

Luzerner Beiträge zur Rechtswissenschaft (LBR)

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

Band 143

**Reto Weilenmann**

# **Drittgeschädigte Personen im Strafverfahren**

**unter besonderer Berücksichtigung  
des Privatklage-, Aushändigungs- und  
Zuwendungsanspruchs**

Schulthess § 2020

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Inhaltsübersicht.....	VII
Inhaltsverzeichnis.....	XI
Abkürzungsverzeichnis.....	XXI
Literaturverzeichnis.....	XXV
Materialien.....	XLI

## **Einleitung ..... 1**

I. Thema der Untersuchung.....	1
II. Gang und Methodik der Untersuchung.....	1

## **Teil I: Privatpersonen in der Geschichte des Strafprozessrechts..... 5**

### **Einleitung ..... 7**

#### **1. Kapitel: Vom Parteiverfahren zum Inquisitionsprozess ..... 9**

I. Römischer Strafprozess.....	9
II. Germanische und fränkische Zeit.....	10
1. Germanische Zeit.....	10
2. Fränkische Zeit.....	13
III. Gottes- und Landfrieden.....	14
IV. Constitutio Criminalis Carolina.....	16

#### **2. Kapitel: Entwicklung des französischen Strafprozesses..... 21**

I. L'ordonnance sur le fait de la justice 1539.....	22
II. L'ordonnance criminelle de Saint-Germain-En-Laye 1670.....	22
III. Code d'Instruction Criminelle de 1808.....	23

<b>3. Kapitel: Helvetik und Reformation des Strafverfahrens .....</b>	<b>27</b>
I. Helvetik.....	27
II. Reformation des Strafverfahrens.....	28
1. Erlass liberaler Verfassungen.....	29
2. Akkusationsprinzip und Anklagemonopol.....	30
3. Einführung des Adhäsionsverfahrens.....	33
<b>4. Kapitel: Aus 29 mach 1.....</b>	<b>35</b>
I. Erlass des Opferhilfegesetzes.....	35
II. Erlass der StPO .....	37
<b>5. Kapitel: Zusammenfassung.....</b>	<b>39</b>
<b>Teil II: Drittgeschädigte Personen als Privatklägerschaft.....</b>	<b>43</b>
<b>Einleitung .....</b>	<b>45</b>
<b>1. Kapitel: Anspruch auf Beteiligung am Strafverfahren .....</b>	<b>47</b>
I. Grundsätze .....	47
1. Strafmonopol des Staates .....	47
2. Trennungsdogmatik.....	49
II. Beteiligungsformen im Straf- und/oder Zivilpunkt.....	51
1. Privatklägerschaft im Strafpunkt.....	51
2. Privatklägerschaft im Zivilpunkt.....	53
3. Rechtslage in Frankreich.....	54
III. Beteiligungsanspruch als Privatperson.....	55
1. Beteiligungsanspruch nach EMRK und BV.....	55
1.1 EMRK.....	55
a Strafanspruch.....	55
b Beteiligungsanspruch an einem Strafverfahren .....	56
c Beteiligungsanspruch bei unmittelbarer zivilrechtlicher Massgeblichkeit des Strafverfahrens.....	57
1.2 Bundesverfassung .....	59
a Erforderlichkeit eines rechtlich geschützten Interesses .....	59
b Rechtlich geschützte materielle Interessen .....	60
c Verletzung von Verfahrensrechten .....	62
1.3 Fazit .....	64
2. Strafverfahren, Adhäsionsprozess und Zivilprozess.....	64
2.1 Relevanz eines Strafurteils für Zivilstreitigkeiten.....	65

