

# **Strafprozessrecht**

von

**Dr. Stefan Seiler**

ao. Universitätsprofessor in Salzburg

11., überarbeitete Auflage

Wien 2010

**facultas.wuv**

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
Abkürzungsverzeichnis .....	17

## 1. Kapitel

### Einführung in das Strafprozessrecht

§ 1. Die Aufgabe des Strafprozesses .....	21
§ 2. Schrifttum und Judikaturfundstellen .....	22
§ 3. Die Auslegung strafprozessualer Normen .....	22
§ 4. Der Geltungsbereich strafprozessualer Normen .....	23
I. Der zeitliche Geltungsbereich .....	23
II. Der räumliche Geltungsbereich .....	23
III. Der sachliche Geltungsbereich .....	24
IV. Der persönliche Geltungsbereich .....	24
§ 5. Die leitenden Grundsätze des Strafprozessrechts .....	26
I. Der Grundsatz der Amtswegigkeit (§ 2) .....	26
A. Allgemeines .....	26
B. Privatanklagedelikte .....	26
C. Ermächtigungsdelikte .....	27
D. Legalitätsprinzip .....	28
II. Der Anklagegrundsatz (§ 4) .....	29
III. Der Grundsatz der objektiven Wahrheitserforschung .....	31
IV. Der Grundsatz der Mündlichkeit und Unmittelbarkeit (§§ 12, 13) .....	34
V. Der Grundsatz der freien Beweiswürdigung – in dubio pro reo (§ 14) .....	36
VI. Der Grundsatz der Öffentlichkeit (§ 12) .....	38
VII. Der Grundsatz der Laienbeteiligung .....	39

## 2. Kapitel

### Gerichtsaufbau und Zuständigkeit

§ 1. Allgemeines .....	41
§ 2. Die sachliche Zuständigkeit .....	41
I. Im Ermittlungsverfahren .....	41
II. Im Haupt- und Rechtsmittelverfahren .....	42
A. Das Bezirksgericht (BG) .....	42

	B. Das Landesgericht (LG) . . . . .	43
	C. Das Oberlandesgericht (OLG) . . . . .	46
	D. Der Oberste Gerichtshof (OGH) . . . . .	46
§ 3.	Die örtliche Zuständigkeit . . . . .	47
	I. Im Ermittlungsverfahren . . . . .	47
	II. Im Hauptverfahren . . . . .	49
§ 4.	Zuständigkeit bei Vorliegen eines Zusammenhanges zwischen mehreren Tätern bzw mehreren Straftaten . . . . .	49
	I. Konsequenzen der Konnexität im Ermittlungs- verfahren (§ 26) . . . . .	50
	II. Konsequenzen der Konnexität im Hauptverfahren (§ 37) . . . . .	51
§ 5.	Die Trennung von Verfahren . . . . .	52
	I. Im Ermittlungsverfahren (§ 27) . . . . .	52
	II. Im Hauptverfahren (§ 36 Abs 4) . . . . .	52
§ 6.	Delegierung der Zuständigkeit (§§ 28, 39) . . . . .	53
§ 7.	Die Beachtung der Unzuständigkeit . . . . .	54

### 3. Kapitel

## **Gerichtspersonen und Ausschließungsgründe**

§ 1.	Richter und Protokollführer . . . . .	56
§ 2.	Ausschließungsgründe . . . . .	57
	I. Ausschließungsgründe für das gesamte Verfahren (§ 43 Abs 1) . . . . .	57
	II. Ausschließungsgründe für bestimmte Verfahrensteile . . . . .	59
	III. Anzeige der Ausgeschlossenheit (§ 44) . . . . .	60
	IV. Die Entscheidung über die Ausschließung (§ 45) . . . . .	61
	V. Befangenheit von Kriminalpolizei und Staatsanwaltschaft (§ 47) . . . . .	62

