

Inhaltsübersicht

Einleitung	1
Erster Teil: Allgemeine Grundlagen	13
§ 1. Die schriftliche staatsanwaltliche Zeugenvernehmung	14
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	14
2. Kapitel:	46
Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Zeugenvernehmungen	46
3. Kapitel: Zusammenfassung § 1	89
§ 2. Das schriftliche staatsanwaltliche Auskunftsersuchen	92
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	92
2. Kapitel:	116
Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Auskunftsersuchen	116
3. Kapitel: Zusammenfassung § 2	130
§ 3. Das schriftliche staatsanwaltliche Herausgabeersuchen	133
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	133
2. Kapitel:	154
Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Herausgabeersuchen	154
3. Kapitel: Zusammenfassung § 3	178
Zusammenfassung des ersten Teils	185
Zweiter Teil: Bankauskunft.....	189
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	189
2. Kapitel: Zulässigkeit und Durchsetzbarkeit eines Bankauskunftsersuchens	223
3. Kapitel: Musteranschreiben	409
Zusammenfassung des zweiten Teils	441

Dritter Teil: Providerauskunft.....	459
1. Kapitel: Einführung	459
2. Kapitel: Zulässigkeit	464
3. Kapitel: Durchsetzbarkeit	483
4. Kapitel: Musteranschreiben	486
Zusammenfassung des dritten Teils.....	489
Gesamtergebnis.....	491
Literaturverzeichnis	495

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	1
A. Vorbemerkung.....	1
B. Problemstellung Bankauskunft.....	3
C. Problemstellung Providerauskunft	7
D. Ziele und Aufbau der Arbeit	9
Erster Teil: Allgemeine Grundlagen	13
§ 1. Die schriftliche staatsanwaltliche Zeugenvernehmung	14
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	14
A. Rechtliche Grundlagen.....	18
B. Zeugenvernehmung	19
I. Vernehmungsbegriff	19
1. Formeller Vernehmungsbegriff.....	19
2. Materieller/funktionaler Vernehmungsbegriff.....	20
II. Die Vernehmung des Zeugen	20
1. Der Zeuge	20
2. Zweck der Zeugenvernehmung.....	21
3. Gegenstand der Zeugenvernehmung.....	22
4. Zeugenpflichten.....	23
5. Zeugenrechte	24
C. Vernehmungsgrundsätze	25
I. Begriff.....	25
II. Richterliche Beschuldigtenvernehmung.....	25
1. Mündlichkeitsgrundsatz	25
2. Zulässigkeit der schriftlichen Vernehmung	26
III. Staatsanwaltliche und polizeiliche Beschuldigtenvernehmung	27
1. Grundsätze.....	28
2. Zulässigkeit der schriftlichen Vernehmung	28

IV. Die mündliche Vernehmung des Zeugen	30
D. Die schriftliche Vernehmung des Zeugen.....	30
I. Ordnungswidrigkeitenverfahren	31
II. Zivilverfahren	31
III. Strafverfahren.....	31
1. § 250 StPO als Zulässigkeitshindernis.....	32
2. § 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1 StPO als Zulässigkeitshindernis	32
3. Zwischenfazit	33
E. Durchsetzbarkeit der Zeugenpflichten.....	35
I. Überblick.....	36
II. Grundlose Zeugnis- oder Eidesverweigerung	36
1. Ordnungsgeld	37
2. Ordnungshaft.....	37
3. Beugehaft/Erzwingungshaft.....	38
4. Kosten.....	39
III. Grundloses Nichterscheinen	40
1. Allgemein	40
2. Ordnungsgeld	41
3. Ordnungshaft.....	41
4. Zwangsweise Vorführung	42
IV. Verweigerung einer schriftlichen Zeugenvernehmung	42
2. Kapitel: Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Zeugenvernehmungen.....	46
A. Einschränkungen der Zulässigkeit	46
I. Grundsätzliches Verbot einer schriftlichen Zeugenvernehmung?	47
II. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz/Übermaßverbot.....	48
1. Überblick.....	48
2. Herleitung, Bedeutung und Inhalt.....	49
a) Herleitung.....	50
b) Bedeutung und Inhalt.....	51
c) Umsetzung in der StPO.....	53
d) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz als Zulässigkeitsschranke.....	54
III. Zeugnis- und Auskunftsverweigerungsrechte.....	61

