

# Die Legitimation zur Beschwerde im kantonalen Strafverfahren (Art. 381 f. StPO)

DISSERTATION

der Rechtswissenschaftlichen Fakultät  
der Universität Zürich

zur Erlangung der Würde eines Doktors der Rechtswissenschaft

vorgelegt von

Mischa Demarmels

von

Salouf GR

genehmigt auf Antrag von  
Prof. Dr. Andreas Donatsch  
und  
Prof. Dr. Daniel Jositsch

Schulthess Juristische Medien AG, Zürich

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
Inhaltsverzeichnis .....	IX
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Literaturverzeichnis .....	XXIII
<b>§ 1 Einleitung .....</b>	<b>1</b>
<b>§ 2 Rechtsmittel.....</b>	<b>3</b>
I. Grundsätzliches .....	3
II. Überblick über das Rechtsmittel der Beschwerde .....	5
1. Anfechtungsobjekte.....	5
1.1 Beschwerde gegen Verfügungen und Beschlüsse .....	6
1.2 Beschwerde gegen Verfahrenshandlungen.....	7
1.3 Beschwerde gegen verfahrensleitende Entscheide der erstinstanzlichen Gerichte .....	7
1.4 Beschwerde gegen Entscheide des Zwangsmassnahmengerichts.....	9
1.5 Beschwerde gegen selbstständige nachträgliche Entscheide .....	10
2. Anfechtungsgrund .....	12
3. Gesetzlicher Ausschluss der Beschwerde.....	12
a Möglichkeit der Berufung .....	12
b Entscheid über die Ablehnung von Beweisanträgen.....	12
c Endgültige und nicht anfechtbare Entscheide.....	13
d Gesetzlich nicht explizit genannte Ausschlussgründe.....	14
III. Abgrenzungen zur Berufung und der Revision .....	15
1. Berufung .....	15
1.1 Allgemeines.....	15
1.2 Abgrenzung im Hinblick auf die Entscheidung im Zivilpunkt.....	15
2. Revision und Wiederanhandnahme .....	16
<b>§ 3 Beschwerdeführer bzw. Beschwerdegegner .....</b>	<b>19</b>
I. Allgemeines .....	19
II. Behörden .....	19

1.	Staatsanwaltschaft.....	19
1.1	Beschwerdebefugnis der Ober- und Generalstaatsanwaltschaft.....	20
1.2	Beschwerdebefugnis der Staatsanwaltschaft.....	21
1.3	Beschwerdebefugnis der Staatsanwaltsassistenten .....	23
2.	Weitere Behörden .....	24
2.1	Verbandsbeschwerderecht .....	25
2.2	Beschwerdebefugnis der kantonalen Behörden .....	27
3.	Bundesanwaltschaft .....	29
3.1	Beschwerdebefugnis des Rechtsdienstes der Bundesanwaltschaft .....	29
3.2	Beschwerdebefugnis durch Meldepflicht bzw. Delegation.....	30
4.	Parteistellung der Vorinstanz.....	31
III.	Parteien und andere Verfahrensbeteiligte .....	31
1.	Der Parteibegriff im Allgemeinen.....	31
2.	Parteien.....	33
2.1	Beschuldigte Person.....	33
a	Beschuldigtenstellung .....	34
b	Partei- und Prozessfähigkeit.....	35
2.2	Privatklägerschaft .....	36
a	Straf- und Zivilklägerschaft .....	36
b	Konstituierung als Privatklägerschaft .....	38
c	Beginn und Ende der Stellung als Privatklägerschaft .....	40
d	Vielzahl von Delikten .....	43
3.	Andere Verfahrensbeteiligte .....	43
3.1	Geschädigte Person.....	43
a	Allgemeines .....	43
b	Natürliche und juristische Person, weitere Beteiligte.....	44
aa)	Natürliche Person .....	44
bb)	Juristische Personen.....	45
cc)	Behörden, öffentlich-rechtliche Anstalten usw.....	46
c	Begründung der Geschädigtenstellung.....	47
aa)	Geschütztes Rechtsgut.....	47
bb)	Fallgruppen von Geschädigten .....	50
aaa)	Strafantragsteller .....	50
bbb)	Erben .....	52
ccc)	Gläubiger.....	53
ddd)	Einfache Gesellschaft .....	53

