

# Inhalt

Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	Seite XV
Abkürzungsverzeichnis .....	Seite XVII

## ERSTER HAUPTTEIL: Einführung Rdnr.

<b>§ 1 Begriff des Strafverfahrensrechts</b> .....	1
I.  Strafprozeßrecht und materielles Strafrecht .....	1
1. <i>Abgrenzung</i> .....	1
2. <i>Bedeutung dieser Differenzierung</i> .....	3
a) Keine Geltung des Art. 103 II GG im Strafverfahrensrecht. ....	3
b) Strafverfahrensrecht und das Rechtsprinzip »in dubio pro reo« .....	19
c) Exterritorialität und die Differenzierung materielles/formelles Strafrecht .....	28
II.  Strafverfahrensrecht und Strafvollzug .....	33
<b>§ 2 Funktion des Strafprozeßrechts</b> .....	35
I.  Wahrheitsfindung (Gerechtigkeitsprinzip) .....	35
II.  Schaffung von Rechtsfrieden (Rechtssicherheitsprinzip) .....	46
<b>§ 3 Rechtsquellen des Strafverfahrensrechts</b> <b>– Mit rechtsgeschichtlichem Überblick</b> .....	51
I.  Gesetze (geschriebenes Recht) .....	51
1. <i>Strafprozeßordnung (StPO) und Gerichtsverfassungsgesetz</i> <i>(GVG)</i> .....	51
a) Rechtshistorische Hinweise .....	51
b) Zur Entwicklung seit Inkrafttreten von StPO und GVG (1879) .....	64
2. <i>Weitere Gesetze mit strafprozessualer Relevanz</i> .....	71
II.  Ungeschriebenes Recht (Gewohnheitsrecht) .....	72
<b>§ 4 Strafprozeßrecht und Verfassungsrecht</b> .....	73
I.  Das Grundgesetz als Rechtsquelle des formellen Strafrechts .....	74
II.  Vorrang des Verfassungsrechts vor einfachgesetzlichem Strafprozeß- recht – Normenkontrollverfahren .....	75
1. <i>Exekutivorgane (z. B. Polizei und Staatsanwaltschaft)</i> .....	76
2. <i>Gerichte (Art. 100 GG – Konkrete Normenkontrolle)</i> .....	77

VII

	Rdnr.
III. Verfassungskonforme Auslegung . . . . .	79
1. Als normerhaltendes Prinzip . . . . .	79
2. Verfassungskonforme Auslegung als allgemeines Interpretationsprinzip . . . . .	91
IV. Verfassungsbeschwerde . . . . .	97
1. Funktion und Bedeutung . . . . .	97
2. Verfassungsbeschwerde gegen strafprozessuale Eingriffe der Exekutive . . . . .	107
3. Verfassungsbeschwerde gegen Gerichtsentscheidungen . . . . .	108
4. Verfassungsbeschwerde gegen prozessuale Gesetze . . . . .	115
<b>§ 5 Strafverfahrensrecht und MRK . . . . .</b>	<b>119</b>
I. Die MRK als Rechtsquelle des formellen Strafrechts . . . . .	120
1. Verbot unangemessen langer Untersuchungshaft, Art. 5 III MRK . . . . .	121
2. Verbot überlanger Verfahrensdauer, Art. 6 I MRK . . . . .	125
3. Unschuldsvermutung, Art. 6 II MRK . . . . .	127
II. Zum Rangverhältnis zwischen MRK und sonstigem Bundesrecht . . . . .	129
III. Zur »Menschenrechtsbeschwerde« gemäß der MRK . . . . .	135
1. Die Organe dieses Rechtsschutzsystems . . . . .	139
2. Menschenrechtsbeschwerde zur Kommission (Individualbeschwerde) . . . . .	141
3. Entscheidung des EGMR . . . . .	150
4. Zu den Konsequenzen von Urteilen des EGMR, die Verletzungen der MRK feststellen . . . . .	155
<b>§ 6 Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte vom 19. 12. 1966 . . . . .</b>	<b>157</b>
 <b>ZWEITER HAUPTTEIL: Die Strafverfolgungsorgane – Strafgerichte, Staatsanwaltschaften, Polizeibehörden –</b>	
<b>§ 7 Strafgerichtsbarkeit . . . . .</b>	<b>162</b>
I. Richtervorbehalt, Art. 92 GG . . . . .	162
II. Richterrechte und Richterpflichten . . . . .	169
1. Zur Unabhängigkeit der Richter (Art. 97 GG) . . . . .	169
a) Sachliche Unabhängigkeit (Art. 97 I GG) . . . . .	170
b) Persönliche Unabhängigkeit (Art. 97 II GG) . . . . .	181
2. Zur Bindung des Richters an Gesetz und Recht (Art. 20 III, 97 I GG) . . . . .	186
a) Richterliche Gesetzesbindung . . . . .	186
b) Zur Bedeutung der Formel »Gesetz und Recht« i. S. des Art. 20 III GG . . . . .	189
c) Präjudizienbindung . . . . .	194
3. Sonstige Richterpflichten . . . . .	196

