

# Inhaltsübersicht

Vorwort .....	VII
Inhaltsverzeichnis .....	XIII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXIII
Kapitel 1: Einleitung .....	1
A. Gesetzesänderungen seit 2008 .....	3
B. Gang der Untersuchung .....	6
Kapitel 2: Überblick über das nationale Recht .....	11
A. Zeugnisverweigerungsrechte und Vernehmung .....	11
I. Zeugnisverweigerungsberechtigte Personen .....	11
II. Aussagegenehmigung und Auskunftsverweigerungsrecht .....	17
III. Reichweite des Zeugnisverweigerungsrechts .....	19
B. Sonderregeln für sonstige Ermittlungsmaßnahmen .....	22
I. Körperliche Untersuchung .....	22
II. Molekulargenetische Untersuchung .....	26
III. Herausgabepflicht .....	26
IV. Beschlagnahme .....	33
V. Rasterfahndung .....	40
VI. Telekommunikationsüberwachung .....	42
VII. Online-Durchsuchung .....	44
VIII. Akustische Wohnraumüberwachung .....	48
IX. Erhebung von Verkehrsdaten .....	49
X. Bestandsdatenauskunft .....	55
XI. Maßnahmen bei zeugnisverweigerungsberechtigten Berufsheimnisträgern .....	56
C. Bezüge zum StGB .....	70
I. Strafverfolgungsbeamte .....	70
II. Zeugen .....	71
III. Beschuldigter .....	72

D.	<i>Ergebnis</i> .....	73
I.	Das Konzept des Gesetzgebers – Ansätze einer Systematisierung .....	73
II.	Kritik in der Literatur .....	78
III.	Anknüpfungspunkt für die weitere Untersuchung .....	81
Kapitel 3: Gesetzgebungslehre .....		83
A.	<i>Überblick der Gesetzgebungslehre</i> .....	83
I.	Begriff .....	83
II.	Bereiche der Gesetzgebungslehre .....	84
B.	<i>Auswahl der relevanten Aspekte</i> .....	91
I.	Die Perspektive auf das Gesetzgebungsprojekt .....	91
II.	Der Umfang der Betrachtung .....	93
III.	Irrelevante Aspekte .....	94
C.	<i>Das innere Gesetzgebungsverfahren</i> .....	96
I.	Die Problemdefinition .....	97
II.	Zielvorstellungen .....	99
III.	Maßnahmenfindung .....	101
IV.	Maßnahmenbewertung und -entscheidung .....	106
D.	<i>Die Gesetzgebungstechnik</i> .....	107
I.	Systemgerechtigkeit .....	108
II.	Verständlichkeit .....	109
	1. Adressat des Gesetzes .....	110
	2. Verweisungen .....	114
III.	Typisierung .....	116
E.	<i>Kriterien für gute Gesetze über sonstige Ermittlungsmaßnahmen gegen Zeugnisverweigerungsberechtigte</i> .....	119
Kapitel 4: Betroffene Interessen .....		121
A.	<i>Vorüberlegungen</i> .....	121
B.	<i>Interessen des Zeugnisverweigerungsberechtigten</i> .....	124
I.	Keine Umgehung des Zeugnisverweigerungsrechts .....	125
II.	Schutz der Privatheit .....	240
III.	Selbstbelastungsfreiheit .....	257
IV.	Keine Mitwirkung an der Überführung des konkreten Beschuldigten ..	259
V.	Ausübung der beruflichen Tätigkeit .....	297
VI.	Einzelne Grundrechte .....	298
VII.	Ergebnis .....	299

<i>C. Interessen des Beschuldigten</i> .....	300
I. Entlastung .....	300
II. Schutz der Privatheit .....	313
III. Zugang zu bestimmten Personen .....	325
IV. Ergebnis .....	335
<i>D. Interessen nichtbeschuldigter Dritter</i> .....	335
I. Nichtbeschuldigte Klienten von Berufsgeheimnisträgern .....	335
II. Angehörige .....	336
III. Opferzeugen .....	337
<i>E. Interessen der Allgemeinheit</i> .....	337
I. Aufklärung .....	337
II. Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....	341
III. Ergebnis .....	353
 Kapitel 5: Rechtliche Grenzen .....	 355
<i>A. Völkerrecht</i> .....	355
I. Europäische Menschenrechtskonvention .....	355
II. Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte .....	387
III. Reichskonkordat zwischen dem Deutschen Reich und dem Heiligen Stuhl .....	393
<i>B. Europarecht</i> .....	393
I. Sekundärrecht .....	393
II. Grundrechtecharta .....	408
III. Art. 21 Abs. 1 AEUV .....	431
IV. Art. 4 Abs. 3 EUV .....	432
<i>C. Verfassungsrecht</i> .....	439
I. Art. 1 Abs. 1 GG (Schutz der Menschenwürde) .....	440
II. Art. 2 Abs. 1 GG i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG (Allgemeines Persönlichkeitsrecht) .....	442
III. Art. 3 Abs. 1 GG (Gleichbehandlungsgrundsatz) .....	464
IV. Art. 4 Abs. 1, 2 GG (Religionsfreiheit) .....	472
V. Art. 5 Abs. 1 S. 2 GG (Medienfreiheit) .....	475
VI. Art. 6 Abs. 1 GG (Schutz der Ehe und Familie) .....	477
VII. Art. 12 Abs. 1 GG (Berufsfreiheit) .....	482
VIII. Art. 20 Abs. 3 GG (Rechtsstaatsprinzip) .....	490
IX. Art. 20 Abs. 3 GG i. V. m. Art. 2 Abs. 1 GG (Recht auf ein faires Verfahren) .....	494

