meiner *Entscheidungssammlung zum Strafverfahrensrecht* (2. Aufl. 2004) abgedruckt. Im übrigen werden folgende Symbole verwendet:  = Literatur; L = wichtige Fragestellungen; Q = Exkurs; O = Vertiefung; N = wichtige Fachbegriffe (Definitionen)

### **1. Die Rechtsquellen des Strafverfahrensrechts [6-7]**


 Beulke, StrafprozeßR, Rn 1, 8-10; Engländer, Examens-Rep, Rn 3; Kramer, Grundbegriffe, Rn 5-11.

& • Bedeutung des Strafverfahrensrechts (als formelles Strafrecht) für das Strafrecht (Strafverfahren als unabdingbare Voraussetzung für den Schuldspruch) und • in der Rechtsordnung insgesamt (Strafverfahrensrecht als "angewandtes Verfassungsrecht")

& nationale Rechtsquellen des Strafverfahrensrechts


& Internationalisierung (insb. Europäisierung) des Straf(verfahrens)Rechts  Beulke, StrafprozeßR, Rn 10-11; Ranft, StrafprozeßR, Rn 252-260; eingehend Kühne, StrafprozeßR, S. 8-63 • Eisele, Die Bedeutung der Europäischen Menschenrechtskonvention für das deutsche Strafverfahren, JA 2005, 390; Gollwitzer, Menschenrechte im Strafverfahren. MRK und IPBPR. Kommentar, 2005 • Ambos, Internationales Strafrecht, 2006; Satzger, Internationales und Europäisches Strafrecht, 2005 • Wasmeier, Das Strafrecht der Europäischen Union, 2003; Baldus, Polizeirecht des Bundes mit zwischenstaatlichen Rechtsquellen, 3. Aufl. 2005.


### **2. Die Aufgaben des Strafverfahrens [1-5]**

 Beulke, StrafprozeßR, Rn 3-7; Brodag, StrafverfahrensR, Rn 1-10; Engländer, Examens-Rep, Rn 1-2; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 1-16; Kramer, Grundbegriffe, Rn 13-17; Volk, Grundkurs, § 3.

& • Wahrheitsermittlung zwecks • Gerechtigkeitsfindung und Verwirklichung des staatlichen "Strafanspruchs" (besser: der Strafberechtigung), dabei  
• Gewährleistung eines rechtsstaatlichen Verfahrens (auch unter Wahrung der Grundfreiheiten und Menschenrechte der Betroffenen - und zwar zum Schutz des Beschuldigten wie des Opfers) und  
• Wiederherstellung des Rechtsfriedens und der Rechtssicherheit


L Problematik der Zielkonflikte und sonstiger gesetzlicher bzw. praktischer Defizite im Strafverfahren


Q Problematik der verfahrensbeendenden Absprachen im Strafverfahren (sog. Deal, auch: Verständigung; BGHSt 43, 195; [GS] NJW 2005, 1440\*)  Rössner, Probleme, S. 15 (= Problem 2); Beulke, StrafprozeßR, Rn 394-396a; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 688-700; Ranft, StrafprozeßR, Rn 1222-1245.

O Probleme des prozessualen Tatbegriffs  Hellmann, StrafprozeßR, Rn 814-819; Rössner, Probleme, S. 107-112 (= Probleme 24 u. 25); Volk, Grundkurs, § 13; eingehend Beulke, StrafprozeßR, Rn 512-525.

N Rechtsbegriffe: (*prozessualer*) *Tatbegriff*; *Rechtskraft*

### **3. Überblick über das Strafverfahren und besondere Verfahrensarten (einschließlich der Verdachtsgrade) [8-12, 21-26; 13-20]**

 Beulke, StrafprozeßR, Rn 2, 309-320, 526-532, 533-535, 590-592; Engländer, Examens-Rep, Rn 4-5, 93-113; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 17-37 (eingehend zu den besonderen Verfahrensarten: Rn 979-1026); Kramer, Grundbegriffe, Rn 110-114, 169-178 (eingehend zu den besonderen Verfahrensarten Rn 315-328); Volk, Grundkurs, § 4, § 5 Rn 5-19, § 8 Rn 7-11.

 Verdachtsgrade: Beulke, StrafprozeßR, Rn 110-114, 311; Brodag, StrafverfahrensR, Rn 37, 52, 148-149; Engländer, Examens-Rep., Rn 56-57; Kramer, Grundbegriffe, Rn 18-25a, S. 325; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 57-63, 427-431; Volk, Grundkurs, § 8 Rn 3 u. 5, § 9 Rn 1-3.

& Überblick über den Gerichtsaufbau in Strafsachen

& • Gang des Strafverfahrens vom Ermittlungs- bis zum Vollstreckungsverfahren und • Überblick über die Hauptverhandlung in Strafsachen (beachte die maßgebliche Bedeutung der Hauptverhandlung gegenüber dem Ermittlungsverfahren, vgl. §§ 250, 261 StPO: Entscheidung aus dem Inbegriff [der Beweisaufnahme in] der Hauptverhandlung)

- & Verdächtiger - Beschuldigter - Angeschuldigter - Angeklagter (-Verurteilter)
- & Anfangsverdacht - hinreichender Tatverdacht - dringender Tatverdacht - (richterliche Überzeugung)
- & Besondere Verfahrensarten:
  - (in Sachsen) sog. *Vereinfachtes Verfahren* zur Umsetzung der §§ 153, 153a StPO (aufgrund der "Gemeinsamen Verwaltungsvorschrift des SMJ und des SMI für die Zusammenarbeit von Staatsanwaltschaft und Polizeivollzugsdienst und über die Anwendung des vereinfachten Verfahrens bei der polizeilichen Bearbeitung von Strafsachen" (VwV Staatsanwaltschaft/Polizei) v. 31.5.2005; hier die Verfahrensmodelle bei *Ladendiebstahl* und *Beförderungerschleichung* ☞ *Sprenger/Fischer*, Verbesserte Verfolgung des Ladendiebstahls, ZRP 2001, 241.
  - *Strafbefehlsverfahren* nach §§ 407 ff StPO (als schriftliches Verfahren)
  - *Sicherungsverfahren* gem. §§ 71 StGB, 414 ff StPO (zur selbständigen Anordnung bestimmter Maßregeln der Besserung und Sicherung)
  - *Beschleunigtes Verfahren* nach §§ 417 ff StPO (als komprimiertes Verfahren)
  - Verfahren bei Einziehung und Verfall (s. §§ 73 ff StGB) nach §§ 430 ff StPO (auch als sog. *objektives Verfahren* nach §§ 76a StGB, 440 ff StPO)
- und zur Beteiligung des Verletzten (dazu s.u. 5.f):
  - *Privatklageverfahren* nach §§ 374 ff StPO (als nicht amtlich, sondern privat betriebenes Strafverfahren)
  - *Nebenklage* nach §§ 395 ff StPO (Anschluß des Verletzten als Nebenkläger im Strafverfahren)
  - *Adhäsionsverfahren* (zur Durchsetzung zivilrechtlicher Ansprüche im Strafverfahren) nach §§ 403 ff StPO
- L Fragen der Begründung eines Anfangsverdachts (tatsächliche *und* rechtliche Würdigung; Beurteilungsspielraum; Tatsachenbasis *contra* kriminalistisches Erfahrungswissen?; Verwertung anonymer Anzeigen [dazu *BVerfG*, Beschl. v. 23.10.2003 - 1478/03\*; *Backes*, StV 2006, 712]) ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 171.
- L zur Frage der Begründung eines Anfangsverdachts mit rechtswidrig erlangten Informationen s.u. 6.
- L näher zum Beschuldigtenbegriff s.u. 5.d)
- L Frage der Zulässigkeit sog. "Vor-" oder "Initiativermittlungen" im Strafverfahren (abzugrenzen gegen sog. "Vorfeldermittlungen" auf polizeirechtlicher Grundlage) ☞ *Lange*, DRiZ 2002, 264; abl. *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 311; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 68; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 172; s.a. GBA, JZ 2003, 908.
- Q Steuerstrafverfahren ☞ *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 1028-1034.
- N Rechtsbegriffe: *Strafanzeige*, *Strafantrag* (materiell und formalrechtlich); *Rechtsmittel*, *Rechtsbehelf*; *Beschwerde*; *Berufung*, *Revision*; *Verdächtiger*, *Anfangsverdacht*, *Beschuldigter*, *Angeschuldigter*, *Angeklagter*, *hinreichender Tatverdacht*, *dringender Tatverdacht*

---

### Übersicht über bedeutsame Verfahrenshindernisse (Prozeßvoraussetzungen):

☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 273-290; *Volk*, Grundkurs, Rn § 14.

- Strafunmündigkeit (vgl. § 19 StGB; ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 15-17; s.a. unten 5.d)
- Verhandlungsunfähigkeit (vgl. *BGH*, NStZ 1996, 242)
- Immunität (vgl. Art. 46 GG, 152a StPO; §§ 18-20 GVG: sog. Exterritorialität)
- Strafklageverbrauch (aufgrund entgegenstehender rechtskräftiger Entscheidung, vgl. Art. 103 III GG; 54 SDÜ [dazu *EuGH*, NJW 2003, 1173], s.a. §§ 153a I 5, 211 StPO)
- (Verfolgungs-)Verjährung (§§ 78-78e StGB)
- fehlender Strafantrag (bzw. fehlende Ermächtigung oder fehlendes Strafverlangen) bei Antrags- (bzw. Ermächtigungs-)delikten, soweit dessen Fehlen nicht durch Bejahung eines *besonderen öffentlichen Interesses* ersetzt werden kann
- Tod des Beschuldigten (aber nach neuerer Rspr. nunmehr Einstellungsbeschluß erforderlich, *BGHSt* 45, 108)

Hingegen liegt nach h.M. kein Verfahrenshindernis vor (str.) bei

- überlanger Verfahrensdauer (sog. Strafzumessungslösung, *BGHSt* 35, 137; 46, 159)
  - Tatprovokation durch polizeilichen Lockspitzel (sog. Strafzumessungslösung, *BGHSt* 32, 345\*; 45, 321; 47, 44; a.A. *EGMR*, NStZ 1999, 47- Teixeira de Castro; s.a. *BVerfG*, NJW 1995, 651\*)
  - Nichteinhalten sog. Absprachen oder "Deals" (sog. Strafzumessungslösung, *BGHSt* 37, 10\*, aber bei Dissens Verwertungsverbot hinsichtlich eines ausgehandelten Geständnisses, *BGHSt* 42, 191)
  - begrenzter Lebenserwartung (a.A. *Berl. VerfGH*, NJW 1993, 515 [517]\* - Fall Honecker)
  - Androhung der Folter (*LG Frankfurt/Main*, StV 2003, 327\* - Fall v. Metzler/Gäfen)
-

#### 4. Die Verfahrensgrundsätze des deutschen Strafverfahrensrechts (Überblick) [27-42]

☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 15-33, 410-422; Brodag, StrafprozeßR, Rn 61-112c; Engländer, Examens-Rep, Rn 11-32, 210-224; Rössner, Probleme, S. 11-15; Volk, Grundkurs, §§ 18, 24, 26, 27, 28.