1. §§ 52, 53 StPO	61
2. § 55 StPO	62
3. Vorliegen einer Zeugnis-/Aussageverweigerung.....	62
4. § 54 StPO	66
IV. § 152 Abs. 2 StPO.....	69
1. Offizial- und Legalitätsprinzip.....	69
2. Anfangsverdacht	71
3. Folgen eines gegebenen Anfangsverdachts	71
4. Folgen eines fehlenden Anfangsverdachts.....	72
5. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz/Übermaßverbot.....	75
a) Einschränkung des § 152 Abs. 2 StPO	75
b) Stellungnahme	76
V. Ermessensfehler	78
1. Freie Gestaltung des Ermittlungsverfahrens.....	78
2. Prinzip der grundrechtsfreundlichen Bindung.....	79
3. Gemeinsamkeiten	79
4. Ermessensausübung	80
5. Ermessensgrenzen.....	81
a) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	81
b) Auswahlermessen	82
VI. Beweiserhebungs-, Beweisverwertungsverbot.....	84
VII. Schriftliche statt mündliche Vernehmung?	84
VIII. Lex specialis derogat legi generali.....	85
B. Einschränkungen der zwangsweisen Durchsetzbarkeit.....	88
3. Kapitel: Zusammenfassung § 1.....	89
§ 2. Das schriftliche staatsanwaltliche Auskunftersuchen	92
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	92
A. Regelungsgehalt	93
B. Adressatenkreis.....	93
I. Berechtigte	93
II. Verpflichtete	94

C. Durchsetzbarkeit.....	94
I. Unmittelbarer Zwang/Beschlagnahme	95
1. Reichsgericht.....	96
2. Darstellung der unterschiedlichen Auffassungen	97
3. Stellungnahme	99
II. Dienstaufsicht/Dienstvorgesetzter	104
1. Klassifizierung der Beschwerde.....	105
a) Gegenvorstellung	105
b) Fachaufsichtsbeschwerde.....	105
c) Dienstaufsichtsbeschwerde	106
2. Abschließende Stellungnahme	108
III. Anrufung des Verwaltungsgerichts.....	110
IV. Rechtsweg nach § 23 EGGVG	111
V. Anrufung des Strafgerichts.....	111
1. H.M.	111
2. LG Bonn, 1965	112
3. Stellungnahme	112
2. Kapitel:.....	116
Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Auskunftersuchen.....	116
A. Einschränkungen der Zulässigkeit	116
I. Wahrheit um jeden Preis?	116
II. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	117
III. Zeugnisverweigerungsrecht, Verwertungs- und Beschlagnahmeverbot.....	117
IV. Bereichsspezifische Geheimhaltungsvorschriften	118
V. Sperrerklärung nach § 96 StPO.....	119
VI. § 152 Abs. 2 StPO.....	120
VII. Ermessensfehler	120
B. Einschränkungen der zwangsweisen Durchsetzbarkeit.....	122
I. Beschlagnahme, unmittelbarer Zwang und Verhältnismäßigkeit	122
II. Verwaltungsgericht, § 23 EGGVG, Strafgericht	124
III. Dienstaufsicht/Dienstvorgesetzter und Verhältnismäßigkeit..	124
IV. § 152 Abs. 2 StPO.....	128

V. Ermessensfehler	128
VI. Sperrerklärung nach § 96 StPO	130
3. Kapitel: Zusammenfassung § 2.....	130
§ 3. Das schriftliche staatsanwaltliche Herausgabeersuchen.....	133
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	133
A. Regelungsgehalt und Normzweck.....	135
B. Verhältnis zur Sicherstellung und Beschlagnahme	135
I. Gleichberechtigung.....	136
II. Vorrang der Editionsspflicht.....	136
III. Stellungnahme.....	137
C. Adressatenkreis.....	137
I. Berechtigte	137
1. Richter	138
2. Staatsanwaltschaft.....	138
a) Ohne Gefahr im Verzug.....	138
b) Bei Gefahr im Verzug.....	139
c) Stellungnahme.....	140
II. Verpflichtete	143
1. Gewahrsamsinhaber	143
2. Juristische Person oder Organ/Mitarbeiter.....	143
3. Behörden	146
4. Beschuldigte.....	147
5. Zeugnisverweigerungsberechtigte	148
D. Umfang und Inhalt.....	151
E. Form.....	151
F. Durchsetzbarkeit	152
2. Kapitel: Einschränkungen schriftlicher staatsanwaltlicher Herausgabeersuchen.....	154
A. Einschränkungen der Zulässigkeit	154
I. Gefahr im Verzug	154
II. Zeugnisverweigerungsrecht.....	155