X.	Art. 38 Abs. 1 S. 2 GG (Freiheit des Mandats) .....	500
XI.	Art. 47 S. 2 GG (Beschlagnahmeverbot für Abgeordnete) .....	502
D.	<i>Zusammenfassung</i> .....	508

## Kapitel 6: Analyse des geltenden Rechts .....

A.	<i>Vorüberlegungen</i> .....	513
I.	Potentielle Regelungsziele .....	514
II.	Zu untersuchende Probleme .....	514
B.	<i>Schutz der Interessen des Zeugnisverweigerungsberechtigten</i> .....	515
I.	Umgehungsschutz .....	516
II.	Keine Mitwirkung an der Überführung des Beschuldigten .....	572
C.	<i>Schutz der Interessen des Beschuldigten und Dritter</i> .....	593
I.	Entlastung .....	593
II.	Schutz der Privatheit .....	605
III.	Zugang zu bestimmten Personen .....	635
D.	<i>Interessen der Allgemeinheit</i> .....	651
I.	Aufklärung .....	652
II.	Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....	657
E.	<i>Abschließende Bemerkungen</i> .....	702
I.	Der dem Gesetz zu Grunde liegende Zweck .....	702
II.	Konkurrenzen .....	707

## Kapitel 7: Alternativer Regelungsvorschlag .....

A.	<i>Vorüberlegungen</i> .....	713
I.	Folgerungen aus der Gesetzgebungslehre .....	713
II.	Auswahl der Regelungsziele .....	714
III.	Struktur der Alternativregelung .....	716
B.	<i>Regelungsvorschlag mit Erläuterungen</i> .....	717
I.	Keine Mitwirkung an der Überführung des Beschuldigten .....	717
II.	Zugang zu bestimmten Personen .....	726
III.	Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....	729
C.	<i>Abschließende Bemerkungen</i> .....	735

Kapitel 8: Zusammenfassung und Ausblick .....	737
A. Zusammenfassung .....	737
B. Gesetzentwurf – Änderungen der Strafprozessordnung .....	747
C. Ausblick .....	751
I. Regierungsentwurf eines Gesetzes zur Stärkung der Integrität in der Wirtschaft .....	752
II. Bewertung und weiterer Änderungsbedarf .....	753
Literaturverzeichnis .....	755
Stichwortverzeichnis .....	787

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	VII
Inhaltsübersicht .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXIII
Kapitel 1: Einleitung .....	1
A. <i>Gesetzesänderungen seit 2008</i> .....	3
B. <i>Gang der Untersuchung</i> .....	6
Kapitel 2: Überblick über das nationale Recht .....	11
A. <i>Zeugnisverweigerungsrechte und Vernehmung</i> .....	11
I. Zeugnisverweigerungsberechtigte Personen .....	11
1. § 52 StPO .....	11
2. § 53 StPO .....	14
3. § 53a StPO .....	15
4. § 54 Abs. 3 StPO .....	17
II. Aussagegenehmigung und Auskunftsverweigerungsrecht .....	17
1. § 54 StPO .....	17
2. § 55 StPO .....	18
III. Reichweite des Zeugnisverweigerungsrechts .....	19
1. § 252 StPO .....	19
2. Sachverständige .....	21
3. Verdeckte Ermittler und V-Personen .....	21
B. <i>Sonderregeln für sonstige Ermittlungsmaßnahmen</i> .....	22
I. Körperliche Untersuchung .....	22
II. Molekulargenetische Untersuchung .....	26
III. Herausgabepflicht .....	26
1. Adressat der Herausgabepflicht .....	26
2. § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	31
3. § 96 StPO .....	33
IV. Beschlagnahme .....	33

1. § 97 Abs. 1–3 StPO .....	33
2. § 97 Abs. 4 StPO .....	37
3. § 97 Abs. 5 StPO .....	38
4. § 108 Abs. 2, 3 StPO .....	39
V. Rasterfahndung .....	40
1. §§ 98a Abs. 5, 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	40
2. §§ 98b Abs. 1 S. 7, 97 StPO .....	41
VI. Telekommunikationsüberwachung .....	42
VII. Online-Durchsuchung .....	44
1. Überblick .....	44
2. § 100d Abs. 5 StPO .....	46
VIII. Akustische Wohnraumüberwachung .....	48
IX. Erhebung von Verkehrsdaten .....	49
1. Überblick .....	50
2. § 100g Abs. 4 StPO .....	51
3. §§ 101a Abs. 1 S. 1, 100a Abs. 4 S. 3, 95 Abs. 2 StPO .....	54
X. Bestandsdatenauskunft .....	55
XI. Maßnahmen bei zeugnisverweigerungsberechtigten Berufsgeheimnisträgern .....	56
1. § 160a Abs. 1 StPO .....	56
2. § 160a Abs. 2 StPO .....	58
3. § 160a Abs. 3 StPO .....	60
4. § 160a Abs. 4 StPO .....	61
a) Bestimmte Tatsachen .....	61
b) Sonderregelung für Medienangehörige .....	63
c) Ungeschriebene Einschränkung bei Missbrauch .....	63
5. Verhältnis zu anderen Vorschriften der StPO .....	64
a) §§ 97, 100d Abs. 5 und 100g Abs. 4 StPO .....	64
b) Sonstige Vorschriften .....	67
aa) § 53 StPO .....	67
bb) § 81c Abs. 3 StPO .....	68
cc) § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	69
dd) Angehörige .....	69
C. Bezüge zum StGB .....	70
I. Strafverfolgungsbeamte .....	70
II. Zeugen .....	71
III. Beschuldigter .....	72
D. Ergebnis .....	73
I. Das Konzept des Gesetzgebers – Ansätze einer Systematisierung .....	73
1. Systematisierung nach Art der Regelung .....	74