- & Allgemeine Verfahrensprinzipien: • Akkusationsprinzip (Anklagegrundsatz, § 151 StPO);
- Offizialprinzip (Anklagemonopol, § 152 I StPO);
  - Legalitätsprinzip (Verfolgungszwang, §§ 152 II, 160 I, 163 I StPO);
  - Instruktionsprinzip (Ermittlungs- oder Untersuchungsgrundsatz; §§ 160, 163 I; 155 II, 244 II StPO)
- & Verfahrensgrundsätze im Hauptverfahren: • Mündlichkeitsprinzip (§§ 261, 264 I StPO, s.a. § 249 StPO);
- Unmittelbarkeitsgrundsatz (§ 250 StPO) ☞ Hellmann, StrafprozeßR, Rn 658-675.
  - Öffentlichkeitsgrundsatz (§ 169 S. 1 GVG, Art. 6 I EMRK) ☞ Hellmann, StrafprozeßR, Rn 645-657.
  - Grundsatz der freien richterlichen Beweiswürdigung (§ 261 StPO);
  - Konzentrationsmaxime (§ 229, 268 III StPO n.F.)
- & Ausprägungen des Rechtsstaatsprinzips (Art. 20 III GG): • allgemeines Gebot eines fairen Verfahrens (Art. 6 I 1 u. III EMRK);
- Beschleunigungsmaxime (Art. 6 I 1 EMRK);
  - Grundsatz des rechtlichen Gehörs (Art. 103 I GG; 6 I 1 u. III EMRK; s.a. §§ 33, 136, 163a I u. IV StPO);
  - Grundsatz des gesetzlichen Richters (Artt. 101 GG; 6 I 1 EMRK; § 16 GVG);
  - Selbstbelastungsfreiheit (*nemo tenetur se ipsum accusare*, Artt. 2 I i.V.m. 1 I GG [Fallgruppe des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts]; arg. 6 EMRK; 14 III lit. g IPBPR; s.a. §§ 136 I 2, 243 IV 1 StPO);
  - Unschuldsvermutung (Art. 6 II EMRK);
  - Zweifelsatz (*in dubio pro reo*, Art. 6 II EMRK);
  - Doppelbestrafungsverbot (*ne bis in idem*, Art. 103 III GG; s.a. Artt. 54 ff SDÜ)
- Q zur Problematik der verfahrensbeendenden Absprachen s.o. 2.
- L zu Fragen des Legalitätsprinzips (einschl. Opportunitätsentscheidungen) s.u. 5.a), 5.b)
- L zur Frage des Einsatzes von V-Personen (auch deren Schutz) s.u. 7.b) u. Teil 3 ☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 422-429; Kramer, Grundbegriffe, Rn 143-144a, 265-265e.
- Q Reichweite des Öffentlichkeitsgrundsatzes (s.a. BGHSt 40, 191; NJW 2006, 1120\*), insb. Medienöffentlichkeit (§ 169 S. 2 GVG [abw. § 17a BVerfGG]; BGHSt 22, 83\*)
- L Probleme der Unmittelbarkeit der Beweiserhebung, vor allem bei der Verlesung von Urkunden nach §§ 249 ff StPO n.F. (BGHSt 2, 99 u. 110; 6, 209\*; 21, 218; 45, 342\*; s.a. BVerfG, NStZ-RR 2004, 18\*; zur Vorführung sog. Videovernehmungen s.u. 7.b)): insb. • Vorhalt bzw. Verlesung von polizeilichen Vernehmungsprotokollen nach § 253 StPO; • Vernehmung der früheren Verhörsperson bei Aussage-/Zeugnisverweigerung in der Hauptverhandlung (vgl. §§ 254, 252 StPO) sowie • der "Zeuge vom Hörensagen" (BVerfGE 57, 250\*; NJW 1996, 448; BGHSt 45, 321 [340]) ☞ Rössner, Probleme, S. 74 u. 78 (= Problem 16 u. 17); Beulke, StrafprozeßR, Rn 422; Kramer, Grundbegriffe, Rn 134b, 158-160a; Geppert, Das Beweisverbot des § 252 StPO, Jura 1998, 305 ff u. 363 ff; ders., Der Zeuge vom Hörensagen, Jura 1991, 538; Detter, Der Zeuge vom Hörensagen - eine Bestandsaufnahme, NStZ 2003, 1.
- Q Problematik überlanger Verfahrensdauer (insb. sog. Strafzumessungslösung, BGHSt 35, 137; 46, 159) ☞ Krehl, Die überlange Dauer von Strafverfahren, NStZ 2006, 1
- Q Problematik der sog. "beweglichen Zuständigkeit", insb. nach §§ 24 I Nr. 3, 74 I 2; 74a GVG ☞ Hellmann, StrafprozeßR, Rn 586-590; Beulke, StrafprozeßR, Rn 45.
- L • Bedeutung des Richtervorbehalts bei Ermittlungsmaßnahmen und • gesetzliche Regelungen zur Verlagerung der Anordnungsbefugnis bei "Gefahr im Verzug" (BVerfGE 103, 142; NJW 2003, 2303\*; 2004, 1442\*; 2005, 1637\*; BGH, NStZ 2004, 449\*; OLG Koblenz, NStZ 2002, 660) ☞ Wilhelm, Die polizeiliche Anordnung strafverfahrensrechtlicher Eingriffsmaßnahmen bei Gefahr im Verzug, in: Rothenburger Beiträge Bd. 20, S. 253 ff; weiterführend Burhoff, Durchsuchung und Beschlagnahme - Bestandsaufnahme zur obergerichtlichen Rechtsprechung, StraFo 2005, 140.
- L Reichweite und Inhalt des *nemo-tenetur*-Grundsatzes: • Frage der Mitwirkungspflicht im Strafverfahren (BGHSt 49, 56\*), s.a. Teil 2 ☞ Rössner, Probleme, S. 19 (= Problem 3); • Lügerecht des Beschuldigten? • Fragen der Verwertbarkeit des Schweigens des Beschuldigten (BGHSt 20, 298; NStZ 2000, 494) ☞ Miebach, Der teilschweigende Angeklagte - materiell-rechtliche und prozessuale Fragen anhand der BGH-Rechtsprechung,

NStZ 2000, 234; • Spannungsverhältnis zu öffentlich-rechtlichen Auskunftspflichten (s.a. §§ 30 I u. IV, 393 AO; 97 InsO; vgl. *BVerfGE* 56, 37\* - Gemeinschuldner; *BGHSt* 36, 328; 37, 340; NJW 2005, 763\*; *EGMR*, NJW 2002, 499) ☞ *Bärlein/Panaris/Rehmsmeier*, Spannungsverhältnis zwischen der Aussagefreiheit im Strafverfahren und den Mitwirkungspflichten im Verwaltungsverfahren, NJW 2002, 1825.

L Berücksichtigung staatlicher Geheimhaltungsinteressen bei der Beweiswürdigung (faïres Verfahren; *BGH*, NJW 2004, 1259\* - El Motassadeq)

N Rechtsbegriffe: siehe obige Verfahrensgrundsätze, zudem: *Vorhalt*, *Verlesung*, *Zeuge vom Hörensagen*; *Richtervorbehalt*, *Gefahr im Verzug*; *Ermessen*, *Beurteilungsspielraum*; *nemo-tenetur-Grundsatz*, *partielles Schweigen*

## 5. Die Verfahrensbeteiligten

### a) Die Staatsanwaltschaft [43-44; 22]

☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 79-100; *Brodag*, StrafverfahrensR, Rn 30-36; *Engländer*, Examens-Rep, Rn 48-53; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 75-136; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 95-104; *Volk*, Grundkurs, § 6.

& • Aufgaben der Staatsanwaltschaft als Anklage- und Vollstreckungsbehörde, insofern • Doppelstellung als Organ der Exekutive und der Rechtspflege

& Staatsanwaltschaft als monokratisch aufgebaute Justizbehörde (Organisation und Hierarchie, §§ 141-149 GVG) ☞ *Maier*, Wie abhängig sind Staatsanwälte in Deutschland?, ZRP 2003, 387

& Reichweite des Legalitätsprinzips, hier insb. Opportunitätsentscheidungen im Strafverfahren nach §§ 153 ff, 154 ff StPO ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 333-342.

L zu Fragen des Legalitätsprinzips (auch unter kriminalstrategischen Gesichtspunkten) s.u. 5.b)

Q Problematik des "befangenen Staatsanwaltes" analog §§ 22 ff StPO (vgl. § 11 bw. AGGVG) ☞ *Rössner*, Probleme, S. 35 (= Problem 7).

Q Problematik der Rechtskraftwirkung der Verfahrenseinstellungen nach §§ 153, 153a StPO ☞ *Rössner*, Probleme, S. 112 (= Problem 26).

N Rechtsbegriffe: *internes bzw. externes Weisungsrecht*; *Substitutions-* u. *Devolutionsrecht* [22]

### b) Der Polizeivollzugsdienst [45, 87, 89]

☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 101-109; *Brodag*, StrafverfahrensR, Rn 41-60; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 105-109a; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 137-161; *Volk*, Grundkurs, § 7.

& Prävention (= Gefahrenabwehr) und Repression (= Strafverfolgung) als polizeiliche Aufgaben

& • Polizeivollzugsdienst als Strafverfolgungsorgan (§§ 161 I, 163 I StPO) mit dem "Recht des ersten Zugriffs", aber • unter der Sachleitungsbefugnis der Staatsanwaltschaft als "Herrin des Ermittlungsverfahrens" stehend, insoweit bloße Stellung als "Ermittlungspersonen" (früher: Hilfsbeamten) der Staatsanwaltschaft (§ 152 GVG)

& Reichweite und Grenzen des Strafverfolgungszwangs (Legalitätsprinzip)

& Strafverfahrensrechtliche Zwangsbefugnisse, sog. unmittelbarer Zwang

& Einwilligung in Eingriffsmaßnahmen (insb. Wirksamkeitsvoraussetzungen: [allg.] Einwilligungsfähigkeit, Dispositionsbefugnis, Einwilligungserklärung, Erklärungsfreiheit [ggf. nach Aufklärung])

& Sonderpolizeibehörden (u.a. Bundespolizei, Bundeskriminalamt, Landeskriminalämter; Steuerfahndung, Zollfahndung, Zollkriminalamt; Verfassungsschutzämter; Europol, Interpol)

L Abgrenzung der Strafverfolgung von der Gefahrenabwehr: • Begründungsansätze bei "doppelfunktionalen Maßnahmen" ☞ *Rössner*, Probleme, S. 53 (= Problem 12); *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 334c-334d; *Würtenberger/Heckmann/Riggert*, PolizeiR BW, Rn 178-192; krit. *Schenke*, Polizei- und OrdnungsR, Rn 422-423; • neue polizeiliche Tätigkeitsbereiche zwischen Strafverfolgung und Gefahrenabwehr? ("Gefahren-/Verhütungsvorsorge", sog. "Vorfeldermittlungen") ☞ *Gusy*, PolizeiR, Rn 197 ff; s. *BVerfGE* 113, 348\* = NJW 2005, 2603 m. Bespr. *Lepsius*, Jura 2006, 929 • Strafverfolgungsmaßnahmen mit präventivem Charakter ("Verfolgungsvorsorge", etwa §§ 81g [*BVerfGE* 103, 21 (31) = NJW 2001, 879], 484 StPO; str. für § 81b Var. 2 StPO (h.M.: Polizeirecht, *BVerwG*, NJW 2006, 1225\*; a.A. *Keller*, Kriminalistik, 2004, 190; *Krach*, JR 2003, 140)

