

**Dr. iur. Tatjana Rothenbühler**

**Völkerrechtliche Aspekte nachrichtendienstlicher Tätigkeit am Beispiel der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des Nachrichtendienstes des Bundes (NDB)**

## Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis .....	IX
Literaturverzeichnis .....	XV
Materialienverzeichnis .....	XXVII
Rechtsquellenverzeichnis .....	XXX
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXIV
Einleitung .....	1
Arbeitsaufbau .....	3
<b>1 Die Nachrichtendienste in der Schweiz .....</b>	<b>5</b>
1.1 Entstehungsgeschichte .....	5
1.2 Reorganisation von SND und DAP .....	8
1.3 Der mit dem Ausland betraute Nachrichtendienst des Bundes im VBS .....	9
1.3.1 Gesetzliche Grundlagen .....	9
1.3.2 Tätigkeiten der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB heute .....	14
1.3.2.1 Die Beschaffung von Informationen .....	14
1.3.2.2 Der „Intelligence-Cycle“ .....	16
1.3.3 Kontrolle des NDB .....	18
<b>2 Die nachrichtendienstliche Tätigkeit im In- und Ausland .....</b>	<b>19</b>
2.1 Einleitung .....	19
2.2 Nachrichtendienstliche Tätigkeit im Allgemeinen .....	19
2.2.1 Nachrichtendienstliche Tätigkeit unter dem Blickwinkel des nationalen Rechts und des Völkerrechts .....	19
2.2.2 Verschiedene Formen nachrichten- oder geheimdienstlicher Tätigkeit .....	20
2.2.3 Geheimdienste .....	20
2.2.4 Nachrichtendienste .....	21
2.3 Trennung der inneren und äusseren Sicherheit und die damit verbundenen Unterschiede zwischen den Nachrichtendiensten in der Schweiz .....	22
2.3.1 Einleitung .....	22
2.3.2 Der Sicherheitsbegriff der Bundesverfassung .....	22
2.4 Äussere und innere Sicherheitsverfassung .....	23

2.4.1	Äussere Sicherheitsverfassung .....	23
2.4.2	Innere Sicherheitsverfassung .....	24
2.5	Aufgaben und Zuständigkeiten der mit dem Ausland und der mit dem Inland betrauten Dienststellen des NDB.....	25
2.5.1	Die gesetzlichen Aufgaben und Zuständigkeiten der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB .....	25
2.5.2	Die gesetzlichen Aufgaben und Zuständigkeiten der mit dem Inland betrauten Dienststellen des NDB .....	29
2.5.3	Die Aufgabenabgrenzung von den mit dem Inland und den mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB.....	31
2.6	Sicherheitspolitisches Umfeld des NDB in der Schweiz und die Grundlagen der Zusammenarbeit mit Bundesstellen.....	32
2.6.1	Einleitung .....	32
2.6.2	Allgemeine Grundsätze zur Zusammenarbeit zwischen Verwaltungseinheiten bzw. Dienststellen der zentralen Bundesverwaltung.....	33
2.6.3	Besondere Grundlagen und Grundsätze für die nachrichtendienstliche Tätigkeit am Beispiel des NDB .....	34
2.6.3.1	Datenschutz in Bezug auf die mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB.....	34
2.6.3.2	Was versteht man unter „Bearbeiten“ von Personendaten? .....	36
2.6.3.3	Welche Informationen resp. Daten bearbeiten die mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB? .....	36
2.6.3.4	Informationsschutz .....	38
2.6.3.5	Quellenschutz.....	38
2.6.4	Die Partner des NDB .....	40
2.6.4.1	Zusammenarbeit mit andern Stellen und Personen im Allgemeinen .....	40
2.6.4.2	Zusammenarbeit im Besonderen.....	40
2.7	Die Grundlagen der Zusammenarbeit zwischen dem NDB und ausländischen Diensten .....	45
2.7.1	Einleitung .....	45
2.7.2	Gesetzliche Grundlagen für die Zusammenarbeit mit ausländischen Nachrichtendiensten .....	46
2.7.3	Die hauptsächlichen Rechtsfragen in der Zusammenarbeit zwischen dem NDB und seinen Partnerdiensten.....	46
<b>3</b>	<b>Die mit Strafe bedrohte nachrichtendienstliche Tätigkeit in der Schweiz.....</b>	<b>51</b>

