

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Vorwort zur zweiten Auflage .....	VII
Vorwort zur ersten Auflage .....	IX
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur .....	XXIII
Allgemeine Hinweise .....	XXVII
<b>I. Allgemeiner Teil .....</b>	<b>1</b>
A. Zeichen .....	1
B. Prozessrecht .....	4
1. Verschränkung mit Organisations- und Standesrecht .....	4
2. Bewirkende und Erwirkende .....	7
a) Führung, Durchführung, Bewilligung und gerichtliche Beweisaufnahme .....	7
b) Beteiligung und Ermächtigung zur Strafverfolgung .....	10
c) Opfer als speziell „am Strafverfahren“ Beteiligte und „gegnerische Beteiligte“ .....	11
d) Verteidigung und Vertretung .....	12
3. Gesetzesbindung (Art 18 Abs 1, Art 89 Abs 1 und 2 B-VG), gesetzlicher Richter (Art 83 Abs 2 B-VG; Art 267 Abs 2 und 3 AEUV; Art 6 Abs 1 EMRK) .....	16
a) Ermessen im Gesetzesvollzug .....	16
b) Ermessen bei „Aufklärung von Straftaten“ .....	18
c) Zweifelsgrundsatz .....	20
d) Analogieverbot im Strafprozessrecht .....	23
e) Effizienzprinzip .....	24
f) Stufenbau .....	25
g) Verstärkte Senate und Arbeitsteilung in Senaten .....	26
4. „Anzeige“ („Anregung“), „Ermächtigung“ und „Verlangen“ („Antrag“, „Begehrungen“) .....	28
5. Befugnis, Anordnung, Vorlage und Befassung durch die Staatsanwaltschaft .....	32
6. Nicht rechtswirksame Anordnungen und Aufträge .....	39
7. „Führung“ und „Durchführung“ .....	41
a) „Führung“ .....	41
b) Ermittlungsverfahren gegen „die verdächtige Person“ und „diese Person als Beschuldigten“ .....	44
c) „Bewilligung“ (Durchführung „kraft eines [...] richterlichen Befehles“) und Beschlagnahme .....	45
d) „Gerichtliche Beweisaufnahme“ .....	47
e) „Aufgabe“ der Staatsanwaltschaft, „ihre Anträge“ auf Bewilligung und gerichtliche Beweisaufnahme „zu begründen“ (§ 101 Abs 3 erster Satz) .....	48
f) „Durchführung“ durch Kriminalpolizei und Staatsanwaltschaft .....	49
g) Abwehrrechte .....	52
8. Sachliche, örtliche und funktionelle Zuständigkeit sowie Besetzung .....	53
9. „Rechtsschutzbeauftragter“ und „[s]eine Stellvertreter“ .....	60
10. Hilfeleistung .....	63

