

# Inhaltsübersicht

<b>Vorwort</b> .....	V
<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	XI
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	XVIII

## Einleitung

<b>I. Einführung in die Problematik</b> .....	6
<b>II. Konzeption des Forschungsprojekts</b> .....	9
A. Forschungsgegenstand und Forschungsziele .....	9
B. Forschungsmethode und Gang der Untersuchung .....	13
C. Forschungsertrag .....	18
<b>III. Terminologische Präzisierung</b> .....	22

## *Kapitel 1*

### Grundlagen formeller Verteidigung

<b>I. Wesensgehalt der Beschuldigtenvernehmung</b> .....	24
<b>II. Historische Entwicklung des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	35
A. Entstehung in Deutschland .....	35
B. Entwicklung in England .....	44
<b>III. Rechtsphilosophische Begründung formeller Verteidigung</b> .....	51
A. Ansatz der deutschen Rechtswissenschaft .....	51
B. Begründung der englischen Jurisprudenz .....	57
<b>IV. Verfassungsrechtliche Vorgaben und Grenzen</b> .....	63
A. Verankerung im Grundgesetz der Bundesrepublik Deutschland <sup>1</sup> .....	63
B. Schutz individueller Freiheit in England .....	67
<b>V. Zwischenergebnis</b> .....	73

## *Kapitel 2*

### Verteidigerbeistand im deutschen Recht

<b>I. Grundzüge des Ermittlungsverfahrens</b> .....	75
A. Grundlegende Prinzipien des Ermittlungsverfahrens .....	76
B. Struktur und Stadien des Strafprozesses .....	80
C. Beteiligte des Ermittlungsverfahrens .....	86

<b>II. Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand</b> .....	90
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	90
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	101
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	104
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	104
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	125
<b>IV. Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	156
A. Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	156
B. Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	179
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	189
<b>V. Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht</b> .....	199
A. Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	200
B. Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	222
<b>VI. Zwischenergebnis</b> .....	227

### *Kapitel 3*

#### **Verteidigerbeistand im englischen Recht**

<b>I. Grundzüge des Ermittlungsverfahrens</b> .....	231
A. Grundlegende Prinzipien des Ermittlungsverfahrens .....	231
B. Struktur und Stadien des Strafprozesses .....	235
C. Beteiligte des Ermittlungsverfahrens .....	243
<b>II. Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand</b> .....	248
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	248
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	256
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	259
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	259
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	282
<b>IV. Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	299
A. Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	299
B. Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	316
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	334
<b>V. Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht</b> .....	347
A. Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	348
B. Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	374
<b>VI. Zwischenergebnis</b> .....	381

*Kapitel 4***Praktisch wirksame Verteidigung im Lichte der EMRK**

<b>I. Einwirkung der EMRK auf das nationale Recht</b> .....	386
A. Entstehung der Garantie auf formelle Verteidigung .....	386
B. Rang und Wirkung der EMRK .....	390
C. Rezeption der Judikatur des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte .....	398
<b>II. Schutzzweck der Garantie formeller Verteidigung</b> .....	404
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	404
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	409
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	412
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	412
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	432
C. Recht auf eine praktisch wirksame Verteidigung .....	444
<b>IV. Gewährleistungsgehalt der Garantie auf Verteidigerbeistand</b> .....	449
A. Unmittelbare Wirkung formeller Verteidigung .....	449
B. Mittelbare Wirkung formeller Verteidigung .....	457
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	466
<b>V. Verstoß gegen die Garantie auf formelle Verteidigung</b> .....	478
A. Legitimation konventionsrechtlicher Beweisverwertungsverbote .....	482
B. Kasuistik .....	487
C. Fernwirkung und Fortwirkung .....	495
<b>VI. Zwischenergebnis</b> .....	497

*Kapitel 5***Rechtsvergleichende Analyse und Bewertung**

<b>I. Grundzüge des Ermittlungsverfahrens</b> .....	501
<b>II. Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand</b> .....	506
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	509
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	517
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	521
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	521
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	530
C. Umsetzung der Garantie einer praktisch wirksamen Verteidigung .....	545
<b>IV. Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	557
A. Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	557
B. Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	571
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	588