3.1	Einleitung .....	51
3.2	Die Straftatbestände nachrichtendienstlicher Tätigkeit des StGB.....	51
3.2.1	Verbotene Handlungen für einen fremden Staat.....	51
3.2.2	Wirtschaftsspionage .....	52
3.2.3	Politischer und militärischer Nachrichtendienst.....	52
3.2.4	Nachrichtendienst gegen fremde Staaten.....	53
3.2.5	Militärstrafgesetz .....	53
3.3	Missbräuchliches Handeln von Mitarbeitenden der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB .....	54
3.4	Schweizerische Praxis im Umgang mit der Tätigkeit nachrichtendienstlicher Aktivitäten in der Schweiz.....	55
3.4.1	Einleitung .....	55
3.4.2	Statistik über nachrichtendienstliche Aktivitäten .....	55
3.4.3	Vorgehen der Bundesbehörden bei nachrichtendienstlichen Aktivitäten.....	57
3.4.3.1	Einleitung .....	57
3.4.3.2	Allgemeine Grundlagen .....	57
3.4.3.3	Praxis der Schweizer Bundesbehörden.....	60
3.4.3.4	Bekannte Fälle in der Schweiz .....	61
<b>4</b>	<b>Gewaltverbot und Selbstverteidigung .....</b>	<b>62</b>
4.1	Einleitung .....	62
4.2	Das Gewaltverbot gemäss Art. 2 Ziff. 4 UN-Charta .....	63
4.2.1	Entstehungsgeschichte des Gewaltverbots .....	63
4.2.2	Inhalt des Gewaltverbotes .....	64
4.2.3	Ausnahmen zum Gewaltverbot.....	67
4.3	Das Recht auf Selbstverteidigung.....	68
4.3.1	Voraussetzungen .....	68
4.3.2	Präventive Selbstverteidigung .....	73
4.3.2.1	Die Bush-Doktrin .....	76
4.3.2.2	Änderung des Völkerrechts aufgrund der Bush-Doktrin? .....	78
4.3.3	Zurechenbarkeit der Handlungen Privater zu einem Staat und mögliche Konstellationen der Zurechenbarkeit.....	79
4.3.3.1	Terrorismus im jüngeren Völkerrecht.....	83
4.3.3.2	Völkerrechtssubjektivität von Individuen .....	86
4.3.3.3	Völkerrechtssubjektivität von Terroristen .....	89
4.4	Nachrichtendienst und Gewaltverbot.....	90
4.4.1	Nachrichtendienstliche Tätigkeiten im Lichte der Friedenspflicht und des Aggressionsverbots .....	90
4.4.1.1	Die nachrichtendienstliche Tätigkeit der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB.....	91

4.4.1.2	Nachrichtendienstliche Tätigkeiten und die Verletzung des Gewaltverbots.....	92
4.4.2	Nachrichtendienstliche Tätigkeiten und präventive Selbstverteidigung.....	95
4.4.3	Der Beitrag von nachrichtendienstlicher Erkenntnis für eine mögliche spätere Selbstverteidigung .....	96
4.4.4	Der Beitrag von nachrichtendienstlicher Erkenntnis zur Wahrung des Weltfriedens und der internationalen Sicherheit .....	98
4.4.4.1	Allgemein .....	98
4.4.4.2	Die nachrichtendienstliche Tätigkeit in ordentlicher Lage und neue Dimension im Sicherheitsrecht.....	98
4.4.4.3	Der Beitrag des NDB zur Sicherheit der Schweiz und zur internationalen Sicherheit .....	101
4.5	Zwischenergebnis .....	103
<b>5</b>	<b>Nachrichtendienstliche Tätigkeit im Spannungsfeld des internationalen Menschenrechtsschutzes, insbesondere der EMRK: Aktivitäten des NDB in Europa.....</b>	<b>105</b>
5.1	Einleitung .....	105
5.2	Schnittstellen von nachrichtendienstlicher Tätigkeit und Grundrechtsschutz .....	105
5.2.1	Möglichkeiten der nachrichtendienstlichen Informationsgewinnung allgemein .....	106
5.2.1.1	Offene Informationsgewinnung, OSINT .....	106
5.2.1.2	„Offiziöse“ Informationsgewinnung, Grauzonenliteratur .....	107
5.2.1.3	Verdeckte nichttechnische Informationsgewinnung, HUMINT .....	107
5.2.1.4	Verdeckte technische Informationsgewinnung, TECHINT: IMINT und SIGINT .....	108
5.2.2	Die nachrichtendienstlichen Mittel des NDB .....	111
5.3	Welche der EMRK geschützten Rechte und Grundfreiheiten können durch die Tätigkeit der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB verletzt werden? .....	113
5.3.1	Allgemeines.....	113
5.3.2	Die Eingriffe in Grundrechte, ihre Funktion und die Gewährleistungspflichten der Grundrechte.....	113
5.3.3	EMRK 8: Das Recht auf Privat- und Familienleben, Wohnung und Korrespondenz .....	117
5.3.3.1	Recht auf Achtung des Privatlebens.....	118