XI

## Inhaltsverzeichnis

---

a) Persönlichkeitsschutz, Amtshilfe (§ 76 Abs 4), ARHG und EU-JZG .....	63
b) Vorlage von „ <i>Akten und Unterlagen</i> “ an Untersuchungsausschüsse (Art 53 B-VG) .....	66
c) Kriminal- und Sicherheitspolizei .....	67
11. Vollzug und Kosten .....	70
12. „ <i>Verfolgung verdächtiger Personen</i> “ .....	71
13. „ <i>Fahndung</i> “ .....	75
14. Beendigung des Ermittlungsverfahrens, Fortsetzung, Fortführung und Wiederaufnahme .....	76
a) Abbrechung, Rücktritt und „ <i>Fortsetzung</i> “ .....	76
b) Einstellung bei Vorprüfung der Anklage (§ 215 Abs 1, § 451 Abs 2, § 485 Abs 1 Z 3), „ <i>Wiederaufnahme</i> “ und „ <i>Fortführung</i> “ .....	77
c) „ <i>Fortführung</i> “ ohne und auf Antrag .....	77
15. „ <i>Ermittlung</i> “, „ <i>Ermittlungen</i> “, „ <i>Ermittlungshandlungen</i> “, „ <i>Ermittlungs-</i> <i>maßnahmen</i> “, „ <i>Erkundigung</i> “, „ <i>Beweisaufnahme</i> “, „ <i>Augenschein</i> “ und „ <i>Sachverständige</i> “ .....	79
a) Darstellung .....	79
b) Begriffsinhalte .....	81
16. „ <i>Aufnahme von Beweisen</i> “, „ <i>Ermittlungen</i> “ und „ <i>Beweisaufnahme</i> “ .....	84
a) „ <i>Aufnahme von Beweisen</i> “ (§ 55, §§ 245–254, § 295, §§ 471 (§ 295), 473 Abs 1 und 2 [§ 489 Abs 1 zweiter Satz]) .....	84
b) „ <i>Ermittlungen</i> “ und „ <i>Beweisaufnahme</i> “ nach dem 8. und 9. HptSt, in Hauptverhandlung und Gerichtstag .....	85
17. „ <i>Einhaltung tatsächlicher Aufklärungen</i> “ und eigene Sachverhaltsklärung durch Rechtsmittelgerichte zu Formverletzungen, Verfahrensmängeln und Verfolgungshindernissen sowie Diversion .....	89
a) Aufklärungsverlangen und eigene Sachverhaltsklärung .....	89
b) Sachverhaltsannahmen der Rechtsmittelgerichte .....	90
18. Besonderes Verfahren zur Ausforschung „ <i>Beschuldigter</i> “ .....	92
C. Rechtseingriff durch und im Ermittlungsverfahren .....	92
1. Rechtseingriff durch Verfahren und im Verfahren .....	92
2. Dokumentation und Geheimhaltung .....	101
3. „ <i>Verschluss</i> “ .....	110
4. „ <i>Erkundigung</i> “ zur „ <i>Vorbereitung einer Beweisaufnahme</i> “ und als „ <i>Beweis</i> “ .....	111
D. Freiwilligkeit und „ <i>Zwangsmittelmaßnahmen</i> “ .....	113
1. Unmittelbarer und mittelbarer Zwang .....	113
2. „ <i>Zwangsmittelmaßnahmen</i> “ und „ <i>Zwangsmittel</i> “ .....	115
3. „ <i>Ermittlungshandlungen</i> “ (§ 91 Abs 2 erster und zweiter Satz), „ <i>Ermittlungsmaßnahmen und Beweisaufnahme</i> “ (8. HptSt) und gerichtliche Beweisaufnahme im öffentlichen Interesse (§ 101 Abs 2 zweiter Satz) .....	118
4. Anordnung von „ <i>Zwangsmitteln</i> “ des 8. HptSt und von „ <i>Fahndung</i> “ (9. HptSt) durch das Gericht .....	119
5. Zwang bei „ <i>Beweisaufnahme</i> “ durch das Gericht .....	122
6. Beteiligung an und „ <i>Hilfeleistung</i> “ (Art 22 B-VG) bei „ <i>Ermittlungs-</i> <i>maßnahmen</i> “ .....	123
7. „ <i>Anhaltung</i> “ Beschuldigter (§ 48 Abs 2) zur Vorführung, „ <i>Zwangsmittel</i> “ nach dem 9. HptSt, Freilassung, Aufhebung und Entlassung .....	125
8. Anhaltung zur Vorführung sowie durch Festnahme und Untersuchungshaft .....	127
9. Beugemittel (§ 93 Abs 4), Kostenersatz und Ordnungsstrafen nach § 221 Abs 1 zweiter Satz, § 242 und Beschwerde nach § 243 .....	128
E. Sachverständige und Augenschein .....	130

## Inhaltsverzeichnis

---

1. Sachverständige .....	130
2. „Augenschein“ und „Tatrekonstruktion“ .....	132
F. „Bezeichnung“ (Zulässigkeit, funktionelle Zuständigkeit; Art 83 Abs 2 B-VG) und „Begründung“ von Anbringen und in Entscheidungen .....	133
1. Antrag, Rechtsmittel und Rechtsbehelf .....	133
2. Bezeichnung und Begründung von Rechtsbehelfen .....	135
3. Anträge und Verlangen nach § 106 Abs 5, § 126 Abs 5 .....	137
4. Beweiswürdigungsermessen und Willkür .....	138
5. Entscheidungsregeln .....	141
6. Rechtsmittelverzicht ohne Verteidiger .....	142
7. Vorgehen „ <i>von Amts wegen</i> “ aufgrund funktioneller Zuständigkeit .....	143
a) Ermächtigung und Verpflichtung .....	143
b) beneficium cohaesioneis .....	144
c) Prüfung von Feststellungen zu entscheidenden Tatsachen .....	145
d) Nichtigkeitsbeschwerde zur Wahrung des Gesetzes und „Wiederaufnahme auf besonderen Antrag des Generalprok�rators“ .....	145
8. Nach Einbringen der Anklage für Fortführung des Strafverfahrens „erforderliche Anträge“ .....	146
G. Sachverhaltsklärung und Sachverhaltsannahmen .....	147
1. Sachverhaltsannahmen bei Entscheidungen .....	147
2. Sachverhaltsklärung durch Gerichte .....	151
3. Anzeigepflicht und Notkompetenz des Gerichts .....	154
4. Bei gerichtlicher Beweisaufnahme beigebrachte „ <i>Tatsachen oder Beweismittel</i> “ .....	155
5. Klärungsermächtigung für Gerichte .....	156
a) „ <i>Aufklarung von Straftaten</i> “ vor Anordnung der Hauptverhandlung ....	156
b) „ <i>Verfolgung verdächtiger Personen</i> “ .....	156
H. „Das Ermittlungsverfahren“ und „Absehen von der Einleitung eines Ermittlungsverfahrens“ .....	157
1. Rechtsschutz gegen „ <i>Absehen von der Einleitung eines Ermittlungs- verfahrens</i> “ und „ <i>im Ermittlungsverfahren</i> “ .....	157
2. „[B]ehördeninterne[...] Informationsquellen“ und „ <i>Akteneinsicht</i> “ .....	158
3. „ <i>Ermittlungsmaßnahmen und Beweisaufnahme</i> “ .....	160
4. Umgehungsverbote .....	161
a) Berufsgeheimnisse und Wahlgeheimnis .....	161
b) Beichtgeheimnis, verdunkelnde Beteuerung zu Berufsgeheimnissen und blanker Unsinn (§ 144) .....	165
c) Umgehungsverbot bei Beichtigern und Berufsgeheimnisträgern .....	167
5. Eilkompetenz und Genehmigung sowie Eigenkompetenz der Kriminalpolizei „ <i>von sich aus</i> “ .....	167
6. Beweisverwendung bei versagter Genehmigung oder Beschwerdeerfolg ....	171
7. Sachverständige und Dolmetscher .....	172
I. Gerichtliche Beweisaufnahme (§ 104) .....	174
1. Befassung .....	174
2. Rechtsschutz .....	177
a) Beweisthema .....	177
b) Fragerecht .....	178
c) Beschlüsse und sonstige Verfügungen .....	179
J. Entscheidungen .....	181
1. Verfügungen von Staatsanwaltschaft und Gericht .....	181
2. Geschäftsgang bei Erledigung „ <i>mit Beschluss</i> “ .....	183
3. Wirksamkeit, Bindung und Bekanntmachung .....	185
4. Verfahrensleitung .....	188