	Rdnr.
III. Der gesetzliche Richter (Art. 101 GG) – Zuständigkeitsfragen – . . . .	203
1. Funktionelle Zuständigkeit . . . . .	204
a) Erstinstanzliche Spruchkörper . . . . .	207
b) Rechtsmittelgerichte . . . . .	210
c) Resümee . . . . .	214
2. Sachliche Zuständigkeit . . . . .	215
3. Örtliche Zuständigkeit (»Gerichtsstand«) . . . . .	257
a) Allgemeine Gerichtsstände . . . . .	258
b) Besondere Gerichtsstände . . . . .	262
c) Gerichtsstand des Zusammenhanges (§ 13 StPO) . . . . .	263
d) Kompetenzkonflikte; Verhinderung (§§ 14, 19; 15 StPO) . . . . .	264
e) Gerichtliche Prüfung (§ 16 StPO) . . . . .	265
f) Revision (§§ 16, 338 Nr. 4 StPO) . . . . .	266
4. Geschäftsverteilung . . . . .	267
a) Geschäftsverteilung auf die einzelnen Spruchkörper innerhalb eines bestimmten Gerichts . . . . .	267
b) Geschäftsverteilung innerhalb der Spruchkörper (§ 21 g GVG) . . . . .	273
5. Art. 101 I S. 2 GG und Verfassungsbeschwerde . . . . .	274
IV. Ausschließung und Ablehnung von Richtern . . . . .	275
1. Der ausgeschlossene Richter ( <i>iudex inhabilis</i> ) . . . . .	276
a) Zu den Ausschließungsgründen . . . . .	277
b) Verfahrensfragen . . . . .	299
2. Der befangene Richter ( <i>iudex suspectus</i> ) – Richterablehnung – . . . . .	301
a) Zur »Besorgnis der Befangenheit« (§ 24 II StPO) . . . . .	302
b) Form und Frist der Richterablehnung . . . . .	309
c) Fälle unzulässiger Richterablehnung (§ 26 a StPO) . . . . .	314
d) Die Behandlung zulässiger Ablehnungsgesuche (§§ 27, 31 StPO) . . . . .	317
e) Rechtsmittel . . . . .	319
3. Geltung der §§ 22ff StPO für Schöffen und andere Personen . . . . .	329
IV. Ehrenamtliche Richter (Schöffen) . . . . .	331
§ 8 Staatsanwaltschaft . . . . .	334
I. Rechtshistorische Hinweise . . . . .	335
II. Staatsrechtliche Stellung der Staatsanwaltschaft heute . . . . .	338
III. Die Staatsanwaltschaft als Justizbehörde . . . . .	339
IV. Die Staatsanwaltschaft als selbständiges Organ der Strafrechtspflege und die Frage ihrer Bindung an Präjudizien . . . . .	341
1. Legalitätsprinzip und Präjudizienbindung der Staatsanwaltschaft . . . . .	342
2. Präjudizienbindung der StA außerhalb des Geltungsbereichs des Legalitätsprinzips? . . . . .	357
V. Die Staatsanwaltschaft als »objektivste Behörde der Welt« . . . . .	360
VI. Aufbau und Organisation der Staatsanwaltschaft . . . . .	362
1. §§ 141, 142 GVG . . . . .	362

