

# Inhaltsübersicht

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsverzeichnis . . . . .	XI
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XIX
Erlassverzeichnis . . . . .	XXIX
Entscheidverzeichnis . . . . .	XXXV
Literaturverzeichnis . . . . .	XXXIX
Materialienverzeichnis . . . . .	LXV
<b>Einleitung . . . . .</b>	<b>1</b>
<b>1. Teil: Problemstellung und Gang der Untersuchung . . . . .</b>	<b>5</b>
§ 1 Überblick über Beweisverbote im Strafprozess . . . . .	5
§ 2 Grundlegende Begriffe . . . . .	8
A. Entlastende Beweismittel bzw. Entlastungsbeweise . . . . .	8
B. Belastungs- und Entlastungsverbote; ein- und zweiseitige Unverwertbarkeit . . . . .	9
§ 3 Fehltriteilsrisiken zulasten Beschuldigter . . . . .	11
§ 4 Unklare Rechtslage . . . . .	13
§ 5 Gang der Untersuchung . . . . .	14
<b>2. Teil: Entlastungsverbote in Literatur und Rechtsprechung . . . . .</b>	<b>19</b>
§ 1 Lösungsansätze in der Literatur . . . . .	19
A. Beweisverwertungsverbote als reine Belastungsverbote . . . . .	21
B. Zweiseitige Geltung der Beweisverwertungsverbote . . . . .	26
C. Differenzierende Ansätze . . . . .	30
D. Fazit . . . . .	35

§ 2 Rechtsprechungsanalyse . . . . .	37
A. Überblick über die Lösungsansätze in der Rechtsprechung . . . . .	37
B. Würdigung und Fazit . . . . .	43
§ 3 Fazit zum Diskussionsstand . . . . .	50
<b>3. Teil: Verwertungsverbote als reine Belastungsverbote . . . . .</b>	<b>53</b>
§ 1 Wortlaut und Systematik der Beweisverbote . . . . .	53
A. Die Beweisverwertungsverbote gemäss StPO . . . . .	54
B. Ausdrückliche Verfügungssperre bzgl. verbotener Vernehmungsmethoden (Art. 140 Abs. 2 StPO) . . . . .	70
C. Beweisverwertungsverbote in anderen Bundesgesetzen . . . . .	75
D. Unkodifizierte Beweisverwertungsverbote . . . . .	76
E. Fazit . . . . .	77
§ 2 Rechtshistorische Perspektive . . . . .	78
A. Historischer Überblick über Beweis(verwertungs)verbote . . . . .	78
B. Beweisverwertungsverbote nach kantonalem Recht . . . . .	83
C. Eidgenössische Gesetzgebung . . . . .	89
D. Fazit . . . . .	104
§ 3 Analyse anhand der Zwecke von Verwertungsverboten . . . . .	105
A. Begründungsansätze für Verwertungsverbote . . . . .	106
B. Entlastungsbeweise im Lichte der Begründungsansätze für Verwertungsverbote . . . . .	115
§ 4 Auslegung anhand übergeordneter Rechtsgrundsätze . . . . .	146
A. Bedeutung übergeordneter Rechtsgrundsätze für das Beweisrecht . . . . .	146
B. Schuldprinzip, Unschuldsvermutung und <i>in dubio pro reo</i> . . . . .	149
C. Prinzip von Treu und Glauben . . . . .	264
D. Bedeutung des Entlastungsbeweises für die Beweisführung . . . . .	268
E. Kein Wahlrecht hinsichtlich der Verwertung entlastender Beweise . . . . .	271
F. Ergebnis: Verwertungsverbote sind reine <i>Belastungsverbote</i> . . . . .	303
<b>4. Teil: Beweisverwertungsverbote als Belastungsverbote in der Praxis . .</b>	<b>307</b>
§ 1 Entscheidungskompetenz über die Beweisverwertung . . . . .	308
§ 2 Handhabung von Aktenentfernungs- und Siegelungsgeboten . . . . .	314
A. Aktenentfernungs- und Siegelungsgebote in der StPO . . . . .	314
B. Keine Entfernung entlastender Beweismittel aus den Akten . . . . .	314
C. Entsiegelung beschlagnahmter Gegenstände . . . . .	316
§ 3 Handhabung von Vernichtungsgeboten . . . . .	319
§ 4 Handhabung ambivalenter Beweismittel . . . . .	323
A. Problematik und Praxisrelevanz . . . . .	324
B. <i>Teilbare</i> ambivalente Beweismittel . . . . .	325
C. <i>Unteilbare</i> ambivalente Beweismittel . . . . .	326
D. Mehrere Beschuldigte betreffende Beweismittel . . . . .	337