## Inhaltsverzeichnis

---

a) Allgemein .....	188
b) Haupt- und Rechtsmittelverfahren .....	189
5. Sitzungspolizei, „ <i>Ausschluss des Verteidigers</i> “ und Nichtzulassung sonstiger Vertreter .....	190
a) Gegenstand von Sitzungspolizei .....	190
b) Funktionelle Zuständigkeit für Sitzungspolizei .....	190
c) Remedien gegen Maßnahmen der Sitzungspolizei .....	191
d) „ <i>Ausschluss des Verteidigers</i> “, Nichtzulassung sonstiger Vertreter und Wortentzug .....	193
6. Disziplinargewalt einer Standesbehörde .....	194
K. Rechtsbehelfe .....	195
1. „ <i>Geteilter</i> “ (Individual-)Rechtsschutz .....	195
2. Rechtsschutz durch den OGH auf „ <i>Anregung</i> “ des Rechtsschutzbeauftragten (§ 23 Abs 1a) sowie höchstgerichtliche (Vorab-)Rechtsklärung (§ 23 Abs 1) .....	198
3. Rechtsbehelfe gegenüber Organen der ordentlichen Gerichtsbarkeit .....	201
a) Vor und seit 2008 .....	201
b) Überblick .....	203
c) Befassung durch Einbringungsstelle .....	204
d) Rechtsbehelfe mit Bezug auf Ermittlungsverfahren .....	205
e) Prüfungskalkül bei Einspruch (§ 106) und Beschwerde (§ 87) .....	208
f) Legitimation und Beschwer .....	212
g) Gegenstandslos gewordene Rechtsbehelfe .....	215
h) Einbringen und Fristwahrung .....	216
i) Rechtsmittelausschluss .....	219
L. Einspruch wegen Rechtsverletzung .....	219
1. Rechte „ <i>nach diesem Gesetz</i> “ .....	219
2. Bezeichnung des Prozessgegenstands .....	222
3. Begehren .....	224
4. Unzulässigkeit von Beschwerden (§ 107 Abs 3 zweiter Satz) .....	225
5. „ <i>Überzeugung</i> “ .....	226
6. Vorentscheidung durch die Staatsanwaltschaft .....	228
7. Entscheidung „ <i>in der Sache</i> “ .....	229
M. Beschwerde .....	231
1. Übergreifende Gesichtspunkte .....	231
2. Gerichtliche Beweisaufnahme .....	232
3. „ <i>Beschluss</i> “ (§ 87 Abs 1) und sonstige Verfügung oder Verzögerung (§ 87 Abs 2) .....	233
4. Sonderfall von „ <i>Ausforschung des Beschuldigten</i> “ nach § 71 .....	239
5. Aufschiebende Wirkung .....	239
6. Bezeichnung und Begründung .....	240
7. Stellungnahme der „ <i>zuständigen Staatsanwaltschaft</i> “ (§ 89 Abs 1) und Beschwerdegegner .....	240
8. „ <i>Verfahrensergänzung</i> “ (§ 89 Abs 2a und Abs 5 erster Satz) .....	242
9. Keine Bindung an „ <i>Beschwerdepunkte</i> “ und Änderung von Beschlüssen, „ <i>gegen die nicht Beschwerde erhoben wurde</i> “ .....	244
10. Entscheidung „ <i>in der Sache</i> “ .....	245
N. Beweisaufnahme nach Einbringen der Anklage .....	246
1. Entscheidung ohne „ <i>Verhandlung</i> “ (Art 90 B-VG) .....	246
a) Fehlen von Befugnis zur Sachverhaltsklärung .....	246
b) Prozessuale Tatsachen .....	247
c) Diversion, Verfolgungshindernisse, Straffestsetzung „ <i>durch schriftliche Strafverfügung</i> “; Entfall eines Zwischenverfahrens .....	248