<b>V. Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht</b> .....	598
A. Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	599
B. Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	613
<b>VI. Modelle formeller Verteidigung in Europa</b> .....	618
A. Regelungsspektrum formeller Verteidigung .....	618
B. Funktionale Äquivalenz von notwendiger Verteidigung und Rechtshilfe .....	622
<b>VII. Fazit: Verarbeitung der Vorgaben der EMRK</b> .....	629

### *Kapitel 6*

#### **Theorie formeller Verteidigung im Ermittlungsverfahren**

<b>I. Formelle Verteidigung de lege lata</b> .....	636
A. Systematisch-teleologische Gesetzesinterpretation .....	638
B. Richterliche Rechtsfortbildung und Interpretation im Schrifttum .....	647
<b>II. Formelle Verteidigung de lege ferenda</b> .....	652
A. Normzweck notwendiger Verteidigung .....	653
B. Wandel der Rahmenbedingungen formeller Verteidigung .....	663
C. Fehlerquellen im Ermittlungsverfahren .....	671
D. Konstellationen notwendiger Verteidigung im Ermittlungsverfahren .....	678
E. Kriterien notwendiger Verteidigung im Ermittlungsverfahren .....	686
<b>III. Schlussbetrachtung</b> .....	691
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	694
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	751

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b> .....	V
<b>Inhaltsübersicht</b> .....	VII
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	XVIII

## Einleitung

<b>I. Einführung in die Problematik</b> .....	6
<b>II. Konzeption des Forschungsprojekts</b> .....	9
A. Forschungsgegenstand und Forschungsziele .....	9
B. Forschungsmethode und Gang der Untersuchung .....	13
C. Forschungsertrag .....	18
<b>III. Terminologische Präzisierung</b> .....	22

## *Kapitel 1*

### Grundlagen formeller Verteidigung

<b>I. Wesensgehalt der Beschuldigtenvernehmung</b> .....	24
<b>II. Historische Entwicklung des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	35
A. Entstehung in Deutschland .....	35
B. Entwicklung in England .....	44
<b>III. Rechtsphilosophische Begründung formeller Verteidigung</b> .....	51
A. Ansatz der deutschen Rechtswissenschaft .....	51
B. Begründung der englischen Jurisprudenz .....	57
<b>IV. Verfassungsrechtliche Vorgaben und Grenzen</b> .....	63
A. Verankerung im Grundgesetz der Bundesrepublik Deutschland` .....	63
B. Schutz individueller Freiheit in England .....	67
<b>V. Zwischenergebnis</b> .....	73

## *Kapitel 2*

### Verteidigerbeistand im deutschen Recht

<b>I. Grundzüge des Ermittlungsverfahrens</b> .....	75
A. Grundlegende Prinzipien des Ermittlungsverfahrens .....	76
B. Struktur und Stadien des Strafprozesses .....	80
1. Inquisitorisches Verfahrenssystem .....	80

2.	Organisation der Strafgerichtsbarkeit .....	82
3.	Stadien des erstinstanzlichen Strafverfahrens .....	82
C.	Beteiligte des Ermittlungsverfahrens .....	86
<b>II.</b>	<b>Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand .....</b>	<b>90</b>
A.	Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	90
1.	Funktion des Verteidigers im Ermittlungsverfahren .....	90
2.	Rechtsstellung des Verteidigers im Ermittlungsverfahren .....	95
B.	Disponibilität formeller Verteidigung .....	101
<b>III.</b>	<b>Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt .....</b>	<b>104</b>
A.	Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	104
1.	Rechtsstellung des Beschuldigten .....	106
a)	Verdachtsschwellen im Ermittlungsverfahren .....	108
b)	Inkulpation des Beschuldigten .....	109
c)	Doppelnatur der Rechtsstellung des Beschuldigten .....	118
2.	Begriff und Funktion der Beschuldigtenvernehmung .....	119
a)	Vernehmungsbegriff .....	120
b)	Doppelfunktion der Beschuldigtenvernehmung .....	122
c)	Abgrenzung von anderen Kommunikationsformen .....	123
B.	Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	125
1.	Notwendigkeit formeller Verteidigung .....	126
a)	Funktionen der notwendigen Verteidigung .....	126
b)	Sachgründe der notwendigen Verteidigung .....	128
aa)	Obligatorisch notwendige Verteidigung .....	128
bb)	Fakultativ notwendige Verteidigung .....	131
c)	Verfahren der Verteidigerbestellung .....	134
2.	Gewährung von Rechtshilfe .....	154
<b>IV.</b>	<b>Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts .....</b>	<b>156</b>
A.	Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	156
1.	Formelle Verteidigungsrechte .....	156
a)	Zugang zu einem Verteidiger .....	156
b)	Beratung mit einem Verteidiger .....	157
c)	Beistand durch den Verteidiger .....	162
2.	Sicherungsinstrumentarien .....	163
a)	Belehrungs- und Informationspflichten .....	163
b)	Handlungs- und Dokumentationspflichten .....	171
c)	Verteidigermotdienste .....	178
B.	Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	179
1.	Aussagefreiheit .....	180
2.	Akteneinsicht und Anwesenheit .....	183
3.	Beweiserhebungen und eigene Ermittlungen .....	187