2. Systematisierung nach betroffenen Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	75
a) § 52 StPO .....	75
b) § 53 StPO .....	76
c) § 53a StPO .....	77
d) § 54 Abs. 3 StPO .....	78
II. Kritik in der Literatur .....	78
III. Anknüpfungspunkt für die weitere Untersuchung .....	81
 Kapitel 3: Gesetzgebungslehre .....	83
A. <i>Überblick der Gesetzgebungslehre</i> .....	83
I. Begriff .....	83
II. Bereiche der Gesetzgebungslehre .....	84
1. Das äußere Gesetzgebungsverfahren .....	85
2. Das innere Gesetzgebungsverfahren .....	86
3. Gesetzgebungstechnik .....	88
4. Gesetzesfolgenabschätzung .....	89
B. <i>Auswahl der relevanten Aspekte</i> .....	91
I. Die Perspektive auf das Gesetzgebungsprojekt .....	91
II. Der Umfang der Betrachtung .....	93
III. Irrelevante Aspekte .....	94
C. <i>Das innere Gesetzgebungsverfahren</i> .....	96
I. Die Problemdefinition .....	97
II. Zielvorstellungen .....	99
III. Maßnahmenfindung .....	101
1. Entwicklung aller in Betracht kommenden Maßnahmen .....	101
2. Inhaltliche Vorgaben .....	102
a) Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht .....	103
b) Sonstige Anforderungen an Gesetzgebungsmaßnahmen .....	104
IV. Maßnahmenbewertung und -entscheidung .....	106
D. <i>Die Gesetzgebungstechnik</i> .....	107
I. Systemgerechtigkeit .....	108
II. Verständlichkeit .....	109
1. Adressat des Gesetzes .....	110
2. Verweisungen .....	114
III. Typisierung .....	116
E. <i>Kriterien für gute Gesetze über sonstige Ermittlungsmaßnahmen gegen Zeugnisverweigerungsberechtigte</i> .....	119



Kapitel 4: Betroffene Interessen .....	121
A. Vorüberlegungen .....	121
B. Interessen des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	124
I. Keine Umgehung des Zeugnisverweigerungsrechts .....	125
1. Der Begriff der Umgehung .....	126
2. Wahlrecht .....	128
a) § 52 StPO .....	130
aa) Rechtsgeschäftliche Verpflichtung .....	130
(1) § 134 BGB .....	131
(2) § 138 BGB .....	131
(a) Verpflichtung zur Rücknahme eines Strafantrags .....	131
(b) Vereinbarung über das Zeugnisverweigerungsrecht ...	133
(c) Sittenwidrigkeit aus sonstigen Gründen .....	138
bb) Gesetzliche Pflichten .....	140
(1) Schweigepflichten .....	140
(a) Strafrechtliche Pflichten .....	140
(b) Solidaritätspflicht unter Ehegatten und eingetragenen Lebenspartnern .....	141
(c) Pflicht zu Beistand und Rücksicht unter Eltern und Kindern .....	151
(d) Sonstige familiäre Solidaritätspflichten .....	151
(e) Soziale Pflichten? .....	151
(2) Aussagepflicht .....	153
(a) Solidaritätspflicht unter Ehegatten und eingetragenen Lebenspartnern .....	153
(b) Sonstige Solidaritätspflichten .....	155
(c) Strafrechtliche Pflichten .....	155
cc) Ergebnis .....	161
b) §§ 53, 53a StPO .....	161
aa) Abhängigkeit der Entscheidung bei mitwirkenden Personen ..	162
bb) Schweigepflichtentbindung .....	163
cc) Aussagepflicht .....	164
dd) Strafbarkeit der Aussage .....	166
(1) § 203 StGB .....	166
(a) Täterkreis .....	166
(b) Rechtfertigung durch §§ 53, 53a StPO? .....	168
(2) §§ 94 ff. StGB .....	172
(3) § 353b StGB .....	173
ee) Beruflich bedingte Schweigepflichten .....	174
(1) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 StPO .....	174
(a) Begriff des Geistlichen .....	174

(b) Abhängigkeit des Zeugnisverweigerungsrechts von Religionsrecht? .....	176
(c) Religionsrechtliche Schweigepflichten .....	177
(2) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 StPO .....	180
(3) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 StPO .....	182
(a) Rechtsanwälte .....	182
(b) Kammerrechtsbeistände .....	194
(c) Patentanwälte .....	194
(d) Notare .....	196
(e) Wirtschaftsprüfer .....	198
(f) Vereidigte Buchprüfer .....	198
(g) Steuerberater und Steuerbevollmächtigte .....	198
(h) Ärzte .....	200
(i) Zahnärzte .....	202
(j) Psychologische Psychotherapeuten und Kinder- und Jugendlichenpsychotherapeuten .....	203
(k) Apotheker .....	205
(l) Hebammen .....	207
(m) Übersicht über beruflich bedingte Schweigepflichten ..	208
(4) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 3a StPO – Mitglieder oder Beauftragte einer Beratungsstelle nach dem Schwangerschaftskonfliktgesetz .....	209
(5) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 3b StPO – Berater für Fragen der Betäubungsmittelabhängigkeit .....	212
(6) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 4 StPO – Abgeordnete .....	212
(a) Mitglieder des Deutschen Bundestags .....	212
(b) Mitglieder der Bundesversammlung .....	213
(c) Mitglieder des Europäischen Parlaments aus der Bundesrepublik Deutschland .....	214
(d) Mitglieder eines Landtags .....	214
(7) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 5 StPO .....	215
(a) Personen, die bei der Vorbereitung, Herstellung oder Verbreitung von Druckwerken mitwirken .....	215
(b) Personen, die bei der Vorbereitung, Herstellung oder Verbreitung von Rundfunksendungen und Filmberichten mitwirken .....	217
(c) Personen, die bei der Vorbereitung, Herstellung oder Verbreitung von der Unterrichtung oder Meinungsbildung dienenden Informations- und Kommunikationsdiensten mitwirken .....	218
(d) Eingeschränktes Zeugnisverweigerungsrecht von Medienangehörigen .....	218