5.3.3.2	Recht auf Achtung des Familienlebens .....	118
5.3.3.3	Recht auf Achtung der Wohnung.....	119
5.3.3.4	Recht auf Achtung des Briefverkehrs .....	120
5.3.3.5	Eingriffe .....	120
5.3.3.6	Rechtfertigung .....	122
5.4	Die einzelnen nachrichtendienstlichen Mittel der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB unter dem Gesichtspunkt des Grundrechtsschutzes insbesondere der EMRK.....	126
5.4.1	Allgemeines.....	126
5.4.2	Grundsätze rechtsstaatlichen Handelns .....	127
5.4.3	HUMINT .....	129
5.4.3.1	Der Einsatz von HUMINT durch Schweizer Behörden .....	132
5.4.3.2	HUMINT und der Eingriff in EMRK geschützte Rechte .....	133
5.4.3.2.1	Die extraterritoriale Geltung der EMRK.....	133
5.4.3.2.2	Der Geltungsbereich der EMRK in Bezug auf HUMINT .....	137
5.4.3.2.3	Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens gemäss Art. 8 EMRK .....	139
5.4.3.2.4	Rechtfertigung .....	143
5.4.4	COMINT .....	146
5.4.4.1	Kommunikationsabhörsysteme weltweit .....	146
5.4.4.2	Das Onyx-System in der Schweiz.....	147
5.4.4.3	Die Betreiberin von Onyx (ZEO) .....	148
5.4.4.4	Verordnung über die Elektronische Kriegführung .....	149
5.4.4.5	Fernmeldeaufklärung durch Schweizer Behörden .....	151
5.4.4.5.1	Kommunikationsabhörungen in der Schweiz .....	151
5.4.4.5.2	Kommunikationsabhörungen im Ausland.....	152
5.4.4.6	COMINT und der Eingriff in EMRK geschützte Rechte .....	153
5.4.4.6.1	Der Geltungsbereich der EMRK in Bezug auf COMINT .....	155
5.4.4.6.2	Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens gemäss Art. 8 EMRK .....	157
5.4.4.6.3	Rechtfertigung .....	159
5.4.4.6.4	Rechtsweg Art. 13 EMRK.....	162
5.4.5	Partnerdienste .....	163
5.4.5.1	Informationen der Partnerdienste und der Eingriff in EMRK geschützte Rechte.....	164
5.4.5.2	Unzulässigkeit der Umgehung von Art. 8 EMRK bei der Informationsgewinnung durch Partnerdienste .....	165
5.4.6	Schweizerische Verteidigungsattachés .....	165
5.4.6.1	Der Einsatz der Verteidigungsattachés.....	167
5.4.6.2	Verteidigungsattachés und der Eingriff in EMRK geschützte Rechte.....	168

5.5	Zwischenergebnis .....	169
<b>6</b>	<b>Interventionsverbot .....</b>	<b>172</b>
6.1	Einleitung .....	172
6.2	Inhalt des Interventionsverbots .....	172
6.3	Nachrichtendienstliche Tätigkeit und das Interventionsverbot .....	177
6.4	Reaktionen auf verbotene Interventionen .....	179
6.5	Stellt die Verletzung der Territorialhoheit auch gleichzeitig eine Verletzung des Interventionsverbotes dar? .....	181
6.6	Zwischenergebnis .....	182
<b>7</b>	<b>Nachrichtendienstliches Handeln und Verantwortlichkeit von Staaten .....</b>	<b>184</b>
7.1	Einleitung .....	184
7.2	Verletzung der EMRK .....	184
7.3	Verletzung des klassischen Völkerrechts oder Staatenverantwortlichkeit .....	186
7.3.1	Staatenverantwortlichkeit und die nachrichtendienstliche Tätigkeit der mit dem Ausland betrauten Dienststellen des NDB .....	188
7.3.2	Die Folgen der Staatenverantwortlichkeit .....	189
7.4	Staatenverantwortlichkeit für die nachrichtendienstliche Tätigkeit anderer Staaten .....	190
7.5	Zwischenergebnis .....	192
	<b>Schlussbemerkung und Ausblick .....</b>	<b>196</b>