	Rdnr.
2. <i>Monokratische Organisation der Staatsanwaltschaft</i> .....	370
3. <i>Hierarchischer Aufbau der Staatsanwaltschaft</i> .....	372
VII. Weisungsgebundenheit des Staatsanwaltes	
– Schranken des internen und externen Weisungsrechts – .....	375
1. <i>Internes/externes Weisungsrecht</i> .....	376
2. <i>Sinn und Zweck des Weisungsrechts</i> .....	377
3. <i>Statusunterschiede zwischen staatsanwaltlichem Behördenleiter und Justizminister</i> .....	379
4. <i>Schranken des Weisungsrechts</i> .....	380
5. <i>Allgemeine Weisungen (Richtlinien, Rundverfügungen)</i> .....	388
VIII. Aufgaben der Staatsanwaltschaft .....	391
1. <i>Die Staatsanwaltschaft als Herrin des Ermittlungsverfahrens</i> .....	392
a) Beginn und Ende des Ermittlungsverfahrens .....	392
b) Durchführung der Ermittlungen .....	395
c) Die StA als rechtliche Herrin des Ermittlungsverfahrens .....	397
2. <i>Vertretung der Anklage in der Hauptverhandlung</i> .....	400
3. <i>Die StA als Vollstreckungsbehörde</i> .....	401
4. <i>Sonstige Funktionen</i> .....	402
IX. Zuständigkeitsfragen .....	403
X. Ausschließung und Ablehnung von Staatsanwälten? .....	404
1. <i>Zur »Ausschließung« von Staatsanwälten</i> .....	405
a) Zur materiellen Seite: »Ausschließungsgründe« .....	407
b) Zur formellen Seite .....	429
2. <i>Der befangene Staatsanwalt</i> .....	441
a) Keine Anwendbarkeit der §§ 24 ff StPO .....	442
b) Amtspflichten des »befangenen« Staatsanwaltes und des Vorgesetzten .....	443
c) Möglichkeiten des erkennenden Gerichts .....	444
d) Unterschiedliche Maßstäbe für Richter und Staatsanwälte bei der Beurteilung der Besorgnis der Befangenheit .....	446
e) Revisibilität der Mitwirkung eines »befangenen« Staatsanwaltes in der Hauptverhandlung? .....	447
3. <i>Spezialproblem: Der Staatsanwalt als Zeuge</i> .....	451
a) Zur Zeugenvernehmung des Sitzungsvertreters der StA in der Hauptverhandlung .....	452
b) Kann der Staatsanwalt nach seiner Vernehmung als Zeuge in der Hauptverhandlung wieder als Sitzungsvertreter der StA fungieren? ..	454
c) Revisibilität .....	459
§ 9 Polizei .....	460
I. Doppelfunktion der Polizei:	
Gefahrenabwehr und Strafverfolgung .....	460
1. <i>Gefahrenabwehr (präventive Aufgabe der Polizei)</i> .....	461
2. <i>Strafverfolgung (repressive Aufgabe der Polizei)</i> .....	467
3. <i>Landespolizeirecht als Eingriffsermächtigung zu strafprozessualen Zwangsmaßnahmen?</i> .....	481