## Inhaltsverzeichnis

---

2.	Hauptverhandlung und „Sanierung von Verfahrensmängeln“ .....	249
3.	Hauptverhandlung und „Gerichtstag zur öffentlichen Verhandlung“ .....	251
4.	In Urteilen mit „Aufklärung von Straftaten [...] zusammenhängende Entscheidungen“ .....	257
a)	Sanktionen und privatrechtliche Ansprüche .....	257
b)	Prozessuale Umstände nach § 468 Abs 1 Z 2, § 281 Abs 1 Z 6–8 (§ 468 Abs 1 Z 4 [§ 489 Abs 1 zweiter Satz]) .....	260
c)	Kosten, bedingte Nachsicht und Widerruf .....	261
5.	Einheitlichkeit von Hauptverhandlung und Berufungsverhandlung über Sanktionsanknüpfungspunkt .....	262
O.	Bekämpfung nach Anordnung der Hauptverhandlung getroffener Entscheidungen .....	263
1.	„Beschlüsse“ nach Anordnung der Hauptverhandlung .....	263
a)	Beteiligte und Dritte .....	263
b)	Zwang gegen Angeklagte, Zeugen und Sachverständige .....	264
2.	Mangel und Überschreitung von Entscheidungsbefugnis .....	265
3.	Entscheidung „ <i>in der Sache selbst</i> “ .....	266
a)	Nachprüfung auf Rechtsverletzung (Nichtigkeitsgründe) oder „ <i>in der Sache selbst</i> “ (iudicium novum) .....	266
b)	Berufung wegen vorliegender Nichtigkeitsgründe und des Ausspruches über die Schuld .....	268
c)	Entscheidung aufgrund bejahter Rechtsverletzung .....	270
d)	Berufung wegen des Ausspruchs über Sanktionen und Ansprüche von Privatbeteiligten .....	272
4.	Tatumstände im Rechtsmittelverfahren gegen Urteile .....	273
a)	„Aufklärung von Straftaten“ .....	273
b)	Mit „Aufklärung von Straftaten [...] zusammenhängende Entscheidungen“ .....	274
c)	Formverletzungen und Verfahrensmängel .....	274
5.	Unzulässigkeit weiterer Rechtsmittel .....	275
6.	Geschäftsgang für OGH und Berufungsgerichte .....	278
P.	Grundrechtsschutz durch „Oberste Instanz“ (Art 92 Abs 1 B-VG) .....	280
1.	Historisches Konzept .....	280
2.	Erweiterung auf unmittelbare Befassung nach § 363a .....	281
a)	Methode .....	281
b)	Vorrang ausdrücklicher Vorschriften .....	283
c)	Kein Vorrang von Nichtigkeitsbeschwerde bei Grundrechten Dritter und mangelnder Effektivität .....	284
d)	Subsidiarität zum GRBG .....	285
3.	Bezeichnung .....	286
a)	Grundrechtsbeschwerde .....	286
b)	Erneuerungsantrag .....	287
4.	Verfahren nach Stattgebung (§ 7 Abs 2 GRBG, § 363b Abs 3 erster Satz) ..	289
5.	Erneuerung ohne erneuertes Verfahren .....	290
6.	„Erhebliche Bedenken“ des OGH an Feststellungen für einen Schulterspruch .....	291
Q.	Wiedereinsetzung und Wiederaufnahme .....	292
1.	Wiedereinsetzung .....	292
2.	Wiederaufnahme .....	292
3.	Neue Tatumstände .....	293
R.	Sanktionsanknüpfungspunkt, Prozessgegenstand, objektiv individuelle Maßstäbe und Befugnisfehlgebrauch .....	294