E. Vereitelung der Beweisverwertungsverbote? . . . . .	344
F. Fazit . . . . .	363
§ 5 Exkurs: Verwertungsverbote jenseits von Schuld und Strafe . . . . .	365
§ 6 Fernwirkung reiner Belastungsverbote . . . . .	367
A. Keine Fernwirkung bei sekundären Entlastungsbeweisen . . . . .	367
B. Überspringende Fernwirkung auf belastende Folgebeweise . . . . .	368
§ 7 Neuerhebung unrechtmässig erhobener Entlastungsbeweise . . . . .	369
§ 8 Rechtfertigung tatbestandsmässiger Verwertung . . . . .	372
<b>5. Teil: Überlegungen <i>de lege ferenda</i> . . . . .</b>	<b>375</b>
§ 1 Gesetzgeberischer Handlungsbedarf . . . . .	375
§ 2 Vorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .	377
<b>Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse . . . . .</b>	<b>385</b>
1. Teil . . . . .	385
2. Teil . . . . .	386
3. Teil . . . . .	387
4. Teil . . . . .	392
5. Teil . . . . .	395

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsübersicht . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XIX
Erlassverzeichnis . . . . .	XXIX
Entscheidverzeichnis . . . . .	XXXV
Literaturverzeichnis . . . . .	XXXIX
Materialienverzeichnis . . . . .	LXV
<b>Einleitung . . . . .</b>	<b>1</b>
<b>1. Teil:      Problemstellung und Gang der Untersuchung . . . . .</b>	<b>5</b>
§ 1 Überblick über Beweisverbote im Strafprozess . . . . .	5
§ 2 Grundlegende Begriffe . . . . .	8
A. Entlastende Beweismittel bzw. Entlastungsbeweise . . . . .	8
B. Belastungs- und Entlastungsverbote; ein- und zweiseitige Unverwertbarkeit . . . . .	9
§ 3 Fehlrurteilsrisiken zulasten Beschuldigter . . . . .	11
§ 4 Unklare Rechtslage . . . . .	13
§ 5 Gang der Untersuchung . . . . .	14
<b>2. Teil:      Entlastungsverbote in Literatur und Rechtsprechung . . . . .</b>	<b>19</b>
§ 1 Lösungsansätze in der Literatur . . . . .	19
A. Beweisverwertungsverbote als reine Belastungsverbote . . . . .	21
I. Fehlende gesetzliche Grundlage für Entlastungsverbote . . . . .	22
II. Verhinderung von Fehlrurteilen und <i>in dubio pro reo</i> . . . . .	22
III. Vorrang des Prinzips der materiellen Wahrheit . . . . .	23
IV. Verantwortung der Strafverfolgungsbehörden . . . . .	24