a	Art. 53 OR .....	65
b	Art. 60 Abs. 2 OR.....	67
c	Fazit.....	69
2.2	Relevanz eines Strafurteils für ein Adhäsionsurteil .....	71
a	Feststellung des Sachverhalts .....	72
b	Beweislast.....	75
c	Beweismass .....	76
d	Straf- vs. Zivilrecht.....	80
e	Fazit.....	81
2.3	Relevanz eines Adhäsionsurteils.....	82
a	Umfang der Rechtskraft.....	82
b	Voraussetzungen der materiellen Rechtskraft .....	83
c	Fazit.....	85
2.4	Relevanz eines Adhäsionsurteils dem Grundsatz nach .....	86
a	Umfang der Rechtskraft.....	86
b	Voraussetzungen der materiellen Rechtskraft .....	88
c	Fazit.....	89
3.	Rechtsslage in Frankreich.....	89
3.1	Primauté du criminel sur le civil .....	89
3.2	Bindungswirkung und Anspruch auf rechtliches Gehör .....	91
4.	Fazit.....	93
4.1	Anspruch auf Beteiligung im Strafpunkt .....	93
4.2	Anspruch auf Beteiligung im Zivilpunkt .....	96
IV.	Beteiligungsanspruch als Adhäsionskläger .....	97
1.	Grundsätzliches zum Adhäsionsverfahren .....	97
1.1	Parteifähigkeit.....	98
1.2	Adhäsionsfähige Ansprüche .....	99
a	Irrelevanz der Rechtsgrundlage .....	99
b	Konnex zwischen strafbarer Handlung und Zivilanspruch.....	100
1.3	Adhäsionsbeklagter.....	101
2.	Verfahrensrechte .....	102
2.1	Grundsätze .....	102
2.2	Akteneinsicht .....	103
2.3	Teilnahme an Verfahrenshandlungen.....	104
a	Teilnahme an Beweiserhebungen.....	104
b	Teilnahme an der Hauptverhandlung.....	105
2.4	Beizug eines Rechtsbeistands .....	106
2.5	Äusserungsrecht.....	106
2.6	Stellung von Beweisanträgen.....	107
2.7	Anzeige von Straftaten.....	108
2.8	Stellung bei Vergleichsverhandlungen.....	109
2.9	Stellung im abgekürzten Verfahren .....	110
3.	Rechtsmittellegitimation .....	110

3.1 Grundsätze .....	110
3.2 Verweisung auf den Zivilweg .....	112
3.3 Entscheid dem Grundsatz nach .....	114
4. Fazit.....	114
<b>2. Kapitel: Befugnis zur Beteiligung am Strafverfahren .....</b>	<b>117</b>
I. Geschädigte Personen .....	117
1. Historische Entwicklung des Geschädigtenbegriffs .....	117
1.1 Gesetzgebung.....	117
1.2 Lehre und Rechtsprechung.....	119
a Grundsätze.....	119
b Differenzierte Auslegung des Geschädigtenbegriffs .....	120
c Weite Auslegung des Geschädigtenbegriffs im Zivilpunkt .....	121
1.3 Fazit .....	124
a Geschädigtenbegriff im Strafpunkt.....	124
b Geschädigtenbegriff im Zivilpunkt.....	124
2. Geschädigte Personen i.S.v. Art. 115 Abs. 1 StPO .....	125
2.1 Trägerschaft des geschützten Rechtsgutes .....	126
2.2 Unmittelbarkeit der Rechtsverletzung.....	127
3. Geschädigte Personen i.S.v. Art. 115 Abs. 2 StPO .....	129
3.1 Strafantragsberechtigte Personen nach Art. 30 Abs. 1 StGB .....	129
3.2 Weitere strafantragsberechtigte Personen nach Art. 30 StGB.....	131
a Gesetzliche Vertreter und Erwachsenenschutzbehörden .....	131
b Angehörige i.S.v. Art. 110 Abs. 1 StGB.....	132
3.3 Strafantragsberechtigte Personen nach einzelnen Spezialbestimmungen.....	134
a Behörden bei der Vernachlässigung von Unterhaltspflichten.....	134
b Berufs-, Wirtschafts- und Konsumentenschutzverbände.....	135
c Ausschliessliche Lizenznehmer.....	135
3.4 Vertretung in der Antragsstellung.....	136
a Grundsatz.....	136
b Gemeinschaften zur gesamten Hand.....	138
c Juristische Personen.....	138
d Kollektiv- und Kommanditgesellschaften .....	139
3.5 Fazit .....	139
4. Geschädigte Personen vs. Opfer.....	141
5. Fazit.....	141
II. Drittgeschädigte Personen.....	142
1. Zivilrechtliche Qualifikation .....	143
1.1 Ersatzfähigkeit eines Schadens .....	143
1.2 Übertragbarkeit eines entstandenen Anspruchs .....	144
a Zession ex contractu .....	144