eee) Stockwerkeigentümerschaft.....	53
3.2 Opfer.....	54
a Opfereigenschaft.....	54
b Angehörige des Opfers (sog. indirekte Opfer).....	55
c Besonderheiten bei möglicher Staatshaftung.....	56
3.3 Anzeigerstattende Person.....	57
3.4 Zeuge.....	58
3.5 Auskunftsperson.....	59
3.6 Sachverständige Person.....	59
a Allgemeines.....	59
b Abgrenzung zum sachverständigen Zeugen und Privatgutachter.....	60
3.7 Übersetzer.....	61
3.8 Beschwerde Dritte.....	61
a Durch Zwangsmassnahmen Beschwerde.....	62
b Journalisten.....	62
c Zuschauer.....	62
4. Verteidigung und Rechtsbeistand.....	63
5. Beschwerde zufolge fehlerhafter Auskunft bzw. Rechtsbelehrung.....	64
6. Parteiwechsel durch Rechtsnachfolge.....	65
6.1 Tod der geschädigten Person, Statusänderungen der juristischen Person.....	65
a Allgemeines.....	65
b Verhältnis zu Art. 30 Abs. 4 StGB.....	67
c Die Erbengemeinschaft im Besonderen.....	68
6.2 Subrogation.....	69
a Allgemeines.....	69
b Leistungen nach Opferhilfegesetz sowie sonstige Versicherungsleistungen.....	70
c Konkurs der geschädigten Person.....	70
d Rechtsgeschäftliche Übertragung.....	70
e Strukturanpassung gemäss FusG.....	71
aa) Fusion und Aufspaltung.....	71
bb) Abspaltung und Vermögensübertragung.....	72
cc) Umwandlung.....	72
6.3 Rechtsmittellegitimation nach Art. 382 Abs. 3 StPO.....	72
6.4 Parteiwechsel bei Behörden.....	73

<b>§ 4 Eintretensvoraussetzungen der Beschwerde</b> .....	<b>75</b>
I. Allgemeines	75
II. Die einzelnen Voraussetzungen	75
1. Rechtsfähigkeit.....	75
2. Prozessfähigkeit .....	77
2.1 Allgemeines.....	77
2.2 Vertretung von Handlungsunfähigen.....	78
2.3 Postulationsfähigkeit bei bestehender Verteidigung.....	79
2.4 Querulatorische Eingaben .....	79
3. Legitimation, Beschwer und Rechtsschutzinteresse .....	80
3.1 Legitimation .....	81
a Allgemeines .....	81
b Feststellung der Legitimation im Einzelfall .....	82
3.2 Beschwer .....	82
a Allgemeines .....	83
b Entscheid .....	83
c Einzelne Rügegründe.....	84
d Latente Beschwer .....	85
3.3 Rechtsschutzinteresse .....	86
a Allgemeines .....	86
b Aktuelles Rechtsschutzinteresse.....	88
c Weitere Aspekte im Zusammenhang mit dem Rechtsschutzinteresse .....	88
aa) Wirtschaftliche Berechtigung.....	88
bb) Verletzung des übergeordneten Rechts, insbesondere der EMRK.....	89
cc) Rechtsmissbräuchliches bzw. querulatorisches Verhalten .....	90
3.4 Nachweis .....	91
a Legitimation.....	92
b Beschwer und Rechtsschutzinteresse.....	92
3.5 Abgrenzung zum Bundesgerichtsgesetz .....	94
a Rechtlich geschütztes Interesse nach Art. 81 Abs. 1 lit. b GG ....	94
b Nicht wiedergutzumachender Nachteil nach Art. 93 Abs. 1 lit. a BGG.....	94
4. Sicherheitsleistung .....	95
5. Rückzug oder Verzicht auf das Rechtsmittel.....	97
6. Form und Frist.....	98