## Inhaltsverzeichnis

---

<b>II. Besonderer Teil .....</b>	<b>299</b>
A. Führung von Ermittlungsverfahren und Ermittlungsakt .....	299
1. Einleitung .....	299
2. Verfahrensführung, Verfahrensleitung und Durchführung .....	300
3. Dienstaufsicht, Bindung und Rechtsschutz .....	301
a) Dienstaufsicht .....	301
b) Anordnungen durch Gericht und Staatsanwaltschaft .....	307
4. Gesetz- und Verhältnismäßigkeit .....	308
a) Grundrechtliche Vorgaben .....	308
b) Anzeigen, Erklärungen, Anträge und Rechtsbehelfe .....	310
5. Zweck des Ermittlungsverfahrens .....	311
a) Erhebliche Tatsachen .....	311
b) Beweisverbote .....	313
6. Berichte, Behelfe und Unterlagen .....	314
7. „ <i>Umfassende Dokumentation</i> “ zur Sicherstellung von Akteneinsicht nach § 51 .....	315
a) Erhebliche Tatsachen und schutzwürdige Interessen .....	315
b) Erkundungsbeweisführung und unnötiger Akteninhalt .....	317
c) Kriminalpolizei und Staatsanwaltschaft „ <i>vorliegende Ergebnisse</i> “ .....	318
d) Effektiver Rechtsschutz .....	319
8. Fazit .....	320
B. Vom Übergang in ein Ermittlungs- und Hauptverfahren .....	322
1. Vom Verdächtigen zum Beschuldigten .....	322
2. Staatsanwaltschaft und Gerichtskontrolle .....	323
3. Rechtsschutz gegenüber Klärung, ob ein Anfangsverdacht vorliegt, Anlassberichte nach § 100 Abs 2 Z 2 und Abs 3a und Verpflichtung zur Aufklärung jedes Anfangsverdachts (§ 2 Abs 1) .....	324
4. Ermittlungen gegen Berufsgeheimnisträger ohne „ <i>dringenden Tatverdacht</i> “ .....	329
5. Verurteilungswahrscheinlichkeit .....	330
a) Sachverhaltsklärung und Tatverdacht .....	330
b) „ <i>Dringlichkeit und Gewicht des Tatverdachts</i> “ in der Gerichtskontrolle ..	332
c) Darstellungsmängel der Anklageschrift .....	333
d) Zurückweisung der Anklageschrift (§ 212 Z 3) verlangt „ <i>Tenorierung</i> “ .....	336
e) Anklage im Verfahren vor Einzelrichtern .....	337
f) Recht und Pflicht der Staatsanwaltschaft zur Anklage .....	338
6. Fazit .....	339
C. Anklagegrundsatz und Rechtsschutz gegen Ermittlungsverfahren sowie deren „ <i>unnötige Verzögerung</i> “ .....	340
1. Von Vorerhebungen und Voruntersuchung zu Ermittlungsverfahren .....	340
2. Anklagegrundsatz (Art 90 Abs 2 B-VG) Beschleunigungsgebot (Art 6 Abs 1 EMRK) und Gesetzlichkeitsprinzip (Art 18 Abs 1 B-VG) .....	341
3. Privatankläger (§ 71) .....	347
4. Rechtsschutzsystem vor Einbringen der Anklage .....	348
5. Antrag auf Einstellung, Verlängerung der Höchstdauer und „ <i>Feststellung [...] unnötige[r] Verzögerung</i> “ .....	349
a) Keine Begründungsobliegenheit .....	349
b) Prozessgegenstand .....	350
c) Erhebliche Tatsachen und Beweismittel (bestimmte Tatsachen) .....	351
d) Würdigung der Ermittlungsergebnisse und Sachverhaltsannahmen zu „ <i>Dringlichkeit und Gewicht des Tatverdachts</i> “ .....	352
e) Hinreichend geklärter Sachverhalt und hinreichende Gründe .....	353

## Inhaltsverzeichnis

---

f) Verfolgungshindernisse .....	354
g) Fristen .....	356
h) Einstellung und Fortsetzung des Ermittlungsverfahrens .....	357
i) „Durchführung“ des Ermittlungsverfahrens „ <i>ohne unnötige Verzögerung</i> “ .....	359
j) Angemessenheit .....	360
k) Bindung .....	361
6. Fazit .....	361
D. Fortführungsanträge und deren Erledigung .....	362
1. Bezugspunkt der Fortführung .....	362
2. Fortführung auf Antrag .....	363
a) Fortführungsgründe und deren Bezugspunkte .....	363
b) Abgrenzung gegenüber anderen Rechtsbehelfen .....	365
aa) Grundrechtsbeschwerde und Bekämpfung eines Unzuständigkeitsurteils .....	365
bb) Antrag auf Einstellung und Fortführung sowie Anklageeinspruch .....	366
cc) Ermittlungen .....	366
c) „Aktenlage“ und Aufklärung behaupteter „ <i>Rechtsverletzungen oder Verfahrensmängel</i> “ .....	366
d) Bezeichnung von Fortführungsgründen und deren Ergänzung .....	370
3. Entscheidung über Fortführungsanträge .....	371
a) Strittiges zum Verfahren .....	371
b) Neuerungen statt rechtzeitiger Anträge .....	372
c) Gesetzlicher Richter .....	374
d) Entscheidungsform und Pauschalkosten .....	375
e) Stattgebung und Bindung .....	375
4. Fazit .....	377
E. Zum Rechtsschutz in Betreff des 11. HptSt der StPO .....	378
1. Einleitung .....	378
2. Anträge nach § 208 Abs 2 und § 209 Abs 3 .....	379
3. Vorschlag, Fortsetzung des Strafverfahrens und Bereinigung gescheiterter Diversion .....	380
4. Wechselwirkungen beim Vorgehen von Staatsanwaltschaft und Gericht ...	382
5. Geltendmachung subjektiver Rechte in Hauptverhandlung und Rechtsmitteln .....	383
6. Feststellung und Ermittlung aus § 281 Abs 1 Z 10a entscheidender Tatsachen .....	386
a) Nichtigkeitsbeschwerde .....	386
b) Berufung wegen des Ausspruchs über die Schuld .....	387
7. Besonderheiten bei Zusammenarbeit mit der Staatsanwaltschaft .....	388
8. § 281 Abs 1 Z 10a bei Zusammenarbeit mit der Staatsanwaltschaft .....	389
a) § 209a .....	389
b) § 209b .....	399
9. Fazit .....	400
F. Initiative, Bestellung und Führung beim Sachverständigenbeweis der StPO ...	401
1. Einleitung .....	401
2. Beweisthema, Beweismittel (Sachverständige) und Person des Sachverständigen .....	402
3. Aufnahme des Sachverständigenbeweises durch das Gericht .....	403
4. Bestellung bei Aufnahme des Sachverständigenbeweises durch die Staatsanwaltschaft .....	404
5. Die Frist des § 126 Abs 5 erster Satz .....	406

