

Inhalt

Abkürzungsverzeichnis . . . . . XV

Literaturverzeichnis . . . . . XXI

**Einleitung** . . . . . 1

A. Neuordnung der Rügetypen . . . . . 5

B. Neue Themen für die Revisionsgerichte durch die Praxis der Urteilsab-  
sprachen . . . . . 8

**Teil 1: Voraussetzungen der Revision** . . . . . 11

A. Gegenstand der Revision . . . . . 11

B. „Annahmefreie“ Sprungrevision? . . . . . 14

C. Subjekt der Revision . . . . . 17

    I. Der Angeklagte . . . . . 18

    II. Verteidiger . . . . . 18

    III. Gesetzliche Vertreter und Erziehungsberechtigte . . . . . 20

    IV. Staatsanwaltschaft . . . . . 21

    V. Nebenkläger und Privatkläger . . . . . 23

        1. Nebenkläger . . . . . 24

        2. Privatkläger . . . . . 25

    VI. Einziehungs- und Verfallsbeteiligte . . . . . 26

D. Beschwer . . . . . 26

**Teil 2: Revisionsgerichte** . . . . . 37

A. Zuständiges Gericht für die Entscheidung über die Revision . . . . . 37

B. Divergenz- und Rechtsfortbildungsvorlagen . . . . . 39

**Teil 3: Einlegung der Revision** . . . . . 49

A. Frist . . . . . 49

B. Form . . . . . 51

C. Adressat der Revisionseinlegungsschrift . . . . . 54

**Teil 4: Verzicht, Rücknahme, Beschränkung** . . . . . 57

A. Verzicht . . . . . 57

B. Rücknahme . . . . . 61

C. Beschränkung der Revision . . . . . 62

## Inhalt

|  |     |
|--|-----|
| <b>Teil 5: Revisionsbegründung</b> . . . . .   | 73  |
| A. Formelle Anforderungen . . . . .  | 75  |
| I. Frist . . . . .   | 75  |
| II. Form . . . . .   | 85  |
| III. Empfänger . . . . .   | 90  |
| B. Sachlicher Inhalt der Revisionsrechtfertigung . . . . .   | 91  |
| <b>Teil 6: Verfahrensrügen</b> . . . . .   | 97  |
| A. Allgemeines zum notwendigen Rügevorbringen (§ 344 Abs. 2 S. 2 StPO) . . . . .                           | 97  |
| B. Von der Rechtsprechung aufgestellte Rügebarrieren . . . . .   | 107 |
| I. Sollvorschriften . . . . .  | 108 |
| II. Reine Ordnungsvorschriften . . . . .   | 109 |
| III. Rechtskreistheorie . . . . .  | 111 |
| IV. „Rekonstruktionsverbot“ . . . . .  | 112 |
| V. „Leistungstheorie“ . . . . .  | 118 |
| C. Bedeutung des Hauptverhandlungsprotokolls für die Revision . . . . .                                    | 123 |
| I. Allgemeines zur Funktion und zur Aussagekraft der Sitzungsni-<br>derschrift (§§ 271–274 StPO) . . . . . | 123 |
| II. Verfahrensrügen „wider besseres Wissen“? . . . . .   | 125 |
| III. „Rügeverkümmern“ . . . . .  | 127 |
| IV. Widersprüche zwischen Protokoll und Urteil . . . . .   | 130 |
| V. In dubio pro reo bei Verfahrensfehlern? . . . . .   | 131 |
| D. Verfahrensfehler . . . . .  | 132 |
| I. Absolute Revisionsgründe . . . . .  | 132 |
| 1. Das „Wesen“ der absoluten Revisionsgründe . . . . .   | 133 |
| 2. § 338 Nr. 1 StPO (Besetzungsrügen) . . . . .  | 135 |
| a) Der Verfassungsanspruch auf den gesetzlichen Richter . . . . .  | 136 |
| b) Rügepräklusion . . . . .  | 139 |
| c) Geschäftsverteilungsplan . . . . .  | 142 |
| d) Verhinderung eines Richters . . . . .   | 146 |
| e) Unrichtige Schöffenbesetzung . . . . .  | 150 |
| f) Mängel in der Person der Berufsrichter oder Schöffen . . . . .  | 154 |
| g) Notwendiges Revisionsvorbringen . . . . .   | 155 |
| 3. § 338 Nr. 2 StPO (Mitwirkung eines ausgeschlossenen Richters) . . . . .                                 | 156 |
| 4. § 338 Nr. 3 StPO (Mitwirkung eines abgelehnten Richters) . . . . .                                      | 158 |
| 5. § 338 Nr. 4 StPO (Unzuständigkeit) . . . . .  | 166 |
| 6. § 338 Nr. 5 StPO (Abwesenheit) . . . . .  | 170 |
| 7. § 338 Nr. 6 StPO (Öffentlichkeit) . . . . .   | 190 |
| 8. § 338 Nr. 7 StPO (Fehlen der Entscheidungsgründe; verspätete<br>Urteilsabsetzung) . . . . .             | 201 |
| 9. § 338 Nr. 8 StPO (Beschränkung der Verteidigung) . . . . .  | 209 |
| II. Relative Revisionsgründe . . . . .   | 219 |
| 1. Die Beruhensprüfung . . . . .   | 220 |
| 2. Typische Verfahrensrügen nach § 337 StPO . . . . .  | 231 |
| a) Die Aufklärungsrüge . . . . .   | 231 |

