

# Die Rolle des Obersten Israelischen Gerichtshofes im Nahostkonflikt

Gilt das Recht des Stärkeren oder die Stärke des Rechts?

von  
Daniel Schön

1. Auflage

tredition 2014

Verlag C.H. Beck im Internet:  
[www.beck.de](http://www.beck.de)  
ISBN 978 3 7323 1474 4

*Der Autor ist Rechtsanwalt und Partner bei Schön Mikulic Rechtsanwälte in München und war parlamentarischer Berater im Untersuchungsausschuss zum Fall Mollath. Er reist regelmäßig nach Israel, ist Mitglied der Deutsch-Israelischen Juristenvereinigung und war für die Friedrich-Ebert-Stiftung in Herzliya bei Tel Aviv tätig.*

*Für meine Frau und unsere beiden Kinder*

# **Die Rolle des Obersten Israelischen Gerichtshofes im Nahostkonflikt**

*- Gilt das Recht des Stärkeren oder die Stärke des Rechts? -*

von Daniel Schön

© 2014 Daniel Schön

Autor: Schön, Daniel

Verlag: tredition GmbH, Hamburg

978-3-7323-1474-4 (Paperback)

978-3-7323-1475-1 (Hardcover)

978-3-7323-1476-8 (e-Book)

Printed in Germany

Das Werk, einschließlich seiner Teile, ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung ist ohne Zustimmung des Verlages und des Autors unzulässig. Dies gilt insbesondere für die elektronische oder sonstige Vervielfältigung, Übersetzung, Verbreitung und öffentliche Zugänglichmachung.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek:

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Bild Vorderseite: Jerusalem

Bild Rückseite: Oberster Israelischer Gerichtshof  
(Wikimedia Commons/CC BY 3.0)

# **Die Rolle des Obersten Israelischen Gerichtshofes im Nahostkonflikt**

**- Gilt das Recht des Stärkeren oder die Stärke des  
Rechts? -**

|  |            |
|--|------------|
| <b>Einleitung.....</b>   | <b>32</b>  |
| <b>I. Teil: Hintergrund des Nahostkonfliktes....</b>                             | <b>43</b>  |
| <b>A. Judentum und Recht.....</b>  | <b>43</b>  |
| <b>B. Überblick über die Geschichte des<br/>Nahostkonfliktes.....</b>            | <b>51</b>  |
| <b>C. Streitpunkte im Nahostkonflikt.....</b>                                    | <b>68</b>  |
| <b>D. Der Staat Israel.....</b>  | <b>77</b>  |
| <b>II. Teil: Die Rolle des Obersten<br/>Gerichtshofes im Nahostkonflikt.....</b> | <b>89</b>  |
| <b>A. Die Umsetzung des Völkerrechts<br/>durch nationale Gerichte.....</b>       | <b>89</b>  |
| <b>B. Der Oberste Gerichtshof Israels.....</b>                                   | <b>107</b> |
| <b>C. Aktuelle Rechtsprechung des<br/>OGH im Nahostkonflikt.....</b>             | <b>164</b> |

|                                      |  |            |
|--------------------------------------|--|------------|
| I.                                   | <b>Das Urteil zum<br/>Sicherheitszaun.....</b>                 | <b>164</b> |
| II.                                  | <b>Das Urteil zur Zulässigkeit gezielter<br/>Tötungen.....</b> | <b>245</b> |
| III.                                 | <b>Das Urteil zur Zulässigkeit von<br/>Folter.....</b>         | <b>326</b> |
| IV.                                  | <b>Weitere Urteile zum<br/>Nahostkonflikt.....</b>             | <b>394</b> |
| <b><u>III.Teil: Resümee.....</u></b> | <b>428</b>   |            |

## **INHALTSVERZEICHNIS**

|   |           |
|---|-----------|
| Inhaltsübersicht.....   |           |
| Inhaltsverzeichnis.....   |           |
| Abkürzungsverzeichnis.....  |           |
| <br>  |           |
| <b>Einleitung.....</b>  | <b>32</b> |
| <b>I. Teil: Hintergrund des Nahostkonfliktes.....</b>             | <b>43</b> |
| <b>A. Judentum und Recht.....</b>                                 | <b>43</b> |
| <b>B. Überblick über Geschichte des<br/>Nahostkonfliktes.....</b> | <b>51</b> |
| <b>C. Streitpunkte im Nahostkonflikt.....</b>                     | <b>68</b> |
| I. Rückkehrrecht.....   | 69        |

