

Luzerner Beiträge zur Rechtswissenschaft (LBR)

Herausgegeben von Jörg Schmid im Auftrag der
Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Luzern

Band 64

Sara Schödler

Dritte im Beschlagnahme- und Einziehungsverfahren

Schulthess § 2012

Inhaltsverzeichnis

INHALTSVERZEICHNIS	VII
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	XIX
LITERATURVERZEICHNIS.....	XXV
MATERIALIEN	XXXIX
1. EINLEITUNG	1
1.1 DER DRITTE ALS RANDFIGUR IM STRAFVERFAHREN.....	1
1.2 GANG DER UNTERSUCHUNG	2
1. TEIL: DRITTE ALS PROZESSBETEILIGTE.....	5
2. DIE MATERIELLRECHTLICHEN BESTIMMUNGEN DER DRITTEINZIEHUNG	5
2.1 DIE SICHERUNGSEINZIEHUNG (ART. 69 STGB)	5
2.2 DIE EINZIEHUNG VON VERMÖGENSWERTEN (ART. 70 STGB)	7
2.3 DIE ERSATZFORDERUNG (ART. 71 STGB)	9
2.4 DIE RECHTSNATUR DER DRITTEINZIEHUNG	10
2.4.1 <i>Relevanz für das Verfahren</i>	10
2.4.2 <i>Rechtsnatur der Sicherungseinziehung</i>	11
2.4.3 <i>Rechtsnatur der Vermögenseinziehung bei Dritten</i>	12
3. DER BEGRIFF DES DRITTEN	14
3.1 DEFINITION	14
3.2 ABGRENZUNGEN	14
3.2.1 <i>Zum direkt begünstigten Dritten</i>	14
3.2.2 <i>Zur geschädigten Person</i>	16
3.2.3 <i>Zur beschuldigten Person</i>	17
3.3 RELEVANZ DER ROLLENZUTEILUNG	18
3.4 ERGEBNIS.....	19

4. DIE STELLUNG DRITTER IM STRAFVERFAHREN.....	20
4.1 DIE REGELUNG DES DRITTEN IN DER STPO	20
4.1.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	20
4.1.2 <i>Andere Verfahrensbeteiligte – Die Generalklausel von Art. 105 Abs. 2 StPO</i>	21
4.1.3 <i>Der Dritte als Zeuge</i>	22
a) Gesetzliche Regelung.....	22
b) Interessenkonflikt des Dritten	23
c) Unzureichende Lösung über Zeugnisverweigerungsrechte	24
d) Ergebnis	25
4.2 PARTEIEN NACH STPO	26
4.2.1 <i>Begriff</i>	26
4.2.2 <i>Die beschuldigte Person</i>	27
4.2.3 <i>Die geschädigte Person und die Privatklägerschaft</i>	29
4.3 ANWENDBARKEIT VON ART. 6 EMRK.....	30
4.3.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	30
4.3.2 <i>Regel: Dritteinziehung als zivilrechtliche Streitigkeit</i>	31
4.3.3 <i>Ausnahme: Dritteinziehung als strafrechtliche Anklage</i>	33
a) Allgemeines	33
b) Anwendbarkeit der Unschuldsvermutung.....	34
c) Anwendbarkeit von Art. 6 Ziff. 3 EMRK	37
4.4 VERGLEICHBARE VERFAHREN	38
4.4.1 <i>Enteignungsverfahren</i>	38
4.4.2 <i>Auf Ausgleich eines rechtswidrigen Zustandes gerichtete verwaltungsrechtliche Verfahren</i>	39
a) Baurecht	40
b) Steuerrecht	40
c) Ergebnis	41
4.5 DIE PROZESSUALE STELLUNG DES DRITTEN IM DEUTSCHEN RECHT.....	41
4.6 SCHLUSSFOLGERUNGEN	44