|   |     |
|---|-----|
| aa) Die Amtsaufklärungspflicht (§ 244 Abs. 2 StPO) . . . . .  | 232 |
| bb) Die Reichweite der Amtsaufklärungspflicht . . . . .   | 234 |
| cc) Aufklärungspflicht und Beweisantragsrecht . . . . .   | 237 |
| dd) Die geschichtliche Entwicklung der Aufklärungsrüge . . .  | 240 |
| ee) Das Anwendungsgebiet der Aufklärungsrüge . . . . .  | 243 |
| ff) Begründungsanforderungen . . . . .  | 246 |
| (1) Welche Tatsachen hätte das Gericht aufklären sollen? .  | 247 |
| (2) Mit welchen Mitteln, auf welchem Weg hätte das Gericht aufklären sollen? . . . . .  | 248 |
| (3) Welche Umstände, die dem Gericht in der Hauptverhandlung erkennbar waren, hätten zu weiterer Aufklärung drängen müssen? . . . . . | 248 |
| b) Die Verletzung des Beweisantragsrechts . . . . .   | 256 |
| aa) Allgemeines zum Beweisantragsrecht . . . . .  | 257 |
| bb) Bedingte und Hilfsbeweisanträge . . . . .   | 269 |
| cc) Der Beschluss nach § 244 Abs. 6 StPO . . . . .  | 274 |
| dd) Notwendiges Revisionsvorbringen . . . . .   | 276 |
| ee) Gesetzlich nicht vorgesehene Zurückweisungsgründe . . .   | 280 |
| ff) Fehlerhafte Anwendung der Zurückweisungsgründe des § 244 Abs. 3 StPO . . . . .  | 281 |
| (1) Beweiserhebung unzulässig . . . . .   | 281 |
| (2) Offenkundigkeit . . . . .   | 283 |
| (3) Prozessverschleppung . . . . .  | 286 |
| (4) Beweismittel ungeeignet . . . . .   | 290 |
| (5) Beweismittel unerreichbar . . . . .   | 293 |
| (6) Besonderheiten bei „Auslandszeugen“ (§ 244 Abs. 5 S. 2 StPO) . . . . .  | 295 |
| (7) Besonderheiten bei V-Leuten als Zeugen . . . . .  | 301 |
| (8) Beweisbehauptung ohne Bedeutung . . . . .   | 302 |
| (9) Beweisbehauptung schon erwiesen . . . . .   | 306 |
| (10) Wahrunterstellung . . . . .  | 307 |
| gg) Fehlerhafte Anwendung der Zurückweisungsgründe des § 244 Abs. 4 StPO (Beweisanträge auf Sachverständigen-gutachten) . . . . .     | 315 |
| hh) Augenscheinseinnahme (§ 244 Abs. 5 Satz 1 StPO) . . . . .   | 321 |
| ii) Präsenze Beweismittel (§ 245 StPO) . . . . .  | 322 |
| c) Fehlerhaftes Gebrauchmachen von Beweismitteln . . . . .  | 327 |
| aa) Zeugenbeweis . . . . .  | 328 |
| (1) Allgemeines . . . . .   | 328 |
| (2) Aussageverweigerungsrechte und Belehrungsfehler . .   | 332 |
| (3) Vereidigungsfehler . . . . .  | 339 |
| (4) Nichtausschöpfung des Beweismittels . . . . .   | 340 |
| bb) Sachverständigenbeweis . . . . .  | 341 |
| (1) Allgemeines . . . . .   | 341 |
| (2) Hinzuziehung und Ablehnung . . . . .  | 342 |
| (3) Leitung und Vereidigung . . . . .   | 344 |