ff)	Ergebnis: Zeugnisverweigerungsberechtigte mit und ohne Wahlrecht .....	219
(1)	Zusammenfassung .....	219
(2)	Typisierende Betrachtung .....	221
(a)	§ 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 StPO .....	221
(b)	§ 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 2–3b StPO .....	222
(c)	§ 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 4 StPO .....	223
(d)	§ 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 5 StPO .....	224
(e)	§ 53a StPO .....	224
(f)	Ergebnis .....	225
gg)	Konsequenzen .....	225
(1)	Zeugnisverweigerungsberechtigte mit Wahlrecht .....	225
(2)	Zeugnisverweigerungsberechtigte ohne Wahlrecht .....	226
(a)	Das Zeugnisverweigerungsrecht als Konfliktlösung ...	226
(b)	Gesetzliche Verschwiegenheits- und Aussagepflichten	229
(c)	Rechtsgeschäftliche Verpflichtung .....	230
3.	Aussagebezug .....	232
a)	Mündliche Tatsachenberichte durch staatliche Steuerung .....	233
b)	Mündliche Tatsachenberichte .....	234
c)	Schriftliche Tatsachenberichte .....	235
d)	Sonstige Informationen vom Zeugen .....	237
e)	Andere Erkenntnisse .....	237
4.	Ergebnis .....	238
II.	Schutz der Privatheit .....	240
1.	Informationen privater Natur .....	241
a)	Der Kernbereich privater Lebensgestaltung .....	242
b)	Geheimnisse und andere vertrauliche Informationen .....	246
c)	Sonstige personenbezogene Informationen .....	246
2.	Besondere Betroffenheit von Zeugnisverweigerungsberechtigten ...	247
a)	Zeugnisverweigerungsberechtigte aus §§ 53, 53a StPO .....	248
b)	Zeugnisverweigerungsberechtigte aus § 52 StPO .....	249
aa)	Schutz des Kernbereichs der privaten Lebensgestaltung .....	249
bb)	Schutz der Vertraulichkeit .....	252
III.	Selbstbelastungsfreiheit .....	257
IV.	Keine Mitwirkung an der Überführung des konkreten Beschuldigten ..	259
1.	Grundsätzliche Anerkennung des Interesses .....	260
a)	§ 52 StPO .....	260
b)	§ 53 StPO .....	262
2.	Personenkreis .....	263
a)	Keine Überführung des Beschuldigten .....	264
aa)	Altruistisches Motiv: keine weitere Verfolgung des Beschuldigten .....	264
bb)	Egoistische Motive .....	265

(1) Gefahr eigener Strafverfolgung .....	265
(2) Reputationsverlust durch Assoziation mit Beschuldigtem .....	265
(a) § 52 StPO .....	266
(b) §§ 53, 53a StPO .....	268
(c) Ergebnis .....	271
(3) Wirtschaftliche Einbußen .....	272
cc) Gemischte Motive .....	273
(1) Wahrung des Familienfriedens .....	273
(2) Erhalt von Kommunikationspartnern .....	274
dd) Ergebnis .....	274
b) Keine Mitwirkung an der Überführung .....	275
3. Umfasstes Verhalten .....	278
a) Kausalität des Verhaltens .....	278
b) Differenzierung zwischen aktiven und passiven Mitwirkungspflichten .....	280
c) Alternative Abgrenzung .....	282
aa) Personen- oder Sachbeweis .....	283
bb) Geistige oder körperliche Inanspruchnahme .....	284
cc) Besonders schwere Eingriffe .....	285
dd) Beweiswert der Mitwirkungshandlung .....	285
d) Stellungnahme .....	286
aa) Ausgangspunkt: allgemeines Persönlichkeitsrecht .....	286
bb) Verhaltensbezug .....	287
cc) Beschränkung auf offene Ermittlungsmaßnahmen? .....	288
dd) Relevantes Verhalten .....	290
(1) Schwere des Eingriffs .....	290
(2) Einbeziehung des objektiven Personalbeweises .....	291
(3) Größeres Interesse bei subjektivem Personalbeweis? .....	293
4. Wahrscheinlichkeit der Überführung .....	294
a) Nachteilige Beweise .....	295
b) Stand des Verfahrens .....	295
c) Beweisbedeutung .....	296
5. Schwere der Sanktion .....	296
6. Ergebnis .....	297
V. Ausübung der beruflichen Tätigkeit .....	297
VI. Einzelne Grundrechte .....	298
VII. Ergebnis .....	299
C. <i>Interessen des Beschuldigten</i> .....	300
I. Entlastung .....	300
1. Unschuldiger Beschuldigter .....	300
a) Zugriff auf alle Beweismittel .....	301
b) Ausschluss unzuverlässiger Beweismittel? .....	301