5. FORMELLE VORAUSSETZUNGEN DER PARTEISTELLUNG.....	46
5.1 PROZESSFÄHIGKEIT.....	46
5.1.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	46
5.1.2 <i>Meinungsstand in der deutschen Lehre</i>	47
5.1.3 <i>Lösungsvorschlag</i>	48
5.2 RECHTSBEISTAND	49
5.2.1 <i>Beizug eines Rechtsbeistandes</i>	49
a) Regelung der StPO	49
b) Kritik.....	50
5.2.2 <i>Unentgeltlicher Rechtsbeistand</i>	51
a) Im Einziehungsverfahren.....	51
b) Im Vorverfahren.....	53
c) Bestimmung der Bedürftigkeit	53
5.2.3 <i>Notwendige Vertretung</i>	54
a) Im Strafprozess.....	54
b) Im Zivilprozess.....	55
c) Des Dritten	55
d) Ergebnis	57
5.3 RECHTSNACHFOLGE.....	58
5.3.1 <i>Beim Tod des Einziehungsbetroffenen</i>	58
5.3.2 <i>Bei Konkurs des Einziehungsbetroffenen</i>	59
a) Einleitende Bemerkungen.....	59
b) Folgen des Konkurses für das Einziehungsverfahren.....	60
5.3.3 <i>Bei rechtsgeschäftlicher Übertragung des Einziehungssubstrates</i>	61
2. TEIL: VERFAHRENSRECHTLICHE GRUNDLAGEN	63
6. ALLGEMEINE GRUNDSÄTZE DES STRAFVERFAHRENS.....	63
6.1 LEGALITÄTS- UND OPPORTUNITÄTSPRINZIP.....	63
6.1.1 <i>Legalitätsprinzip im Einziehungsverfahren</i>	63
6.1.2 <i>Folgen für die Dritteinziehung bei Anwendung des Opportunitätsprinzips auf die Anlasstat</i>	63

6.1.3	<i>Anwendbarkeit des Opportunitätsprinzips auf die Dritteinziehung?</i>	64
	a) Regelung im deutschen Strafprozessrecht.....	65
	b) Prüfung der Verhältnismässigkeit	65
	c) Verzicht auf Einziehung aus staatlichen Interessen.....	67
6.1.4	<i>Ergebnis</i>	68
6.2	OFFIZIAL- UND UNTERSUCHUNGSMAXIME.....	68
6.2.1	<i>Allgemeines</i>	68
6.2.2	<i>Möglichkeit des Vergleiches über die Einziehungsfrage</i>	69
	a) Vorteile eines Vergleichs	69
	b) Beschränkte Vergleichsmöglichkeit bei der Sicherungseinziehung	70
	c) Vergleich zwischen Staatsanwaltschaft und Dritten.....	70
	d) Vereinbarungen bei Antragsdelikten.....	71
	e) Verzicht der geschädigten Person auf das Einziehungssubstrat	74
6.2.3	<i>Ergebnis</i>	75
6.3	ANKLAGEGRUNDSATZ.....	75
6.3.1	<i>Ausnahmsweise Geltung bei der Dritteinziehung</i>	75
6.3.2	<i>Ergebnis</i>	78
7.	DER ANSPRUCH AUF RECHTLICHES GEHÖR	79
7.1	BEGRIFF	79
7.2	UMFANG	79
	7.2.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	79
	7.2.2 <i>Akteneinsicht</i>	81
	7.2.3 <i>Eingaben</i>	82
	7.2.4 <i>Teilnahmerechte</i>	82
	7.2.5 <i>Ergebnis</i>	84
7.3	ZEITPUNKT DER GEWÄHRUNG	84
	7.3.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	84
	7.3.2 <i>Akteneinsicht</i>	85
	7.3.3 <i>Ergebnis</i>	86
7.4	ZULÄSSIGE EINSCHRÄNKUNGEN	86

7.5	VERZICHT UND VERWIRKUNG DES ANSPRUCHS.....	87
7.6	FOLGEN DER VERLETZUNG UND HEILUNG	88
7.7	INHALT VON EINZIEHUNGSENTSCHEIDEN.....	90
	7.7.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	90
	7.7.2 <i>Einschränkungen der Begründungspflicht</i>	91
7.8	ERÖFFNUNG VON EINZIEHUNGSENTSCHEIDEN	92
	7.8.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	92
	7.8.2 <i>Publikation von Einziehungsentscheidungen</i>	92
	a) Regelung von Art. 70 Abs. 4 StGB	92
	b) Durchführung der Publikation nach den Vorschriften des Verfahrensrechts.....	93
	c) Zustellfiktion gemäss Art. 88 Abs. 4 StPO.....	94
	d) Ergebnis	95
8.	ZWANGSMASSNAHMEN.....	96
8.1	ALLGEMEINES.....	96
	8.1.1 <i>Voraussetzungen für die Anordnung</i>	96
	8.1.2 <i>Zwangsmassnahmen gegenüber Dritten</i>	97
8.2	HERAUSGABE.....	99
	8.2.1 <i>Allgemeines</i>	99
	8.2.2 <i>Herausgabepflicht des Dritten</i>	100
8.3	DURCHSUCHUNG.....	101
	8.3.1 <i>Begriff und Voraussetzungen</i>	101
	8.3.2 <i>Durchsuchung von Aufzeichnungen</i>	102
8.4	BESCHLAGNAHME.....	103
	8.4.1 <i>Allgemeines</i>	103
	a) Begriff und Voraussetzungen	103
	b) Beschlagnahmegründe	104
	c) Begründungspflicht	106
	d) Folgen fehlender Formerfordernisse	107
	e) Anwendbarkeit der Verfahrensgarantien von Art. 6 Ziff. 1 EMRK.....	108