III. Beschlagnahmeverbote	155
1. § 97 StPO	155
2. Verfassungsrechtliche Beschlagnahmeverbote.....	156
IV. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	156
1. Durchsuchung/Beschlagnahme – § 95 StPO	157
2. Aufforderung zur freiwilligen Herausgabe	157
3. Stellungnahme	158
V. § 152 Abs. 2 StPO	161
VI. Ermessensfehler	162
VII. Sperrerklärung nach § 96 StPO	162
VIII. Bereichsspezifische Geheimhaltungsvorschriften	163
B. Einschränkungen der zwangsweisen Durchsetzbarkeit.....	165
I. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	166
1. LG Halle	166
2. Bittmann	167
3. Stellungnahme	169
II. Unvermeidbarer Verbotsirrtum?	172
1. LG Gera.....	173
2. Stellungnahme	173
III. Zeugnisverweigerungsrecht	175
IV. Auskunftsverweigerungsrecht	175
1. Durchsetzungsverbot und § 55 StPO?	176
2. Stellungnahme	176
V. § 152 Abs. 2 StPO	177
VI. Ermessensfehler	177
VII. Sperrerklärung nach § 96 StPO	178
3. Kapitel: Zusammenfassung § 3.....	178
Zusammenfassung des ersten Teils.....	185
Zweiter Teil: Bankauskunft.....	189
1. Kapitel: Allgemeiner Teil	189
A. Überblick	189
B. „Bankgeheimnis“ und Strafverfahren	195
C. Vorgehensweise der Praxis – „Tipps und Tricks“?.....	196

I.	Schäfer	197
II.	Wohlers.....	197
III.	Knierim.....	198
IV.	Messer/Siebenbürger.....	199
V.	„Musteranschreiben“ Bankauskunft.....	200
VI.	Stellungnahme.....	202
D.	Banken und ihre Rechtsformen/Aufgaben	211
I.	Privatbanken	212
II.	Kreditgenossenschaften.....	212
III.	Privatrechtliche Banken mit Sonderaufgaben.....	213
IV.	Sparkassen.....	213
V.	Landesbanken, Girozentralen.....	214
VI.	Öffentlich-rechtliche Spezialbanken.....	216
VII.	Realkreditinstitute, Pfandbriefbanken, Bausparkassen	216
VIII.	Investmentgesellschaften	217
IX.	E-Geldgesellschaften	219
X.	Aufbaubanken	220
XI.	Fazit.....	220
2.	Kapitel: Zulässigkeit und Durchsetzbarkeit eines Bankauskunftersuchens	223
1.	Unterkapitel: Einführung	223
2.	Unterkapitel: Zulässigkeit.....	226
A.	Übermittlung von Informationen	226
I.	Schriftliche staatsanwaltliche Zeugenvernehmung	227
1.	Vernehmung.....	227
2.	Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft.....	228
3.	Möglichkeit der Schriftform	228
4.	§§ 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1, 250 StPO	228
5.	Zeugnis- und Auskunftsverweigerungsrechte.....	229
a)	Grundsatz	229
b)	§ 52 StPO und Bankmitarbeiter	229

c) §§ 53, 53a StPO und Bankmitarbeiter	230
d) § 55 StPO und Bankmitarbeiter	232
6. Insbesondere § 54 Abs. 1 StPO und Bankmitarbeiter	232
a) Überblick und Problemdarstellung	233
b) Darstellung der vertretenen Auffassungen	239
c) Stellungnahme.....	247
aa) Denkbare Lösungen.....	248
bb) Schutzzweck des § 54 StPO	250
cc) Kreditinstitute als Behörde.....	252
dd) Daseinsvorsorge – öffentliche Verwaltung – Wettbewerb	263
ee) Öffentliche Geheimhaltungsinteressen	292
ff) Zwischenergebnis.....	294
gg) Vorstände als „Beamte“ oder „andere Personen des öffentlichen Dienstes“	298
hh) Mitarbeiter als Beamte oder „andere Personen des öffentlichen Dienstes“	319
ii) Reformbedarf.....	320
d) Ergebnis	322
7. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	326
8. § 152 Abs. 2 StPO.....	327
9. Ermessensfehler	329
10. Beweisverbote	331
11. „Bankgeheimnis“	332
a) Definition	333
b) Herleitung	333
c) Inhalt und Ziel.....	334
d) Einschränkungen.....	335
e) Meinungsstand Strafverfahren	335
aa) § 161a StPO.....	336
bb) § 95 StPO	340
cc) § 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1 StPO	341
12. Sonstige Geheimhaltungsvorschriften	342
13. §§ 153 StPO	342