c) Ergebnis .....	304
2. Schuldiger Beschuldigter .....	304
a) Grundsatz: Kein Interesse an unberechtigter Entlastung .....	304
b) Ausnahme: Selbstbelastungsfreiheit .....	304
aa) Literatur .....	306
(1) § 52 StPO .....	306
(2) § 53 StPO .....	308
bb) Stellungnahme .....	308
(1) Nemo tenetur als Ausfluss des Persönlichkeitsrechts .....	309
(2) Nemo tenetur als Verfahrensrecht .....	311
cc) Ergebnis .....	312
3. Konsequenzen .....	312
II. Schutz der Privatheit .....	313
1. § 52 StPO .....	314
2. §§ 53, 53a StPO .....	314
a) Personenkreis .....	315
b) Ausschließlicher Schutz des Kommunikationsvorgangs? .....	321
c) Beschuldigter oder nur beschuldigter Kommunikationspartner? ..	323
III. Zugang zu bestimmten Personen .....	325
1. Verhältnis zum Privatheitsschutz .....	325
2. Personenkreis .....	328
a) § 52 StPO .....	328
b) § 53 StPO .....	328
c) Rangfolge .....	332
3. Schutz der Kommunikation oder des Kontakts? .....	332
IV. Ergebnis .....	335
<i>D. Interessen nichtbeschuldigter Dritter .....</i>	<i>335</i>
I. Nichtbeschuldigte Klienten von Berufsgeheimnisträgern .....	335
II. Angehörige .....	336
III. Opferzeugen .....	337
<i>E. Interessen der Allgemeinheit .....</i>	<i>337</i>
I. Aufklärung .....	337
1. Zugriff auf alle Beweismittel .....	337
2. Ausschluss unzuverlässiger Beweismittel? .....	338
II. Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....	341
1. Verhältnis von Allgemein- und Individualinteressen .....	341
2. Öffentliche Interessen bei Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	343
3. Rangfolge der Personengruppen .....	345
a) Ordnung anhand der Grundrechte .....	346
b) Ordnung anhand von Völkerrecht und supranationalem Recht ...	348
c) Ordnung anhand von §§ 52, 53 StPO .....	348

III. Ergebnis .....	353
Kapitel 5: Rechtliche Grenzen .....	355
A. <i>Völkerrecht</i> .....	355
I. Europäische Menschenrechtskonvention .....	355
1. Art. 8 EMRK .....	356
a) Schutzbereich .....	356
aa) Privatleben .....	356
bb) Familienleben .....	357
cc) Wohnung .....	358
dd) Korrespondenz .....	358
b) Eingriffe .....	358
c) Rechtfertigung .....	360
aa) Gesetzliche Grundlage .....	360
bb) Legitimes Ziel .....	360
cc) Notwendigkeit .....	361
(1) Erweiterung der Zeugnisverweigerungsrechte auf nichteheliche Lebenspartner .....	361
(a) Die Entscheidung des Gerichtshofs in van der Heijden v. The Netherlands .....	361
(b) Kritik .....	362
(c) Sonderregeln für Zeugnisverweigerungsberechtigte bei sonstigen Ermittlungsmaßnahmen .....	364
(2) Anwalt-Mandant-Verhältnis .....	365
(a) Durchsuchungen und Beschlagnahmen in Anwaltskanzleien .....	366
(b) Überwachung und Abhören von Gesprächen .....	367
(c) Herausgabe von Bankunterlagen .....	368
(d) Überwachung des Briefverkehrs .....	372
(3) Arzt-Patient-Verhältnis .....	372
(4) Sonstige Kommunikationsverhältnisse .....	374
2. Art. 6 EMRK .....	376
a) Geltungsbereich und Struktur .....	376
b) Anwalt-Mandant-Verhältnis, insbesondere Verteidigungsverhältnis .....	377
(1) Überwachung der Kommunikation mit dem Verteidiger .....	377
(2) Strafbarkeit des Verrats von Geheimnissen an den Verteidiger .....	378
(3) Verteidigungsunterlagen .....	381
c) Selbstbelastungsfreiheit .....	382
3. Art. 10 EMRK .....	384
a) Schutzbereich und Eingriff .....	384

b) Rechtfertigung .....	385
II. Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte .....	387
1. Art. 17 IPbpr .....	387
2. Art. 14 IPbpr .....	390
3. Art. 19 IPbpr .....	391
III. Reichskonkordat zwischen dem Deutschen Reich und dem Heiligen Stuhl .....	393
B. <i>Europarecht</i> .....	393
I. Sekundärrecht .....	393
1. Art. 4 Richtlinie 2013/48/EU (Recht auf Zugang zu einem Rechtsbeistand) .....	394
a) Geltungsbereich .....	394
b) Vertraulichkeit .....	395
aa) Beachten .....	395
bb) Kommunikation .....	396
c) Umfang des Vertraulichkeitsschutzes .....	397
d) Abweichungen .....	398
2. Art. 33, 34 Abs. 2 Richtlinie 2015/849/EU (4. Geldwäscherichtlinie) ..	399
a) Meldepflicht .....	400
b) Ausnahme in Art. 34 Abs. 2 Richtlinie 2015/849/EU .....	401
c) Auswahl der Berufsgeheimnisträger .....	402
3. Datenschutzrecht .....	403
a) Besondere Kategorien personenbezogener Daten .....	404
b) Einwilligung .....	405
4. Richtlinie 2014/41/EU (Europäische Ermittlungsanordnung) .....	406
II. Grundrechtecharta .....	408
1. Allgemeines .....	408
a) Anwendbarkeit .....	408
aa) Regelung im Anwendungsbereich des EU-Rechts .....	409
bb) Beschränkung von Grundfreiheiten .....	412
b) Verhältnis zur Europäischen Menschenrechtskonvention .....	414
2. Art. 7 GRC .....	415
3. Art. 8 GRC .....	416
a) Vorratsdatenspeicherung .....	417
b) Besondere Kategorien personenbezogener Daten .....	418
4. Art. 11 GRC .....	419
5. Art. 15 GRC .....	420
6. Art. 47 Abs. 2, 48 Abs. 2 GRC .....	422
a) Vertraulichkeitsschutz im Kartellverfahren .....	422
b) Übertragung auf Strafverfahren .....	423
c) Umfang des Vertraulichkeitsschutzes .....	426
aa) Personenkreis .....	427

