

Ausschluss der beschuldigten Person von Einvernahmen im Vorverfahren

Teilnahme und Konfrontation
im Spannungsverhältnis
zwischen Wahrheit und Fairness

Yannick Engel

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Literaturverzeichnis	XV
Materialienverzeichnis	XXV
Abbildungsverzeichnis	XXVII
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
Einleitung	1
A. Problemstellung	1
B. Zielsetzung	4
C. Vorgehen	5
D. Abgrenzungen und Hinweise	5
I. Wahrheit und Fairness	7
A. Vorbemerkungen	7
B. Wahrheit	8
1. Materielle Wahrheit	8
a. Begriffsbestimmung	8
b. Ideenursprung	12
c. Moderne Kriminalistik	22
d. Zur Frage einer «formellen Wahrheit»	24
2. Ermittlung der materiellen Wahrheit gemäss Strafprozessordnung	27
a. Grundsatz der materiellen Wahrheit	27
b. Polizeiliches Ermittlungsverfahren	28
c. Staatsanwaltschaftliches Untersuchungsverfahren	32
3. Zwischenfazit	35
C. Fairness	36
1. Formelle Fairness	36
a. Begriffsbestimmung	36
b. Ideenursprung	40
c. Europäische Menschenrechtskonvention	52
d. Zur Frage einer «materiellen Fairness»	54

2.	Verfahrensfairness gemäss Strafprozessordnung.....	56
a.	Grundnorm.....	56
b.	Verfahrensgrundsätze.....	57
c.	Sondernorm.....	58
3.	Zwischenfazit.....	60
D.	Verhältnis von Wahrheit und Fairness.....	61
1.	Dichotomien der Gerechtigkeit.....	61
2.	Interessenkongruenz.....	64
3.	Interessenkonkurrenz.....	66
E.	Fazit zum ersten Kapitel.....	67
II.	Teilnahme und Konfrontation.....	69
A.	Vorbemerkungen.....	69
B.	Teilnahmerecht.....	72
1.	Inhalt.....	72
2.	Anwendungsbereich.....	74
a.	Persönlicher Anwendungsbereich.....	74
b.	Zeitlicher Anwendungsbereich.....	75
c.	Sachlicher Anwendungsbereich.....	76
3.	Einschränkungsmöglichkeiten.....	76
C.	Konfrontationsanspruch.....	77
1.	Inhalt.....	77
2.	Anwendungsbereich.....	80
a.	Persönlicher Anwendungsbereich.....	80
b.	Zeitlicher Anwendungsbereich.....	80
c.	Sachlicher Anwendungsbereich.....	81
3.	Einschränkungsmöglichkeiten.....	81
D.	Abgrenzung zwischen Teilnahmerecht und Konfrontationsanspruch.....	81
1.	Inhalt.....	81
2.	Anwendungsbereich.....	82
3.	Einschränkungsmöglichkeiten.....	82
4.	Gesamtbetrachtung.....	83
E.	Fazit zum zweiten Kapitel.....	84

III. Einschränkungen des Teilnahmerechts	87
A. Vorbemerkungen.....	87
B. Kollusionsgefahr	88
1. Vorbemerkungen	88
2. Einschränkung der Akteneinsicht	91
a. Hintergrund	91
b. Voraussetzungen	92
c. Anwendungsbereich	97
d. Ausschluss der Verteidigung	97
3. Rechtsmissbrauch	98
a. Hintergrund	98
b. Voraussetzungen	99
c. Anwendungsbereich	100
d. Ausschluss der Verteidigung	100
e. Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	101
4. Interessenkollision	102
a. Hintergrund	102
b. Voraussetzungen	102
c. Anwendungsbereich	104
d. Ausschluss der Verteidigung	105
e. Verhältnis zu Konfrontationsanspruch	105
5. Spätere Einvernahme	106
6. Sitzungspolizeiliche Massnahme	107
a. Hintergrund	107
b. Voraussetzungen	107
c. Anwendungsbereich	109
d. Ausschluss der Verteidigung	110
e. Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	110
C. Prozessökonomie.....	111
1. Vorbemerkungen	111
2. Verfahrenstrennung	112
a. Hintergrund	112
b. Voraussetzungen	113
c. Anwendungsbereich	121
d. Ausschluss der Verteidigung	122
e. Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	122