- L Problematik der faktischen Gewichtsverschiebungen *im* (sog. "Verpolizeilichung", nicht nur bei *Gefahr im Verzug*) und *zugunsten* des Ermittlungsverfahrens *entgegen* dem gesetzlichen Regelungsbild des Strafverfahrens, gerade auch im Hinblick auf die fachliche Kompetenz des Polizeivollzugsdienstes (u.a. Rechtskenntnisse), die Verfahrensstellung des Beschuldigten ("Waffengleichheit" durch Verfahrensrechte) sowie vor dem Hintergrund der weitgehenden Heimlichkeit des Ermittlungsverfahrens (u.a. Rechtsschutz bei Ermittlungseingriffen) ☞ *Ambos*, Staatsanwaltliche Kontrolle der Polizei, Verpolizeilichung des Ermittlungsverfahrens und organisierte Kriminalität, Jura 2003, 674.
- L Frage der Reichweite des Weisungsrechts der Staatsanwaltschaft gegenüber dem Polizeivollzugsdienst (s.a. RiStBV Anl. A) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 109; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 161.
- L Frage der Ermittlungspflicht bei außerdienstlicher Kenntniserlangung (*BGHSt 5, 225\**; 12, 277; 38, 388; s.a. *BVerfG*, NJW 2003, 1030) ☞ *Rössner*, Probleme, S. 28 (= Problem 5); *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 51-54; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 175-178; *Volk*, Grundkurs, § 8 Rn 11.
- L Frage der Bindung der Strafverfolgungsorgane an die höchstgerichtliche Rechtsprechung (*BGHSt 15, 155*) ☞ *Rössner*, Probleme, S. 31 (= Problem 6); *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 64-66; *Volk*, Grundkurs, § 12 Rn 5.
- L Problematik der (vorläufigen) Zurückstellung der Strafverfolgung (s.a. RiStBV Anl. D Nr. II.2.6, Anl. E Nr. 4.2) ☞ *Schmidt-Jortzig*, Möglichkeiten einer Aussetzung des strafverfolgerischen Legalitätsprinzips bei der Polizei, NJW 1989, 129; *Schoreit* in KK-StPO, § 152 Rn 18-18c; *Weßlau*, in SK-StPO, § 152 Rn 38-39.
- L Begründung strafverfahrensrechtlicher Zwangsbefugnisse (etwa Durchführung von Maßnahmen "ohne Einwilligung" des Betroffenen nach §§ 81a I, 81b StPO): • unmittelbarer Zwang als "implizierte Maßnahme" (vgl. § 89 Einl. ALR) aufgrund "Annexkompetenz" (s.a. § 81c VI 2 StPO!); • Begrenzung der Zwangsbefugnisse (Art und Weise der Zwanganwendung; vgl. UZwG, §§ 30 ff sächs. PolG; s.a. § 6 EGStPO; *OLG Dresden*, NJW 2001, 3643; s.a. *BGHSt 45, 378*) ☞ *Rogall* in SK-StPO § 81b Rn 35, § 81a Rn 110 ff; *Paeffgen* in SK-StPO § 127 Rn 27-31; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 11a-11d; eingehend *Benfer*, Rechtseingriffe, Rn 1563 ff., insb. Rn. 1574-1582.
- L zu Einzelfragen der Einwilligung in Eingriffsmaßnahmen (insb. Erfordernis der Belehrung über fehlende Mitwirkungspflichten) s.u. Teil 2 ☞ *Finger*, Einwilligung in die Entnahme und Untersuchung von Körperzellen. Zugleich ein Beitrag zur Novellierung der forensischen DNA-Analyse, Kriminalistik 2006, 696.
- N Rechtsbegriffe: *doppelfunktionale Maßnahme; unmittelbarer Zwang, implizierte (Zwangs-)Maßnahme, Annexkompetenz; Einwilligung*

### c) Der Ermittlungsrichter und das Gericht der Hauptsache [46-48]

- ☞ *Brodag*, StrafverfahrensR, Rn 23-29; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 176-195, 578-599; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 116-119b; *Volk*, Grundkurs, § 5 Rn 1-4, § 8 Rn 2, § 19 Rn 1-11.
- & Richterliche Unabhängigkeit (Art. 97 GG, § 1 GVG)
- & Aufgaben des Ermittlungsrichters, §§ 162 (, 169) StPO; auch als "Notstaatsanwalt" nach § 165 StPO (zum Hafrichter siehe § 125, ferner §§ 115, 115a StPO)
- & Das Gericht der Hauptsache (auch Gerichtspersonen: Berufs- und Laienrichter)
- L zur Bedeutung des Richtervorbehalts und zur Aufgabenverlagerung bei "Gefahr im Verzug" s.o. 4.
- L Frage des Umfangs des Prüfungsrechts des Ermittlungsrichters bei beantragten Eingriffsmaßnahmen, § 162 III StPO [48] (*LG Freiburg*, NStZ 1993, 146\*) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 318.
- Q Frage richterlich angeordneter "Nachermittlungen", vgl. § 202 StPO (*LG Berlin*, NStZ 2003, 504\* m. Anm. *Lilie*, NStZ 2003, 568)
- N Rechtsbegriffe: *sachliche/persönliche Unabhängigkeit; Ermittlungsrichter (auch Hafrichter); Schöffe*

### d) Der Beschuldigte im Strafverfahren [49-52, 61]

- ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 110-113, 120-127; *Engländer*, Examens-Rep., Rn 56-64; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 427-441, 447-456; *Volk*, Grundkurs, § 9 Rn 1-5 u. 29-38.
- & Der Beschuldigte als "Verfahrenssubjekt" im Strafverfahren
- & Rechte und Pflichten des Beschuldigten im Strafverfahren (s.u. Übersicht; zur Vernehmung s.u. 7.a))

- L Problematik des • Beschuldigtenbegriffs (*materieller, formeller u. gemischt materiell-formeller Beschuldigtenbegriff*; *BGHSt 37, 48; 38, 214; NJW 1997, 1591 = NStZ 1997, 398 m. Anm. Rogall: BVerfG, NStZ 1996, 606*; *Kramer*; Grundbegriffe, Rn 18-19; *Rössner*, Probleme, S. 22 (= Problem 4)) und des • Mitbeschuldigtenbegriffs (sog. formeller Mitbeschuldigtenbegriff, vgl. *BGHSt 10, 8\*; 34, 215\**; abw. *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 185, 192)
- L Verfolgung von Kinderdelinquenz (vgl. *OLG Bamberg, NStZ 1989, 40* [m. Anm. *Wasmuth*] = *Gepfert*, JK-StPO § 102/1) *Apel/Eisenhardt*, Erkennungsdienstliche Behandlung von Kindern - Gefahrenabwehr oder Strafverfolgung?, StV 2006, 490; *Verrel*, Kinderdelinquenz, ein strafprozessuales Tabu?, *NStZ 2001, 284*
- L Problem des "gezielten Rollentauschs" (*BGHSt 24, 257*) *Hellmann*, StrafverfahrensR, Rn 718-721.
- L (Pflicht zur) Stellung eines (kostenlosen; s. *EGMR, NJW 1979, 109\**; *BVerfG, NJW 2004, 50\* u. 1095\**) Dolmetschers nach Art. 6 III lit. e EMRK, s.a. Artt. 3 III 1, 103 I GG (auch im Ermittlungsverfahren, *BGHSt 46, 178*); vgl. § 187 GVG n.F. (dort auch Abs. 2 zu dem entsprechenden Recht des Nebenklageberechtigten)
- N Rechtsbegriffe: *Beschuldigter* (s.o.), *Mitbeschuldigter* [61]

---

### Übersicht über die Verfahrensrechte- und -pflichten des Beschuldigten im Ermittlungsverfahren

- Recht auf rechtliches Gehör, Art. 103 I GG; 6 I 1 u. III EMRK; s.a. §§ 33, 33a, 136, 163a I u. IV StPO
    - Recht auf Vernehmung vor Abschluß der Ermittlungen (außer bei Verfahrenseinstellung), § 163a I StPO
    - dabei Eröffnen des Tatvorwurfs, §§ 136 I 1 (auch i.V.m. § 163a III), 163a IV 1 StPO,
    - und Angabe der Strafvorschriften, § 136 I 1 StPO (aber nach § 163a IV 1 StPO *nicht durch die Polizei*)
  - Recht auf Anwesenheit (zu den Anwesenheitspflichten s.u.) bei richterlichen Vernehmungen, § 168c II StPO (siehe aber Abs. 3 u. 4; aber kein Anwesenheitsrecht bei Vernehmungen von Mitbeschuldigten, *BGHSt 42, 391*; tabellarische Übersicht bei *Volk*, Grundkurs, § 9 Rn 35) und bei richterlichem Augenschein, § 168d I StPO (*also nicht bei polizeilichen Ermittlungshandlungen*)
  - Recht auf Beweisanregungen und -anträge, §§ 136 I 3, 163a II StPO \*
  - Nemo-tenetur-Grundsatz (Selbstbelastungsfreiheit), Artt. 20 III; 2 I i.V.m. 1 I GG; Art. 14 III lit. g IPBPR
    - Aussageverweigerungsrecht (Schweigerecht, fragl. ob darüber hinaus Lügerecht), § 136 I 2 Hs. 1 StPO \*
    - auch im übrigen keine Verpflichtung zu aktiver Mitwirkung an der eigenen Überführung
  - Recht auf geordnete und effektive Verteidigung (auch durch den Beschuldigten selbst), Artt. 20 III u. 2 I GG
    - Recht auf Verteidigerkonsultation, § 136 I 2 StPO \*
    - Recht auf (freie) Verteidigerwahl, § 137 I StPO (max. drei Wahlverteidiger, § 146 StPO)
    - Recht auf Verteidigerbeordnung im Fall sog. notwendiger Verteidigung, § 141 StPO (sog. Pflichtverteidigung, u.U. auch sog. Ergänzungs[pflicht]verteidiger; grds. Kostentragungspflicht des Verurteilten, siehe aber auch Art. 6 III lit. c EMRK)
    - Recht auf ungehinderten (freien und unüberwachten) mündlichen und schriftlichen Verkehr mit dem Verteidiger, § 148 StPO (zur sog. Kontaktsperre siehe §§ 31 ff EGGVG; Beordnung eines Rechtsanwalts als Kontaktperson, § 34a EGGVG)
    - Anwesenheitsrecht des Verteidigers, §§ 163a IV 2 i.V.m. 168c I u. V StPO (nach h.M. *nicht bei polizeilicher Vernehmung*, arg. § 163a IV StPO; a.A. *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 92; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 494; tabellarische Übersicht bei *Volk*, Grundkurs, § 9 Rn 35)
    - Verbot der Beschlagnahme der Verteidigungsunterlagen des Beschuldigten (*BGHSt 44, 46* [49])
    - u.U. bereits im Ermittlungsverfahren Recht auf Fragen an Belastungszeugen nach Art. 6 III lit. d StPO
  - Recht auf Akteneinsicht, § 147 StPO (grds. über einen Verteidiger - s.u.; siehe aber auch Abs. 7; krit. *EGMR, NStZ 1998, 429 m. Anm. Deumeland*)
  - Recht auf informationelle Selbstbestimmung, Artt. 2 I i.V.m. 1 I GG; siehe im einzelnen §§ 474 ff StPO
  - Pflicht zur Duldung bei Zwangsmaßnahmen
  - Pflicht zum Erscheinen bei staatsanwaltlichen und richterlichen Vernehmungen, §§ 163a III, 133 StPO (mit der Möglichkeit der zwangsweisen Vorführung gem. §§ 134, 135 StPO; *also nicht bei polizeilichen Vernehmungen*) [im übrigen grds. Anwesenheitspflicht in der Hauptverhandlung, §§ 230, 231 StPO]
- \* insoweit besteht eine gesetzliche Belehrungspflicht (auch) durch die Polizei
-

## e) Die Verteidigung (Strafverteidiger) [53-54]

☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 147-178 (sehr eingehend); *Brodag*, StrafverfahrensR, Rn 39-40; *Engländer*, Examens-Rep., Rn 65-76; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 485-524; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 84-94; *Volk*, Grundkurs, § 11.