b	Legalzession .....	146
1.3	Berechtigung zur Geltendmachung eines fremden Anspruchs.....	147
1.4	Fazit .....	148
2.	Opferangehörige i.S.v. Art. 116 Abs. 2 StPO.....	148
3.	Rechtsnachfolge i.S.v. Art. 121 Abs. 1 StPO.....	151
3.1	Voraussetzungen.....	151
3.2	Umfang der Rechtsnachfolge.....	152
3.3	Rechtsnachfolger i.S.v. Art. 121 Abs. 1 StPO .....	155
a	Reihenfolge der Erbberechtigung von Angehörigen i.S.v. Art. 110 Abs. 1 StGB .....	156
b	Irrelevanz einer zivilrechtlichen Stellung als Erbe .....	157
c	Keine Rechtsnachfolge juristischer Personen .....	158
3.4	Mehrheit von Rechtsnachfolgern .....	158
4.	Rechtsnachfolge i.S.v. Art. 121 Abs. 2 StPO.....	159
4.1	Voraussetzungen.....	160
4.2	Umfang der Rechtsnachfolge.....	160
4.3	Rechtsnachfolger i.S.v. Art. 121 Abs. 2 StPO .....	161
a	Grundsätze.....	161
b	Privatversicherungen .....	164
c	Öffentlich-rechtliche «Versicherungen».....	166
d	Zessionare.....	167
e	Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung.....	167
f	Gesetzliche Erben .....	170
g	Eingesetzte Erben und Vermächtnisnehmer .....	171
h	Erbengemeinschaften .....	172
i	Solidarschuldner.....	173
4.4	Mehrheit von Rechtsnachfolgern .....	175
5.	Strafprozessuale Prozessstandschaft.....	175
5.1	Grundsätze .....	175
5.2	Konkursmasse .....	179
a	Zivilrechtliche Betrachtung.....	179
b	Strafrechtliche Betrachtung.....	180
5.3	Abtretungsgläubiger i.S.v. Art. 260 SchKG.....	180
a	Zivilrechtliche Betrachtung.....	180
b	Strafrechtliche Betrachtung.....	181
5.4	Aktionäre (Art. 756 OR).....	182
a	Zivilrechtliche Betrachtung .....	182
b	Strafrechtliche Betrachtung .....	184
5.5	Aktionäre und Gesellschaftsgläubiger (Art. 757 OR).....	186
a	Zivilrechtliche Betrachtung .....	186
b	Strafrechtliche Betrachtung .....	188
5.6	Willensvollstrecker (Art. 517 ff. ZGB).....	189
a	Zivilrechtliche Betrachtung .....	189

b	Strafrechtliche Betrachtung .....	189
5.7	Fazit .....	191
6.	Rechtsnachfolge im Rechtsmittelverfahren .....	191
6.1	Rechtsmittellegitimation im kantonalen Verfahren .....	191
a	Rechtsmittellegitimation im Strafpunkt .....	192
b	Rechtsmittellegitimation im Zivilpunkt .....	194
6.2	Rechtsmittellegitimation vor Bundesgericht .....	195
a	Rechtsmittellegitimation im Strafpunkt .....	196
b	Rechtsmittellegitimation im Zivilpunkt .....	197
7.	Exkurs: Verbandsbeschwerderecht .....	197
8.	Einzelne Verfahrensfragen .....	198
8.1	Aufklärungspflicht der Staatsanwaltschaft .....	198
8.2	Fortgang des Verfahrens bei einem Rechtsübergang .....	199
9.	Fazit .....	200