V. Schutz der beschuldigten Person und Fairnessgrundsatz . . . . .	25
VI. Ausreichende alternative Rechtsbehelfe . . . . .	26
B. Zweiseitige Geltung der Beweisverwertungsverbote . . . . .	26
I. Undifferenzierter Gesetzeswortlaut . . . . .	26
II. Explizite Differenzierung bei speziellen Verwertungsverböten . . . . .	27
III. Blick auf Aktenentfernungs- und Vernichtungsgeböte . . . . .	28
IV. Schutz fundamentaler Grundrechte . . . . .	29
V. Schutz der Wahrheitsfindung . . . . .	30
C. Differenzierende Ansätze . . . . .	30
I. Wahlrecht der beschuldigten Person . . . . .	31
II. Entlastungsverböte in Ausnahmefällen . . . . .	32
III. Verwertbarkeit von Entlastungsbeweisen gemäss Art. 141 Abs. 2 StPO . . . . .	35
IV. Revision aufgrund neuer entlastender Tatsachen . . . . .	35
D. Fazit . . . . .	35
§ 2 Rechtsprechungsanalyse . . . . .	37
A. Überblick über die Lösungsansätze in der Rechtsprechung . . . . .	37
B. Würdigung und Fazit . . . . .	43
§ 3 Fazit zum Diskussionsstand . . . . .	50
<b>3. Teil: Verwertungsverböte als reine Belastungsverböte . . . . .</b>	<b>53</b>
§ 1 Wortlaut und Systematik der Beweisverböte . . . . .	53
A. Die Beweisverwertungsverböte gemäss StPO . . . . .	54
I. Überblick: Gesetzliche Regelung der Beweisverwertungsverböte . . . . .	54
1. Absolute Beweisverwertungsverböte (Art. 141 Abs. 1 StPO) . . . . .	54
2. Relative Beweisverwertungsverböte (Art. 141 Abs. 2 StPO) . . . . .	56
3. Verletzung von Ordnungsvorschriften (Art. 141 Abs. 3 StPO) . . . . .	56
4. Fernwirkung der Beweisverwertungsverböte (Art. 141 Abs. 4 StPO) . . . . .	57
5. Aktenentfernungs- und Siegelungsgebot (Art. 141 Abs. 5 StPO) . . . . .	57
II. Offener Wortlaut der meisten Beweisverbötsregelungen . . . . .	58
III. Spezielle Beweisverwertungsverböte . . . . .	60
1. Verletzung der Teilnahmrechte (Art. 147 Abs. 4 StPO) . . . . .	61
a) Anwendungsbereich des Art. 147 Abs. 4 StPO . . . . .	61
b) Art. 147 Abs. 4 StPO als absolutes und einseitiges Beweisverwertungsverbot . . . . .	62
c) Reines Belastungsverbot oder implizites Entlastungsverbot? . . . . .	62
2. Zufallsfunde bei Überwachung des Post- und Fernmeldeverkehrs (Art. 278 Abs. 1 StPO) . . . . .	65
IV. Verwertung «in keinem Falle» (Art. 141 Abs. 1 StPO) . . . . .	66
V. Verwertbarkeit bei Verletzung blosser Ordnungsvorschriften . . . . .	67
VI. Aktenentfernungs- und Vernichtungsgeböte . . . . .	68
B. Ausdrückliche Verfügungssperre bzgl. verbotener Vernehmungsmethoden (Art. 140 Abs. 2 StPO) . . . . .	70
C. Beweisverwertungsverböte in anderen Bundesgesetzen . . . . .	75
D. Unkodifizierte Beweisverwertungsverböte . . . . .	76
E. Fazit . . . . .	77