### 4. Kapitel

## **Prozessparteien**

§ 1.	Der Beschuldigte . . . . .	64
	I. Allgemeines . . . . .	65
	II. Beschuldigtenbegriff (§ 48 Abs 1 Z 1) . . . . .	65
	III. Die Rechte des Beschuldigten (§ 49) . . . . .	66
	IV. Rechtsbelehrung (§ 50) . . . . .	69
§ 2.	Der Verteidiger . . . . .	70
	I. Allgemeines – Rechte des Verteidigers . . . . .	70

II.	Wahlverteidiger	73
III.	Notwendige Verteidigung (§ 61 Abs 1)	73
	A. Amtsverteidiger (§ 61 Abs 3)	74
	B. Verfahrenshilfeverteidiger (§ 61 Abs 2)	74
IV.	Verteidigung des festgenommenen Beschuldigten	76
§ 3.	Der Machthaber (§ 455 Abs 2)	77
§ 4.	Der Haftungsbeteiligte (§ 64)	77
§ 5.	Strafrechtliche Verantwortlichkeit von Verbänden	78
§ 6.	Die Staatsanwaltschaft (StA)	79
§ 7.	Der Privatankläger (PA)	82
§ 8.	Das Opfer	83
	I. Opferbegriff	84
	II. Die Rechte des Opfers (§ 66)	84
	III. Der Privatbeteiligte (PB)	86
	A. Das Opfer als Privatbeteiligter (§ 65 Z 2)	86
	B. Die Rechte des Privatbeteiligten (§ 67 Abs 6)	87
	C. Schadenersatzansprüche	88
	D. Entscheidung über die Schadenersatzansprüche	89
§ 9.	Der Subsidiarankläger (SA)	90

## 5. Kapitel

### Entscheidungsarten – Zustellung – Fristen

§ 1.	Urteile	91
§ 2.	Beschlüsse (§§ 85ff) – Verfügungen	92
§ 3.	Die Entscheidungsfindung bei Kollegialgerichten	92
§ 4.	Zustellung	94
§ 5.	Fristen	95

## 6. Kapitel

### Amtssprache – Rechtshilfe – Informationstechnik

§ 1.	Die Amtssprache	96
§ 2.	Amts- und Rechtshilfe	96
§ 3.	Einsatz der Informationstechnik	97

7. Kapitel

**Ermittlungsmaßnahmen und Beweisaufnahme**

§ 1.	Der Beweis .....	99
§ 2.	Die freie Beweiswürdigung .....	101
§ 3.	Die einzelnen Beweismittel und ihre Aufnahme .....	103
I.	Erkundigungen und Vernehmungen .....	103
A.	Der Zeuge .....	104
B.	Der Beschuldigte .....	114
C.	Kontradiktorische Vernehmung (§ 165) .....	120
II.	Sachverständiger – Dolmetscher .....	121
A.	Der Sachverständige (SV) .....	122
B.	Der Dolmetscher .....	123
C.	Bestellung .....	123
III.	Augenschein und Tatrekonstruktion (§§ 149f) .....	125
IV.	Der Urkundenbeweis .....	126
V.	Zwangmaßnahmen .....	126
A.	Sicherstellung und Beschlagnahme (§§ 110ff) .....	126
B.	Auskunft über Bankkonten und Bank- geschäfte (§ 116) .....	128
C.	Identitätsfeststellung (§ 118) .....	129
D.	Durchsuchung von Orten und Gegenständen sowie von Personen (§§ 119ff) .....	130
E.	Körperliche Untersuchung (§ 123) .....	133
F.	Molekulargenetische Untersuchung (§ 124) .....	135
VI.	Heimliche Informationseingriffe .....	135
A.	Observation (§ 130) .....	135
B.	Verdeckte Ermittlung (§ 131) .....	136
C.	Scheingeschäft (§ 132) .....	137
D.	Formelle Voraussetzungen .....	137
VII.	Überwachung von Nachrichten und Personen .....	138
A.	Beschlagnahme von Briefen und Papieren (§ 135 Abs 1) .....	138
B.	Nachrichten (§ 135 Abs 2 u 3) .....	139
C.	Optische und akustische Überwachung von Personen (§ 136) .....	140
D.	Formelle Voraussetzungen .....	143
VIII.	Automationsunterstützter Datenabgleich (§§ 141ff) .....	144
IX.	Schutz der geistlichen Amtsverschwiegenheit und von Berufsgeheimnissen .....	145
X.	Rechtsschutz und Schadenersatz .....	145