8.4.2	<i>Eröffnung von Beschlagnahmebeschlüssen</i>	110
	a) Adressaten.....	110
	b) Zeitpunkt.....	110
8.4.3	<i>Entscheid über beschlagnahmte Vermögenswerte</i>	112
	a) Aufhebung der Beschlagnahme	112
	b) Zuweisung an Geschädigte während laufendem Verfahren	113
	c) Mehrheit von Ansprechern.....	113
8.4.4	<i>Beschlagnahme von Beweismitteln</i>	114
	a) Allgemeines	114
	b) Beschlagnahmeverbote	115
8.4.5	<i>Beschlagnahme zur Kostendeckung</i>	115
8.4.6	<i>Beschlagnahme zwecks Rückerstattung an Geschädigte</i>	117
8.4.7	<i>Beschlagnahme zwecks Einziehung</i>	119
	a) Allgemeines	119
	b) Sicherungseinziehung	120
	c) Vermögenseinziehung.....	120
8.4.8	<i>Beschlagnahme zwecks Sicherstellung der Ersatzforderung</i>	121
8.4.9	<i>Verhältnis Beschlagnahme/SchKG</i>	122
	a) Allgemeines	122
	b) Beschlagnahme zwecks Absicherung der Einziehung	123
	c) Andere Beschlagnahmearten.....	124
8.5	DNA-ANALYSEN	125
8.6	SCHRIFT- UND SPRACHPROBEN	126
8.7	ÜBERWACHUNGSMASSNAHMEN.....	127
8.7.1	<i>Überwachung des Post- und Fernmeldeverkehrs</i>	127
	a) Keine Anordnung von Überwachungsmassnahmen im Verfahren der Dritteinziehung.....	127
	b) Verwendung genehmigter Überwachungsmassnahmen im Verfahren der Dritteinziehung.....	128
8.7.2	<i>Observation</i>	129

8.7.3	<i>Überwachung von Bankbeziehungen</i>	130
3. TEIL: EINZELNE VERFAHRENSABSCHNITTE		131
9. VORVERFAHREN		131
9.1	UMFANG DER UNTERSUCHUNG	131
9.1.1	<i>Voraussetzungen der Dritteinziehung</i>	131
9.1.2	<i>Berechtigung an beschlagnahmten Vermögenswerten</i>	132
9.2	ANWENDBARKEIT VON ART. 6 ZIFF. 1 EMRK.....	133
9.3	ABSCHLUSS DER UNTERSUCHUNG	134
9.3.1	<i>Bei beabsichtigter Einstellung des Verfahrens</i>	134
9.3.2	<i>Bei beabsichtigter Anklageerhebung</i>	135
9.4	EINSTELLUNG	135
9.4.1	<i>Einstellung gemäss Art. 319 ff. StPO</i>	136
a)	Voraussetzungen	136
b)	Entscheid über die Einziehung	136
c)	Einzelne Einstellungsgründe	137
9.4.2	<i>Nichtanhandnahme</i>	138
a)	Voraussetzungen	138
b)	Selbständiges Einziehungsverfahren	139
9.4.3	<i>Sistierung</i>	140
a)	Grundsatz: Kein Entscheid über die Einziehung	140
b)	Ausnahme: Selbständiges Einziehungsverfahren	140
9.5	ANKLAGEERHEBUNG	141
9.5.1	<i>Inhalt der Anklageschrift</i>	141
9.5.2	<i>Zustellung der Anklage</i>	142
10. ERSTINSTANZLICHES HAUPTVERFAHREN		144
10.1	VORBEREITUNG DER HAUPTVERHANDLUNG	144
10.1.1	<i>Einleitende Bemerkungen</i>	144
10.1.2	<i>Keine förmliche Vorladung des Dritten</i>	145
10.1.3	<i>Änderung und Erweiterung der Anklage</i>	145