## Inhaltsverzeichnis

---

6. Rechtliche Einordnung von Erklärungen des Beschuldigten nach § 126 ....	408
7. Sachverständigenbeweisaufnahme durch die Staatsanwaltschaft .....	409
8. Einhaltung von § 126 Abs 5 vermeidet strukturelle Befangenheit .....	411
9. Verfahrensrüge gegen Sachverständigenbeziehung in der Hauptverhandlung .....	413
10. Mehrere Beschuldigte (§ 48 Abs 2) .....	415
11. § 222 Abs 3, Privatgutachter und besonderes Fachwissen der Strafverfolgungsbehörden .....	416
12. Fazit .....	417
G. Beweiswürdigung im Ermittlungsakt und Sicherstellung ohne Kriminalpolizei und durch Sachverständige .....	418
1. Staatsanwälte als Justiz .....	418
2. Trennungsgrundsatz und Unabhängigkeit .....	420
3. Inhalt von Anordnungen, Anträgen, Stellungnahmen und Gerichtsentscheidungen .....	422
4. Akteneinsicht durch Beteiligte nach § 45 idF vor BGBI I 2004/19 und § 51 .....	424
5. Einsatz von „Zwangsmitteln“ durch die Staatsanwaltschaft .....	425
a) „Sicherstellung“ .....	425
b) Rechtsbehelfe .....	426
c) „Auswertung“ .....	427
d) Auswertung durch Sachverständige im Rahmen gerichtlicher Beweisaufnahme .....	430
e) „Durchführung“ von „Zwangsmitteln“ im Allgemeinen .....	431
f) Suche nach Hinweisen „auf die Begehung einer anderen [...] Straftat“ ..	432
6. Fazit .....	434
H. Ermittlungen nach der StPO für Untersuchungsausschüsse .....	435
1. Einleitung .....	435
2. „Akten und Unterlagen“ nach § 27 Abs 2 VO-UA .....	437
3. Rechtsschutzkompetenz gegen „Übermittlung personenbezogener Daten“ ...	438
4. Vernichtung, Ausfolgung und sonstige Herstellung des rechtmäßigen Zustands (§ 107 Abs 4) .....	440
a) Allgemeines .....	440
b) Vernichtung und Ausfolgung .....	442
c) Beichtgeheimnis, Folter und Tatprovokation .....	445
5. Befassung des OGH .....	446
6. „Beweiserhebungen“ nach § 24 Abs 1 zweiter Satz VO-UA .....	447
7. Fazit .....	448
I. „Auswertung [...] einer Information“ im Ermittlungs-, Haupt- und Rechtsmittelverfahren – „Ergebnisse“ als „Beweismittel“ .....	449
1. Abgrenzungen .....	449
2. Rechtsschutz im Ermittlungsverfahren .....	453
3. Beweiserhebung und -verwertung .....	455
4. Die „gesamten Ergebnisse“ und die „vorliegenden Ergebnisse“ .....	457
5. „Beendigung der Ermittlungsmaßnahme“ .....	459
6. Förmliche und formfreie „Auswertung“ .....	460
a) Allgemeines .....	460
b) § 103 Abs 2 erster Fall .....	461
c) Kriminalpolizei als Adressat von Anordnungen (§ 18 Abs 2, § 20a Abs 2) .....	463
d) „Amts- und Rechtshilfe, Akteneinsicht“ (2. Abschn des 5. HptSt) .....	463
e) Auf „Auswertung“ bezogene Ansprüche .....	464