8. Kapitel

**Fahndung, Festnahme und Untersuchungshaft**

§ 1. Ladung – Vorführung .....	147
§ 2. Die Fahndung (§§ 167ff) .....	148
§ 3. Das private Anhalterecht (§ 80 Abs 2) .....	148
§ 4. Die Festnahme (§§ 170ff) .....	149
I. Betreten auf frischer Tat (§ 170 Abs 1 Z 1) .....	150
II. Fluchtgefahr (§ 170 Abs 1 Z 2) .....	150
III. Verdunkelungsgefahr (§ 170 Abs 1 Z 3) .....	150
IV. Tatbegehungs- oder Ausführungsgefahr (§ 170 Abs 1 Z 4) ..	151
V. Obligatorische Festnahme (§ 170 Abs 2) .....	152
§ 5. Anordnung der Festnahme .....	152
§ 6. Die Untersuchungshaft (§§ 173ff) .....	154
I. Die Voraussetzungen .....	154
II. Zuständigkeit für die Verhängung der Untersuchungshaft ...	157
III. Die Haftverhandlung (§ 176) .....	157
IV. Höchstdauer der Untersuchungshaft .....	158
V. Gelindere Mittel .....	159
VI. Die Anrechnung der Untersuchungshaft .....	160
§ 7. Die Auslieferungshaft .....	160
§ 8. Besonderer Rechtsschutz .....	162
§ 9. Die Entschädigung für erlittene Haft .....	163
I. Allgemeines .....	164
II. Entschädigungsfälle .....	164
III. Ausschluss oder Minderung des Ersatzanspruches .....	165
IV. Das Verfahren .....	166

9. Kapitel

**Der Gang des Verfahrens in erster Instanz**

§ 1. Die Strafanzeige .....	167
§ 2. Das Ermittlungsverfahren .....	169
I. Allgemeines .....	169
II. Die Kriminalpolizei im Ermittlungsverfahren .....	171
III. Die Staatsanwaltschaft im Ermittlungsverfahren .....	173
IV. Das Gericht im Ermittlungsverfahren .....	174
A. Beweisaufnahme (§ 104) .....	174
B. Bewilligung von Zwangsmitteln (§ 105) .....	174
C. Rechtsschutz im Ermittlungsverfahren (§§ 106, 108) ...	175
§ 3. Die Beendigung des Ermittlungsverfahrens .....	178

I.	Einstellung (§ 190) .....	178
II.	Einstellung wegen Geringfügigkeit (§ 191) .....	178
III.	Einstellung bei mehreren Straftaten (§ 192) .....	180
IV.	Prozessuale Konsequenzen .....	181
	A. Allgemeines .....	181
	B. Fortführung auf Anordnung der StA (§ 193) .....	181
	C. Fortführung auf Antrag des Opfers (§ 195) .....	182
V.	Abbrechung des Ermittlungsverfahrens gegen Abwesende und gegen unbekannte Täter (§ 197) .....	183
§ 4.	Diversion (§§ 198ff): Alternative Beendigungsmöglichkeiten des Verfahrens im Bereich der leichten und mittelschweren Kriminalität .....	184
I.	Allgemeines .....	185
	A. Voraussetzungen für eine diversionelle Erledigung .....	185
	B. Prinzip der Freiwilligkeit .....	187
	C. Stellung des Opfers .....	188
II.	Rücktritt von der Verfolgung nach Zahlung eines Geldbetrages (§ 200) .....	188
III.	Rücktritt von der Verfolgung nach gemeinnützigen Leistungen (§ 201) .....	190
IV.	Rücktritt von der Verfolgung nach einer Probezeit (§ 203) ..	190
V.	Rücktritt von der Verfolgung nach einem Tat- ausgleich (§ 204) .....	190
VI.	Nachträgliche Einleitung oder Fortsetzung des Strafverfahrens (§ 205) .....	191
VII.	Diversion durch das Gericht .....	193
§ 5.	Die Anklage .....	193
I.	Allgemeines .....	193
II.	Die Anklageschrift .....	194
III.	Der Anklageeinspruch (§§ 212ff) .....	196
IV.	Der Strafantrag .....	197
§ 6.	Vorbereitungen zur Hauptverhandlung .....	197
§ 7.	Die Hauptverhandlung (HV) .....	198
I.	Die Zusammensetzung des Gerichtes .....	199
II.	Die Prozessleitung .....	201
III.	Der Gang des Verfahrens in der Hauptverhandlung .....	202
	A. Formalien am Beginn der HV .....	202
	B. Die Vernehmung des Angeklagten .....	202
	C. Das Beweisverfahren .....	203
	D. Unterbrechung und Vertagung der Hauptverhandlung ..	207
	E. Die Erhebung einer weiteren Anklage in der Hauptverhandlung .....	208
	F. Schlussvorträge .....	210