14. §§ 374, 376 StPO	342
15. Datenschutz	343
16. Sperrerklärung nach § 96 StPO.....	343
17. Beschlagnahmeverbote nach § 97 StPO	344
II. Auskunftersuchen gem. § 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1 StPO.....	346
1. Rechtsform der Bank.....	349
2. Sperrerklärung nach § 96 StPO.....	352
3. Sonstige Schranken	356
III. Amtshilfe, Art 35 Abs. 1 GG	360
B. Übersendung von Unterlagen.....	362
I. Herausgabeersuchen gem. § 95 StPO	362
1. Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft.....	363
2. Exklusivitätsverhältnis?	363
a) Darstellung der vertretenen Auffassungen	364
b) Stellungnahme	365
3. Sperrerklärung nach § 96 StPO.....	367
4. Sonstige Schranken	369
5. Juristische Personen/Behörden	370
II. Auskunftersuchen gem. § 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1 StPO.....	372
III. Amtshilfe, Art. 35 GG.....	372
3. Unterkapitel: Durchsetzbarkeit	372
A. Problemstellung.....	372
B. Kreditinstitute ohne Behördeneigenschaft	374
I. Übermittlung von Informationen.....	375
1. Keine unmittelbare zwangsweise Durchsetzbarkeit	375
2. Möglichkeiten der faktischen Durchsetzbarkeit	375
a) Zeugenvernehmung.....	376
b) Durchsuchung und Beschlagnahme.....	381
II. Übersendung von Unterlagen	382
1. Allgemeiner Verweis	382
2. § 95 Abs. 2 StPO	382

3. Sonstige Schranken	383
4. Möglichkeiten der faktischen Durchsetzbarkeit	384
a) Zeugenvernehmung.....	384
b) Durchsuchung und Beschlagnahme.....	385
C. Kreditinstitute mit Behördeneigenschaft.....	388
I. Übermittlung von Informationen.....	389
1. Schriftliche staatsanwaltliche Zeugenvernehmung.....	389
2. § 161 Abs. 1 S. 1 Hs. 1 StPO	390
3. Möglichkeiten der faktischen Durchsetzbarkeit	392
a) Zeugenvernehmung.....	392
b) Durchsuchung und Beschlagnahme.....	394
II. Übersendung von Unterlagen.....	394
1. § 95 Abs. 1 StPO/Art. 35 Abs. 1 GG.....	395
2. Möglichkeiten der faktischen Durchsetzbarkeit	398
a) Zeugenvernehmung.....	398
b) Durchsuchung und Beschlagnahme.....	399
D. Sonstige Durchsetzungsmöglichkeiten	400
I. Versagung Aussagegenehmigung nach 54 StPO.....	401
1. Erneuter Antrag.....	401
2. Gegenvorstellung/Dienstaufsichtsbeschwerde	402
3. Verwaltungsrechtsweg	404
4. Fazit.....	405
II. Abgabe Sperrerklärung nach § 96 StPO.....	406
3. Kapitel: Musteranschreiben	409
A. Einführung.....	409
B. „Checkliste“	413
C. Musteranschreiben: Öffentlich-rechtliches/privatrechtliches Kreditinstitut – privatrechtliches Bankgeschäft.....	417
I. Übermittlung von Informationen.....	417
II. Anforderung von Unterlagen.....	422
III. Anforderung von Informationen und Unterlagen	427
D. Musteranschreiben: Öffentlich-rechtliches Kreditinstitut – öffentlich-rechtliches Bankgeschäft.....	435
I. Übermittlung von Informationen.....	436

II. Anforderung von Unterlagen.....	437
III. Anforderung von Informationen und Unterlagen	438
E. Musteranschreiben: Privatrechtliches Kreditinstitut – öffentlich-rechtliches Bankgeschäft.....	439
I. Übermittlung von Informationen.....	439
II. Anforderung von Unterlagen.....	439
III. Anforderung von Informationen und Unterlagen	440
Zusammenfassung des zweiten Teils.....	441
Dritter Teil: Providerauskunft.....	459
1. Kapitel: Einführung	459
2. Kapitel: Zulässigkeit	464
A. Ermächtigungsgrundlagen.....	464
B. Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft	466
I. Rechtslage bis 31.12.2007	466
1. Meinungsstand	467
2. Entbehrlichkeit einer Stellungnahme	470
II. Rechtslage ab dem 01.01.2008	470
1. Meinungsstand	472
2. Stellungnahme	473
C. Fallbeispiel.....	477
D. § 152 Abs. 2 StPO	477
E. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz.....	478
3. Kapitel: Durchsetzbarkeit	483
A. Ordnungswidrigkeitenanzeige.....	483
B. Beschwerde.....	483
C. Zeugenvernehmung	484
D. Durchsuchung und Beschlagnahme	485
E. Reformbedarf	485
4. Kapitel: Musteranschreiben	486
Zusammenfassung des dritten Teils.....	489

Gesamtergebnis	491
Literaturverzeichnis	495



Quelle:

Frank Jansen: *Zulässigkeit und Grenzen des schriftlichen staatsanwaltlichen Erkenntnisgewinns am Beispiel des Bankauskunftsersuchens und der Providieranfrage. Zugleich ein Beitrag zum Bankgeheimnis und Fernmeldegeheimnis als Ermittlungsschranken*, Kölner Wissenschaftsverlag, Köln, 2010.

© 2010 Kölner Wissenschaftsverlag und Frank Jansen