<b>§ 5 Die Beschwerdelegitimation im Einzelnen.....</b>	<b>99</b>
I. Allgemeines	99
II. Rechtsverweigerung und Rechtsverzögerung	99
III. Beschwerdelegitimation bei Verfügungen und Verfahrenshandlungen der Polizei	100
1. Beweiserhebungen nach Art. 139 ff. StPO .....	100
2. Zwangsmassnahmen der Polizei.....	101
3. Weitere Verfahrenshandlungen und Verfügungen der Polizei .....	102
IV. Beschwerdelegitimation bei Verfügungen und Verfahrenshandlungen der Staatsanwaltschaft und Übertretungsstraftbehörden	103
1. Beschwerderecht gegen die Verfahrenstrennung bzw. Verfahrensvereinigung .....	103
2. Beschwerderecht gegen Entscheide betreffend den Gerichtsstand .....	104
3. Beschwerderecht gegen sitzungspolizeiliche und disziplinarische Massnahmen.....	105
4. Beschwerderecht gegen die Wahl der Verfahrenssprache.....	106
5. Beschwerderecht betreffend den (Nicht-) Beizug von Übersetzern sowie den Umfang der Übersetzungen .....	106
6. Beschwerde gegen eine Verpflichtung zur Wahrung von Stillschweigen .....	107
7. Beschwerderecht gegen Entscheide betreffend die Protokollführung .....	107
8. Beschwerderecht gegen abweisende Entscheide über Erläuterungs- und Berichtigungsgesuche.....	107
9. Beschwerderecht gegen die Verweigerung der Wiederherstellung einer Frist .....	108
10. Beschwerderecht gegen die Beschaffung bzw. Bekanntgabe von Personendaten, Verweigerung von Auskunftsrechten, Abweisung des Gesuchs um Berichtigung von Daten .....	108
10.1 Beschaffung von Personendaten .....	108
10.2 Bekanntgabe von Personendaten .....	109
10.3 Berichtigung der Personendaten .....	110
11. Beschwerderecht gegen die Einschränkung des rechtlichen Gehörs .....	110
11.1 Im Allgemeinen .....	110
11.2 Gewährung oder Verweigerung der Akteneinsicht.....	111
12. Beschwerderecht gegen die Zulassung bzw. Nichtzulassung im Strafverfahren.....	112
12.1 Partei oder anderer Verfahrensbeteiligte.....	112

12.2	Rechtsbeistand.....	113
13.	Beschwerderecht gegen die Rückweisung von Eingaben.....	113
14.	Beschwerderecht gegen Verfügungen betreffend die amtliche Verteidigung bzw. die unentgeltliche Rechtspflege .....	114
14.1	Ernennung der amtlichen Verteidigung .....	114
14.2	Wechsel bzw. Widerruf der amtlichen Verteidigung.....	115
14.3	Entschädigung der amtlichen Verteidigung, Akontozahlung bzw. Kostengutsprache .....	115
a	Entschädigung.....	115
b	Akontozahlung bzw. Kostengutsprache .....	117
14.4	Unentgeltliche Rechtspflege der Privatklägerschaft .....	117
15.	Beschwerderecht im Rahmen des Beweisverfahrens im Allgemeinen.....	118
15.1	Entscheide über die Beweisabnahme.....	118
15.2	Art der Beweiserhebung .....	120
15.3	Teilnahme an Beweiserhebungen .....	121
15.4	Schutzmassnahmen.....	122
16.	Beschwerderecht betreffend die Einvernahmen .....	122
16.1	Im Allgemeinen .....	122
16.2	Einvernahme der beschuldigten Person .....	123
16.3	Einvernahme von Zeugen .....	123
16.4	Einvernahme von Auskunftspersonen .....	125
17.	Beschwerderecht betreffend die sachverständige Person .....	125
17.1	Ernennung der sachverständigen Person .....	125
17.2	Widerruf des Sachverständigenauftrages.....	126
17.3	Geltendmachung von Ausstandsgründen.....	126
17.4	Ergänzung und Verbesserung des Gutachtens .....	126
17.5	Kostenvorschuss .....	127
17.6	Fragen an die sachverständige Person .....	127
17.7	Entschädigung der sachverständigen Person .....	128
18.	Beschwerdelegitimation bei Zwangsmassnahmen durch die Staatsanwaltschaft .....	128
18.1	Im Allgemeinen .....	128
18.2	Beschwerde betreffend den Vollzug der Haft (Art. 235 StPO).....	130
18.3	Die An- bzw. Nichtanordnung sowie die Aufhebung der Beschlagnahme im Besonderen .....	131
19.	Beschwerdelegitimation im Zusammenhang mit der Einleitung bzw. der Erledigung des Strafverfahrens im Vorverfahren.....	131
19.1	Einleitung des Vorverfahrens .....	131
19.2	Weigerung einer Untersuchungseröffnung .....	132