|  |     |
|--|-----|
| cc) Urkundenbeweis . . . . .   | 345 |
| (1) Allgemeines . . . . .  | 345 |
| (2) Wechselbeziehung zwischen Zeugenbeweis, Urkundenbeweis und Videodokumentation . . . . .        | 347 |
| (3) Verlesen der Urkunde . . . . .   | 349 |
| (4) Der Vorhalt . . . . .  | 350 |
| (5) Grenzen des Urkundenbeweises . . . . .   | 352 |
| d) Verletzung des § 261 StPO . . . . .   | 359 |
| aa) Allgemeines zur „Freiheit“ und zum Umfang der Darlegungslast bei der Beweiswürdigung . . . . . | 360 |
| (1) Jeder Beweis ist ein Indizienbeweis . . . . .  | 363 |
| (2) Indizien müssen feststehen . . . . .   | 365 |
| (3) Das Beweismaß . . . . .  | 369 |
| bb) Einzelne Typen von Verstößen gegen § 261 StPO . . . . .  | 370 |
| (1) Verstoß gegen die Beweiswürdigungspflicht . . . . .  | 373 |
| (2) Gleichsetzung des Begriffs der Überzeugung mit rein subjektiver Gewissheit . . . . .           | 374 |
| (3) Fehlende Gesamtwürdigung . . . . .   | 375 |
| (4) Nichterörterung naheliegender Sachverhaltsvarianten . . . . .                                  | 376 |
| (5) Unterlassene Verwertung erhobener Beweise . . . . .  | 377 |
| (6) Mitberücksichtigung von außerhalb der Hauptverhandlung gewonnenen Erkenntnissen . . . . .      | 380 |
| (7) Fehlerhafte Gewichtung eines Beweisanzeichens . . . . .  | 381 |
| (8) Fehlerhafte „Polung“ eines Beweisanzeichens . . . . .  | 382 |
| (9) Beweislagen mit erhöhten Anforderungen an die Beweiswürdigung . . . . .                        | 384 |
| (10) Beweiswürdigung in Fällen von Urteilsabsprachen . . . . .                                     | 387 |
| (11) Verstoß gegen „in dubio pro reo“ . . . . .  | 388 |
| (12) Denkgesetze . . . . .   | 389 |
| (13) Erfahrungssätze . . . . .   | 397 |
| cc) Rügevorbringen . . . . .   | 405 |
| e) Beweisverbote . . . . .   | 405 |
| aa) Beweisverwertungsverbote . . . . .   | 408 |
| (1) Folge unzulässiger Vernehmungsmethoden . . . . .   | 410 |
| (2) Verwertungsverbote aus den Grundrechten . . . . .  | 416 |
| (3) Weitere Verwertungsverbote . . . . .   | 421 |
| (4) Asymmetrische Verwertungsverbote? . . . . .  | 425 |
| bb) Ersatz für Widerspruchslösung? . . . . .   | 429 |
| cc) Beginn der Beschuldigteneigenschaft . . . . .  | 434 |
| dd) Notwendiger Inhalt der Belehrung . . . . .   | 436 |
| ee) Folgen der Widerspruchslösung für die Revisibilität . . . . .                                  | 438 |
| ff) Drittwirkung . . . . .   | 441 |
| f) Mitwirkungsrechte . . . . .   | 442 |
| aa) Einlassung des Angeklagten und opening statement durch die Verteidigung . . . . .              | 442 |
| bb) Fragerechte . . . . .  | 445 |