## **Teil III: Funktionale Äquivalente zur Privatklägerschaft..... 203**

### **Einleitung ..... 205**

<b>1.</b>	<b>Kapitel: Aushändigung (Art. 70 Abs. 1 i.f. StGB).....</b>	<b>207</b>
I.	Grundsätze .....	207
1.	Vermögenseinziehung (Art. 70 StGB) .....	207
1.1	ratio legis.....	207
1.2	Rechtsnatur der Vermögenseinziehung.....	207
2.	Aushändigung (Art. 70 Abs. 1 i.f. StGB) .....	209
II.	Voraussetzungen der Vermögenseinziehung.....	210
1.	Anlasstat .....	210
2.	Umfang und Gegenstand der Vermögenseinziehung .....	212
2.1	Vermögenswerte .....	212
2.2	Originalwerte und Surrogate .....	213
2.3	Brutto- oder Nettoprinzip .....	214
2.4	Berücksichtigung zivilrechtlicher Ausgleichsansprüche.....	215
3.	Deliktstkonnex .....	217
4.	Einziehung Vermögenswerte Dritter .....	217
III.	Voraussetzungen der Aushändigung .....	218
1.	Vermögenswerte deliktischen Ursprungs .....	218
2.	Erforderlichkeit eines dinglichen Anspruchs.....	219
2.1	Entstehungsgeschichte .....	220
2.2	Gesetzeswortlaut .....	221
2.3	Eingriff in die Privilegienordnung des SchKG .....	221

2.4	Fazit .....	224
3.	Aushändigung von Originalwerten und Surrogaten .....	224
4.	Aushändigung Vermögenswerte Dritter .....	227
5.	Aushändigung trotz fehlendes Strafantrags .....	228
6.	Antrag auf Aushändigung .....	228
IV.	Aktivlegitimation .....	229
1.	Begriff des Verletzten i.S.v. Art. 70 Abs. 1 i.f. StGB .....	229
2.	Übertragbarkeit des Aushändigungsanspruchs .....	230
3.	Anwendungsfälle.....	232
3.1	Reflexgeschädigte .....	232
3.2	Rechtsnachfolger.....	233
a	Privatversicherungen .....	233
b	Öffentlich-rechtliche «Versicherungen».....	233
c	Zessionare.....	234
d	Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung.....	234
e	Erben und Vermächtnisnehmer .....	234
f	Solidarschuldner .....	235
3.3	Prozessstandschafter .....	235
a	Konkursmasse .....	236
b	Abtretungsgläubiger i.S.v. Art. 260 SchKG .....	236
c	Aktionäre (Art. 756 OR).....	237
d	Aktionäre und Gesellschaftsgläubiger (Art. 757 OR).....	237
e	Willensvollstrecker (Art. 517 ff. ZGB) .....	237
V.	Fazit.....	238
<b>2.</b>	<b>Kapitel: Zuwendung (Art. 73 StGB) .....</b>	<b>241</b>
I.	Grundsätze .....	241
II.	Voraussetzungen .....	242
1.	Anspruch aus der Anlasstat .....	242
2.	Vermögenswerte aus der Anlasstat.....	243
3.	Fehlende Versicherungsleistung.....	244
4.	Vermutlich fehlende Leistung des Täters.....	245
5.	Gerichtlich oder vergleichsweise festgesetzter Anspruch .....	246
6.	Antrag auf Zuwendung.....	247
7.	Abtretung des Anspruchs aus der Anlasstat .....	248
III.	Aktivlegitimation .....	249
1.	Begriff des Geschädigten i.S.v. Art. 73 StGB .....	249
2.	Übertragbarkeit des Zuwendungsanspruchs.....	250
2.1	Grundsätze .....	250
2.2	Differenzierung nach zuzuwendenden Vermögenswerten .....	252
a	Bezahlte Geldstrafen und Bussen .....	252
b	Sicherungseinziehung.....	253