|            |   |           |
|------------|---|-----------|
| II.        | Der Staat Palästina.....  | 70        |
| III.       | Die Stadt Jerusalem.....  | 71        |
| IV.        | Siedlungen.....   | 74        |
| V.         | Wasser.....   | 76        |
| <b>D.</b>  | <b>Der Staat Israel.....</b>  | <b>77</b> |
| I.         | Gesellschaft.....   | 78        |
| II.        | Religion.....   | 80        |
| III.       | Politisches System.....   | 81        |
| IV.        | Außenpolitik.....   | 85        |
| <b>II.</b> | <b><u>Teil: Die Rolle des Obersten Gerichtshofes im Nahostkonflikt.....</u></b> | <b>89</b> |
| <b>A.</b>  | <b>Die Umsetzung des Völkerrechts durch nationale Gerichte.....</b>             | <b>89</b> |
| I.         | Völkerrecht.....  | 89        |
| II.        | Menschenrechte.....   | 91        |

|  |   |     |
|--|---|-----|
| III.   | Die Umsetzung des Völkerrechts im nationalen Recht.....     | 94  |
| 1.   | Das Verhältnis von Völkerrecht und nationalem Recht.....    | 94  |
| 2.   | Die innerstaatliche Durchführung des Völkerrechts.....      | 96  |
| 3.   | Der Rang des Völkerrechts im innerstaatlichen Recht.....    | 99  |
| IV.  | Die Anwendung von Völkerrecht vor nationalen Gerichten..... | 101 |
| <b>B. Der Oberste Gerichtshof Israels.....</b> | <b>107</b>  |     |
| I.   | Die israelische Rechtsordnung.....                          | 108 |
| II.  | Das israelische Gerichtssystem.....                         | 109 |
| III.   | Gründung.....   | 113 |
| IV.  | Zuständigkeit.....  | 115 |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Berufungs- und Revisionsinstanz.....                            | 116 |
| 2. Das höchste Gericht für Gerechtigkeit..                         | 118 |
| V. Richter.....  | 121 |
| 1. Befähigung zum Richteramt.....                                  | 122 |
| 2. Richterwahlausschuss.....                                       | 124 |
| 3. Hintergrund der Richter.....                                    | 126 |
| 4. Richterliche Unabhängigkeit.....                                | 128 |
| VI. Das Verhältnis des OGH zu den anderen<br>Staatsorganen.....    | 131 |
| 1. Der Staatspräsident.....  | 133 |
| 2. Die Knesset.....  | 135 |
| 3. Die Regierung.....  | 138 |
| VII. Der OGH als politischer Akteur.....                           | 143 |
| VIII. Die Rolle des OGH bei der Entwicklung der<br>Verfassung..... | 148 |

|  |            |
|--|------------|
| IX. Die Jurisdiktion über die besetzten<br>Gebiete.....              | 153        |
| 1. Zuständigkeit.....  | 153        |
| 2. Die Anwendbarkeit des humanitären<br>Völkerrechts.....            | 155        |
| <b>C. Aktuelle Rechtsprechung des OGH im<br/>Nahostkonflikt.....</b> | <b>164</b> |
| <b>I. Das Urteil zum Sicherheitszaun.....</b>                        | <b>164</b> |
| 1. Sachverhalt.....  | 164        |
| a) Ziel.....   | 165        |
| b) Politischer Prozess.....  | 166        |
| c) Verlauf.....  | 171        |
| d) Ausgestaltung.....  | 174        |
| e) Aktueller Stand.....  | 175        |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Das Urteil des OGH vom 30. Juni<br>2004.....   | 175 |
| a) Antragsteller.....   | 175 |
| b) Begründung.....  | 176 |
| c) Replik....   | 178 |
| d) Urteil.....  | 180 |
| e) Urteilsgründe.....   | 183 |
| aa) Anwendbares Recht.....  | 183 |
| bb) Die Rechtmäßigkeit der Errichtung<br>des Sicherheitszaunes....                            | 184 |
| cc) Die Rechtmäßigkeit der geplanten<br>Route         des         Sicherheits-<br>zaunes..... | 188 |
| 3. Das Gutachten des IGH vom 9. Juli<br>2004.....   | 194 |
| a) Antrag.....  | 195 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Zuständigkeit.....                                  | 196 |
| c) Ergebnis.....                                       | 199 |
| d) Begründung.....                                     | 200 |
| aa) Anwendbares Recht.....                             | 200 |
| bb) Rechtmäßigkeit der Errichtung der<br>Mauer.....    | 202 |
| cc) Rechtsfolgen.....                                  | 212 |
| 4. Vergleich der beiden<br>Gerichtsentscheidungen..... | 213 |
| a) Die Reaktion des OGH.....                           | 216 |
| b) Kritik .....  | 224 |
| aa) Zuständigkeit.....                                 | 224 |
| bb) Die Rechtmäßigkeit der<br>Mauer.....               | 227 |
| aaa) De facto Annexion....                             | 227 |

|   |            |
|---|------------|
| bbb) Die Menschenrechte als Prüfungsmaßstab.....                  | 231        |
| ccc) Anwendbarkeit des Art. 23 (g) der HLKO.....                  | 232        |
| ddd) Rechtmäßigkeit von Enteignungen .....                        | 234        |
| eee) Das Selbstbestimmungsrecht des palästinensischen Volkes..... | 235        |
| fff) Das Selbstverteidigungsrecht Israels .....                   | 236        |
| ggg) Zusammenfassung..  | 241        |
| 5. Zwischenergebnis.....  | 244        |
| <b>II. Das Urteil zur Zulässigkeit gezielter Tötungen.....</b>    | <b>245</b> |
| 1. Sachverhalt.....   | 245        |