§ 2 Rechtshistorische Perspektive . . . . .	78
A. Historischer Überblick über Beweis(verwertungs)verbote . . . . .	78
B. Beweisverwertungsverbote nach kantonalem Recht . . . . .	83
I. Offen formulierte kantonale Verwertungsverbote . . . . .	83
1. Generalklauseln zur Verwertbarkeit von Beweisen . . . . .	83
2. Punktuelle Normierung spezieller Beweisverwertungsverbote . . . . .	85
II. Die Zürcher Strafprozessordnung im Besonderen . . . . .	85
III. Die Walliser Strafprozessordnung im Besonderen . . . . .	86
IV. Die Thurgauer und Aargauer Strafprozessordnungen im Besonderen . . . . .	87
V. Fazit . . . . .	87
C. Eidgenössische Gesetzgebung . . . . .	89
I. Gesetzgebungsprozess zur eidgenössischen StPO . . . . .	89
1. Expertenkommission zur Vereinheitlichung des Strafprozessrechts . . . . .	89
2. Begleitbericht zum Vorentwurf zu einer schweizerischen StPO . . . . .	90
3. Botschaft des Bundesrats . . . . .	92
4. Parlamentarische Beratungen . . . . .	94
5. Zwischenfazit . . . . .	95
II. Aktuelle Revisionsbestrebungen zu einer Änderung der StPO . . . . .	97
III. Bedeutung der Materialien für die Auslegung der Verwertungsverbote . . . . .	99
D. Fazit . . . . .	104
§ 3 Analyse anhand der Zwecke von Verwertungsverboten . . . . .	105
A. Begründungsansätze für Verwertungsverbote . . . . .	106
I. Sicherung der Wahrheitsfindung . . . . .	107
II. Schutz individueller Rechtspositionen . . . . .	109
III. Wahrung der Justizförmigkeit des Verfahrens . . . . .	112
IV. Disziplinierung der Strafverfolgungsbehörden . . . . .	113
V. Wahrung der Legitimation zum Strafen . . . . .	114
B. Entlastungsbeweise im Lichte der Begründungsansätze für Verwertungsverbote . . . . .	115
I. Sicherung der Wahrheitsfindung . . . . .	116
1. Entlastungsverbote zur Sicherung der Wahrheitsfindung . . . . .	116
2. Reine Belastungsverbote aufgrund des Prinzips der materiellen Wahrheit . . . . .	122
3. Zwischenfazit . . . . .	123
II. Schutz individueller Rechtspositionen . . . . .	124
1. Entlastungsverbote zum Schutze individueller Rechtspositionen . . . . .	124
2. Beschuldigtenschutz und Fair-Trial-Prinzip . . . . .	127
3. Verwertungsverbote nur zugunsten «zu schützender Personen» . . . . .	131
4. Zwischenfazit . . . . .	132
III. Gewährleistung der Justizförmigkeit des Verfahrens . . . . .	132
IV. Disziplinierung der Strafverfolgungsbehörden . . . . .	137
V. Wahrung der Legitimation zum Strafen . . . . .	142
VI. Fazit . . . . .	144
§ 4 Auslegung anhand übergeordneter Rechtsgrundsätze . . . . .	146
A. Bedeutung übergeordneter Rechtsgrundsätze für das Beweisrecht . . . . .	146
B. Schuldprinzip, Unschuldsvermutung und <i>in dubio pro reo</i> . . . . .	149

I.	Unschuldsvermutung und Zweifelssatz als Auslegungshilfen . . . . .	150
II.	Das Schuldprinzip als Auslegungshilfe für Beweisverwertungsverbote . . . . .	152
1.	Gehalt des Schuldprinzips . . . . .	152
2.	Mittelbare gesetzliche Verankerung des Schuldprinzips . . . . .	155
3.	Das Schuldprinzip als Grundsatz materiellen Verfassungsangs . . . . .	157
4.	Absolute Natur und strafprozessuale Ausstrahlung des Schuldprinzips . . . . .	160
a)	Absolute Natur des Schuldprinzips . . . . .	160
b)	Ausstrahlungswirkungen des Schuldprinzips auf den Strafprozess . . . . .	166
5.	Fazit . . . . .	171
III.	Verwertungsgebot entlastender Beweismittel im Lichte der Unschuldsvermutung und des Schuldprinzips . . . . .	172
1.	Beweisausfall zulasten der beschuldigten Person . . . . .	172
2.	Unzulässiges Risiko einer Fehlurteilung anstelle eines Freispruchs . . . . .	175
a)	Fallgruppen . . . . .	175
i.	<i>Ausschluss der Täterschaft der beschuldigten Person</i> . . . . .	175
ii.	<i>Ausschluss anderer Voraussetzungen der strafrechtlichen Zurechnung</i> . . . . .	177
b)	«Verwertungsgebot» entlastender Beweismittel . . . . .	177
3.	Risiko einer schuldüberschreitenden Fehlurteilung . . . . .	180
4.	Kein ausreichender alternativer Schutz vor Fehlurteilungen . . . . .	183
a)	Kein ausreichender Schutz durch <i>in dubio pro reo</i> . . . . .	183
i.	<i>Vorliegen verwertbarer Belastungsbeweise</i> . . . . .	184
ii.	<i>«Informelle» Berücksichtigung entlastender Tatsachen</i> . . . . .	186
iii.	<i>Blosse Berufung auf in dubio pro reo</i> . . . . .	190
iv.	<i>Fazit</i> . . . . .	191
b)	Revision aufgrund neuer Tatsachen? . . . . .	191
5.	Verwertungsgebot «potenziell unzuverlässiger» Entlastungsbeweise . . . . .	192
a)	Problematik und Beispiele . . . . .	192
b)	Wahrheitssuche zur Gewährleistung des Schuldprinzips . . . . .	194
c)	Bestmögliche Förderung der Wahrheitsfindung . . . . .	196
d)	Antizipierte Beweiswürdigung entlastender Tatsachen . . . . .	198
e)	Fehlbegünstigung Beschuldigter als hinzunehmendes Risiko . . . . .	199
6.	Unabhängigkeit des Verwertungsgebots von der Schwere des Tatvorwurfs . . . . .	202
7.	Keine überwiegenden Individualinteressen an einer Unverwertbarkeit . . . . .	204
a)	Anwendung verbotener Beweiserhebungsmethoden . . . . .	205
i.	<i>Absoluter Schutz der Menschenwürde und Willensfreiheit?</i> . . . . .	205
ii.	<i>Betroffenheit Dritter durch die Beweiserhebung</i> . . . . .	208
iii.	<i>Alternative Kompensation bzw. Sanktionierung der Individualrechtsverletzung</i> . . . . .	210
iv.	<i>Völlig unbrauchbare Beweisergebnisse?</i> . . . . .	211
v.	<i>Wiederholbarkeit der Aussage</i> . . . . .	212
vi.	<i>Internationale Vorgaben – EMRK und UN-Antifolterkonvention</i> . . . . .	215
vii.	<i>Fazit</i> . . . . .	219