IV.	Das Protokoll .....	210
V.	Abwesenheitsverfahren (§ 427) .....	212
§ 8.	Das Urteil .....	214
I.	Der Freispruch .....	216
	A. Der Freispruch als Formalurteil .....	216
	B. Der Freispruch als Sachurteil .....	217
II.	Der Schuldspruch .....	218
III.	Das Unzuständigkeitsurteil .....	220
IV.	Bedingte Strafnachsicht – Widerruf einer bedingten Strafnachsicht .....	221
V.	Urteilsverkündung und Urteilsausfertigung .....	222
	A. Mündliche Urteilsverkündung .....	222
	B. Schriftliche Urteilsausfertigung .....	223
	C. Protokollvermerk – Urteil in gekürzter Form (§ 270 Abs 4; § 271 Abs 1a) .....	226

## 10. Kapitel

### Die besonderen Verfahrensarten

§ 1.	Das Geschworenengericht (§§ 301ff) .....	228
I.	Die Arten der Fragen .....	230
	A. Die Hauptfrage (§ 312) .....	230
	B. Die Eventualfrage (§ 314) .....	231
	C. Die Zusatzfrage (§§ 313, 316) .....	233
II.	Das weitere Verfahren .....	235
III.	Das Monitur- oder Verbesserungsverfahren (§ 332 Abs 4) ..	238
IV.	Die Aussetzung der Entscheidung (§ 334) .....	239
V.	Das Verfahren bis zur Urteilsfällung .....	240
§ 2.	Das Verfahren vor dem Bezirksgericht (§§ 447ff) .....	241
§ 3.	Das Verfahren vor dem Einzelrichter des LG (§§ 484ff) .....	242

## 11. Kapitel

### Das Rechtsmittelverfahren

§ 1.	Die Rechtskraft .....	244
§ 2.	Die Rechtsmittel (RM) .....	245
I.	Die wichtigsten Rechtsmittel im Überblick .....	246
	A. Nichtigkeitsbeschwerde (NB) .....	246
	B. Strafberufung .....	246
	C. Berufung gegen Urteile des BG bzw ER des LG .....	247