	bb) Geschützte Dokumente .....	427
	cc) Betroffene Verfahren .....	428
	dd) Kenntnisnahmeverbot .....	429
	ee) Verfahren .....	430
III.	Art. 21 Abs. 1 AEUV .....	431
IV.	Art. 4 Abs. 3 EUV .....	432
	1. Das Taricco-Urteil .....	432
	2. Maßstäbe zur Bewertung strafprozessualer Regelungen .....	433
	3. Sonderregeln für strafprozessuale Ermittlungsmaßnahmen gegen Zeugnisverweigerungsberechtigte .....	437
C.	<i>Verfassungsrecht</i> .....	439
I.	Art. 1 Abs. 1 GG (Schutz der Menschenwürde) .....	440
II.	Art. 2 Abs. 1 GG i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG (Allgemeines Persönlichkeitsrecht) .....	442
	1. Schutzbereich .....	442
	2. Eingriffe .....	443
	3. Rechtfertigung .....	444
	a) Überwachung .....	444
	aa) § 53 StPO .....	445
	bb) § 52 StPO .....	449
	(1) Das allgemeine Persönlichkeitsrecht des Beschuldigten ...	449
	(2) Das allgemeine Persönlichkeitsrecht des Zeugen .....	452
	b) Durchsuchung und Beschlagnahme .....	454
	aa) Patientenakten .....	455
	bb) Anwaltliche Unterlagen, insbesondere VW/Jones Day ...	458
III.	Art. 3 Abs. 1 GG (Gleichbehandlungsgrundsatz) .....	464
	1. Ungleichbehandlung .....	464
	2. Rechtfertigung .....	464
	a) Allgemeines .....	464
	b) In der Rechtsprechung anerkannte Differenzierungsgründe .....	466
	aa) Berufsgeheimnisträger (BVerfGE 129, 208) .....	466
	bb) Angehörige (BVerfGK 16, 299) .....	468
	c) Bewertung .....	470
IV.	Art. 4 Abs. 1, 2 GG (Religionsfreiheit) .....	472
V.	Art. 5 Abs. 1 S. 2 GG (Medienfreiheit) .....	475
VI.	Art. 6 Abs. 1 GG (Schutz der Ehe und Familie) .....	477
	1. Schutzbereich .....	478
	2. Eingriff .....	479
	3. Rechtfertigung .....	480
VII.	Art. 12 Abs. 1 GG (Berufsfreiheit) .....	482
	1. Schutzbereich und Eingriff .....	482
	2. Rechtfertigung .....	488



VIII. Art. 20 Abs. 3 GG (Rechtsstaatsprinzip) .....	490
IX. Art. 20 Abs. 3 GG i. V. m. Art. 2 Abs. 1 GG (Recht auf ein faires Verfahren) .....	494
1. Zeugnisverweigerungsrechte und verdeckte Ermittlungsmaßnahmen .....	495
2. Effektive Verteidigung .....	498
3. Zugang zu Rechtsberatung .....	499
X. Art. 38 Abs. 1 S. 2 GG (Freiheit des Mandats) .....	500
XI. Art. 47 S. 2 GG (Beschlagnahmeverbot für Abgeordnete) .....	502
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	503
2. Zeitlicher Anwendungsbereich .....	505
3. Sachlicher Anwendungsbereich .....	505
4. Räumlicher Anwendungsbereich .....	506
D. Zusammenfassung .....	508
 Kapitel 6: Analyse des geltenden Rechts .....	513
A. Vorüberlegungen .....	513
I. Potentielle Regelungsziele .....	514
II. Zu untersuchende Probleme .....	514
B. Schutz der Interessen des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	515
I. Umgehungsschutz .....	516
1. Wahlrecht .....	516
a) Zeugnisverweigerungsberechtigte mit und ohne Wahlrecht .....	516
b) Umgehung des Wahlrechts .....	517
c) Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	520
aa) Angehörige .....	520
bb) Abgeordnete .....	522
cc) Medienmitarbeiter .....	523
dd) Sonstige Zeugnisverweigerungsberechtigte .....	526
d) Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	526
aa) § 160a StPO .....	527
(1) Einwilligung und freiwillige Übermittlung .....	527
(a) Wortlaut .....	528
(b) Gesetzgebungsmaterialien .....	529
(c) Systematik .....	530
(d) Telos .....	532
(2) Widerruf und Genehmigung .....	532
(a) Einschränkung des Wahlrechts durch § 52 Abs. 3 S. 2 StPO? .....	533
(b) § 160a Abs. 1 und 2 StPO .....	535
(c) Einschränkung durch § 51 Abs. 3 S. 2 BDSG n. F.? .....	536