b) Eingriffe in die Privatsphäre . . . . .	220
i. Unantastbarer Kerngehaltsschutz . . . . .	221
ii. Rechtfertigung des in der Verwertung liegenden Grundrechtseingriffs . . . . .	227
c) Verletzung der Teilnahmerechte (Art. 147 Abs. 4 StPO) . . . . .	234
d) Zeugenaussagen . . . . .	246
e) Verwendungsbeschränkungen im Rahmen von Zufallsfunden . . . . .	249
f) Übrige Beweisverwertungsverbote . . . . .	252
8. Illegale Beweisbeschaffung durch Private . . . . .	253
a) Praxisrelevanz und Beispiele . . . . .	253
b) Verwertungsverbote bei illegaler Beweisbeschaffung durch Private . . . . .	255
c) Gerechtfertigte Beweisbeschaffung . . . . .	256
d) Verwertungsgebot entlastender Beweismittel . . . . .	258
e) Problematischer Anreiz zur illegalen Beweisbeschaffung? . . . . .	261
C. Prinzip von Treu und Glauben . . . . .	264
D. Bedeutung des Entlastungsbeweises für die Beweisführung . . . . .	268
E. Kein Wahlrecht hinsichtlich der Verwertung entlastender Beweise . . . . .	271
I. Anknüpfung an die Disponibilität von Beweisverboten . . . . .	272
1. Disponibilität der Schutzzwecke von Beweisverboten . . . . .	272
2. «Widerspruchslösung» – à la Suisse? . . . . .	273
3. Probleme bei der Anknüpfung an die Disponibilität der Beweisverbote . . . . .	275
4. Würdigung und Fazit . . . . .	280
II. Indisponibilität des Verwertungsgebots entlastender Beweismittel . . . . .	282
1. Verzichtbarkeit von Grund- und Verfahrensrechten . . . . .	283
a) Grundsätzliche Verzichtbarkeit von Grund- und Verfahrensrechten . . . . .	283
b) Verzichtsschranken . . . . .	283
2. Abwägung subjektiver Verzichts- und öffentlicher Verwertungsinteressen . . . . .	287
a) Subjektive Interessen an einer Unverwertbarkeit entlastender Erkenntnisse . . . . .	288
b) Öffentliche Interessen an der Verwertung entlastender Erkenntnisse . . . . .	288
c) Überwiegen der öffentlichen Verwertungsinteressen . . . . .	289
i. Im Allgemeinen . . . . .	289
ii. Bei Geheimhaltungsinteressen im Besonderen . . . . .	294
iii. Bei Begünstigungsinteressen im Besonderen . . . . .	294
iv. Bei Selbstbestrafungstendenzen im Besonderen . . . . .	294
v. Bei Furcht vor Nachteilen einer Verwertung im Besonderen . . . . .	296
d) Zwischenfazit . . . . .	299
3. Praktische Probleme eines Beschuldigtenwahlrechts . . . . .	300
4. Fazit . . . . .	302
F. Ergebnis: Verwertungsverbote sind reine <i>Belastungsverbote</i> . . . . .	303



