

Strafverteidigerpraxis: StVP 9

# Strafprozessuale Zwangsmaßnahmen

von  
Werner Leitner, Reinhart Michalke

1. Auflage

Strafprozessuale Zwangsmaßnahmen – Leitner / Michalke

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](http://beck-shop.de) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Strafverfahrensrecht](#)



Verlag C.H. Beck München 2007

Verlag C.H. Beck im Internet:

[www.beck.de](http://www.beck.de)

ISBN 978 3 406 53855 1

# Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
Literaturverzeichnis . . . . .	XIX

## 1. Teil: Heimliche Zwangsmaßnahmen . . . . . 1

### A. Überwachung der Telekommunikation . . . . . 1

#### I. Inhalte der Telekommunikation (§§ 100a, 100b StPO) . . . . . 2

##### 1. Der Begriff „Telekommunikation“ als Abgrenzungskriterium . . . . . 2

###### a) Uneinheitliche Definitionen in der StPO und im TKG . . . . . 2

###### b) Grenzfall Raumesprach . . . . . 3

###### c) Grenzfall Telekommunikation via Internet . . . . . 4

###### d) Grenzfall Observation durch TKÜ . . . . . 6

##### 2. Überwachung und Aufzeichnung . . . . . 7

##### 3. Verdacht einer Katalogtat . . . . . 7

###### a) Der Straftatenkatalog des § 100a StPO . . . . . 8

###### b) Anforderungen an den Tatverdacht . . . . . 9

##### 4. Verhältnismäßigkeit der Maßnahme . . . . . 10

###### a) Subsidiarität: Vorrang anderer Maßnahmen . . . . . 10

###### b) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne . . . . . 11

##### 5. Anordnungscompetenz . . . . . 11

##### 6. Form und Inhalt der Anordnung . . . . . 12

#### II. Telekommunikationsverbindungsdaten (§§ 100g, 100h StPO) . . . 13

##### 1. Der Begriff der Telekommunikationsverbindungsdaten . . . . . 14

##### 2. Inhalt und Reichweite des Auskunftsanspruchs . . . . . 16

##### 3. Zielwahlsuche . . . . . 17

##### 4. Qualifizierter Tatverdacht . . . . . 18

###### a) Straftat von erheblicher Bedeutung . . . . . 18

###### b) Straftaten „mittels einer Endeinrichtung“ . . . . . 19

##### 5. Verhältnismäßigkeit der Maßnahme . . . . . 19

###### a) Grundsatz der Subsidiarität . . . . . 19

###### b) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne . . . . . 20

##### 6. Anordnungscompetenz . . . . . 21

##### 7. Form und Inhalt der Anordnung . . . . . 21

#### III. IMSI-Catcher (§ 100i StPO) . . . . . 21

##### 1. Ermittlung von Mobilfunkdaten als „Kennungen“ . . . . . 22

##### 2. Beschränkter Eingriffszweck . . . . . 23

##### 3. Anordnungscompetenz . . . . . 23

#### IV. Verteidigung bei Überwachung der Telekommunikation . . . . . 23

1. Rechtsbehelfe	23
a) Rechtsbehelf bei richterlicher Anordnung	24
b) Rechtsbehelf bei Eilanordnungen	26
c) Rechtsbehelf bei fehlender Anordnung	26
d) Gehörsrüge gem. § 311a StPO und Verfassungs- beschwerde	26
2. Verwertungsfragen	29
a) Verwertungsverbot bei fehlender oder rechtswidriger Anordnung	30
b) Kommunikation mit dem Verteidiger	32
c) Zufallsfunde	33
3. Praxishinweise	35
<b>B. Überwachung von Personen durch technische Mittel</b>	39
I. Akustische Wohnraumüberwachung (§ 100c StPO)	39
1. Zur Geschichte des „Großen Lauschangriffs“	39
2. Der Begriff „Wohnung“	40