|   |     |
|---|-----|
| a) Definition.....                              | 245 |
| b) Geschichte.....                              | 246 |
| c) Aktuelle Diskussion.... ..                   | 247 |
| 2. Das Urteil des OGH vom<br>13.12.2006.....    | 250 |
| a) Antragsteller.....                           | 251 |
| b) Begründung.....                              | 251 |
| c) Replik.....                                  | 256 |
| d) Urteil.....                                  | 261 |
| e) Urteilsgründe.....                           | 264 |
| aa) Anwendbares Recht.....                      | 264 |
| bb) Die Zulässigkeit gezielter<br>Tötungen..... | 268 |
| aaa) Bewaffneter Konflikt..                     | 268 |

|  |     |
|--|-----|
| bbb) Kategorisierung der Terroristen...                                  | 270 |
| ccc) Teilnahme an Feindseligkeiten.....                                  | 275 |
| ddd) Das zeitliche Moment:<br>„solange“.....                             | 278 |
| eee)<br>Verhältnismäßigkeit.....   | 280 |
| 3. Völkerrechtspraxis und –lehre zur Politik der gezielten Tötungen..... | 285 |
| a) Bewaffneter Konflikt.....   | 288 |
| b) Klassifizierung der Terroristen....                                   | 293 |
| c) Zeitliches Moment.....  | 298 |
| d) Unmittelbare Teilnahme.....   | 302 |
| e) Recht auf Leben.....  | 304 |

|  |     |
|--|-----|
| aa) Schutz nach völkerrechtlichen<br>Normen..... | 306 |
| bb) Vergleich: Schutz nach dem<br>GG.....        | 311 |
| f) Verhältnismäßigkeit.....                      | 314 |
| g) Zusammenfassung.....                          | 320 |
| 4. Zwischenergebnis.....                         | 321 |

### **III. Das Urteil zur Zulässigkeit von Folter.326**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Sachverhalt. ....                         | 326 |
| a) Geschichte.....                           | 326 |
| b) Definition.....                           | 328 |
| c) Aktuelle Diskussion.....                  | 330 |
| 2. Das Urteil des OGH vom<br>06.09.1999..... | 343 |
| a) Antragsteller.....                        | 343 |

|   |     |
|---|-----|
| b) Fragliche Verhörmethoden...              | 335 |
| aa) Schütteln.....                          | 337 |
| bb) Warten in der „Shabach“ – Position..... | 339 |
| cc) Frosch-Hocke.....                       | 340 |
| dd) Extrem enge Handschellen.....           | 340 |
| ee) Schlafentzug.....                       | 341 |
| c) Begründung.....                          | 341 |
| d) Replik.....                              | 343 |
| e) Urteil.....                              | 344 |
| aa) Schütteln.....                          | 344 |
| bb) Frosch-Hocke.....                       | 345 |
| cc) Shabach-Position.....                   | 345 |
| dd) Schlafentzug.....                       | 347 |

|   |     |
|---|-----|
| f) Urteilsgründe.....   | 347 |
| aa) Kompetenz des Shin Bet.....                                     | 348 |
| bb) Zulässigkeit der Verhörmethoden.....                            | 349 |
| 3. Völkerrechtspraxis und –lehre zur Anwendung der Folter.....      | 353 |
| a) Folgen des Urteils.....  | 353 |
| b) Definition von Folter.....                                       | 356 |
| c) Zulässigkeit von Folter.....                                     | 361 |
| aa) Völkerrechtliche Zulässigkeit.                                  | 362 |
| bb) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit nach israelischem Recht..... | 369 |
| cc) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit nach deutschem Recht.....    | 372 |
| dd) Vergleich: der Fall Gäfgen.....                                 | 373 |

|  |                        |
|--|------------------------|
| d) Zusammenfassung.....  | 383                    |
| 4. Zwischenergebnis.....   | 386                    |
| <b>IV. Weitere Urteile zum Nahostkonflikt....</b>                          | <b>394</b>             |
| 1. Urteil zu Häuserzerstörungen vom<br>27.03.1997.....                     | 394                    |
| 2. Urteil zur Nutzung Palästinenser als<br>menschliche Schutzschilder..... | vom<br>06.10.2005..... |
| 3. Urteil zum Zweiten Libanon-Krieg vom<br>01.08.2006.....                 | 403                    |
| 4. Urteil zur humanitären Lage im Gaza-<br>Streifen vom 19.01.2009....     | 418                    |
| <b><u>III. Teil: Resümee.....</u></b>                                      | <b>428</b>             |
| <b>Literaturverzeichnis.....</b>   | <b>443</b>             |