

# Inhaltsverzeichnis

## *Teil 1*

<b>Einleitung</b>	17
<b>A. Vorbemerkung und Fragestellung</b> .....	17
<b>B. Gang der Untersuchung</b> .....	18

## *Teil 2*

<b>Systematisierung der Problematik</b>	20
<b>A. Die Hypothese im Strafrecht</b> .....	20
I. Hypóthesis – die Hypothese als terminus technicus in der Wissenschaft .....	20
II. Bedeutung hypothetischer Verläufe im materiellen Strafrecht .....	24
1. Kausalität .....	24
a) Die Substraktions- und Additionshypothese der Äquivalenztheorie der Rechtsprechung .....	24
b) Kritik der Literatur und weitere Kausalitätsfälle .....	26
c) Abschließende Bewertung der Bedeutung von Hypothesen für die strafrechtliche Kausalität .....	28
2. Pflichtwidrigkeitszusammenhang bei Fahrlässigkeitsdelikten .....	28
3. Rechtswidrigkeit .....	31
4. Vermögensdelikte .....	31
III. Bedeutung hypothetischer Verläufe im Strafprozessrecht .....	32
1. Die Hypothese im dualen Strafprozessrecht .....	32
2. Unterschiede zum materiellen Strafrecht .....	35
IV. Zusammenfassung .....	37
<b>B. Beweisverwertungsverbote</b> .....	38
I. Vorbemerkung .....	38
II. Telos und verfassungsrechtliche Funktion .....	41
1. Revisionsrechtlicher Ansatz .....	41
2. Rechtskreistheorie .....	43
3. Individualschutz .....	44
4. Nebeneffekte .....	45
5. Zwischenergebnis .....	47
III. Systematik und Voraussetzungen .....	48

<b>1. Geschriebene Beweisverwertungsverbote .....</b>	<b>48</b>
<b>2. Ungeschriebene Beweisverwertungsverbote .....</b>	<b>50</b>
a) Selbstständige Beweisverwertungsverbote .....	50
b) Unselbstständige Beweisverwertungsverbote .....	51
aa) Schutzzwecklehre .....	51
bb) Rechtskreistheorie .....	52
(1) Anwendung durch den BGH .....	52
(2) Stellungnahme .....	53
cc) Abwägungslehre .....	54
<b>IV. Fernwirkung .....</b>	<b>57</b>
<b>V. Relevanz der Systematik für die Berücksichtigung hypothetischer Verläufe bei der Bestimmung eines Beweisverwertungsverbots .....</b>	<b>57</b>
<b>VI. Zusammenfassung .....</b>	<b>60</b>
<b>C. Hypothetische Ersatzmaßnahmen als Faktor der Beweisverwertung .....</b>	<b>60</b>
<b>I. Vorbemerkung .....</b>	<b>60</b>
<b>II. Kritische Anwendungsfälle .....</b>	<b>61</b>
1. Fehler bei Durchführung einer Ermittlungsmaßnahme .....	61
a) Rechtsprechung .....	61
aa) § 81a Abs. 1 Satz 2 StPO und BGHSt 24, 125 .....	61
bb) Verstöße gegen Belehrungspflichten .....	63
b) Auffassung der Literatur .....	65
c) Stellungnahme .....	67
2. Missachtung des Richtervorbehalts einer Ermittlungsmaßnahme .....	71
a) Rechtsprechung .....	71
aa) Hypothetische Ersatzmaßnahmen berücksichtigende Urteile des BGH zu § 105 StPO .....	71
bb) Hypothetische Ersatzmaßnahmen ablehnende Urteile des BGH zu § 105 StPO .....	72
cc) Weitere Anwendungsfälle .....	74
(1) § 81a StPO .....	74
(2) §§ 100a ff. StPO .....	76
(3) §§ 110a ff. StPO .....	78
b) Auffassung der Literatur .....	79
c) Stellungnahme .....	81
aa) Kritik an dem Willkür-Kriterium der Rechtsprechung .....	81
bb) Umfassender Schutz des Richtervorbehalts .....	84
3. Verwertung eines trotz Beschlagnahmeverbots erlangten Beweismittels ..	86
a) Rechtsprechung .....	86
aa) § 97 Abs. 1 Nr. 1 StPO .....	86
bb) § 97 Abs. 1 Nr. 3 StPO .....	87