## Inhaltsverzeichnis

---

f) § 138 Abs 4, § 139 und § 96 Abs 3–5 als „bindende [...] Regelung“ für „Durchführung“ .....	465
g) „Auswertung“ bei anderen Zwangsmitteln und bei der „Aufnahme von Beweisen“ .....	468
7. Fazit .....	468
J. „Einleitung eines Ermittlungsverfahrens“ im Kooperationsmodell (§ 98 Abs 1) .....	469
1. Einleitung .....	469
2. „Organe“ und „das oberste Organ der ordentlichen Gerichtsbarkeit“ (Art 90a, 92 Abs 1 B-VG, §§ 1, 2 Abs 1 StAG, § 1 Abs 1 OGHG) .....	470
a) Entscheidungen .....	470
b) Sogenannte Segelanweisung und andere obiter dicta .....	471
3. „Einleitung des Ermittlungsverfahrens“ und „Anfangsverdacht“ .....	472
a) Kooperation von Kriminalpolizei und Staatsanwaltschaft „im Ermittlungsverfahren“ .....	472
b) „Vorerhebungen“ oder „Voruntersuchung“ und „Ermittlungsverfahren“ zur „Klärung, ob ein Anfangsverdacht [...] vorliegt“ oder „zur Aufklärung eines Anfangsverdachts“ .....	473
c) „Nachforschung“ durch Sicherheitsbehörden und „Anzeige“, „Ruf“ oder „Bericht“ an die Staatsanwaltschaft .....	475
aa) Sachverhaltsklärung und Tatverdacht .....	475
bb) Anzeigen und Berichte .....	476
cc) „Klärung, ob ein Anfangsverdacht [...] vorliegt“ .....	477
4. Bei Staatsanwaltschaften „anhängige“ Ermittlungsverfahren .....	479
a) „Einleitung des Ermittlungsverfahrens“ .....	479
b) „[B]ei der Staatsanwaltschaft [...] geführt[e]“ Finanzstrafverfahren .....	481
c) Schutzzweck von Anfangsverdachtsprüfung durch die Staatsanwaltschaft .....	481
d) Leitung, Führung und Durchführung von „Ermittlung“ .....	483
aa) „Aufklärung von Straftaten“ (§ 1 Abs 1 erster Satz) .....	483
bb) Verpflichtung zur Sachverhaltsklärung „im Ermittlungsverfahren“ (§ 2 Abs 1) .....	484
cc) Beginn von Ermittlungsverfahren .....	484
5. Fazit .....	485
K. Verfahren aufgrund eines Widerspruchs nach §§ 112 f StPO .....	486
1. Einleitung .....	486
2. Verfahren aufgrund eines Widerspruchs nach § 112 StPO .....	487
a) Widerspruch .....	487
b) Vorlage .....	489
c) Aufforderung und „Beiziehung des Betroffenen“ .....	489
d) „Anordnung“ und „Auswertung“ .....	491
e) „Einspruch“ und „Beschwerde“ .....	492
f) Nichtigkeitsdrohung .....	493
3. „Unterlagen und Informationen [...] in der Verfügungsmacht des Beschuldigten“ .....	494
4. Der „Beschuldigte“ (§ 48 Abs 2) als „betroffene Person“ (§ 48 Abs 1 Z 4) ....	495
a) Dilemma .....	495
b) Bindend geregeltes Verhalten der Staatsanwaltschaft .....	497
5. Besonderheiten des § 112a .....	498
a) Abgrenzung zur Amtshilfe .....	498
b) Spezielle Vorschriften .....	500
6. Fazit .....	500
L. „Beweisaufnahme“ im Ermittlungsverfahren .....	501