(3) Umfang der Zustimmung .....	536
(4) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	538
(a) Tod des Zeugen .....	539
(b) Änderung der prozessualen Rolle .....	542
bb) § 100g Abs. 4 StPO .....	545
cc) § 100d Abs. 5 StPO .....	546
(1) Zustimmung des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	546
(2) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	548
dd) § 97 StPO .....	549
(1) Freiwillige Herausgabe .....	549
(2) Beeinträchtigung des Wahlrechts durch das Gewahrsamserfordernis .....	550
(3) Zustimmung des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	553
(4) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	554
(a) Tod des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	554
(b) Änderung der prozessualen Rolle .....	556
ee) § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	557
(1) Freiwillige Herausgabe .....	557
(2) Zustimmung des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	558
(3) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	559
(a) Tod des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	559
(b) Änderung der prozessualen Rolle .....	560
ff) § 81c Abs. 3 StPO .....	561
(1) Zustimmung des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	561
(2) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	563
2. Aussagebezug .....	564
a) Umgehung des Aussagebezugs .....	564
b) Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	564
aa) Mündliche Tatsachenberichte durch staatliche Steuerung .....	565
bb) Mündliche Tatsachenberichte .....	565
(1) §§ 160a, 100d Abs. 5 StPO .....	566
(2) § 100g Abs. 4 StPO .....	567
(3) §§ 95 Abs. 2 S. 2, 97 StPO .....	567
(4) Sonstige Regelungen .....	569
cc) Schriftliche Tatsachenberichte .....	569
dd) Sonstige Informationen .....	570
c) Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	570
3. Ergebnis .....	570
II. Keine Mitwirkung an der Überführung des Beschuldigten .....	572
1. Parameter für die Bewertung des Interesses .....	572
2. Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	573
a) Anknüpfung an § 52 StPO .....	573
b) Mitwirkungsverhalten .....	574

aa) § 81c Abs. 3 StPO .....	575
bb) §§ 95 Abs. 2 S. 2, 97 StPO .....	575
(1) Verhalten des Zeugnisverweigerungsberechtigten .....	576
(2) Relevante Mitwirkung .....	577
cc) § 100d Abs. 5 StPO .....	579
(1) Relevantes Mitwirkungsverhalten .....	579
(a) Akustische Wohnraumüberwachung .....	579
(b) Online-Durchsuchung .....	580
(2) Erhebungs- oder Verwertungsverbot? .....	581
(3) Besondere Verhältnismäßigkeitsprüfung in § 100d Abs. 5 S. 2 StPO .....	583
(a) Vertrauensverhältnis .....	583
(b) Verhältnismäßigkeitsprüfung .....	584
dd) Sonstige Regelungen .....	585
3. Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	586
a) Umentscheidungsfreiheit .....	586
b) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	588
aa) § 81c StPO .....	588
bb) § 95 StPO .....	589
cc) § 97 StPO .....	590
dd) § 100d StPO .....	590
4. Ergebnis .....	592
C. <i>Schutz der Interessen des Beschuldigten und Dritter</i> .....	593
I. Entlastung .....	593
1. Schweigepflichtentbindung .....	594
a) Konsequenzen für sonstige Ermittlungsmaßnahmen .....	594
b) Berechtigung des Beschuldigten zur Schweigepflichtentbindung ..	595
2. Zustimmung des Beschuldigten .....	596
a) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 2–3b StPO .....	596
b) §§ 52, 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 1, 4 und 5 StPO .....	597
aa) §§ 81c Abs. 3 StPO .....	598
bb) § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	600
cc) § 97 StPO .....	600
dd) § 100d Abs. 5 StPO .....	601
ee) § 160a StPO .....	602
(1) Geistliche und Abgeordnete .....	602
(2) Medienmitarbeiter .....	604
ff) § 100g Abs. 4 StPO .....	605
3. Ergebnis .....	605
II. Schutz der Privatheit .....	605
1. Besondere Betroffenheit des Beschuldigten .....	606
2. Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	607

a) Anknüpfung an § 52 StPO .....	607
b) Anknüpfung an § 53 StPO .....	607
c) § 81c Abs. 3 StPO .....	608
d) § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	609
e) § 97 StPO .....	611
aa) § 97 Abs. 1 StPO .....	611
(1) § 52 StPO .....	611
(2) § 53 Abs. 1 S. 1 Nr. 1–3b StPO .....	612
(a) Kommunikationspartner ist selbst betroffen .....	613
(b) Kommunikationspartner ist nicht selbst betroffen .....	615
(3) Gewahrsamserfordernis .....	616
bb) § 97 Abs. 4 StPO .....	617
cc) § 97 Abs. 5 StPO .....	617
f) § 100d Abs. 5 StPO .....	618
g) § 100g Abs. 4 StPO .....	620
h) § 160a StPO .....	621
aa) § 160a Abs. 1 StPO .....	622
bb) § 160a Abs. 2 StPO .....	623
i) Sonstige Regelungen .....	625
3. Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	625
a) Schweigepflichtentbindung .....	625
b) Verfügungsbefugnis des Betroffenen .....	626
aa) Beweiserhebung und -verwertung gegen den Willen des Zeugen .....	626
bb) Beweiserhebung und -verwertung gegen den Willen des Betroffenen .....	627
(1) Schweigepflichtige Zeugnisverweigerungsberechtigte .....	627
(a) Verstoß gegen § 203 StGB .....	627
(b) Erhebungs- und Verwertungsverbot .....	629
(2) Nicht-schweigepflichtige Zeugnisverweigerungsberechtigte .....	632
cc) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	633
4. Ergebnis .....	635
III. Zugang zu bestimmten Personen .....	635
1. Parameter für die Bewertung des Interesses .....	635
2. Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	636
a) § 81c Abs. 3 StPO .....	636
b) § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	637
c) § 97 StPO .....	637
aa) § 97 Abs. 1 StPO .....	637
bb) Gewahrsamserfordernis in § 97 Abs. 2 S. 1 StPO .....	638
cc) § 97 Abs. 4 StPO .....	640
dd) § 97 Abs. 5 StPO .....	640

