

Inhaltsübersicht

Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	XIII
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
II. Aussagegenehmigung und Auskunftsverweigerungsrecht	17
III. Reichweite des Zeugnisverweigerungsrechts	19
B. <i>Sonderregeln für sonstige Ermittlungsmaßnahmen</i>	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 Berufsgeheimnisträgern	56
C. <i>Bezüge zum StGB</i>	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

C.	<i>Interessen des Beschuldigten</i>	300
I.	Entlastung	300
II.	Schutz der Privatheit.....	313
III.	Zugang zu bestimmten Personen	325
IV.	Ergebnis	335
D.	<i>Interessen nichtbeschuldigter Dritter</i>	335
I.	Nichtbeschuldigte Klienten von Berufsgeheimnisträgern	335
II.	Angehörige.....	336
III.	Opferzeugen	337
E.	<i>Interessen der Allgemeinheit</i>	337
I.	Aufklärung	337
II.	Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen	341
III.	Ergebnis	353
 Kapitel 5: Rechtliche Grenzen		355
A.	<i>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
B.	<i>Europarecht</i>	393
I.	Sekundärrecht	393
II.	Grundrechtecharta	408
III.	Art. 21 Abs. 1 AEUV	431
IV.	Art. 4 Abs. 3 EUV	432
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
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		513
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		713
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. <i>Zusammenfassung</i>	737
B. <i>Gesetzentwurf – Änderungen der Strafprozessordnung</i>	747
C. <i>Ausblick</i>	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. <i>Bezüge zum StGB</i>	70
I. Strafverfolgungsbeamte	70
II. Zeugen	71
III. Beschuldigter	72
D. <i>Ergebnis</i>	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. Überblick der Gesetzgebungslehre	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. Auswahl der relevanten Aspekte	91
I. Die Perspektive auf das Gesetzgebungsprojekt	91
II. Der Umfang der Betrachtung	93
III. Irrelevante Aspekte	94
C. Das innere Gesetzgebungsverfahren	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. Die Gesetzgebungstechnik	107
I. Systemgerechtigkeit	108
II. Verständlichkeit	109
1. Adressat des Gesetzes	110
2. Verweisungen	114
III. Typisierung	116
E. Kriterien für gute Gesetze über sonstige Ermittlungsmaßnahmen gegen Zeugnisverweigerungsberechtigte	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) §§94ff. 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
D. <i>Interessen nichtbeschuldigter Dritter</i>	335
I. Nichtbeschuldigte Klienten von Berufsgeheimnisträgern	335
II. Angehörige	336
III. Opferzeugen	337
E. <i>Interessen der Allgemeinheit</i>	337
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. Völkerrecht	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. Verfassungsrecht	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. Schutz der Interessen des Beschuldigten und Dritter	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
D. <i>Interessen der Allgemeinheit</i>	651
I. Aufklärung	652
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
II. Öffentliches Interesse an bestimmten Funktionen	657
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