10.2 DURCHFÜHRUNG DER HAUPTVERHANDLUNG	147
10.2.1 <i>Teilnahmerecht, aber keine Teilnahmepflicht des Dritten</i>	147
10.2.2 <i>Einschränkung der Teilnahmerechte</i>	148
10.2.3 <i>Äusserungsrechte</i>	149
10.2.4 <i>Anträge zum Ausgang des Verfahrens</i>	149
a) <i>Anträge zur Dritteinziehung</i>	149
b) <i>Anträge auf Aushändigung deliktischer Vermögenswerte</i>	151
10.2.5 <i>Kein Recht auf ein letztes Wort des Dritten</i>	151
10.2.6 <i>Folgen der Abwesenheit des Dritten</i>	152
a) <i>Zustellung des Urteilsdispositivs</i>	152
b) <i>Keine neue Beurteilung</i>	152
c) <i>Möglichkeit der Wiederherstellung</i>	153
10.3 ZWEIFTEILUNG DER HAUPTVERHANDLUNG	155
10.3.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	155
10.3.2 <i>Stellung des Dritten</i>	156
10.4 RECHTE DRITTER IM ABWESENHEITSVERFAHREN.....	158
11. BESONDERE VERFAHREN	160
11.1 STRAFBEFEHLSVERFAHREN.....	160
11.1.1 <i>Einleitende Bemerkungen</i>	160
11.1.2 <i>Akzessorische Anordnung der Dritteinziehung</i>	160
11.1.3 <i>Einsprache</i>	161
a) <i>Legitimation</i>	161
b) <i>Pflicht zur Begründung der Einsprache</i>	162
c) <i>Begründung der Einsprache als Gültigkeitserfordernis</i>	163
11.1.4 <i>Verfahren nach Einsprache</i>	165
a) <i>Schriftliches Verfahren als Regel</i>	165
b) <i>Teilnahmepflicht bei Antrag auf Durchführung einer Verhandlung</i>	165
c) <i>Wirkungen der Aufhebung des Strafbefehls auf konnexe Verfahren</i>	166

11.2 ABGEKÜRZTES VERFAHREN.....	167
11.2.1 <i>Einbezug des Dritten</i>	167
a) Zulässigkeit des abgekürzten Verfahrens bei in Frage stehender Dritteinziehung	167
b) Vereinbarungen über die Dritteinziehung	168
c) Kein hoheitlicher Entscheid über die Dritteinziehung im abgekürzten Verfahren	169
d) Auslagerung der Dritteinziehung in ein selbständiges Einziehungsverfahren.....	170
11.2.2 <i>Einzelne Verfahrensabschnitte</i>	171
a) Einleitung des abgekürzten Verfahrens	171
b) Mitteilung der Einleitung	171
c) Keine notwendige Verteidigung des Dritten.....	172
d) Ausdrückliche Zustimmung des Dritten zur Anklageschrift	172
e) Hauptverhandlung und Urteil	175
f) Eingeschränkte Berufungsmöglichkeit	176
11.3 SELBSTÄNDIGES EINZIEHUNGSVERFAHREN	176
11.3.1 <i>Begriff und Voraussetzungen</i>	176
11.3.2 <i>Verfahren</i>	179
a) Zuständigkeit	179
b) Beweiserhebung	179
c) Parteirechte.....	180
d) Einziehungsbefehl.....	181
e) Begründungspflicht?.....	182
f) Einsprache.....	183
12. RECHTSMITTEL	184
12.1 EINLEITENDE BEMERKUNGEN	184
12.2 VERBOT DER REFORMATIO IN PEIUS	184
12.3 AUSDEHNUNG GUTHEISSENDER RECHTSMITTELENTSCHEIDE.....	186
12.4 LEGITIMATION	187
12.4.1 <i>Allgemeines</i>	187
12.4.2 <i>Legitimation der Staatsanwaltschaft</i>	187
12.4.3 <i>Legitimation des Dritten</i>	188