	Rdnr.
II. Aufbau und Organisation .....	490
1. <i>Polizei als Ländersache</i> .....	490
2. <i>Schutzpolizei und Kriminalpolizei</i> .....	491
III. Zum Verhältnis der Polizei zur Staatsanwaltschaft .....	492
1. <i>Die StA als Herrin des Ermittlungsverfahrens</i> .....	492
2. <i>Die Polizei als »faktische Herrin des Ermittlungsverfahrens«?</i> ...	493
3. <i>Differenzierende Betrachtung</i> .....	495
IV. Zur Weisungsgebundenheit der Polizei gegenüber der StA im einzelnen .....	496
1. §§ 161 S. 2 StPO, 152 I GVG – <i>Verhältnis beider Vorschriften zueinander</i> – .....	497
2. <i>Wer ist Hilfsbeamter der StA?</i> .....	499
3. <i>Weisungsrecht der StA bei Kollision von Strafverfolgung und         Gefahrenabwehr</i> .....	501
4. <i>Sonderproblem: Anwendung unmittelbaren Zwanges durch         Polizeibeamte und Weisungsrecht der StA         – Schußwaffengebrauch gegen flüchtende Straftäter –</i> .....	504
5. <i>Weisungsrecht der StA und der Grundsatz der Verhältnis-         mäßigkeit</i> .....	511
§ 10 Sonstige Strafverfolgungsorgane .....	516
I. Bundespolizeibehörden – Bundeskriminalamt, Bundesgrenzschutz, Bahnpolizei – .....	517
1. <i>Bundeskriminalamt (BKA)</i> .....	517
2. <i>Bundesgrenzschutz (BGS)</i> .....	525
3. <i>Bahnpolizei</i> .....	527
II. Finanzbehörde – Bußgeld- und Strafsachenstelle/Steuerfahndung .....	528
1. <i>Finanzbehörde und StA</i> .....	528
2. <i>Steuerfahndung (§ 404 AO)</i> .....	529

## DRITTER HAUPTTEIL: Verteidiger und sonstige Beistände

§ 11 Der Verteidiger – Unabhängiges Organ der Strafrechtspflege und Beistand des Beschuldigten – .....	530
I. Strafverteidigung und Grundgesetz .....	530
1. <i>Recht des Beschuldigten auf Beistand eines Wahlverteidigers             (§ 137 I S. 1 StPO) als Ausfluß des Rechtsstaatsprinzips</i> .....	530
2. <i>Notwendige Verteidigung (§§ 140 ff StPO) als Konkretisierung             des Rechtsstaatsprinzips</i> .....	532
3. <i>Strafverteidigung und MRK</i> .....	534

	Rdnr.
II. Stellung und Funktion des Verteidigers . . . . .	535
1. <i>Stellung als unabhängiges Organ der Strafrechtspflege und Beistand des Beschuldigten</i> . . . . .	535
2. <i>Aufgabe des Strafverteidigers</i> . . . . .	545
III. Selbständigkeit des Verteidigers gegenüber dem Beschuldigten . . . . .	547
1. <i>Der Verteidiger – kein Vertreter des Beschuldigten</i> . . . . .	548
2. <i>Unabhängigkeit des Verteidigers bei der Wahrnehmung der Interessen und Rechte des Beschuldigten</i> . . . . .	552
3. <i>Ausnahmen von dem Grundsatz der Unabhängigkeit des Verteidigers vom Willen des Beschuldigten</i> . . . . .	559
4. <i>Verfahrensrechte, die nur dem Verteidiger und nicht dem Beschuldigten zustehen</i> . . . . .	565
IV. Gesetzlich und gerichtlich zugelassene Verteidiger (§ 138 I und II StPO) . . . . .	566
1. <i>Gesetzlich zugelassene Verteidiger (§ 138 I StPO)</i> . . . . .	566
a) Bei einem deutschen Gericht zugelassene Rechtsanwälte . . . . .	566
b) Rechtslehrer an deutschen Hochschulen . . . . .	568
2. <i>Gerichtlich zugelassene Verteidiger (§ 138 II StPO)</i> . . . . .	571
V. Rechte des Verteidigers . . . . .	575
1. <i>Verteidigerrechte im Überblick</i> . . . . .	576
2. <i>Reduzierte Verteidigerrechte im Ermittlungsverfahren gegenüber späteren Verfahrensabschnitten</i> . . . . .	590
3. <i>Akteneinsichtsrecht des Strafverteidigers (§ 147 StPO)</i> . . . . .	594
4. <i>Recht des Verteidigers auf ungehinderten und unüberwachten mündlichen und schriftlichen Verkehr mit dem Beschuldigten (§ 148 I StPO)</i> . . . . .	635
a) Verkehrsrecht mit dem auf freiem Fuß befindlichen Beschuldigten . . . . .	636
b) Verkehrsrecht mit dem nicht auf freiem Fuß befindlichen Beschuldigten . . . . .	643
c) Geltung des § 148 I StPO nur bei bestehendem Verteidiger- verhältnis? . . . . .	651
d) Beschlagnahme von Verteidigerpost (§ 97 I, II S. 1 und 3 mit § 53 I Nr. 2 StPO) . . . . .	653
5. <i>Zur Einschränkung des Verkehrsrechts gemäß §§ 148 II, 148 a StPO</i> . . . . .	654
VI. Pflichten des Verteidigers . . . . .	658
1. <i>Schweigepflicht, § 203 I Nr. 3 StGB</i> . . . . .	659
2. <i>Entlastungs- und Fürsprachepflicht</i> . . . . .	660
3. <i>Zur sog. »Wahrheitspflicht« des Verteidigers</i> . . . . .	661
4. <i>Verbot der Verdunkelung, der Beihilfe zur Flucht des Beschuldigten und sonstiger rechtswidriger Strafvereitelungshandlungen</i> . . . . .	663
5. <i>Fürsorgepflicht des Verteidigers</i> . . . . .	664
VII. Sonderproblem: Strafvereitelung (§ 258 StGB) durch den Verteidiger . . . . .	667