& doppelte Verfahrensstellung des (Straf-)Verteidigers: Beistandsfunktion und Organ der Rechtspflege (sog. *Organtheorie*, h.M.; abw. sog. *[Partei-]Interessenvertretertheorie*), §§ 137 StPO, 1 BRAO

& Wahl- und Pflichtverteidigung bzw. notwendige Verteidigung, §§ 137-138, 140-143 StPO; § 68 JGG

& Rechte (insb. "Verteidigerprivileg", § 148 StPO; s.a. § 29 I StVollzG) und Pflichten des Verteidigers im Strafverfahren (s.u. Übersicht)

Q Problematik einer Strafbarkeit des Verteidigerverhaltens als Strafreitelung (*BGHSt* 38, 345\*; 46, 53\*) bzw. Geldwäsche (*BVerfGE* 110, 226 = *NJW* 2004, 1305\* [gegen *BGHSt* 47, 68\*]; *NJW* 2005, 1707\*) ☞ *Wessels/Hettinger*, StrafR BT 1, Rn 717-730, insb. 730 (zugleich zum Delikt der Strafreitelung); *Wessels/Hillenkamp*, StrafR BT 2, Rn 892-902, insb. 902 (zugleich zum Delikt der Geldwäsche); *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 174-176.

Q Frage der (Pflicht zur) Bestellung eines Pflichtverteidigers bereits im Ermittlungsverfahren (*BGHSt* 46, 93; 47, 172 u. 233\*)

N Rechtsbegriffe: *Wahl-, Pflichtverteidiger, notwendige Verteidigung; Verteidigerprivileg*

---

### Übersicht über die Verfahrensrechte und -pflichten des Verteidigers im Ermittlungsverfahren

- Recht auf freien und unüberwachten schriftlichem und mündlichem Verkehr mit dem Mandanten, § 148 I StPO
- Recht auf Beratung des Mandanten, § 136 I 2 StPO (einschließlich der Unterrichtung über die Sachlage, nach h.M. *aber nicht über drohende Zwangsmaßnahmen*, *BGHSt* 29, 99 [103])
- Recht auf Akteneinsicht (nach h.M. *aber grds. nicht in Kriminalakten*, insb. polizeiliche Spurenakten [*BGHSt* 30, 131; *BVerfG*, *NStZ* 1983, 273]), § 147 StPO, aber nach h.M. *uneingeschränkt erst ab dem Abschlußvermerk der Staatsanwaltschaft* nach § 170 StPO (weitergehend in Haftsachen *EGMR*, *StV* 1993, 283\* - Lamy, *NJW* 2001, 2013 ff\* - Fälle Lietzow, Schöps, Garcia Alva; **abw.** *BVerfG*, *NJW* 1994, 3219; *wistra* 2004, 179\*)
- Recht auf Anwesenheit bei staatsanwaltlichen Vernehmungen des Beschuldigten (§§ 163a III 2, 168c I u. V StPO) und bei richterlichen Vernehmungen (aber kein Anwesenheitsrecht bei Vernehmungen von Mitbeschuldigten, *BGHSt* 42, 391; tabellarische Übersicht bei *Volk*, Grundkurs, § 9 Rn 35) bzw. richterlichem Augenschein, §§ 168c, 168d StPO (nach h.M. *aber nicht bei polizeilichen Vernehmungen* - s.o. - oder bei Begutachtungen durch Sachverständige, *BGH*, *StV* 2003, 537\*)
- Äußerungs- und Fragerecht, § 137 I StPO
- (eigenständiges) Beweisantragsrecht (*BGH*, *NJW* 1953, 1314)
- Recht auf eigene Ermittlungen (*BGHSt* 46, 1 [4])
- Recht auf Zeugnisverweigerung, § 53 I Nr. 2 u. 3 (s.a. § 53a) StPO (fortgesetzt im Beschlagnahmeverbot nach § 97 StPO)
- Pflicht zur ordnungsgemäßen Geschäftsbesorgung (§§ 675 i.V.m. 242 BGB)
- Pflicht zur Verschwiegenheit, § 203 StGB
- Pflicht zur Treue gegenüber dem Mandanten (zum Parteiverrat siehe § 356 StGB)
- Pflicht zur Respektierung der Funktionstüchtigkeit der Rechtspflege (da der Verteidiger ein Organ der Rechtspflege ist), insofern grds. Wahrheitspflicht und Verbot der Beweismittelmanipulation

---

L Begrenzung der Beschuldigten-/Verteidigerrechte durch ein strafprozessuales Mißbrauchsverbot? (*BGHSt* 38, 111 [113]\*; *NJW* 2006, 2421\* m. Bespr. *Böhm*, *NJW* 2006, 2371) ☞ *Kempf*, Rechtsmißbrauch im Strafprozeß, *StV* 1996, 507; *Senge*, Mißbräuchliche Inanspruchnahme verfahrensrechtlicher Gestaltungsmöglichkeiten - wesentliches Merkmal der Konfliktverteidigung? *Abwehr der Konfliktverteidigung*, *NStZ* 2002, 225.

## f) Die Stellung des Verletzten im Strafverfahren

☞ *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 525-538; *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 2418-2515; *Volk*, Grundkurs, § 39. • **zum Opferrechtsreformgesetz:** *Ferber*, *NJW* 2004, 2562; *Neuhaus*, *StV* 2004, 620 • **zum Adhäsionsverfahren:** *Meier/Dürre*, Das Adhäsionsverfahren, *JZ* 2006, 18; zu den Änderungen durch das OpferRRG: *Betmann*, *Kriminalistik* 2004, 567; *Kuhn*, *JR* 2004, 297.

& Bestrebungen zur Stärkung der Opferrechte (u.a. *OpferschutzG* v. 18.12.1986, *VerbrechensbekämpfungsgG* v. 28.10.1994, *ZeugenschutzG* v. 30.4.1998, *OpferrechtsreformG* v. 24.6.2004)

- & Verletztenbegriffe im Strafverfahren (insb. weiter Verletztenbegriff des § 172 StPO, gilt auch für §§ 374-406h StPO; dazu [Volk](#), Grundkurs, § 12 Rn 12.)
- & Verletztenrechte (s.u. Übersicht)

---

### Übersicht über Opferrechte im Strafverfahren

- Befugnis zu Strafanzeige und Strafantrag *i.w.S.* (§ 158 StPO; s.a. § 171 StPO)
    - Klageerzwingungsverfahren, §§ 172-177 StPO [Beulke](#), StrafprozeßR, Rn 344-348.
  - Strafantragsrecht *i.e.S.*, §§ 77-77e StGB (bei bestimmten *Antragsdelikten*)
  - [• Täter-Opfer-Ausgleich (TOA), §§ 46a Nr. 1; 46 II, 56 II 2 StGB; §§ 155a, 155b StPO, s.a. §§ 136 I 4, 153a I 2 Nr. 5 StPO; ferner im Jugendstrafrecht §§ 10 I Nr. 7, 45 II 2 JGG [Bemmann](#), Täter-Opfer-Ausgleich im Strafrecht, JR 2003, 226; krit. [Franke](#), Die Rechtsprechung des BGH zum Täter-Opfer-Ausgleich, NStZ 2003, 410]
  - Zeugenschutz i.w.S. (insb. bei "gefährdeten Zeugen", "Opferzeugen" und kindlichen Zeugen)
    - Geheimhaltung von Personalien nach § 68 I 2 u. II, III StPO (Hinweispflicht nach § 48 StPO n.F.)
    - Beiordnung eines sog. *Zeugenanwalts* bei der Zeugenvernehmung nach § 68b S. 1 StPO (auf Staatskosten) (Hinweispflicht nach § 48 StPO n.F.; s.a. §§ 406f II i.V.m. 406h StPO \*)
    - Möglichkeit der *Videokonferenz* (simultane Bild-Ton-Übertragung), § 247a S. 1-3 StPO [Beulke](#), StrafprozeßR, Rn 430-430d.
    - Möglichkeit der *Videovernehmung* mit Bild-Ton-Aufzeichnung, §§ 58a, 168e S. 4, 247a S. 4 u. 5, 255a StPO) [Beulke](#), StrafprozeßR, Rn 430e-430n.
    - Vernehmung von Zeugen unter 16 Jahren allein durch den Vorsitzenden, § 241a I StPO
    - Ausschluß des Angeklagten, § 247 StPO
    - Ausschluß der Öffentlichkeit, §§ 171b, 172 GVG
    - Zeugenschutz *i.e.S.* (nach dem *Zeugenschutz-HarmonisierungsG* [ZSHG]; s.a. §§ 6, 26 BKAG)
  - "Sonstige Befugnisse des Verletzten" nach §§ 406d-406h StPO [Beulke](#), StrafprozeßR, Rn 590-606.
    - Einstellungsnachricht bzw. Mitteilung über den Ausgang des gerichtlichen Verfahrens, § 406d StPO \*
    - Mitteilung über die Verhängung bzw. den Vollzug freiheitsbeschränkender Maßnahmen an Sexual- bzw. Gewaltopfer, § 406d II StPO \*
    - Akteneinsichtsrecht, § 406e StPO (grds. über einen Rechtsanwalt, siehe aber auch Abs. 5) \*
    - Verletztenbeistand nach § 406f StPO durch einen Rechtsanwalt (Abs. 1-2) oder eine Vertrauensperson (bei Zeugenvernehmung, Abs. 3) \* (im übrigen Recht auf anwaltlichen Zeugenbestand aufgrund des Rechts auf faire Behandlung, *BVerfGE* 38, 105 [112])
    - Anwesenheitsrecht und Rechtsbeistand des Nebenklageberechtigten, § 406g StPO \*
  - Privatklagerecht, §§ 374-394 StPO (bei bestimmten *Privatklagedelikten*, s. § 374 I StPO)
  - Nebenklagerecht, §§ 395-402 StPO (bei bestimmten Straftaten, s. § 395 I-III StPO) \*
    - Anwesenheitsrecht des Nebenklägers in der Hauptverhandlung, § 397 I 1 StPO (und weitere Rechte, insb. Recht der Richter- bzw. Sachverständigenablehnung, Frage-, Beanstandungs-, Beweisantrags- und Erklärungsrecht in der Hauptverhandlung)
    - Bestellung eines sog. *Opferanwalts*, § 397a StPO (nach Abs. 1 auf Staatskosten)
    - Rechtsmittelbefugnis, § 401 I StPO
  - Entschädigung im Adhäsionsverfahren, §§ 403-406c StPO \*
  - Entschädigung nach dem *OpferentschädigungsG* (OEG)
  - gesetzliches Pfandrecht nach dem *OpferanspruchssicherungsG* (OASG) an Erlösen des Täters aus der medialen Vermarktung der Tat
  - [• siehe auch die sog. *Rückgewinnungshilfe* nach § 111b V StPO]
- \* insoweit besteht eine gesetzliche Belehrungspflicht (auch) durch die Polizei (s. insb. § 406h StPO)
- 

### 6. Die Beweismittel des Strafverfahrens [90-93]

[Brodag](#), StrafverfahrensR, Rn 99-26, 335-339; [Engländer](#), Examens-Rep, Rn 194-195, 225-247; [Hellmann](#), StrafprozeßR, Rn 705-709, 741-760, 780-792; [Volk](#), Grundkurs, §§ 21 (ohne Rn 3-25), 28.