c	Vermögenseinziehung .....	254
d	Ersatzforderungen.....	255
e	Vermögenswerte krimineller Organisationen.....	257
f	Friedensbürgschaft .....	259
g	Sicherheitsleistung.....	260
2.3	Fazit .....	261
3.	Anwendungsfälle.....	262
3.1	Reflexgeschädigte Personen .....	262
3.2	Rechtsnachfolger.....	263
a	Privatversicherungen .....	263
b	Öffentlich-rechtliche «Versicherungen».....	263
c	Zessionare.....	264
d	Fusion, Spaltung und Vermögensübertragung.....	264
e	Erben und Vermächtnisnehmer .....	264
f	Solidarschuldner .....	265
3.3	Prozessstandschafter .....	266
a	Konkursmasse .....	266
b	Abtretungsgläubiger i.S.v. Art. 260 SchKG .....	267
c	Aktionäre (Art. 756 OR).....	268
d	Aktionäre und Gesellschaftsgläubiger (Art. 757 OR).....	268
e	Willensvollstrecker (Art. 517 ff. ZGB) .....	268
IV.	Fazit.....	269
<b>3.</b>	<b>Kapitel: Prozessuale Auswirkungen.....</b>	<b>271</b>
I.	Grundsätze .....	271
II.	Beteiligungsanspruch .....	272
1.	Bestand eines rechtlich geschützten Interesses.....	272
1.1	Grundsätze .....	272
1.2	Rechtlich geschütztes Interesse an einer Beschlagnahme.....	274
1.3	Rechtlich geschütztes Interesse an einer Aushändigung oder Zuwendung.....	275
1.4	Exkurs: Beschlagnahme, (zivilprozessuale) vorsorgliche Massnahmen und Arrestlegung .....	276
1.5	Exkurs: Konkurs- und Pfändungsgläubiger .....	278
2.	Verfahrensrechte .....	279
2.1	Akteneinsicht .....	279
2.2	Teilnahme an Verfahrenshandlungen.....	280
a	Teilnahme an Beweiserhebungen .....	280
b	Teilnahme an der Hauptverhandlung.....	281
2.3	Beizug eines Rechtsbeistands .....	282
2.4	Äusserungsrecht.....	282
2.5	Stellung von Beweisanträgen.....	283

2.6	Anzeige von Straftaten.....	285
2.7	Stellung bei Vergleichsverhandlungen.....	285
III.	Verfahren .....	286
1.	Anordnung einer Beschlagnahme.....	286
1.1	Beschlagnahmearten .....	286
1.2	Bestand eines Beschlagnahmeanspruchs .....	287
2.	Aushändigung .....	289
2.1	Aushändigung vor Verfahrensabschluss .....	289
a	Voraussetzungen.....	289
b	Anspruchsberechtigte Personen.....	291
2.2	Aushändigung im Endentscheid.....	291
a	Entscheid oder Zusprechung mit Fristansetzung .....	292
b	Anspruchsberechtigte Personen.....	293
3.	Einziehung und Zuwendung im Endentscheid .....	294
4.	Aushändigung und Zuwendung in besonderen Verfahren.....	294
4.1	Abgekürzte Verfahren.....	294
4.2	Selbstständige nachträgliche Entscheide.....	295
4.3	Selbstständige Einziehungsverfahren.....	297
4.4	Verfahren bei schuldunfähigen beschuldigten Personen.....	299
IV.	Rechtsmittel .....	300
1.	Grundsätze.....	300
1.1	Bestand eines rechtlich geschützten Interesses .....	300
a	Rechtlich geschütztes Interesse an einer Beschlagnahme.....	300
b	Rechtlich geschütztes Interesse an einer Aushändigung oder Zuwendung .....	301
c	Rechtlich geschütztes Interesse im Strafpunkt .....	301
1.2	Sicherheitsleistung .....	302
2.	Rechtsmittelweg .....	303
2.1	Nichtanordnung und Aufhebung einer Beschlagnahme.....	303
2.2	Verfahrenserledigende Entscheide.....	303
a	Einstellungsverfügung.....	303
b	Straf- und Einziehungsbefehl .....	304
c	Verurteilung und Freispruch.....	304
V.	Fazit.....	305

**Teil IV: Gesamtwürdigung..... 307**

**1. Kapitel: Drittgeschädigte Personen als Privatklägerschaft..... 309**

I. Beteiligung im Strafpunkt .....

II. Beteiligung im Zivilpunkt .....

<b>2. Kapitel: Funktionale Äquivalente zur Privatklägerschaft.....</b>	<b>319</b>
I. Aushändigung und Zuwendung.....	319
1. Aushändigung (Art. 70 Abs. 1 i.f. StGB).....	319
2. Zuwendung (Art. 73 StGB).....	320
II. Prozessuale Auswirkungen .....	322
<b>3. Kapitel: Synthese.....</b>	<b>325</b>
<b>Sachregister .....</b>	<b>327</b>