

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
ISBN 978 3 7323 1475 1

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? -**

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

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

INHALTSVERZEICHNIS

Inhaltsübersicht.....

Inhaltsverzeichnis.....

Abkürzungsverzeichnis.....

Einleitung..... 32

I. Teil: Hintergrund des Nahostkonfliktes.....43

A. Judentum und Recht.....43

**B. Überblick über Geschichte des
Nahostkonfliktes.....51**

C. Streitpunkte im Nahostkonflikt..... 68

I. Rückkehrrecht..... 69

II. Der Staat Palästina.....	70
III. Die Stadt Jerusalem.....	71
IV. Siedlungen.....	74
V. Wasser.....	76
D. Der Staat Israel.....	77
I. Gesellschaft.....	78
II. Religion.....	80
III. Politisches System.....	81
IV. Außenpolitik.....	85
<u>II. Teil: Die Rolle des Obersten Gerichtshofes im Nahostkonflikt.....</u>	89
A. Die Umsetzung des Völkerrechts durch nationale Gerichte.....	89
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. Der Oberste Gerichtshof Israels.....	107
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 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 Verfassung.....	148

IX. Die Jurisdiktion über die besetzten Gebiete.....	153
1. Zuständigkeit.....	153
2. Die Anwendbarkeit des humanitären Völkerrechts.....	155
C. Aktuelle Rechtsprechung des OGH im Nahostkonflikt.....	164
I. Das Urteil zum Sicherheitszaun.....	164
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 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 des Sicherheitszaunes....	184
cc) Die Rechtmäßigkeit der geplanten Route des Sicherheitszaunes.....	188
3. Das Gutachten des IGH vom 9. Juli 2004.....	194
a) Antrag.....	195

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

II. Das Urteil zur Zulässigkeit gezielter

Tötungen.....	245
----------------------	------------

1. Sachverhalt.....	245
---------------------	-----

a) Definition.....	245
b) Geschichte.....	246
c) Aktuelle Diskussion....	247
2. Das Urteil des OGH vom 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 Tötungen.....	268
aaa) Bewaffneter Konflikt..	268

bbb) Kategorisierung der
Terroristen... 270

ccc) Teilnahme an
Feindseligkeiten.....275

ddd) Das zeitliche Moment:
„solange“ 278

eee)
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 Normen.....	306
bb) Vergleich: Schutz nach dem 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 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 Handsellen.....	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 Gäfen.....	373

d) Zusammenfassung.....	383
4. Zwischenergebnis.....	386
IV. Weitere Urteile zum Nahostkonflikt....	394
1. Urteil zu Häuserzerstörungen vom 27.03.1997.....	394
2. Urteil zur Nutzung Palästinenser als menschliche Schutzschilde vom 06.10.2005.....	403
3. Urteil zum Zweiten Libanon-Krieg vom 01.08.2006.....	410
4. Urteil zur humanitären Lage im Gaza- Streifen vom 19.01.2009.....	418
<u>III. Teil: Resümee</u>.....	428
Literaturverzeichnis.....	443