- & Beweisführung: • **Strengbeweisverfahren** (zur Sachverhaltsaufklärung in der Hauptverhandlung in allen schuld- und rechtsfolgenrelevanten Fragen, dabei Bindung an die gesetzlichen Beweismittel) und • **Freibeweisverfahren** (gilt bei der Klärung prozessualer Fragen, zudem vor dem Hauptverfahren - also insb. im Ermittlungsverfahren - auch für die Schuld- und Rechtsfolgenfrage) [Beulke](#), StrafprozeßR, Rn 180; [Hellmann](#), StrafprozeßR, Rn 705-708; [Kramer](#), Grundbegriffe, Rn 120.



- & Beweismittel des Strafverfahrens (Merkwort: SPAUZ): Sachverständiger, Zeuge, im weiteren Sinne auch der Beschuldigte als "Partei" des Strafverfahrens (Geständnis); Augenschein, Urkunde
- & Geständnis (und "partielles Schweigen" des Beschuldigten, dazu s.o. 4.) (zur Beschuldigtenvernehmung s.u. 7.a); zu denn Rechten und Pflichten des Beschuldigten s.o. 5.d)
- & Zeuge (und Zeugenbeweis), §§ 48-71 StPO, RiStBV Nr. 64-68 (zur Zeugenvernehmung und zu den Rechten und Pflichten des Zeugen s.u. 7.b)
- & Sachverständiger (Sachverständigenbeweis), §§ 72-80a StPO, RiStBV Nr. 69-72 ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 197-202; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 741-752; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 145-150; *Volk*, Grundkurs, § 21 Rn 26-32.
- & Augenscheinsbeweis (zum richterlichen Augenschein s. §§ 86, 168d, 225 StPO, zur Leichenschau s. §§ 87-91 StPO) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 204; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 757-761; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 151-153; *Volk*, Grundkurs, § 21 Rn 33-37.
- & Urkundenbeweis, § 249 StPO (strafverfahrensrechtlicher Urkundenbegriff in Abgrenzung zum strafrechtlichen Urkundenbegriff des § 267 StPO) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 203; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 753-756; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 154-160a; *Volk*, Grundkurs, § 21 Rn 38-40.
- & Lehre von den Beweisverboten (auch als Fehlerfolgenlehre, s.u.): • Beweiserhebungs- und • Beweisverwertungsverbote; Fragen der • Fortwirkung und der • Fernwirkung von Fehlern ☞ *Rössner*, Probleme, S. 78-82, i.e. s.a. Probleme 17-22 (= S. 83-101); *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 780-792; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 161-168b; eingehend *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 454-487; *Volk*, Grundkurs, § 28; *Schroth*, Beweisverwertungsverbote im Strafverfahren, *JuS* 1998, 969; *Meyer-Mews*, Beweisverwertungsverbote im Strafverfahren, *JuS* 2004, 39 u.126 u. 208.
- L zum "Zeugen von Hörensagen" s.o. 4.
- L zur Problematik analog § 96 StPO "gesperrter" Zeugen s.u. 7.b) u. Teil 3
- L zum Urkundenbeweis durch Verlesung von Vernehmungsprotokollen s.o. 4. ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 410-421; *Engländer*, Examens-Rep, Rn 210-220; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 659-675; *Volk*, Grundkurs, § 27 Rn 1-27.
- L Begründungsansätze der strafverfahrensrechtlichen Fehlerfolgenlehre: • Rechtskreistheorie (*BGHSt* [GS] 11, 213; ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 141-142; *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 531-534), • Schutzzwecklehre, • Abwägungslehre, (• Lehre vom Informationsbeherrschungsanspruch ☞ *Amelung*, Informationsbeherrschungsrechte im Strafprozeß, 1990.), • sog. modifizierte Abwägungslehre; ferner • Berücksichtigung hypothetischer Ermittlungsverläufe ("rechtmäßiger Ersatzeingriff" ☞ *Jahn/Dallmeyer*, Zum heutigen Stand der beweisrechtlichen Berücksichtigung hypothetischer Ermittlungsverläufe im deutschen Strafrecht, *NStZ* 2005, 297.)
- L Fragen der Fernwirkung (insb. mittelbare Verwertung als sog. "Spurenansatz"; zu §§ 6 II 2 i.V.m. 7 VI G10 s. *BGHSt* 29, 244\*) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 482; *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 1615-1621.
- L Verwertung rechtswidrig erlangter Beweismittel *zugunsten* des Betroffenen? (Verwertungsverbot als Belastungsverbot? ☞ *Roxin/Schäfer/Widmaier*, Die Mühlenteichtheorie - Überlegungen zur Ambivalenz von Verwertungsverboten, *StV* 2006, 655)
- L Problematik der Begründung eines Anfangsverdachts bzw. einer Eingriffsmaßnahmen mit oder aufgrund rechtswidrig erlangter Informationen ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 165; *Weßlau* in SK-StPO § 152 Rn 18.
- L zur Verwertbarkeit von sog. "Zufallserkenntnissen" s.u. Teil 2 u. Teil 3 (insb. §§ 100b V, 100d VI Nr. 1, 100f V, 100h III, 108 II, 110e StPO; zum Ausschluß des Vorhalts bei hiernach unverwertbaren Erkenntnissen s. *BGHSt*, 27, 355\* u. 30, 317\*; zuletzt etwa *OLG Karlsruhe*, *NJW* 2004, 2687\*)
- L Reichweite des verfassungsrechtlichen Schutzes des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts (Art. 2 I i.V.m. 1 I GG) bei der Beweiserhebung und -verwertung (vgl. die "Sphärentheorie"): • Verwertbarkeit von Tagebuchaufzeichnungen (*BGHSt* 19, 325, 34, 397\*; *BVerfGE* 80, 367 = *NJW* 1990, 563; ☞ *Rössner*, Probleme, S. 5 (= Problem 1); *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 1601-1604.); • Großer Lauschangriff, *BVerfGE* 109, 279\* = *NJW* 2004, 999; *BGH*, *NJW* 2005, 3295\*) ☞ *Kutscha*, Verfassungsrechtlicher Schutz des Kernbereichs privater Lebensgestaltung - nichts Neues aus Karlsruhe?, *NJW* 2005, 20.
- L zu Einzelfragen der Beweisverwertung s.u. 7.a)- 7.d) sowie die nachfolgende Übersichten
- N Rechtsbegriffe: *Strengbeweis*, *Freibeweis*; *Sachverständiger*, *Zeuge*, *sachverständiger Zeuge*; *Augenscheinsgehilfe*; *Augenschein*; *Urkunde*; *Beweiserhebungs-*, *Beweisverwertungsverbot*; *Fortwirkung*, *Fernwirkung(sverbot)*; (*hypothetischer*) *rechtmäßiger Ersatzeingriff*

## Wichtige Beweiserhebungs- und Beweisverwertungsverbote

- **Beweiserhebungsverbote:** §§ 52-53a, 54, 55, 81a I 2 (Arztvorbehalt), 81c III, 81e I 3, 81g II 2, 96, 97, 100c IV u. V 1 u. VI 1, 100h II Hs. 1, 136a I u. II (auch i.V.m. 69 III, 72), 250, 252 StPO; §§ 51 I BZRG; 4 IV Nr. 2 u. V 1, 7 IV G10
- **Beweisverwertungsverbote** (\* ausgestaltet als Verwendungsverbote): §§ 81a III Hs. 1, 81c III 5, 81e II 2 i.V.m. 81a III Hs. 1, 81g II 1\*, 81h III (u. IV) i.V.m. 81g II 1\*, 98b III 3, 100b V, 100c V 3 (auch i.V.m. VI 1) u. VI 2, 100d VI, 100f V\*, 100h II 1 Hs. 2, 100h III\*, 108 II, 110e\*, 136a III 2 (auch i.V.m. 69 III, 72), 161 II\*, 252 StPO; §§ 51 BZRG; 393 II\* AO; 97 I 3 InsO; 4-5\* StUG; 4 V 1\*, 6 II 3\* i.V.m. 7 IV u. VI 1, 7 V 1\* G10; 11 VII\* GwG; 4 II, 7 II ABMG; Art. 13 V 2 GG

