

# Inhaltsübersicht

Inhaltsübersicht ..... VII

Inhaltsverzeichnis ..... IX

Literaturverzeichnis ..... XIII

Abkürzungsverzeichnis ..... XXV

**Einleitung ..... 1**

A.   Gegenstand der Untersuchung ..... 1

B.   Forschungsfragen ..... 1

C.   Methode und Material ..... 2

D.   Aufbau der Arbeit ..... 2

E.   Grenzen der Untersuchung und formelle Hinweise ..... 3

**1. Die Kunstfälschung aus kunsthistorischer Perspektive ..... 5**

**I.   Begrifflichkeiten und Abgrenzungen ..... 5**

A.   Original, Kopie und Fälschung ..... 5

B.   Echtheit von Kunstwerken ..... 9

C.   Abgrenzungsfragen ..... 10

**II.   Methoden der Untersuchung ..... 12**

A.   Übersicht ..... 12

**2. Die Kunstfälschung aus strafrechtlicher Perspektive ..... 21**

**I.   Strafbestimmungen des Schweizerischen Strafgesetzbuches (StGB) ..... 21**

A.   Betrug (Art. 146 StGB) ..... 22

B.   Urkundenfälschung (Art. 251 StGB) ..... 51

C.   Unterdrückung von Urkunden (Art. 254 StGB) ..... 78

D.   Warenfälschung (Art. 155 StGB) ..... 79

**II.   Nebenstrafrecht ..... 87**

A.   Urheberrechtsverletzung (Art. 67 URG) ..... 87

**III.   Einziehung ..... 103**

A.   Einziehung als vorläufige Massnahme (Beschlagnahme) ..... 103

|            |                                                             |            |
|------------|-------------------------------------------------------------|------------|
| B.         | Sicherungseinziehung nach Art. 69 StGB.....                 | 113        |
| C.         | Abgrenzung zu anderen Einziehungsnormen .....               | 142        |
| <b>IV.</b> | <b>Kapitel: Internationale strafrechtliche Aspekte.....</b> | <b>144</b> |
| A.         | Jurisdiktion .....                                          | 144        |
| B.         | Kleine Rechtshilfe .....                                    | 145        |
|            | <b>Zusammenfassung .....</b>                                | <b>155</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                   |               |
|-----------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| Inhaltsübersicht .....                                                            | VII           |
| Inhaltsverzeichnis .....                                                          | IX            |
| Literaturverzeichnis .....                                                        | XIII          |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                       | XXV           |
| <b>Einleitung .....</b>                                                           | <b>1</b>      |
| A.    Gegenstand der Untersuchung .....                                           | 1             |
| B.    Forschungsfragen .....                                                      | 1             |
| C.    Methode und Material .....                                                  | 2             |
| D.    Aufbau der Arbeit .....                                                     | 2             |
| E.    Grenzen der Untersuchung und formelle Hinweise .....                        | 3             |
| <br><b>1. Die Kunstfälschung aus kunsthistorischer Perspektive .....</b>          | <br><b>5</b>  |
| <b>I.    Begrifflichkeiten und Abgrenzungen .....</b>                             | <b>5</b>      |
| A.    Original, Kopie und Fälschung .....                                         | 5             |
| B.    Echtheit von Kunstwerken .....                                              | 9             |
| C.    Abgrenzungsfragen .....                                                     | 10            |
| 1.    Erfordernis der Eigenhändigkeit .....                                       | 10            |
| 2.    Unechtheit von Kunstwerken .....                                            | 11            |
| <b>II.   Methoden der Untersuchung .....</b>                                      | <b>12</b>     |
| A.    Übersicht .....                                                             | 12            |
| 1.    Die kunsthistorisch-stilkritische Untersuchung .....                        | 12            |
| 2.    Die naturwissenschaftliche Untersuchung .....                               | 13            |
| a.    Nicht-invasive Methoden .....                                               | 15            |
| b.    Low-tech Untersuchungen .....                                               | 17            |
| c.    High-tech Untersuchungen .....                                              | 17            |
| d.    Datierungstechniken .....                                                   | 19            |
| 3.    Prüfung der Provenienz .....                                                | 19            |
| <br><b>2. Die Kunstfälschung aus strafrechtlicher Perspektive .....</b>           | <br><b>21</b> |
| <b>I.    Strafbestimmungen des Schweizerischen Strafgesetzbuches (StGB) .....</b> | <b>21</b>     |
| A.    Betrug (Art. 146 StGB) .....                                                | 22            |
| 1.    Täuschung .....                                                             | 22            |