3. Der Straftatenkatalog des § 100c Abs. 2 StPO	41
4. Qualifizierter Tatverdacht	42
5. Subsidiarität der Maßnahme	43
6. Schutz des Kernbereichs privater Lebensgestaltung	43
7. Anordnungscompetenz	44
8. Form und Inhalt der Anordnung	45
9. Verteidigung beim „Großen Lauschangriff“	45
a) Benachrichtigungspflicht der Staatsanwaltschaft	45
b) Rechtsbehelfe	46
c) Verwertungsfragen	46
II. Technische und akustische Überwachung außerhalb von Wohnungen (§ 100f StPO)	49
1. Technische Überwachung (§ 100f Abs. 1 StPO)	49
a) Bildaufnahmen (§ 100f Abs. 1 Nr. 1 StPO)	49
b) Sonstige technische Mittel (§ 100f Abs. 1 Nr. 2 StPO)	50
c) Qualifizierter Tatverdacht	53
d) Verhältnismäßigkeit der Maßnahme	53
2. Der „Kleine Lauschangriff“	53
a) Der Begriff „außerhalb einer Wohnung“	53
b) Straftatenkatalog	53
3. Überwachung von unverdächtigen Dritten	54
4. Anordnungscompetenz	54
5. Verteidigung	55
a) Benachrichtigungspflicht der Staatsanwaltschaft	55
b) Rechtsbehelfe	55
c) Verwertungsfragen	55
III. Rasterfahndung gem. § 98a, 98b StPO	56
1. Begriff	56
2. Verdacht einer Katalogtat	57
3. Formelle Voraussetzungen der Anordnung	57
4. Verteidigung	58

a) Rechtsbehelfe .....	58
b) Verwertungsfragen .....	58
IV., „Kleine Rasterfandung“: Datenabgleich (§ 98c StPO) .....	58
<b>C. Überwachung von Personen durch Personen</b> .....	60
I. Einsatz Verdeckter Ermittler (§ 110a StPO) .....	60
1. Der Begriff „Verdeckte Ermittler“ .....	60
2. Verdacht einer Katalogtat .....	61
3. Verhältnismäßigkeit des Einsatzes .....	62
4. Anordnungskompetenz .....	62
5. Form und Inhalt der Anordnung .....	63
6. Befugnisse der Verdeckten Ermittler .....	63
7. Verwertungsfragen .....	64
II. Ermittlungen durch Vertrauenspersonen .....	65
1. Ermittlungen ohne Rechtsgrundlage? .....	65
2. Rechtliche Grenzen .....	66
3. Kompensation nur im Strafmaß .....	68
III. Ausschreibung zur Beobachtung (§ 163e StPO) .....	68
1. Anordnungsvoraussetzungen .....	69
2. Verteidigung .....	70
IV. Längerfristige Observation (§ 163f StPO) .....	70
1. Anordnungsvoraussetzungen .....	71
2. Verteidigung .....	71
<b>2. Teil: Offene Zwangsmaßnahmen</b> .....	73
<b>A. Maßnahmen gegen die persönliche Freiheit</b> .....	73
I. Ladungen und ihre Durchsetzung .....	74
1. Ladungen durch das Gericht .....	74
2. Ladungen durch die Staatsanwaltschaft .....	76
3. Ladungen durch die Polizeibehörden .....	76
II. Vorläufige Festnahme (§ 127 StPO) .....	76
1. Festnahme auf frischer Tat (§ 127 Abs. 1 Satz 1 StPO) .....	77
2. Festnahme bei Gefahr im Verzug (§ 127 Abs. 2 StPO) .....	77
3. Verteidigung .....	78
III. Untersuchungshaft .....	78
1. Materielle Voraussetzungen für Anordnung und Vollzug der Untersuchungshaft .....	79
a) Dringender Tatverdacht .....	80
aa) Qualität und Grad des Dringenden Tatverdachts .....	80
bb) Bestimmte Tatsachen als Entscheidungsgrundlage .....	81
cc) Rechtliche Bewertung .....	82
b) Vorliegen eines Haftgrundes .....	83
aa) Flucht (§ 112 Abs. 2 Nr. 1 StPO) .....	83
bb) Fluchtgefahr (§ 112 Abs. 2 Nr. 2 StPO) .....	83
cc) Verdunkelungsgefahr (§ 112 Abs. 2 Nr. 3 StPO) .....	85
dd) Haftgrund der Schwere der Tat (§ 112 Abs. 3 StPO) .....	88