## Übersicht über wichtige Fehlerfolgen (ohne Einzelmaßnahmen; Paragraphen ohne nähere Angaben sind solche der StPO)

<u>Verletzte Vorschrift etc.</u>	<u>Verstoß gegen / Fehler etc.</u>	<u>verwertbar ? (Begründung)</u>
Zeugnisverweigerungsrecht, § 52	Belehrungspflicht, § 52 III 1	(-) BGHSt 11, 213; 14, 159 ("Familienbande"); <i>Ausnahme</i> BGHSt 38, 214 (225)
Zeugnisverweigerungsrecht, § 53	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Verkennen desselben (Falschauskunft, Fürsorgepflichtverletzung)</li> <li>• Schweigepflicht, § 203 StGB</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- BGHSt 42, 73 (faïres Verfahren)</li> <li>+ BGHSt 9, 59; 18, 146; <b>str.</b></li> </ul>
Aussagegenehmigung, § 54	Aussage ohne Genehmigung	+ BGH, MDR 1951, 275 (dienstl. Interesse)
Auskunftsverweigerungsrecht, § 55	Belehrungspflicht, § 55 II	(-) Rechtskreistheorie, BGHSt 11, 213; <b>str.</b>
Arztvorbehalt, § 81a I 2	Vornahme durch Nichtarzt	(+) Gesundheitsschutz; <i>anders</i> wenn dies bewußt erfolgt, BGHSt 24, 125
Untersuchungsverweigerungsrecht, § 81c III	• Belehrungspflicht	- BGHSt 12, 235, <i>anders</i> bei Zustimmung oder nachträgl. Verzicht, BGHSt 20, 234
Sperrerklärung analog § 96	• fehlende Einwilligung	- § 81c III 5
Beschlagnahmeverbot, § 97	Vernehmung	+ BGH, NStZ 2003, 610
	• Beschlagnahme	- BGHSt 18, 227
	• Blutprobe aus Operationsvorber.	+ OLG Zweibrücken, NJW 1994, 810; <b>str.</b>
Aussageverweigerungsrecht, § 136 I 2	Belehrungspflicht	(-) Widerspruchslösung, BGHSt 38, 214
Verteidigerkonsultationsrecht, §§ 136 I 2, 137 Art. 6 III lit. c EMRK	• Belehrungspflicht	(-) Widerspruchslösung, BGHSt 47, 172
verbotene Vernehmungsmethode, § 136a	• Konsultation verwehrt	- BGHSt 38, 372 (faïres Verfahren)
Anwesenheitsrecht Erziehungsberechtigter bei Beschuldigtenvernehmung, § 67 JGG	Anwendung solcher Methoden	- § 136a III
Verlesungsverbot nach § 252	Abwesenheit infolge Nichtbenachrichtigung	- wohl h.M. (vgl. BVerfGE 107, 104)
	• Verlesung	- § 252
	• Vernehmung Verhörsperson	(-) BGHSt 2, 99; <i>Ausnahme:</i> richterl. Verhörsperson BGHSt 21, 218
Vorführung Videovernehmung, § 255a II (Voraus.: Anwesenheit <u>auch</u> des Beschuldigten bei der Videovernehmung! BGHSt 49, 72)	• Vorführung trotz nachträgl. Zeugnisverweigerung	(-) <i>Ausnahme (abw. zu § 252)</i> bei richterl. Vernehmung zulässig (BGHSt 49, 72); i.ü. bei Gestattung (BGHSt 45, 203)
	• Vernehmung Verhörsperson	(-) <i>Ausnahme:</i> zulässig bei richterl. Verhörsperson (BGHSt 49, 72)
rechtswidrige Beweisgewinnung durch Private	• nach §§ 201, 201a (?) StGB	- BGHSt 14, 358, <i>anders</i> bei Rechtfertig.
	• im übrigen	(+) <i>anders</i> bei eklatantem Verstoß gegen Menschenwürde <i>oder</i> Verwertung erneuter Grundrechtseingriff <i>oder</i> gezieltem Handeln in staatlichem Auftrag, BGHSt 27, 355; 36, 167; 44, 129; s.a. EGMR StV 2004, 1
Gefahr im Verzug bei Richtervorbehalt	Richtervorbehalt (Art. 103 I GG)	(+) <i>anders</i> , wenn willkürlich <i>oder</i> besonders schwerer Fehler, so daß rechtm. Ersatzeingriff mat.rechtl. Hindernisse entgegenstehen, BGH, NStZ 2004, 449; <b>str.</b>
Allg. PersönlichkeitsR, Artt. 2 I i.V.m. 1 I GG (Kernbereichsverletzung?)	• Tagebuchfälle	-/+ Abwägung (Sphärentheorie), BGHSt 19, 325; 34, 397; BVerfGE 80, 367 <b>str.</b>
u. Unverletzlichkeit d. Wohnung, Art. 13 I GG	• Kernbereich priv. Lebensführung	- Großer Lauschangriff: § 100c IV, V; BVerfGE 109, 279; BGH, NJW 2005, 3295

## 7. Die Vernehmung von Beschuldigten und Zeugen

### a) Die Beschuldigtenvernehmung [55-63]

📖 Beulke, StrafprozeßR, Rn 115-119; Brodag, StrafverfahrensR, Rn 265-274; Engländer, Examens-Rep, Rn 97-99; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 442-456; Kramer, Grundbegriffe, Rn 26-36; Volk, Grundkurs, § 9 Rn 6-12.

- & Vernehmungsbegriff (und Abgrenzung zur "informativischen Befragung" und zur "Spontanäußerung")
- & Protokollierung von Vernehmungen (vgl. §§ 168-168b StPO; Tonbandprotokolle)
- & Ablauf der Beschuldigtenvernehmung (vgl. §§ 136 [Ermittlungsrichter], 163a I-III [Staatsanwaltschaft], 163a I u. IV [Polizei], 243 IV [Hauptverhandlung] StPO, RiStBV Nr. 44-45; s.u. Übersicht)
- & doppelte Aufgabe der Beschuldigtenvernehmung: Sachverhaltsaufklärung (Wahrheitsforschung) und Gewährung rechtlichen Gehörs (Möglichkeit zur Einlassung und Verteidigung, daneben auch Information des Beschuldigten; § 136 I 1 u. 3, II StPO) (*zu Rechten und Pflichten des Beschuldigten - und seines Verteidigers - bei der Vernehmung s.o. 5.d) u. 5.e)*)
- & Gewährleistung der • Aussagefreiheit (Aussageverweigerungsrecht) und des • Verteidigungsrechts, §§ 136 I 2, 137 StPO (auch i.V.m. § 163a III u. IV StPO)
- L zum Beschuldigtenbegriff s.o. 5.d)
- L Rechtliche Grenzen der (formlosen) informativischen Befragung (BGHSt 38, 214; NJW 1997, 1591 = NStZ 1997, 398 m. Anm. Rogall; BayObLG, NJW-RR 2005, 175\*; 2003, 343\*)
- L Problematik sog. vernehmungsfähnlicher Situationen, hier Befragung des Beschuldigten durch Vertrauenspersonen (BGHSt 34, 362; [GS] 42, 139; zur sog. Telefon-/Mithörfalle s.u. 7.c) 📖 Ranft, StrafprozeßR, Rn 361-371.
- L Reichweite der Pflicht zur effektiven Hilfestellung bei der Verteidigerkonsultation (BGHSt 42, 15 [abw. 42, 170] u. 172; 47, 233\*; NStZ 2006, 115\*) 📖 Beulke, Muß die Polizei dem Beschuldigten vor der Vernehmung "Erste Hilfe" bei der Verteidigerkonsultation leisten?, NStZ 1996, 247.
- L Rechtsfolgen fehlerhafter Beschuldigtenbelehrung über • die Selbstbelastungsfreiheit (BGHSt 38, 214) bzw. • das Verteidigerkonsultationsrecht (BGHSt 42, 15; 47, 172 [174]): es gilt jeweils die sog. "Widerspruchslösung" der Rspr.; • Möglichkeit einer "Heilung" durch wiederholte Vernehmung nur (abw. BGHSt 22, 129 [134 ff]\*) nach sog. "qualifizierter Belehrung" (vgl. BGHSt 47, 172 [175]; LG Dortmund, NStZ 1997, 356\* m. Bespr. Neuhaus NStZ 1997, 312; AG München, StV 2001, 501\*; LG Frankfurt/Main, StV 2003, 325\*) 📖 Trüg, Zum Erfordernis einer qualifizierten Belehrung im Strafverfahren, JA 2004, 394.
- Q Rechtsfolgen einer Verletzung des Anwesenheitsrechts nach § 168c I u. V StPO ("Herabstufung" der Vernehmungsniederschrift zur nichtrichterlichen) 📖 Meyer-Goßner, StPO, § 168c Rn 6.
- N Rechtsbegriffe: *Vernehmung, informativische Befragung, Spontanäußerung; Aussageverweigerungsrecht; Widerspruchslösung; qualifizierte Belehrung*

---

#### **Ablauf der polizeilichen Beschuldigtenvernehmung** (§§ 163a IV i.V.m. 136 StPO; vgl. Nr. 44, 45 RiStBV)

1. Eröffnen des Tatvorwurfs (nach § 163a IV 1 StPO bedarf es bei polizeilichen Vernehmungen *keiner* Angabe der in Betracht kommenden Strafvorschriften)
  2. (unabhängig davon, ob der Beschuldigte seine Rechte kennt oder nicht) Belehrung nach § 136 I 2 StPO über
    - das Aussageverweigerungsrecht (infolge der Selbstbelastungsfreiheit)
    - und das Recht auf Konsultation bzw. Hinzuziehung eines Verteidigers (vgl. § 137 StPO) - ggf. Hilfestellung hierbei und Unterbrechung der Vernehmung -
  3. Vernehmung zur Person (insoweit zwecks Identifizierung Aussagepflicht, §§ 111 OWiG i.V.m. 163b I StPO, s.a. Nr. 13 I RiStBV; *sie kann auch am Anfang der Vernehmung stehen*)
  4. Vernehmung zur Sache (§ 136 II StPO) sowie zu den persönlichen (auch wirtschaftlichen) Verhältnissen (§§ 136 III; 160 III StPO, Nr. 13-16 RiStBV - auch insoweit besteht die Aussagefreiheit!); dabei grundsätzlich auch Mitteilung der Verdachtsgründe, § 136 II StPO (soweit ohne Gefährdung des Untersuchungszwecks möglich)
  5. Belehrung über das Recht, Beweiserhebungen zu beantragen, § 136 I 3 StPO
  6. ggf. noch nach § 136 I 4 StPO n.F. Hinweis
    - auf das Recht, sich auch schriftlich zu äußern,
    - und die Möglichkeit des Täter-Opfer-Ausgleichs
-