12.4.4	<i>Legitimation der beschuldigten Person</i>	190
12.4.5	<i>Legitimation der Geschädigten und der Privatklägerschaft</i>	190
12.5	RECHTSMITTEL DER STPO	192
12.5.1	<i>Beschwerde</i>	192
a)	Anfechtbare Entscheide	192
b)	Ausschluss	192
c)	Kognition	193
d)	Kollegialgericht als Beschwerdeinstanz.....	194
e)	Beschwerdefrist.....	194
12.5.2	<i>Berufung</i>	195
a)	Anfechtbare Entscheide	195
b)	Kognition	195
c)	Verfahren	196
12.5.3	<i>Revision</i>	197
a)	Anfechtungsobjekt	197
b)	Revision bei der Dritteinziehung	197
12.5.4	<i>Ergebnis</i>	199
12.6	BESCHWERDE IN STRAFSACHEN.....	200
12.6.1	<i>Anfechtbare Entscheide</i>	200
a)	Entscheide in Strafsachen	200
b)	Endentscheide	201
c)	Vor- und Zwischenentscheide.....	201
12.6.2	<i>Beschwerdegründe/Kognition</i>	202
a)	Allgemeines	202
b)	Keine Ermessensprüfung	202
c)	Beschränkte Überprüfungsbefugnis bei vorsorglichen Massnahmen	203
13.	VERFAHRENSKOSTEN, ENTSCHÄDIGUNG UND GENUGTUUNG	204
13.1	VERFAHRENSKOSTEN.....	204
13.1.1	<i>Grundsätze</i>	204

13.1.2	<i>Kostenaufyerlage an den Dritten?</i>	204
a)	Selbständige Einziehung.....	204
b)	Akzessorische Einziehung.....	205
c)	Im Rechtsmittelverfahren	207
d)	Würdigung	207
13.1.3	<i>Übersetzerkosten</i>	207
13.2	ENTSCHÄDIGUNG UND GENUGTUUNG.....	209
13.2.1	<i>Voraussetzungen</i>	209
13.2.2	<i>Entschädigungsanspruch aus Enteignung?</i>	210
a)	Sicherungseinziehung.....	210
b)	Vermögenseinziehung.....	211
13.2.3	<i>Entschädigung durch den Staat</i>	212
13.2.4	<i>Entschädigung nur auf Antrag</i>	213
13.2.5	<i>Umfang der Entschädigung</i>	214
a)	Grundsatz	214
b)	Herabsetzung/Verweigerung	215
13.2.6	<i>Genugtuung</i>	215
13.2.7	<i>Im Rechtsmittelverfahren</i>	216
13.3	ERGEBNIS.....	216
14.	RECHTSKRAFT UND VOLLSTRECKUNG	218
14.1	RECHTSKRAFT.....	218
14.1.1	<i>Allgemeines</i>	218
14.1.2	<i>Rechtskraft von Einziehungsentscheiden</i>	219
14.1.3	<i>Nachträgliche Abänderung der Sicherungseinziehung</i>	220
a)	Zulässigkeit bei Wegfall des Sicherungszwecks	220
b)	Verfahren	221

14.1.4	<i>Bekanntwerden des Berechtigten nach Rechtskraft des Einziehungsentscheides</i>	222
a)	Einziehung auch bei unbekanntem Dritten	222
b)	Nachträgliches Rechtsmittelverfahren	222
c)	Einzelfragen	224
14.2	VOLLSTRECKUNG	225
14.2.1	<i>Vollstreckung von Einziehung und Ersatzforderungen</i>	225
14.2.2	<i>Verrechnung</i>	227
15.	ZUSAMMENFASSUNG	229
15.1	PROBLEMSTELLUNG	229
15.2	STELLUNG DES DRITTEN IM VERFAHREN	229
15.3	GRUNDSÄTZE DES STRAFVERFAHRENS	231
15.3.1	<i>Legalitäts- und Opportunitätsprinzip</i>	231
15.3.2	<i>Offizial- und Untersuchungsmaxime</i>	231
15.3.3	<i>Anklagegrundsatz</i>	232
15.4	ANSPRUCH AUF RECHTLICHES GEHÖR	232
15.4.1	<i>Umfang</i>	232
15.4.2	<i>Zeitpunkt</i>	233
15.5	EINZELNE VERFAHRENSFRAGEN	233
15.5.1	<i>Prozessfähigkeit</i>	233
15.5.2	<i>Rechtsbeistand</i>	234
15.5.3	<i>Rechtsmittel</i>	234
15.5.4	<i>Kosten und Entschädigung</i>	236
15.5.5	<i>Rechtskraft</i>	237
SACHREGISTER	239