|     |                                                                      |    |
|-----|----------------------------------------------------------------------|----|
| a.  | Täuschung im Allgemeinen.....                                        | 22 |
| b.  | Täuschung in Bezug auf Kunstobjekte .....                            | 23 |
| aa. | Täuschung über äussere Tatsachen.....                                | 23 |
| bb. | Täuschung über innere Tatsachen .....                                | 26 |
| cc. | Verschweigen und reines Schweigen .....                              | 29 |
| (1) | Exkurs: Vergleich zur Absichtlichen Täuschung nach Art. 28 OR .....  | 29 |
| (a) | Urteil des Bundesgerichts 4C.16/2005 vom 13. Juli 2005.....          | 31 |
| (2) | Schlussfolgerungen und Diskussion aus Vergleich mit Art. 28 OR ..... | 33 |
| (a) | Konstellationen von «Verschweigen» und «reinem Schweigen» .....      | 38 |
| 2.  | Arglist .....                                                        | 41 |
| 3.  | Irrtum .....                                                         | 45 |
| 4.  | Unmittelbare Vermögensverfügung .....                                | 46 |
| 5.  | Vermögensschaden .....                                               | 46 |
| 6.  | Subjektive Tatbestandselemente .....                                 | 50 |
| a.  | Vorsatz .....                                                        | 50 |
| b.  | Bereicherungsabsicht.....                                            | 51 |
| B.  | Urkundenfälschung (Art. 251 StGB).....                               | 51 |
| 1.  | Urkundeneigenschaft.....                                             | 52 |
| a.  | Urkundeneigenschaft im Allgemeinen .....                             | 52 |
| aa. | Die Schrifturkunde .....                                             | 54 |
| bb. | Die Zeichenurkunde .....                                             | 55 |
| cc. | Weitere Erscheinungsformen – Die zusammengesetzte Urkunde .....      | 56 |
| b.  | Urkundeneigenschaft in Bezug auf Kunstobjekte.....                   | 57 |
| aa. | Bisheriger Stand von Literatur und Rechtsprechung .....              | 57 |
| bb. | Diskussion .....                                                     | 59 |
| (1) | Perpetuierungsfunktion.....                                          | 59 |
| (2) | Personale Garantiefunktion .....                                     | 62 |
| (3) | Beweisfunktion.....                                                  | 63 |
| (4) | Fazit.....                                                           | 64 |
| 2.  | Tathandlung .....                                                    | 64 |
| a.  | Herstellen einer unechten Urkunde .....                              | 64 |
| b.  | Verfälschen einer echten Urkunde.....                                | 66 |
| c.  | Falschbeurkundung .....                                              | 67 |
| aa. | Beispiel Entscheid Bezirksgericht Zürich vom 21. September 1949..... | 70 |
| bb. | Exkurs ins Deutsche Strafgesetzbuch .....                            | 72 |
| d.  | Gebrauch einer echten oder verfälschten Urkunde .....                | 74 |
| 3.  | Subjektive Tatbestandselemente .....                                 | 77 |
| C.  | Unterdrückung von Urkunden (Art. 254 StGB).....                      | 78 |
| D.  | Warenfälschung (Art. 155 StGB) .....                                 | 79 |
| 1.  | Begriff der Ware .....                                               | 80 |
| 2.  | Tathandlung .....                                                    | 82 |

---

|             |                                                                                                                                                         |            |
|-------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| a.          | Herstellen gefälschter Waren.....                                                                                                                       | 82         |
| aa.         | Nachmachen .....                                                                                                                                        | 82         |
| bb.         | Verfälschen.....                                                                                                                                        | 83         |
| b.          | Einführen.....                                                                                                                                          | 84         |
| c.          | Lagern .....                                                                                                                                            | 85         |
| d.          | Inverkehrbringen .....                                                                                                                                  | 85         |
| 3.          | Subjektive Tatbestandselemente .....                                                                                                                    | 85         |
| 4.          | Konkurrenzen.....                                                                                                                                       | 86         |
| <b>II.</b>  | <b>Nebenstrafrecht .....</b>                                                                                                                            | <b>87</b>  |
| A.          | Urheberrechtsverletzung (Art. 67 URG).....                                                                                                              | 87         |
| 1.          | Tatobjekt .....                                                                                                                                         | 88         |
| a.          | Werk.....                                                                                                                                               | 88         |
| aa.         | Werkteile .....                                                                                                                                         | 90         |
| bb.         | Geistige Schöpfung .....                                                                                                                                | 90         |
| cc.         | Individueller Charakter.....                                                                                                                            | 91         |
| 2.          | Tathandlungen.....                                                                                                                                      | 91         |
| a.          | Verwendung eines falschen oder einer anderen als der von<br>der Urheberin oder vom Urheber verwendeten Bezeichnung<br>(Art. 67 Abs. 1 Bst. a URG) ..... | 91         |
| b.          | Veröffentlichung eines Werkes (Art. 67 Abs. 1 Bst. b URG).....                                                                                          | 94         |
| c.          | Änderung eines Werkes (Art. 67 Abs. 1 Bst. c URG) .....                                                                                                 | 95         |
| d.          | Herstellung von Werkexemplaren (Art. 67 Abs. 1 Bst. e URG).....                                                                                         | 98         |
| e.          | Verbreitung, Veräusserung oder sonst wie Verbreitung von<br>Werkexemplaren (Art. 67 Abs. 1 Bst. f URG) .....                                            | 100        |
| 3.          | Subjektiver Tatbestand.....                                                                                                                             | 101        |
| 4.          | Räumlicher Geltungsbereich des Urheberstrafrechts .....                                                                                                 | 101        |
| 5.          | Konkurrenzen.....                                                                                                                                       | 102        |
| <b>III.</b> | <b>Einziehung.....</b>                                                                                                                                  | <b>103</b> |
| A.          | Einziehung als vorläufige Massnahme (Beschlagnahme).....                                                                                                | 103        |
| 1.          | Formelle Voraussetzungen prozessualer Art.....                                                                                                          | 105        |
| 2.          | Materielle Voraussetzungen .....                                                                                                                        | 106        |
| a.          | Hinreichender Tatverdacht .....                                                                                                                         | 107        |
| b.          | Verhältnismässigkeit .....                                                                                                                              | 107        |
| 3.          | Durchführung der Beschlagnahme.....                                                                                                                     | 108        |
| 4.          | Beendigung der Beschlagnahme .....                                                                                                                      | 110        |
| a.          | Aufhebung der Beschlagnahme durch Freigabe.....                                                                                                         | 110        |
| b.          | Einstellung des Verfahrens.....                                                                                                                         | 110        |
| c.          | Sachurteil.....                                                                                                                                         | 111        |
| d.          | Selbständiges Einziehungsverfahren .....                                                                                                                | 111        |