(1) Rechtsprechung der Oberlandesgerichte .....	87
(2) Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	89
b) Auffassung der Literatur .....	90
c) Stellungnahme .....	93
4. Fernwirkung .....	96
a) Rechtsprechung .....	96
aa) Praktikabilitätsargument des BGH .....	96
bb) Abweichende Urteile der Oberlandesgerichte .....	96
b) Auffassung der Literatur .....	97
c) Stellungnahme .....	101
5. Rechtswidrige Beweiserhebung durch Privatpersonen .....	104
a) Rechtsprechung .....	104
b) Auffassung der Literatur .....	106
c) Stellungnahme .....	108
6. Zufallsfunde .....	110
a) Rechtslage nach der StPO – Wertungen des Gesetzgebers .....	110
aa) §§ 161 Abs. 3, 479 Abs. 2 S. 1 StPO .....	110
bb) § 100e Abs. 6 Nr. 3 StPO .....	112
cc) § 101a Abs. 4, 5 StPO .....	113
dd) § 108 Abs. 1 StPO .....	113
b) Sonderfall: legendierte Verkehrskontrolle .....	115
aa) BGHSt 62, 123 .....	115
bb) Auffassung der Literatur .....	117
cc) Stellungnahme .....	118
7. Zusammenfassende Stellungnahme .....	121
a) Ansätze der Rechtsprechung .....	121
aa) Matrix .....	121
bb) Stellungnahme .....	122
(1) Fehler beim Durchführen einer Ermittlungsmaßnahme .....	122
(2) Missachtung des Richtervorbehalts .....	122
(3) Verwertung eines trotz Beschlagnahmeverbots erlangten Be- weismittels .....	123
(4) Fernwirkung .....	123
(5) Beweismittelerlangung durch Private .....	124
(6) Zufallsfunde .....	124
b) Eigener Lösungsansatz .....	124
aa) Matrix .....	124
bb) Stellungnahme .....	125
(1) Grundsatz .....	125
(a) Positive Hypothese .....	126

(b) Enge oder weite Hypothese .....	126
(c) Konkrete Hypothese .....	127
(d) Der hypothetische Ersatzeingriff als Faktor der Abwägungslehre .....	127
(2) Ausnahmen .....	127
(a) Keine engen Hypothesen bei Missachtung des Richter vorbehalts .....	127
(b) Der hypothetische Ersatzeingriff als vorgelagerte normative Zurechenbarkeitserwägung in Fernwirkungsfällen ..	128
(c) Sonderfall der kodifizierten Zufallsfunde .....	128
III. US-amerikanisches Recht .....	128
1. Vorbemerkung .....	128
2. Independent Source Doctrine .....	129
3. Inevitable Discovery Doctrine .....	131
a) <i>Nix v. Williams</i> .....	131
b) Abgrenzungen zur Independent Source Doctrine .....	134
4. Lehren der US-amerikanischen Ansätze für das deutsche Recht .....	136
IV. Anforderungen an die Hypothesenbildung .....	139
1. Methodik .....	139
2. Referenzpunkte .....	141
3. Anforderungen an die Wahrscheinlichkeit .....	143
a) Konkrete Möglichkeit .....	143
b) „höchstwahrscheinlich“ .....	143
c) „bereits im Ermittlungsverlauf angelegt“ .....	145
V. Beweiserbringung .....	146
VI. Zusammenfassung .....	149

*Teil 3*

<b>Lösungsansatz zur Handhabung hypothetischer Ermittlungsverläufe</b>	151
<b>A. Vorbemerkung</b> .....	151
<b>B. Vereinbarkeit der Berücksichtigung hypothetischer Ermittlungsverläufe im Strafverfahren mit dem Grundgesetz</b> .....	151
I. Geschriebene Beweisverwertungsverbote .....	151
II. Ungeschriebene Beweisverwertungsverbote .....	153
1. Selbstständige Beweisverwertungsverbote .....	153
2. Unselbstständige Beweisverwertungsverbote .....	156
III. Zusammenfassung .....	159
<b>C. De lege lata: Vereinheitlichung der Rechtsprechung</b> .....	160
I. Vorbemerkung .....	160

<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>11</b>
<b>II. Grundsatzbildung .....</b>	<b>161</b>
1. Geschriebene Beweisverwertungsverbote .....	161
2. Ungeschriebene Beweisverwertungsverbote .....	163
a) Selbstständige Beweisverwertungsverbote .....	163
b) Unselbstständige Beweisverwertungsverbote .....	164
III. Ergebnis .....	167
<b>D. De lege ferenda: weitergehende Kodifizierung der Berücksichtigung hypothetischer Ermittlungsverläufe .....</b>	<b>167</b>
<b>E. Berücksichtigung weiterer Anwendungsfälle .....</b>	<b>170</b>
I. Verwertung von in behördlichen Verfahren erlangter Beweise im Strafverfahren .....	171
1. Besteuerungsverfahren .....	171
2. Weitere behördliche Verfahren .....	174
II. Verwertung bei internen Ermittlungen erlangter Beweise im Strafverfahren gegen Arbeitnehmer .....	176
<b>F. Zusammenfassung .....</b>	<b>180</b>
 <i>Teil 4</i>	
<b>Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse</b>	<b>182</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>184</b>
<b>Sachwortverzeichnis .....</b>	<b>193</b>