1. § 258 StGB erfaßt nur strafprozessual unzulässiges Verteidigerverhalten. . . . . 668
2. Materielle rechtliche Sonderprobleme der Strafvereitelung durch Verteidiger . . . . . 670
3. Strafvereitelung durch den Verteidiger: Fallgruppen . . . . . 672

VIII. Freigestellte und notwendige Verteidigung

- (§ 137 I S. 1 und §§ 140–145 StPO) . . . . . 679
1. Fallgruppen der notwendigen Verteidigung gemäß § 140 StPO . . . 680
    - a) Zum Grundgedanken des Katalogs des § 140 I StPO . . . . . 681
    - b) Zur Generalklausel des § 140 II StPO im einzelnen . . . . . 682
  2. Notwendige Verteidigung und Revisionshauptverhandlung . . . . . 690
  3. Sonstige Fälle notwendiger Verteidigung . . . . . 692
  4. Rechtsanwalt als Beschuldigter . . . . . 693
  5. Bedeutung der notwendigen Verteidigung . . . . . 694
    - a) Erfordernis der Anwesenheit eines Verteidigers in der Hauptverhandlung . . . . . 694
    - b) § 145 StPO . . . . . 695
    - c) Abwesenheit des Verteidigers in der Hauptverhandlung bei freigestellter Verteidigung . . . . . 699

IX. Wahlverteidiger und Pflichtverteidiger. . . . . 700

1. Bestellung des Wahlverteidigers: Schranken aus § 137 I S. 2 und § 146 StPO . . . . . 700
  - a) Beschränkung der Zahl der Wahlverteidiger auf drei (§ 137 I S. 2 StPO) . . . . . 701
  - b) Verbot der Mehrfachverteidigung (§ 146 StPO) . . . . . 706
2. Bestellung und Abberufung des Pflichtverteidigers . . . . . 713
3. Pflichtverteidiger neben Wahlverteidigern – Zur Problematik des »Zwangverteidigers« – . . . . . 727

X. Ausschließung von Verteidigern (§§ 138 a–d StPO) . . . . . 733

1. Wahlverteidiger . . . . . 733
2. Ausschließung von Pflichtverteidigern . . . . . 739

XI. »Ausschluß« des Verteidigers in sonstigen Fällen? . . . . . 740

1. Fallgruppen . . . . . 740
2. §§ 138 a, b StPO als abschließende, nicht analogiefähige Regelung . . . . . 746
3. Problem: Gibt es jenseits der §§ 138 a ff StPO Fälle des »ausgeschlossenen Verteidigers«? . . . . . 747

§ 12 Beistände (§ 149 StPO) . . . . . 751