## b) Die Zeugenvernehmung (und Rechte und Pflichten des Zeugen) [65-75]

- ☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 181-196a; Brodag, StrafverfahrensR, Rn 292-334; Engländer, Examens-Rep, Rn 77-85; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 710-740; eingehend Kramer, Grundbegriffe, Rn 121-144a; Volk, Grundkurs, § 21 Rn 3-25.
- & Rechte und Pflichten des Zeugen im Strafverfahren (s.u. Übersicht; zu den Opferrechten s.o. 5.f.)  
☞ Laubenthal, Rechte des kindlichen Zeugen im Strafverfahren, JA 2005, 294.
- & Ablauf der Zeugenvernehmung im Strafverfahren (vgl. §§ 48 ff [Ermittlungsrichter]; 161a [Staatsanwaltschaft], 163a V [Polizei], 244 I [Hauptverhandlung] StPO; RiStBV Nr. 64-68; s.u. Übersicht)
- & Zeugnisverweigerungsrechte der • Angehörigen, § 52 StPO; • Berufsheimlichkeitsbesitzer, § 53 StPO (und deren Berufshelfer, § 53a StPO), • Amtspersonen, § 54 StPO, RiStBV 66 (sog. Aussagegenehmigung; siehe ergänzend die sog. Sperrerklärung, § 96 StPO)
- & Auskunftverweigerungsrecht, § 55 StPO
- & Vernehmungsgegenüberstellung (Konfrontation), § 58 II StPO
- & Videosimultanübertragung von Zeugenvernehmungen (sog. Videokonferenz), § 247a StPO; im Ermittlungsverfahren s. § 168e StPO ☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 430-430d.
- & Videoaufzeichnung von Zeugenvernehmungen (sog. Videovernehmung), §§ 58a; 255a StPO
- L Frage der "Pflicht zur Vorbereitung" auf die Hauptverhandlung bei Zeugen, die in amtl. Eigenschaft oder im amtl. Auftrag Wahrnehmungen machten (bejahend h.M., Rogall in SK-StPO, Vor § 48 Rn 135; OLG Köln, NJW 1966, 1420 [1421]\*; **abl.** Kramer, Grundbegriffe, Rn 122d) ☞ Krehl, Die Erkundigungspflicht des Zeugen bei fehlender oder beeinträchtigter Erinnerung und mögliche Folgen ihrer Verletzung, NSTZ 1991, 416.
- L zur Vernehmung früherer Mitbeschuldigter als Zeugen (insb. gezielter Rollentausch) s.o. 5.d)
- L Reichweite des Zeugnisverweigerungsrechts von Angehörigen zeitweiser Mitbeschuldigter (BGHSt 38, 96\* [tw. Rechtsprechungsänderung!], NJW 1992, 1118\*)
- L Frage der Reichweite des § 53a StPO im Fall des Outsourcing bei der Strafverteidigung ☞ Beukelmann, Outsourcing auch bei der Strafverteidigung?, NJW-Spezial 2005, 87.
- Q Rechtsfolgen einer Verletzung des Anwesenheitsrechts nach § 168c II u. V StPO (BGHSt 26, 332 [335]\*, 34, 231\*, NJW 2003, 3142\*)
- L Frage der Verwertbarkeit einer unter Verstoß gegen § 203 StGB getätigten Aussage eines Berufsheimlichkeitsbesitzers (BGHSt 9, 59\*; 15, 200 [202 f]\*) ☞ Kramer, Grundbegriffe, Rn 137; Rössner, Probleme, S. 92 (= Problem 20).
- L Problematik der sog. "vernehmungsfähnlichen Situationen", hier insb. Befragung Zeugnisverweigerungsberechtigter durch Vertrauenspersonen (BGHSt 40, 211; BVerfG, NSTZ 2000, 489\*)
- L zum Schutz der Zeugenidentität (insb. bei Vertrauenspersonen) durch Sperrerklärungen s.u. Teil 3  
☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 426-429; Engländer, Examens-Rep, Rn 221-224; Hellmann, StrafprozeßR, Rn 110, 676-680; Kramer, Grundbegriffe, Rn 108a; Volk, Grundkurs StPO, § 27 Rn 31-37; **allgemein:** Gaede, Schranken des fairen Verfahrens gem. Art. 6 EMRK bei der Sperrung verteidigungsrelevanter Informationen und Zeugen, StV 2006, 599.
- Q Fragen der Verwendung der Videovernehmung in der Hauptverhandlung (insb. vernehmungsergänzende Vorführung [= Augenschein], Verwertbarkeit; BGHSt 49, 68\*; 49, 72\*) ☞ Beulke, StrafprozeßR, Rn 430e-430n; Mitsch, Videoaufzeichnung als Vernehmungssurrogat in der Hauptverhandlung, JuS 2005, 102; **allgemein:** Detter, Einige Gedanken zu audiovisueller Vernehmung, V-Mann in der Hauptverhandlung und der Entscheidung des BGH in der Sache EL Mottassadeq, StV 2006, 544.
- N Rechtsbegriffe: *Zeugnisverweigerungsrecht, Auskunftverweigerungsrecht, Vernehmungsgegenüberstellung (Konfrontation)*

---

## Übersicht über die Rechte und Pflichten des Zeugen im Strafverfahren

- Pflicht zum Erscheinen, §§ 48, 51; 161a I 1 StPO \* (*beachte, keine Erscheinspflicht bei polizeilicher Vernehmung!*) (**Hinweispflicht** nach § 48 StPO, s.a. § 133 II StPO)
- Pflicht zur Aussage, § 70 I; 161a I 1 StPO (**Ausnahmen:** Zeugnis-, Auskunftsverweigerungsrecht, s.u.; fehlende Aussagegenehmigung nach § 54 StPO) \* (*beachte, keine Aussagepflicht bei polizeilicher Vernehmung!*)
  - ggf. dienstrechtliche Pflicht zur Aussageverweigerung (etwa nach §§ 43, 45 I DRiG, 62 I BBG, 39 III 1 BRRG, 78 f sächs. BG) -
- Pflicht zur *wahrheitsgemäßen* Aussage, §§ 57 S. 1, 65c I u. II; 161a I 2 StPO n.F. (s.a. §§ 153 ff StGB; *die Wahrheitspflicht gilt nach h.M. analog bei polizeilichen Vernehmungen*) \* (**Hinweispflicht** nach § 57 S. 1 StPO)

- ggf. Pflicht zur Beedigung der Aussage (soweit ausnahmsweise angeordnet), §§ 59, 62 StPO n.F. (Ausnahme: Eidesverweigerungsrecht, § 61 StPO n.F.; s.a. § 60 StPO: Vereidigungsverbot bei Eidesunmündigen und Tatverdächtigen) \* (*beachte, keine Vereidigung durch die Polizei oder Staatsanwaltschaft!*) (**Belehrungspflicht** nach § 57 S. 2 StPO)

sowie als Nebenpflichten:

- Pflicht zur Mitwirkung an einer Gegenüberstellung, § 58 II StPO \* (zumindest bei einer Vernehmungsgegenüberstellung [Konfrontation]; zur Identifizierungsgegenüberstellung [Rekognition] s.u. 7.d))
- Pflicht zur Duldung einer Bild-Ton-Aufzeichnung nach § 58a StPO
- Pflicht zur Unterziehung von "Glaubwürdigkeitsfragen"(sog. Generalfragen, § 68 IV, s.a. § 68a II StPO, richtiger: "Glaubhaftigkeit" statt "Glaubwürdigkeit") bzw. "-untersuchungen" (s.a. § 80 II StPO, Nr. 19 IV u. V RiStBV)
- Pflicht zur Duldung körperlicher Untersuchungen nach § 81c StPO (Ausnahme: Untersuchungsverweigerungsrecht nach §§ 81c III i.V.m. 52 StPO, nach h.M. nicht bei § 55 StPO) \*
- Pflicht zur Identifizierung nach §§ 163b II StPO i.V.m. 111 OWiG \*
- [- zur Möglichkeit öffentlicher Fahndung nach Zeugen s. § 131a III StPO]

- Recht zur Auskunftsverweigerung nach § 55 StPO (zur Glaubhaftmachung s. § 56 StPO) (**Belehrungspflicht** nach § 55 II StPO)
- Recht zur Zeugnisverweigerung (zur Glaubhaftmachung s. § 56 StPO) ...
  - der Angehörigen nach § 52 StPO (**Belehrungspflicht** nach § 52 III StPO)
  - *sachlich begrenzt* der Berufsheimnisträger nach § 53 StPO, soweit diese nicht von der Schweigepflicht (dazu § 203 StGB) entbunden wurden (§ 53 II StPO)
  - der Berufshelfer nach § 53a StPO (dabei Entscheidung über die Ausübung grds. durch den Berufsheimnisträger, § 53a I 2 StPO; zur Entbindung von der Schweigepflicht siehe § 53a II StPO)
- Recht auf Eidesverweigerung nach §§ 61 n.F. i.V.m. 52 StPO (**Belehrungspflicht** nach § 61 Hs. 2 StPO)
- Recht auf Zuziehung eines Zeugenbeistands (*BVerfGE* 38, 105 [112] - Recht auf faire Behandlung); ggf. sogar auf Beiordnung eines Zeugenanwalts nach § 68b StPO (**Hinweispflicht** nach § 48 bzw. §§ 406f II i.V.m. 406h StPO n.F.)
- Recht auf zusammenhängende Bekundung, § 69 I 1 u. II StPO
- Recht auf Zeugenentschädigung, § 71 StPO, i.e. s. JVEG (früher: ZSEG)
- Verbot der Anwendung sog. verbotener Vernehmungsmethoden, §§ 69 III i.V.m. 136a StPO

\* diese Pflichten können mit Zwangsmitteln durchgesetzt werden (s. u.a. §§ 51, 70 StPO; zur Vorführung, § 134 StPO) [zu besonderen Verfahrensrechten des Verletzten als Zeuge s.o. Übersicht über die Opferrechte

### **Ablauf der polizeilichen Zeugenvernehmung** (§ 163a V StPO; vgl. Nr. 19-19a, 64-68 RiStBV)

1. Ermahnung zur Wahrheit analog § 57 StPO (ferner *kann* ggf. eine Belehrung über eine Strafbarkeit falscher Angaben nach §§ 145d, 164, 185 ff, 257, 258 [*nicht* §§ 153, 154, 163] StGB erfolgen)
2. Vernehmung zur Person analog §§ 68, 68a StPO (insoweit zwecks Identifizierung Aussage- und auch Wahrheitspflicht [§§ 111 OWiG i.V.m. 163b II StPO]; beachte zum Zeugenschutz i.w.S. aber § 68 I 1, II, III StPO)
3. Bezeichnen des Gegenstands der Untersuchung und der Person des Beschuldigten analog § 69 I StPO
4. Belehrung [zur Belehrung über weitere Zeugen- bzw. Opferrechte siehe obige Übersichten sowie Nr. 19a RiStBV.]
  - über ein etwaiges Zeugnisverweigerungsrecht nach § 52 (§ 52 III StPO), u.U. nach § 53a StPO (hingegen ist eine Belehrung bei Berufsheimnisträgern nach § 53 StPO grds. entbehrlich),
  - ggf. nach § 55 StPO auch über ein Auskunftverweigerungsrecht (§ 55 II StPO).
5. Vernehmung zur Sache analog § 69 StPO (zunächst zusammenhängender Bericht des Zeugen, dann gegebenenfalls Verhör desselben, § 69 I 1 u. II StPO)

### **c) Verbotene Vernehmungsmethoden** [76-83]

📖 *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 130-146; *Brodag*, StrafverfahrensR, Rn 275-290; *Engländer*, Examens-Rep, Rn 228; *Hellmann*, StrafprozeßR, Rn 457-484; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 37-52a; *Volk*, Grundkurs, §9 Rn 13-28; *Jahn*, Strafprozeßrecht als gewonnenes Verfassungsrecht - Hauptprobleme und Streitfragen des § 136a StPO, *JuS* 2005, 1057.