## Inhaltsverzeichnis

ee) Wiederholungsgefahr (§ 112a StPO) .....	89
ff) Die apokryphen Haftgründe .....	90
c) Der Grundsatz der Beschleunigung .....	91
d) Verhältnismäßigkeit der Maßnahme .....	93
2. Anordnungscompetenz .....	94
3. Form und Inhalt des Haftbefehls .....	95
4. Verteidigung .....	96
a) Akteneinsicht des Verteidigers .....	96
b) Rechtsbehelfe .....	97
aa) Antrag der Staatsanwaltschaft auf Aufhebung des Haftbefehls (§ 120 Abs. 3 StPO) .....	98
bb) Antrag auf mündliche Haftprüfung (§§ 117 Abs. 1, 118 Abs. 1 StPO) .....	98
cc) Haftbeschwerde .....	100
dd) Praxishinweis: Haftprüfung oder Haftbeschwerde? .....	100
ee) Weitere Beschwerde .....	102
ff) Verfassungsbeschwerde .....	103
IV. Einstweilige Unterbringung (§ 126a StPO) .....	103
1. Voraussetzungen .....	104
2. Verteidigung .....	105
<b>B. Durchsuchung und Beschlagnahme .....</b>	<b>106</b>
I. Durchsuchung .....	106
1. Der Begriff „Durchsuchung“ und Durchsuchungsobjekte .....	106
2. Gesetzliche Anforderungen der Durchsuchung beim Verdächtigen (§ 102 StPO) .....	108
a) Anfangsverdacht einer Straftat .....	108
b) Bestimmtheit der Anordnung .....	109
c) Legitime Durchsuchungszwecke .....	111
d) Verhältnismäßigkeit der Durchsuchung .....	112
3. Gesetzliche Anforderungen der Durchsuchung bei anderen Personen (§ 103 StPO) .....	114
a) Der Begriff der „anderen Person“ als Abgrenzungs- kriterium .....	114
b) Durchsuchung zur Beweissicherung (§ 103 Abs. 1 Satz 1 und Abs. 2 StPO) .....	115
c) Durchsuchung zur Ergreifung des Beschuldigten (§ 103 Abs. 1 Satz 1 und 2 StPO) .....	117
d) Grundsatz der Verhältnismäßigkeit .....	118
4. Anordnungscompetenz .....	118
a) Richterliche Anordnung als Regelfall .....	119
b) Eilkompetenz von Staatsanwaltschaft und Ermittlungspersonen .....	120
5. Form und Inhalt der Durchsuchungsanordnung .....	123
6. Stillschweigende Durchsuchungsanordnung durch andere Zwangmaßnahmen? .....	125
7. Vollzug der Durchsuchung .....	125
a) Wirksame Anordnung .....	126

b)	Art und Weise der Durchsuchung	127
aa)	Notwendige Mitteilungen	127
bb)	Anwesenheitsrechte und -pflichten	128
cc)	Unmittelbarer Zwang	131
c)	Behandlung von Beweismitteln und Durchsicht von Papieren	132
8.	Durchsuchung beim Verteidiger	134
a)	Verteidigerprivileg	134
b)	Geldwäscheverdacht	135
9.	Verteidigung	135
a)	Verhaltensempfehlung	135
b)	Rechtsbehelfe	136
aa)	Beschwerde gegen richterliche Durchsuchungsanordnungen	136
bb)	Antrag auf gerichtliche Entscheidung	136
cc)	Gehörsrüge nach § 311a StPO und Verfassungsbeschwerde	137
c)	Verwertungsfragen	138
II.	Beschlagnahme	138
1.	Voraussetzungen	139
a)	Der Begriff „Beschlagnahme“	139
b)	Beschlagnahmefähige Gegenstände	139
c)	Potenzielle Beweisbedeutung	142
d)	Verhältnismäßigkeit der Maßnahme	142
2.	Anordnungscompetenz	144
3.	Form und Inhalt der Anordnung	144
4.	Vollzug der Beschlagnahme	146
5.	Akteneinsicht des Verteidigers	148
6.	Beschlagnahmeverbote	148
a)	Beschlagnahmeverbote gem. § 97 StPO	149
aa)	Bestehen eines Zeugnisverweigerungsrechts	149
bb)	„Gewahrsam“ des Zeugnisverweigerungsberechtigten	150
cc)	Ausschluss der Beschlagnahmefreiheit	151
b)	Verfassungsrechtliche Beschlagnahmeverbote	151
c)	Beschlagnahmeverbote und Beweisverwertungsverbote	152
d)	ABC der Beschlagnahmeverbote	153
III.	Postbeschlagnahme	168
1.	Der Begriff „Postbeschlagnahme“	169
2.	Anordnungscompetenz	169
3.	Verteidigung	170
a)	Benachrichtigungspflicht der Staatsanwaltschaft	170
b)	Rechtsbehelfe	170
c)	Verwertungsfragen	170
<b>C.</b>	<b>Die Person als Beweismittel</b>	<b>172</b>
1.	Identifizierung und erkennungsdienstliche Behandlung (§§ 81b, 163b, 163c StPO)	172
1.	Anfangsverdacht	172