## Inhaltsverzeichnis

---

1. „ <i>Beweisaufnahme</i> “ .....	501
2. „ <i>Ladung</i> “ .....	503
a) „ <i>Bekanntmachung</i> “ und Durchsetzung .....	503
b) Befugnis der Kriminalpolizei zur Ladung .....	504
c) „ <i>Aufenthaltsort [...] außerhalb des Sprengels</i> “ .....	505
3. „ <i>Vorbringen</i> “ und schriftliche Äußerung nach § 164 Abs 3 letzter Satz .....	505
4. Kontrolle von „ <i>Verhalten</i> “ bei „ <i>Wahrnehmung von Aufgaben im Dienste der Strafrechtspflege</i> “ .....	507
a) „ <i>Weisungen</i> “ der „ <i>vorgesetzten Organe</i> “ (Art 20 Abs 1, 90a B-VG) .....	507
aa) Aufsichtsbeschwerden .....	507
bb) Außenkontrolle und Staatsanwälte, die „ <i>selbst Ermittlungen</i> (§ 91 Abs 2) durchführen“ .....	507
cc) Vernehmende und Ort der Vernehmung .....	509
b) „ <i>Anordnungen</i> “ der Staatsanwaltschaft .....	510
c) Kriminalpolizei und Verwaltungsgerichte .....	511
d) § 23 Abs 1a .....	512
e) „ <i>Wahrnehmung besonderen Rechtsschutzes</i> “ .....	513
5. „ <i>Gerichtliche Beweisaufnahme</i> “ .....	513
a) Allgemeines .....	513
aa) Fälle gerichtlicher Beweisaufnahme .....	513
bb) Antrag und Verlangen .....	514
cc) Sachverhaltsklärung für „ <i>zusammenhängende Entscheidungen</i> “ .....	515
b) Beschwerden .....	515
aa) Allgemeines .....	515
bb) Sachverständigenbeweis .....	515
c) „ <i>Kontradiktoriale Vernehmung</i> “ .....	516
d) „ <i>Beweisaufnahme durch Sachverständige</i> “ .....	517
aa) Stellung der Sachverständigen .....	517
bb) § 126 Abs 5 zweiter Satz .....	517
cc) Initiative zum Sachverständigenbeweis .....	518
dd) „ <i>[A]m Verfahren beteiligte</i> “ Personen .....	519
6. Sachverständige zum Schutz „ <i>Betroffener</i> “ .....	521
a) „ <i>Gerichtliche Beweisaufnahme</i> “ durch „ <i>Auswertung</i> “ sichergestellter „ <i>Daten</i> “ .....	521
b) Beziehung von Sachverständigen ohne „ <i>Beweisaufnahme</i> “ .....	522
7. Umgehungsverbote .....	523
8. „ <i>Versprechungen</i> “ .....	524
9. Ein paar wichtige Ergebnisse zum Schluss .....	524
M. Sicherstellung, Durchsuchung und Amtshilfe im Verhältnis zueinander .....	525
1. Unzulässige Erkundungsbeweisführung .....	525
2. Sicherstellung .....	526
a) Unterschiedlicher Prüfungskalkül .....	526
aa) Ermittlungsverfahren .....	526
bb) Kontrolle der „ <i>Staatsanwälte</i> “ (Art 90a dritter Satz B-VG) .....	527
cc) § 110 Abs 3 Z 4 .....	529
b) „ <i>Beweisgründe [...]</i> “ .....	530
aa) „ <i>Gegenstände</i> “ .....	530
bb) „ <i>Informationen</i> “ .....	534
c) Editionspflicht .....	534
d) „ <i>Sicherstellung</i> “ nach § 111 Abs 1 und 2, § 115g Abs 1 (§ 93 Abs 2) .....	537
3. „ <i>Amtshilfe</i> “ .....	540
4. Identitätsfeststellung .....	541
5. Ergebnis .....	542

## Inhaltsverzeichnis

---

N. Entscheidung über und Durchführung von „ <i>Ermittlungsmaßnahmen und Beweisaufnahme</i> “ sowie „ <i>Anhaltung</i> “ .....	543
1. Durchsuchung „zur Aufklärung von Straftaten“ und für „damit zusammenhängende Entscheidungen“ sowie zur „Verfolgung verdächtiger Personen“ .....	543
a) Verpflichtung, „Durchsuchung zuzulassen“ und Berechtigung zu „Durchsuchung“ .....	543
aa) Verpflichtete und Berechtigte .....	543
bb) „Durchsuchung“ .....	544
cc) „Augenschein“, „Eindringen“ und „Durchsuchung“ mancher „Opfer“ .....	546
dd) „Untersuchung“, „Leichenbeschau und Obduktion“ .....	546
ee) „Auskunft aus dem Kontenregister und [...] über Bankkonten und Bankgeschäfte“ .....	548
ff) Sachverhaltsannahmen .....	549
gg) „Durchführung“, Untersuchung durch „beauftragte“ Sachverständige und „Mitwirkungspflicht“ .....	549
b) Gerichtskontrolle bei „Durchsuchung“ durch Kriminalpolizei in Eil- und Eigenkompetenz „zur Aufklärung von Straftaten“ und für „damit zusammenhängende Entscheidungen“ .....	550
aa) Eilkompetenz „bei Gefahr im Verzug“ .....	550
bb) Eigenkompetenz „von sich aus“ .....	552
cc) „Durchsuchungen [...] nach § 117 Z 2 lit b und [...] Z 3 lit b“ .....	554
c) „Rechtszustand“ nach unzulässiger „Gewinnung“ von „Information zur Aufklärung [...] einer Straftat“ (§ 91 Abs 2) als „Ergebnis“ einer „Durchsuchung“ .....	556
d) Bekanntmachung und spezielle Remedien .....	558
e) Form der Entscheidung über Antrag auf „Bewilligung“ .....	559
2. Spezielles zur „Verfolgung verdächtiger Personen“ .....	559
a) Gerichtskontrolle bei „Anhaltung“ durch Kriminalpolizei in Eil- und Eigenkompetenz .....	559
b) „Rechtszustand“ nach Anordnung, „freizulassen“ .....	561
c) Bekanntmachung von Anordnung und Bewilligung sowie Information des Festgenommenen .....	561
3. Spezielles zur „Beschlagnahme von Datenträgern und Daten“ .....	562
4. Spezielles zu verdeckten „Ermittlungsmaßnahmen“ .....	566
a) „Ergebnisse [als Beweismittel]“, Eigen- und Eilkompetenz der Kriminalpolizei sowie Mitwirkungspflicht .....	566
b) Bekanntmachung von und „Einsicht“ in „Anordnungen und Genehmigungen“ .....	567
5. Entscheidung, nach § 139 Abs 4 erster Satz oder § 159 Abs 3 letzter Satz „zu vernichten“ und nach § 145 Abs 1 und 4 .....	568
Stichwortverzeichnis .....	569