|  |            |
|--|------------|
| cc) Erklärungsrechte . . . . .   | 450        |
| dd) Plädoyer . . . . .   | 453        |
| ee) Letztes Wort des Angeklagten . . . . .   | 458        |
| g) Informationsrechte . . . . .  | 460        |
| aa) Akteneinsichtsrecht . . . . .  | 461        |
| bb) Akkusationsprinzip (Verlesung und Umgestaltung der Anklage, Nachtragsanklage) . . . . .  | 464        |
| cc) Hinweispflicht bei Veränderung des rechtlichen Gesichtspunktes (§ 265 StPO) . . . . .  | 475        |
| dd) Rechtzeitige Bekanntgabe von beabsichtigten Verfahrensschritten . . . . .  | 484        |
| h) Antrags- und Widerspruchsrechte . . . . .   | 488        |
| aa) Streit über Zulässigkeit von Sachleitungsmaßnahmen . . . . .   | 488        |
| bb) Unterbrechungsanträge, Aussetzungsanträge . . . . .  | 493        |
| cc) Antrag auf Bestellung eines Verteidigers . . . . .   | 497        |
| i) Mängel bei Beratung und Urteilsverkündung . . . . .   | 500        |
| j) Verletzung zwingender Unterbrechungsfristen für die Hauptverhandlung . . . . .  | 505        |
| III. Prozessvoraussetzungen und Verfahrenshindernisse . . . . .  | 506        |
| 1. Allgemeines . . . . .   | 507        |
| 2. Überlange Verfahrensdauer . . . . .   | 508        |
| 3. Tatprovokation durch polizeilichen Lockspitzel . . . . .  | 510        |
| 4. Weitere Verfahrenshindernisse . . . . .   | 511        |
| 5. Bindung an die tatrichterlichen Feststellungen des Tatgerichts bei der revisionsgerichtlichen Überprüfung von Verfahrenshindernissen? . . . . . | 512        |
| 6. „In dubio pro reo“ für die tatsächlichen Voraussetzungen von Verfahrenshindernissen? . . . . .  | 513        |
| <b>Teil 7. Sachrüge . . . . .</b>  | <b>519</b> |
| A. Allgemeines zur Sachbeschwerde . . . . .  | 519        |
| B. Von der (Un-)Möglichkeit der Trennung von Tat- und Rechtsfragen . . . . .   | 524        |
| I. Die Schlüsselfrage für die Revision . . . . .   | 524        |
| II. Normativer und sprachlicher Ausgangspunkt . . . . .  | 524        |
| III. Zweistufigkeit der Beweismwürdigung . . . . .   | 528        |
| 1. Rechtlicher Anteil der Tatfrage . . . . .   | 528        |
| 2. Feststellung normativer Tatbestandsmerkmale . . . . .   | 530        |
| a) Fallbeispiel 1 (alt: Katze im Bier) . . . . .   | 530        |
| b) Fallbeispiel 2 (neu: WM-Tickets als Bestechung) . . . . .   | 532        |
| 3. Weitere Voraussetzung für einen Lösungsansatz . . . . .   | 535        |
| IV. Subsumtion unter abstrakt definierbare Tatbestandsmerkmale . . . . .   | 536        |
| V. Besonderheit bei der Subsumtion unter „beweismwürdigungsreflexive“ Rechtsbegriffe . . . . .   | 537        |
| 1. Kausalität . . . . .  | 537        |
| 2. Vorsatz . . . . .   | 540        |

## Inhalt

|  |            |
|--|------------|
| VI. Strafzumessung . . . . .   | 540        |
| 1. Fehler bei der Tatsachengrundlage . . . . .   | 543        |
| 2. Fehler bei der Bestimmung des Strafrahmens . . . . .  | 544        |
| 3. Fehler bei der Strafzumessung i.e.S. . . . .  | 545        |
| 4. Fehler bei der Gesamtstrafenbildung . . . . .   | 556        |
| 5. Fehler bei der Strafaussetzung zur Bewährung . . . . .  | 558        |
| <b>Teil 8: Ablauf des Revisionsverfahrens und Entscheidungen . . . . .</b>                                 | <b>561</b> |
| A. Entscheidung über die Revision . . . . .  | 561        |
| I. Verwerfung als unzulässig durch das Tatgericht . . . . .  | 561        |
| II. Der Weg der Akten zum Revisionsgericht . . . . .   | 563        |
| III. Entscheidung durch das Revisionsgericht . . . . .   | 564        |
| 1. Beschlussverwerfung durch das Revisionsgericht bei Unzulässig-<br>keit (§ 349 Abs. 1 StPO) . . . . .    | 564        |
| 2. Beschlussverwerfung bei offensichtlicher Unbegründetheit (§ 349<br>Abs. 2 StPO) . . . . .               | 565        |
| 3. Beschlussaufhebung bei einstimmig erkannter Begründetheit<br>(§ 349 Abs. 4 StPO) . . . . .              | 573        |
| IV. Anhörungsrüge nach § 356a StPO . . . . .   | 574        |
| B. Entscheidung durch Urteil . . . . .   | 577        |
| I. Anlässe für eine Revisionshauptverhandlung . . . . .  | 577        |
| II. Vorbereitung und Ablauf der Hauptverhandlung vor dem Revisions-<br>gericht . . . . .                   | 577        |
| C. Wirkung und Reichweite der Revisionsentscheidung . . . . .  | 583        |
| I. Kombination von Beschluss- und Urteilsverfahren in derselben Sa-<br>che . . . . .                       | 588        |
| II. Sonderfall: Erstreckung der Revisionsentscheidung auf den Nichttre-<br>videnden (§ 357 StPO) . . . . . | 589        |
| D. Verfahren nach Aufhebung und Zurückverweisung . . . . .   | 594        |
| I. Bedeutung für die neue Tatsacheninstanz . . . . .   | 595        |
| II. Bindung an die Revisionsentscheidung . . . . .   | 595        |
| E. Erneute Revision . . . . .  | 597        |
| Stichwortverzeichnis . . . . .   | 599        |