- & Verbot körperlicher Einwirkung (Mißhandlung, Ermüdung, körperliche Eingriffe)
- & sonstiges Verbot der Verabreichung von Mitteln
- & Verbot seelischen Zwangs (Quälerei) oder psychischer Beeinflussung (Hypnose)
- & Verbot • der Täuschung (in Abgrenzung zur erlaubten kriminalistischen List) sowie • der Drohung mit unzulässigen Maßnahmen und • Versprechen gesetzlich nicht vorgesehener Vorteile

- & Absicherung durch absolutes Beweisverwertungsverbot, § 136a III 2 StPO (s.a. Artt. 104 I 2 GG; 3 EMRK; zur entsprechenden Geltung im Polizeirecht s. § 18 VIII u. IX sächs. PolG)
- L Problematik der Ermüdung (*BGHSt* 38, 291 [203 ff])
- L Problematik des Überlassens oder Verweigerens von Kaffee, Zigaretten, Alkohol etc. (*BGHSt* 5, 290)
- L Problematik des Quälens (*BGHSt* 15, 187)
- L Problematik der Täuschung (*BGHSt* 35, 328; 37, 48; [GS] 42, 139; *BGH*, *NStZ* 2004, 631\*) und ihrer Abgrenzung von der erlaubten "kriminalistischen List"
- L Problematik prozeßordnungswidrigen Zwangs (*BGHSt* 34, 362) oder Drohens (insb. mit Haft, *BGH*, *NStZ* 2005, 279\*; *NJW* 2004, 1885\*; s.a. *BGHSt* 20, 268)
- L Problematik des Ausnutzens der Untersuchungshaftsituation (*BGHSt* 34, 362)
- L Problematik der • Hör- (= Mithören, z.B. bei Telefongesprächen; *BGHSt* 31, 304\*; 39, 335; [GS] 42, 139) und der • Stimmenfalle (= durch Täuschung erwirkte Stimmprobe, vgl. *BGHSt* 40, 66; zum Stimmenvergleich s.u. 7.d) ☞ *Beulke*, StrafprozeßR, Rn 138; *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 364-368, 905-906.
- L Problematik heimlicher (staatlicher bzw. privater) Tonbandaufzeichnungen (*BGHSt* 31, 304\*; 34, 39; s.a. § 201 StGB, § 100f II StPO) ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 153; *Beckemper/Wegner*, Verwertbarkeit privat aufgenommenen Tonbandaufnahmen im Strafverfahren, *JA* 2003, 510. [• Zur Verwertbarkeit im Zivilverfahren *BVerfGE* 106, 28 = *NJW* 2002, 3619, ferner allgemein *Kiethe*, Verwertung rechtswidrig erlangter Beweismittel im Zivilprozeß, *MDR* 2005, 965.]
- L Problematik der Verwertung durch Privater i.S.v. § 136a StPO rechtswidrig erlangter Beweismittel (*BGHSt* 34, 362 - Mithäftling; 44, 129 - Wahrsagerin) ☞ *Rössner*, Probleme, S. 99 (= Problem 22)
- L Problematik des Einsatzes eines Polygraphen (= Lügendetektor; völlig ungeeignetes Beweismittel, *BGHSt* 44, 308 [315 ff], ebenso *BGH*, *NJW* 2003, 2527 für das Zivilverfahren; abw. *BGHSt* 5, 332, dort noch verbotene Vernehmungsmethode; s.a. *BVerfGE*, *NJW* 1998, 1938) ☞ *Schoreit*, Einsatz von Polygraphen und Glaubhaftigkeits-Gutachten psychologischer Sachverständiger im Strafprozeß, *StV* 2004, 284; *Schüssler*, Das endgültige Aus oder neue Hoffnung für den "Lügendetektor"?, *JR* 2003, 188.
- Q Frage der ausnahmsweisen Zulassung von "Folter" (*LG Frankfurt/Main*, *NJW* 2005, 692 - "Fall Daschner", s.a. *LG Frankfurt/Main*, *StV* 2003, 325 - Fall Gäfgen, m. Anm. *Weigend*, *StV* 2003, 436) ☞ *Brugger*, Würde gegen Würde oder: Darf der Staat foltern?, *VBIBW* 1995, 414 u. 446; *ders.*, Vom unbedingten Verbot der Folter zum bedingten Recht auf Folter?, *JZ* 2000, 165; *Wilhelm*, Folter - verboten, erlaubt oder gar geboten?, *Die Polizei*, 2003, 198; *ders.*, Gewalt - ein Vernehmungsmittel?, in: *Rothenburger Beiträge*, Bd. 30, S. 91 ff.

#### d) Die Identifizierungsgegenüberstellung (Rekognition) [62-63]

- ☞ *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 186-186b; *Grünwald*, Probleme der Gegenüberstellung zum Zwecke der Wiedererkennung, *JZ* 1981, 423 (lesen!); *Odenthal*, Die Gegenüberstellung zum Zwecke des Wiedererkennens, *NStZ* 1985, 433; *Welp*, *JR* 1994, 37 (Anm. zu *BGHSt* 39, 96); eingehend *Rogall* in *SK-StPO* § 58 Rn 28-62 (s.a. Vor § 48 Rn 133, § 81b Rn 53 [Stimmenvergleich] u. 54, Vor § 133 Rn 128, § 136a Rn 58 [Stimmenvergleich])
- & Rechtsgrundlage der Identifizierungsgegenüberstellung (Rekognition); s.a. *RiStBV* Nr. 18
- & Formen der Identifizierungsgegenüberstellung: • Einzel- und • Wahl- (hier als • Simultan- oder als • sequentielle bzw. sukzessive Wahl-) Gegenüberstellung (dazu *OLG Karlsruhe*, *NStZ* 1983, 377 m. Anm. *Odenthal*, *NStZ* 1984, 137 u. *NStZ* 2001, 580); • Wahllichtbildvorlage (bzw. Videowiedererkennungsverfahren); • Stimmenvergleich
- L Problematik der Rechtsgrundlage: §§ 58 II analog (h.M., *BGHSt* 34, 39 [49]) / §§ 81a I 1 / 81b Hs. 1 / 133 ff i.V.m. 163a III StPO (bei zwangweiser Durchsetzung, so *BGHSt* 39, 96 [98, 100]\* unter Verweis auf BT-Drs. VI/3478 S. 78) / keine Rechtsgrundlage ☞ *Rössner*, Probleme, S. 39 (= 8. Problem); *Engländer*, Examens-Rep, Rn 134; *Kramer*, Grundbegriffe, Rn 186-186b.
- L Veränderung des äußeren Erscheinungsbildes für Zwecke der Gegenüberstellung (*BVerfGE* 47, 239\*)
- L Fragen der Wahllichtbildvorlage, insb. Verwendung von Lichtbildern Dritter (zu deren Gewinnung *OLG Stuttgart*, *NJW* 2004, 83\* = *NZV* 2002, 574) ☞ *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 729-730; *Kuhn*, Die Wahllichtbildvorlage, *JA* 2005, 141; *Nobis*, Beweisverwertungsverbot bei Weitergabe eines Lichtbildes durch die Meldebehörde, *DAR* 2002, 299.
- L Fragen des Stimmenvergleichs (*BGHSt* 40, 66 [70 ff]) ☞ *Ranft*, StrafprozeßR, Rn 905-907.
- N Rechtsbegriffe: Identifizierungsgegenüberstellung (Rekognition); Einzel-, Wahl-, Simultan-, sukzessive/sequentielle Gegenüberstellung

## 8. Grundfragen der strafverfahrensrechtlichen Eingriffsmaßnahmen [84-96]

- & Rechts-/Eingriffsgrundlage (s.a. Vorbehalt des Gesetzes, Art. 20 III GG), insb. strafverfahrensrechtliche Ermittlungsgeneralklauseln (§§ 161, 163 StPO) und Grundsatz der Einzelermächtigungen
  - & Notwehr bzw. rechtfertigender Notstand als strafverfahrensrechtliche Rechtfertigung? (BGHSt 27, 269 - Kontaktsperre; s.a. BVerfGE 49, 24)  Hillenkamp, 32 Probleme aus dem Strafrecht Allgemeiner Teil, S. 32 (Problem 5); Riegel, §§ 32, 34 StGB als hoheitliche Befugnisgrundlage?, NVwZ 1985, 639.
  - & Einwilligung in Eingriffsmaßnahmen (s.a. § 81h StPO; zu den Wirksamkeitsvoraussetzungen s.o. 5.b))
  - & Durchsetzung von Eingriffsmaßnahmen (zur Rechtsgrundlage und Anwendung unmittelbaren Zwangs s.o. 5.b))
  - & Verhältnismäßigkeitserfordernis als allgemeine Eingriffsbegrenzung (s.a. Nr. 4 RiStBV)
  - & Rechtsschutz gegen Eingriffsmaßnahmen (grds. analog §§ 98 II, tw. 304 StPO; s.a. §§ 100c VII, 100d X; 81h II 5 StPO; BVerfGE 96, 27, BGHSt 44, 265)  Beulke, StrafprozeßR, Rn 321-329; Engländer, Examens-Rep, Rn 168-170.
  - & Strafverfolgung und Gefahrenabwehr, hier insb. Datenaustausch und Zweckumwandlung (s. §§ 100d VI Nr. 2 u. 3, 100f V, 161 II; 481, 483 IV, 484 [IV] StPO; zur Abgrenzung von Repression und Prävention s.o. 5.b))  Kramer, Grundbegriffe, Rn 108b; König/Gnant, Eingriffsrecht, Rn 50-54, 56-59, 579-585.
  - & Strafverfahrensrechtliche Eingriffs- und Zwangsmaßnahmen (insb. Aufbau derselben)
- N Rechtsbegriffe: *Eingriffs-, Zwangsmaßnahme; Zweckumwandlung*

---

### Aufbauvorschlag für strafverfahrensrechtliche Zwangsmaßnahmen

#### O. Vorprüfung

1. Grundrechtseingriff (sachlicher, ggf. auch persönlicher Schutzbereich; ggf. auch Eingriffsqualität)
2. Abgrenzung präventives / repressives Tätigwerden (i.d.R. Feststellung ausreichend)

#### I. Ermächtigungsgrundlage

1. Wahl und ggf. Abgrenzung der in Betracht kommenden strafprozessualen Ermittlungsmaßnahme(n)
2. ggf. Feststellung, ob eine (rechtswirksame) Einwilligung des Betroffenen vorliegt
3. ggf. zudem: Rechtsgrundlage der Anwendung unmittelbaren Zwangs \*

#### II. Eingriffs-/Anordnungsbefugnis

- Feststellen der "Zuständigkeit"; ggf. hierzu Prüfung der Voraussetzungen von Gefahr im Verzug beim Rückgriff auf eine entsprechende sekundäre Eingriffsbefugnis

#### III. (Materielle und formelle) Rechtmäßigkeit

1. Tatbestandsvoraussetzungen, hier insbesondere
  - Vorliegen eines Tatverdachts (erforderlicher Verdachtsgrad und sonstige besondere Voraussetzungen, auch hinsichtlich der Straftat, z.B. Feststellen des Vorliegens einer Katalogtat)
  - Betroffener der Ermittlungsmaßnahme (ggf. Beschuldigtenstatus)
  - sonstige besondere materiell-rechtliche Tatbestandsvoraussetzungen
  - ggf. (Nicht-) Eingreifen eines Beweiserhebungsverbotes?
  - ggf. Subsidiaritätsklausel
  - Verhältnismäßigkeit der Ermittlungsmaßnahme im konkreten Fall
2. Verfahrens- und Formvorschriften (z.B. Fristen, [Schrift-] Form, Inhalt; Belehrungspflichten)
3. ggf. zudem: materielle und formelle Voraussetzungen der Anwendung unmittelbaren Zwangs \*

- IV. ggf. Frage der Verwertbarkeit rechtswidrig erlangter Beweismittel im Strafverfahren (soweit nach der Aufgabenstellung verlangt)

#### Abweichender Aufbauvorschlag: *traditionelles öffentlich-rechtliches/prozeßrechtliches Aufbauschema*

- Vorprüfung
- Ermächtigungsgrundlage
- Formelle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen (einschl. Anordnungsbefugnis) [ggf. auch erst materielle und dann formelle Rechtmäßigkeit]
- Materielle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen (einschl. Verhältnismäßigkeit)

\* Die Anwendung unmittelbaren Zwangs kann auch anschließend gesondert geprüft werden.

---