3.	Informatorische Befragung	123
a.	Hintergrund	123
b.	Voraussetzungen	124
c.	Anwendungsbereich	133
d.	Ausschluss der Verteidigung	133
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	134
4.	Verzicht auf Wiederholung einer Einvernahme	134
D.	Zeugenschutz	136
1.	Vorbemerkungen	136
2.	Allgemeine Schutzmassnahme für Zeugen	138
a.	Hintergrund	138
b.	Voraussetzungen	138
c.	Anwendungsbereich	140
d.	Ausschluss der Verteidigung	140
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	141
3.	Anonymitätszusicherung	141
a.	Hintergrund	141
b.	Voraussetzung	143
c.	Anwendungsbereich	144
d.	Ausschluss der Verteidigung	145
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	145
4.	Sicherheit von Personen und Geheimhaltungsinteressen	146
a.	Hintergrund	146
b.	Voraussetzungen	147
c.	Anwendungsbereich	149
d.	Ausschluss der Verteidigung	149
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	149
E.	Opferschutz	150
1.	Vorbemerkungen	150
2.	Allgemeine Schutzmassnahme für Opfer	151
a.	Hintergrund	151
b.	Voraussetzungen	152
c.	Anwendungsbereich	154
d.	Ausschluss der Verteidigung	154
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	155

3.	Schutzmassnahme für Opfer von Sexualdelikten.....	155
a.	Hintergrund	155
b.	Voraussetzungen	156
c.	Anwendungsbereich	157
d.	Ausschluss der Verteidigung	158
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	158
4.	Schutzmassnahme für Kinder als Opfer.....	159
a.	Hintergrund	159
b.	Voraussetzungen	160
c.	Anwendungsbereich	163
d.	Ausschluss der Verteidigung	163
e.	Verhältnis zum Konfrontationsanspruch	163
F.	Fazit zum dritten Kapitel.....	165
IV.	Einschränkungen des Konfrontationsanspruchs.....	167
A.	Vorbemerkungen.....	167
B.	Kompatibilitätsprüfung	171
1.	Zureichende Gründe	171
a.	Vorbemerkungen	171
b.	Die einzelnen Gründe.....	172
c.	Ohne Verschulden der Behörden.....	175
2.	Bedeutung des Belastungszeugnisses	175
a.	Vorbemerkungen	175
b.	«Sole or Decisive»-Aussagen	176
c.	Übrige Aussagen	176
3.	Ausgleichende Umstände.....	178
a.	Vorbemerkungen	178
b.	Qualifizierte Kompensationsprüfung.....	178
c.	Einfache Kompensationsprüfung.....	181
C.	Kollusionsgefahr	182
D.	Prozessökonomie.....	182
E.	Zeugenschutz	183
F.	Opferschutz	186
G.	Fazit zum vierten Kapitel	187

V. Die Einschränkungsgründe im Lichte von Wahrheit und Fairness	189
A. Vorbemerkungen.....	189
B. Kollusionsgefahr	189
1. Teilnahmerecht	189
2. Konfrontationsanspruch.....	199
C. Prozessökonomie.....	200
1. Teilnahmerecht	200
2. Konfrontationsanspruch.....	206
D. Zeugenschutz	208
1. Teilnahmerecht	208
2. Konfrontationsanspruch.....	212
E. Opferschutz	212
1. Teilnahmerecht	212
2. Konfrontationsanspruch.....	218
F. Fazit zum fünften Kapitel.....	220
VI. Quo vadis?	223
A. Teilnahmerecht.....	223
1. Totalrevision der Strafprozessordnung	223
a. Ausgangslage.....	223
b. Vorentwurf	223
c. Vernehmlassung	224
d. Entwurf.....	225
e. Parlamentarische Diskussion	225
2. Beurteilung	226
B. Konfrontationsanspruch	227
1. Bundesgericht versus EGMR.....	227
a. Die Schweiz vor dem EGMR	227
b. Konfrontation vor Gericht	228
c. Schatschaschwili	230
2. Beurteilung	232
Zusammenfassung	235

Anhang	239
Anhang 1: Prüfschemata Kollusionsgefahr	240
Anhang 2: Prüfschemata Prozessökonomie.....	243
Anhang 3: Prüfschemata Zeugenschutz.....	245
Anhang 4: Prüfschemata Opferschutz	248
Anhang 5: Prüfschema Konfrontationsanspruch (Rz. 482 ff.).....	250

Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1: Gerechtigkeit als Produkt von Wahrheit und Fairness.....	8
Abbildung 2: Kriminalistischer Prozess	23
Abbildung 3: Polizeiliche Ermittlungen	31
Abbildung 4: Historische Entwicklung des modernen Strafprozesses.....	63
Abbildung 5: Dichotomien der Gerechtigkeit.....	64
Abbildung 6: Befragungstrichter	70
Abbildung 7: Matrix zu den Einschränkungsgründen wegen Kollusionsgefahr. 90	
Abbildung 8: Übersicht der Einschränkungsgründe des Teilnahmerechts	165