|            |                                                                                       |            |
|------------|---------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| B.         | Sicherungseinziehung nach Art. 69 StGB.....                                           | 113        |
| 1.         | Begriff und zwingende Natur der Sicherungseinziehung.....                             | 113        |
| 2.         | Voraussetzung der Sicherungseinziehung nach Art. 69 Abs. 1 StGB .....                 | 114        |
| a.         | Deliktischer Gegenstand.....                                                          | 114        |
| aa.        | Gegenstandskategorien.....                                                            | 117        |
| bb.        | Stadium der Anlasstat.....                                                            | 118        |
| cc.        | Ausländische Anlasstat.....                                                           | 119        |
| b.         | Gefährdungserfordernis.....                                                           | 120        |
| 3.         | Anordnung der Einziehung nach Art. 69 StGB.....                                       | 120        |
| a.         | Verhältnismässigkeitsgrundsatz und konkrete<br>Einziehungsmassnahmen.....             | 121        |
| b.         | Diskussion in Bezug auf gefälschte Kunstobjekte.....                                  | 122        |
| aa.        | Vernichtung.....                                                                      | 122        |
| bb.        | Kennzeichnung.....                                                                    | 126        |
| cc.        | Übereignung an eine Institution .....                                                 | 129        |
| dd.        | Eintragung in einem Verzeichnis.....                                                  | 132        |
| ee.        | Fazit.....                                                                            | 134        |
| 4.         | Verfahren bei der Sicherungseinziehung.....                                           | 141        |
| a.         | Einziehung durch die urteilende Behörde.....                                          | 141        |
| b.         | Rechtsmittel gegen die Anordnung der Sicherungseinziehung nach<br>Art. 69 StGB.....   | 141        |
| 5.         | Folgen der Einziehung .....                                                           | 142        |
| C.         | Abgrenzung zu anderen Einziehungsnormen .....                                         | 142        |
| 1.         | Abgrenzung von Art. 69 StGB zur Vermögenseinziehung i.S. von<br>Art. 70-72 StGB ..... | 142        |
| 2.         | Art. 69 StGB und die Einziehung nach Urheberrecht .....                               | 143        |
| <b>IV.</b> | <b>Kapitel: Internationale strafrechtliche Aspekte.....</b>                           | <b>144</b> |
| A.         | Jurisdiktion .....                                                                    | 144        |
| B.         | Kleine Rechtshilfe .....                                                              | 145        |
| 1.         | Inhalt.....                                                                           | 145        |
| 2.         | Deliktiskonnex .....                                                                  | 147        |
| 3.         | Strafsache.....                                                                       | 148        |
| 4.         | Abgrenzung Amtshilfe.....                                                             | 148        |
| 5.         | Zum Spezialfall des gefälschten Kunstobjektes .....                                   | 149        |
| a.         | Beschwerdeberechtigte.....                                                            | 150        |
| b.         | Rückgabeverpflichtung.....                                                            | 151        |
| c.         | Herausgabe zu Einziehungszwecken .....                                                | 152        |
| d.         | Rechtsmittel.....                                                                     | 153        |
|            | <b>Zusammenfassung .....</b>                                                          | <b>155</b> |