19.3	Nichtanhandnahmeverfügung .....	133
19.4	Sistierung des Verfahrens .....	134
19.5	Wiederanhandnahme einer sistierten Untersuchung .....	134
19.6	Vergleich nach Art. 316 StPO .....	135
19.7	Einstellung des Verfahrens durch die Staatsanwaltschaft .....	136
19.8	Wiederaufnahme eines rechtskräftig eingestellten Verfahrens .....	137
20.	Beschwerdelegitimation betreffend den Kosten- und Entschädigungsentscheid .....	138
V.	Beschwerdelegitimation bei Verfügungen und Beschlüssen sowie Verfahrenshandlungen der erstinstanzlichen Gericht .....	139
1.	Beschwerdelegitimation gegen Ordnungsbussen nach Art. 64 Abs. 2 StPO .....	139
2.	Beschwerde gegen die Einschränkung und den Ausschluss der Öffentlichkeit .....	140
3.	Beschwerdelegitimation gegen Entscheide über Protokollberichtigungsgesuche .....	140
4.	Beschwerdelegitimation gegen Entscheide über Gesuche um Erläuterung bzw. Berichtigung .....	141
5.	Beschwerdelegitimation betreffend die (Nicht-) Zulassung der Privatklägerschaft .....	141
6.	Beschwerdelegitimation über Entscheide betreffend die Zivilklage .....	142
7.	Beschwerdelegitimation betreffend den Rechtsbeistand bzw. die Verteidigung .....	143
7.1	Bestellung der Rechtsvertretung .....	143
7.2	Entschädigung des Rechtsbeistandes .....	144
a	Amtlicher Verteidiger .....	144
b	Unentgeltlicher Rechtsbeistand .....	146
8.	Beschwerdelegitimation betreffend die Sistierung .....	147
9.	Beschwerdelegitimation gegen Entscheide über die Einstellung des Verfahrens .....	148
10.	Beschwerdelegitimation bei Entscheiden im beschränkten Einspracheverfahren .....	148
11.	Beschwerdelegitimation betreffend Zwangsmassnahmen .....	149
12.	Beschwerdelegitimation bei selbstständigen nachträglichen Entscheiden .....	150
13.	Beschwerdelegitimation bei Entscheiden über Gesuche um neue Beurteilung .....	151
14.	Beschwerdelegitimation bei Entscheiden im Verfahren gegen schuldunfähige Beschuldigte .....	152

15. Beschwerdelegitimation bei Entscheiden im selbstständigen Einziehungsverfahren .....	153
16. Beschwerdelegitimation bei Entscheiden über die Rechtskraft .....	155
<b>VI. Beschwerdelegitimation bei Entscheiden des Zwangsmassnahmengerichts</b> .....	<b>156</b>
1. Beschwerde gegen Untersuchungs- bzw. Sicherheitshaft .....	156
1.1 Beschuldigte Person .....	156
1.2 Staatsanwaltschaft .....	156
1.3 Privatklägerschaft .....	158
2. Beschwerde gegen den Entscheid über die Weiterführung der stationären Begutachtung .....	159
3. Beschwerde gegen die Überwachung des Post- und Fernmeldeverkehrs .....	159
4. Beschwerde gegen Überwachung mit technischen Überwachungsgeräten .....	161
5. Beschwerde gegen die Überwachung von Bankbeziehungen .....	162
6. Beschwerde gegen die verdeckte Ermittlung .....	163
7. Beschwerde gegen die Haft bei Friedensbürgschaft .....	164
<b>§ 6 Verfassungs- und konventionsrechtliche Rechtsweggarantie.....</b>	<b>165</b>
I. Art. 29a BV .....	165
1. Persönlicher Geltungsbereich .....	166
2. Sachlicher Geltungsbereich .....	166
3. Anforderungen von Art. 29a BV an die richterliche Behörde .....	167
4. Einschränkung der richterlichen Beurteilung .....	168
5. Einfluss der Rechtsweggarantie (Art. 29a BV) auf das Beschwerdeverfahren der StPO .....	168
II. Art. 13 EMRK .....	169
1. Persönlicher Geltungsbereich .....	169
2. Sachlicher Geltungsbereich .....	170
3. Anforderungen von Art. 13 EMRK an den Beschwerdeweg .....	171
4. Folgen für das Beschwerdeverfahren gemäss StPO .....	172
<b>§ 7 Ausgestaltung der Beschwerdeinstanz.....</b>	<b>173</b>
I. Bundesebene .....	174
II. Kantonale Ebene .....	174