	D. Beschwerde .....	247
II.	Die Berechtigung zum Erheben eines Rechtsmittels .....	247
III.	Der Umfang eines Rechtsmittels .....	249
IV.	Das Einbringen eines Rechtsmittels .....	250
	A. Die Anmeldung eines Rechtsmittels .....	251
	B. Die Ausführung eines Rechtsmittels .....	252
§ 3.	Die Nichtigkeitsbeschwerde (NB) .....	255
I.	Allgemeines .....	255
	A. Prozessuale – materielle Nichtigkeitsgründe .....	256
	B. Absolute – relative Nichtigkeitsgründe .....	256
II.	Die prozessualen Nichtigkeitsgründe .....	257
	A. Formelle Fehler im Ermittlungsverfahren .....	257
	B. Formelle Fehler im Stadium der Hauptverhandlung ....	258
	C. Formelle Fehler im Urteil .....	266
III.	Die materiellen Nichtigkeitsgründe .....	277
	A. Unrichtige Beurteilung der gerichtlichen Strafbarkeit ...	277
	B. Unrichtige Beurteilung von Strafbarkeits- oder Verfolgungshindernissen .....	278
	C. Unrichtige Beurteilung der Verfolgungsbefugnis .....	279
	D. Unrichtige rechtliche Beurteilung der gerichtlich strafbaren Handlung .....	279
	E. Nichtdurchführung der Diversion .....	282
	F. Gesetzwidrige Strafzumessung .....	282
IV.	Die prozessuale Behandlung der Nichtigkeitsbeschwerde ...	285
	A. Zurückweisung der Nichtigkeitsbeschwerde durch die erste Instanz .....	285
	B. Entscheidung des OGH über die Nichtigkeits- beschwerde .....	286
§ 4.	Die Strafberufung .....	291
§ 5.	Die Berufung gegen Urteile des Bezirksgerichtes und des Einzelrichters des LG .....	293
I.	Die Nichtigkeitsberufung (§ 464 Z 1) .....	294
II.	Die Schuldberufung (§ 464 Z 2) .....	295
III.	Die Strafberufung (§ 464 Z 2) .....	295
IV.	Die Bekämpfung der Entscheidung über privatrechtliche Ansprüche (§ 464 Z 3) .....	296
V.	Die prozessuale Behandlung der Berufung .....	296
§ 6.	Die Beschwerde (§§ 87ff) .....	297

12. Kapitel  
**Rechtsbehelfe**

§ 1. Die Wiedereinsetzung in den vorigen Stand (§ 364) . . . . .	299
I. Allgemeines . . . . .	299
II. Voraussetzungen . . . . .	299
III. Verfahren . . . . .	300
§ 2. Die ordentliche Wiederaufnahme des Strafverfahrens (§§ 352ff) . . . . .	301
I. Die Wiederaufnahme eines durch Urteil beendeten Verfahrens . . . . .	302
A. Die Wiederaufnahme zum Vorteil des Beschuldigten (§ 353) . . . . .	302
B. Die Wiederaufnahme zum Nachteil des Beschuldigten (§§ 355, 356) . . . . .	303
II. Die Wiederaufnahme eines eingestellten Verfahrens (§ 352) . . . . .	305
III. Das Verfahren bei der Wiederaufnahme . . . . .	306
A. Antrag . . . . .	306
B. Bewilligung . . . . .	306
§ 3. Die außerordentliche Wiederaufnahme des Verfahrens . . . . .	307
I. Die formlose Wiederaufnahme (§ 363) . . . . .	307
II. Die außerordentliche Wiederaufnahme durch den OGH (§ 362) . . . . .	308
§ 4. Die Nichtigkeitsbeschwerde zur Wahrung des Gesetzes (§ 23) . . . . .	309
§ 5. Die Erneuerung des Strafverfahrens (§ 363a) . . . . .	311
§ 6. Die nachträgliche Änderung der Strafe . . . . .	313

13. Kapitel  
**Die Kosten des Strafverfahrens**

§ 1. Die Pauschalkosten . . . . .	316
§ 2. Die sonstigen Kosten . . . . .	317
§ 3. Die Kostenlast . . . . .	318
§ 4. Die Kostenbestimmung . . . . .	320

14. Kapitel  
**Die Vollstreckung der Urteile**

§ 1. Der Vollzug der ausgesprochenen Freiheitsstrafe . . . . .	322
§ 2. Die Einbringung der ausgesprochenen Geldstrafe . . . . .	322
§ 3. Strafregistergesetz und Tilgungsgesetz . . . . .	322

I.	Die Führung des Strafregisters .....	323
II.	Die Strafregisterauskunft .....	323
III.	Die Strafregisterbescheinigung .....	323
IV.	Die Beschränkung der Auskunft .....	323
V.	Die Tilgung .....	324
§ 4.	Das Gnadenverfahren .....	325
	Stichwortverzeichnis .....	329