<b>4. Teil: Beweisverwertungsverbote als Belastungsverbote in der Praxis . .</b>	<b>307</b>
§ 1 Entscheidungskompetenz über die Beweisverwertung . . . . .	308
§ 2 Handhabung von Aktenentfernungs- und Siegelungsgeboten . . . . .	314
A. Aktenentfernungs- und Siegelungsgebote in der StPO . . . . .	314
B. Keine Entfernung entlastender Beweismittel aus den Akten . . . . .	314
C. Entsiegelung beschlagnahmter Gegenstände . . . . .	316
§ 3 Handhabung von Vernichtungsgeboten . . . . .	319
§ 4 Handhabung ambivalenter Beweismittel . . . . .	323
A. Problematik und Praxisrelevanz . . . . .	324
B. <i>Teilbare</i> ambivalente Beweismittel . . . . .	325
C. <i>Unteilbare</i> ambivalente Beweismittel . . . . .	326
I. Begriff . . . . .	326
II. Meistbegünstigende Verwertung . . . . .	327
1. Grundsatz . . . . .	327
2. Ausnahmen . . . . .	331
III. Vorläufige Beweiswürdigung bzw. gespaltene Verwertung . . . . .	333
1. Vorläufige Beweiswürdigung . . . . .	333
2. Gespaltene Verwertung . . . . .	335
IV. Keine Entfernung aus den Akten bzw. Vernichtung . . . . .	335
D. Mehrere Beschuldigte betreffende Beweismittel . . . . .	337
I. Gespaltene Verwertung des Beweismittels . . . . .	338
II. Gespaltene Tatsachenfeststellung als Konsequenz . . . . .	340
III. Keine Entfernung aus den Akten bzw. Vernichtung . . . . .	343
E. Vereitelung der Beweisverwertungsverbote? . . . . .	344
I. Belastende Auswirkungen unverwertbarer Erkenntnisse . . . . .	345
II. Ein und denselben Beschuldigten betreffende, ambivalente Beweismittel . . . . .	353
III. Mehrere Beschuldigte betreffende, ambivalente Beweismittel . . . . .	356
1. Generell überwiegende Interessen an einheitlichem Verfahren? . . . . .	357
2. Grundsätzlicher Anspruch auf Verfahrenstrennung . . . . .	359
F. Fazit . . . . .	363
§ 5 Exkurs: Verwertungsverbote jenseits von Schuld und Strafe . . . . .	365
§ 6 Fernwirkung reiner Belastungsverbote . . . . .	367
A. Keine Fernwirkung bei sekundären Entlastungsbeweisen . . . . .	367
B. Überspringende Fernwirkung auf belastende Folgebeweise . . . . .	368
§ 7 Neuerhebung unrechtmässig erhobener Entlastungsbeweise . . . . .	369
§ 8 Rechtfertigung tatbestandsmässiger Verwertung . . . . .	372
<b>5. Teil: Überlegungen <i>de lege ferenda</i> . . . . .</b>	<b>375</b>
§ 1 Gesetzgeberischer Handlungsbedarf . . . . .	375
§ 2 Vorschläge <i>de lege ferenda</i> . . . . .	377

**Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse . . . . . 385**

1. Teil . . . . . 385

2. Teil . . . . . 386

3. Teil . . . . . 387

4. Teil . . . . . 392

5. Teil . . . . . 395