2. Richtung der Maßnahme	173
3. Zulässige Maßnahmen	173
a) Maßnahmen nach § 81b StPO	173
b) Ergänzung durch § 163b StPO	174
4. Verhältnismäßigkeit der Maßnahme	175
5. Anordnungscompetenz	177
6. Verwertungsbeschränkung	177
7. Rechtsschutz	178
II. Körperliche Untersuchung (§ 81a StPO)	179
1. Anordnungsvoraussetzungen	180
a) Richtung der Maßnahme	180
b) Zulässiger Untersuchungszweck	180
c) Zulässige Art der Untersuchung	180
aa) Körperliche Untersuchung (§ 81a Abs. 1 Satz 1 StPO)	180
bb) Entnahme von Blutproben	181
cc) Andere körperliche Eingriffe (§ 81a Abs. 1 Satz 2 StPO)	182
d) Grundsatz der Verhältnismäßigkeit	182
e) Anordnungscompetenz	183
f) Form und Inhalt der Anordnung	183
2. Durchführung: Eingriff durch einen Arzt	184
3. ABC der Untersuchungsmaßnahmen	184
4. Verteidigung	188
a) Anhörung des Betroffenen	188
b) Rechtsbehelfe	188
c) Verwertungsfragen	189
d) Vernichtungsregelung (§ 81a Abs. 3 HS 2 StPO)	190
III. Molekulargenetische Untersuchung und DNA-Identifizierung (§ 81e ff. StPO)	190
1. Die gesetzliche Regelung im Überblick	191
2. Untersuchungsmethodik	191
3. Beweiswert	192
4. Anordnungsvoraussetzungen	193
a) Untersuchung beim Beschuldigten und Massengentest	193
b) Zulässiger Untersuchungszweck	195
c) Anordnungscompetenz und Einwilligung	196
d) Form und Inhalt der Anordnung	197
e) Durchführung der Untersuchung	197
5. Verteidigung	197
a) Benachrichtigungspflicht der Staatsanwaltschaft	197
b) Rechtsbehelfe	198
c) Verwertungsfragen	198
6. DNA-Identitätsfeststellung für künftige Strafverfahren (§ 81g StPO)	199
a) Adressat der Maßnahme	199
b) Anordnungsvoraussetzungen	200
c) Anordnungscompetenz	201
d) Verteidigung	202

*Inhaltsverzeichnis*

aa) Benachrichtigungspflicht des BKA .....	202
bb) Rechtsbehelfe .....	202
IV. Unterbringung zur Beobachtung (§ 81 StPO) .....	203
1. Antragsrecht der Verfahrensbeteiligten .....	203
2. Anordnungsvoraussetzungen .....	203
a) Zweck der Maßnahme .....	203
b) Dringender Tatverdacht .....	204
c) Verhältnismäßigkeit der Maßnahme .....	205
d) Anordnungskompetenz .....	206
e) Anhörungspflichten .....	206
aa) Anhörung des Sachverständigen .....	206
bb) Anhörung des Verteidigers .....	207
cc) Anhörung des Beschuldigten .....	208
3. Durchführung der Unterbringung .....	208
a) Zulässige Dauer .....	208
b) Auswahl des Krankenhauses .....	209
c) Zulässige Maßnahmen .....	209
4. Rechtsschutz .....	210
<b>Anhang: Verhaltensempfehlung bei Durchsuchung und     Beschlagnahme .....</b>	<b>211</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>213</b>