d) § 100d Abs. 5 StPO .....	641
e) § 100g Abs. 4 StPO .....	642
f) § 160a StPO .....	643
aa) Personenkreis .....	644
(1) Fehlende Berücksichtigung von Angehörigen (§ 52 StPO) .	644
(2) Differenzierung innerhalb von § 53 StPO .....	645
bb) Ausschließlicher Schutz des Kommunikationsvorgangs? .....	647
(1) Wortlaut .....	647
(2) Gesetzesmaterialien .....	648
(3) Systematik .....	649
(4) Telos .....	650
cc) Ausgestaltung der Regelung im Lichte des Kommunikationsschutzes .....	650
g) Sonstige Regelungen .....	651
3. Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	651
4. Ergebnis .....	651
<i>D. Interessen der Allgemeinheit .....</i>	<i>651</i>
<i>I. Aufklärung .....</i>	<i>652</i>
1. Manipulierbare Beweismittel .....	652
2. Überprüfung der Sonderregeln im geltenden Recht .....	654
a) Verdeckte Ermittlungsmaßnahmen .....	654
b) Augenscheinsbeweise .....	655
c) Urkundsbeweise .....	655
3. Wechsel der prozessualen Rolle und Verstrickung .....	657
<i>II. Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....</i>	<i>657</i>
1. Rangordnung der Interessen .....	657
a) Rangordnung anhand von Völkerrecht und supranationalem Recht .....	658
b) Rangordnung anhand der §§ 52, 53 StPO .....	660
c) Vergleich der beiden Rangordnungen .....	660
2. Umfang des Schutzes .....	662
3. Auswahl der Sonderregeln im geltenden Recht .....	664
a) Abgeordnete und Medienmitarbeiter .....	665
aa) Keine Differenzierung innerhalb des § 53 StPO .....	665
bb) Differenzierung innerhalb von § 53 StPO .....	665
(1) Abgeordneter .....	665
(2) Medienmitarbeiter .....	666
cc) Vereinbarkeit des Schutzes der Medienmitarbeiter mit höherrangigem Recht .....	666
b) Verteidiger .....	669
aa) Überblick über die gesetzlichen Regelungen .....	669
(1) Nicht-differenzierende Regelungen .....	669

(2) § 160a Abs. 1 StPO .....	669
(3) § 148 StPO .....	669
(4) § 97 StPO .....	670
(5) Verhältnis der Vorschriften zueinander .....	671
bb) Überwachung des Gesprächs mit dem Verteidiger .....	671
cc) Verteidigungsunterlagen .....	673
(1) Während des Ermittlungsverfahrens gegen den Beschuldigten erstellte Unterlagen .....	674
(2) Vor Einleitung des Ermittlungsverfahrens erstellte Unterlagen .....	677
(a) Art. 6 EMRK und Art. 4 Richtlinie 2013/48/EU .....	678
(b) Art. 47 Abs. 2, 48 Abs. 2 GRC .....	678
(c) Art. 7 GRC, Art. 8 EMRK .....	682
(d) Konsequenzen für das deutsche Strafprozessrecht .....	683
dd) Ergebnis .....	684
4. Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	684
a) Verfügungsbefugnis .....	684
aa) Verteidiger .....	685
bb) Abgeordnete und Medienmitarbeiter .....	686
(1) Grundsätzliche Verfügungsbefugnis des Zeugen .....	687
(2) Abwägungsentscheidungen durch juristische Laien .....	688
(a) Abgeordnete .....	688
(b) Medienmitarbeiter .....	688
cc) Umentscheidungsfreiheit? .....	694
b) Wegfall des Zeugnisverweigerungsrechts .....	695
aa) Verteidiger .....	695
bb) Abgeordnete .....	698
cc) Medienmitarbeiter .....	698
5. Ergebnis .....	702
E. Abschließende Bemerkungen .....	702
I. Der dem Gesetz zu Grunde liegende Zweck .....	702
1. § 81c Abs. 3 StPO .....	702
2. § 95 Abs. 2 S. 2 StPO .....	703
3. § 97 StPO .....	704
4. § 100d Abs. 5 StPO .....	704
5. § 100g Abs. 4 StPO .....	705
6. § 160a StPO .....	706
7. Ergebnis .....	706
II. Konkurrenzen .....	707
1. Lex-posterior-Grundsatz .....	707
2. Lex-specialis-Grundsatz .....	709

Kapitel 7: Alternativer Regelungsvorschlag .....	713
A. Vorüberlegungen .....	713
I. Folgerungen aus der Gesetzgebungslehre .....	713
II. Auswahl der Regelungsziele .....	714
III. Struktur der Alternativregelung .....	716
1. Keine Akzessorietät zum Zeugnisverweigerungsrecht .....	716
2. Ausgestaltung .....	716
B. Regelungsvorschlag mit Erläuterungen .....	717
I. Keine Mitwirkung an der Überführung des Beschuldigten .....	717
1. Einzelne Ermittlungsmaßnahmen .....	717
a) Objektiver Personalbeweis .....	719
b) Subjektiver Personalbeweis .....	720
2. § 93a StPO-E .....	721
II. Zugang zu bestimmten Personen .....	726
III. Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen .....	729
1. Schutz des Verteidigungsverhältnisses .....	729
2. Schutz der Abgeordneten .....	732
3. Schutz der Medienmitarbeiter .....	732
C. Abschließende Bemerkungen .....	735
 Kapitel 8: Zusammenfassung und Ausblick .....	 737
A. Zusammenfassung .....	737
B. Gesetzentwurf – Änderungen der Strafprozessordnung .....	747
C. Ausblick .....	751
I. Regierungsentwurf eines Gesetzes zur Stärkung der Integrität in der Wirtschaft .....	752
II. Bewertung und weiterer Änderungsbedarf .....	753
 Literaturverzeichnis .....	 755
Stichwortverzeichnis .....	787