C.	Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	189
1.	Spezielle Grenzen .....	189
2.	Allgemeiner Missbrauchsvorbehalt .....	193
<b>V.</b>	<b>Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht .....</b>	<b>199</b>
A.	Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	200
1.	Rechtstheoretische Legitimation von Beweisverwertungsverböten .....	201
2.	Kasuistik .....	206
a)	Belehrungspflichtverstoß .....	206
aa)	Exkurs: Belehrung über das Schweigerecht .....	206
bb)	Belehrung über das Konsultationsrecht .....	211
b)	Vereitelung der Verteidigerkonsultation .....	214
3.	Fernwirkung und Fortwirkung .....	219
B.	Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	222
<b>VI.</b>	<b>Zwischenergebnis .....</b>	<b>227</b>

*Kapitel 3*

**Verteidigerbeistand im englischen Recht**

<b>I.</b>	<b>Grundzüge des Ermittlungsverfahrens .....</b>	<b>231</b>
A.	Grundlegende Prinzipien des Ermittlungsverfahrens .....	231
B.	Struktur und Stadien des Strafprozesses .....	235
1.	Adversatorisches Verfahrenssystem .....	235
2.	Organisation der Strafgerichtsbarkeit .....	236
3.	Stadien des erstinstanzlichen Strafverfahrens .....	237
C.	Beteiligte des Ermittlungsverfahrens .....	243
<b>II.</b>	<b>Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand .....</b>	<b>248</b>
A.	Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	248
1.	Funktion des Verteidigers im Ermittlungsverfahren .....	248
2.	Rechtsstellung des Verteidigers im Ermittlungsverfahren .....	253
B.	Disponibilität formeller Verteidigung .....	256
<b>III.</b>	<b>Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt .....</b>	<b>259</b>
A.	Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	259
1.	Rechtsstellung des Beschuldigten .....	260
a)	Verdachtsschwellen im Ermittlungsverfahren .....	263
b)	Inkulpation des Beschuldigten .....	267
c)	Doppelnatur der Rechtsstellung des Beschuldigten .....	272
2.	Begriff und Funktion der Beschuldigtenvernehmung .....	274
a)	Vernehmungsbegriff .....	274
b)	Doppelfunktion der Beschuldigtenvernehmung .....	278
c)	Abgrenzung von anderen Kommunikationsformen .....	280

B.	Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	282
1.	Gewährung von Rechtshilfe .....	282
a)	Funktionen der Rechtshilfe .....	282
b)	Sachgründe der Rechtshilfegewährung .....	283
aa)	Gewährleistung von Verfahrensgerechtigkeit .....	283
bb)	Mittellosigkeit des Beschuldigten .....	287
c)	Verfahren der Rechtshilfegewährung .....	288
2.	Notwendigkeit formeller Verteidigung .....	296
<b>IV.</b>	<b>Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts .....</b>	<b>299</b>
A.	Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	299
1.	Formelle Verteidigungsrechte .....	299
a)	Zugang zu einem Verteidiger .....	299
b)	Beratung mit einem Verteidiger .....	300
c)	Beistand durch den Verteidiger .....	306
2.	Sicherungsinstrumentarien .....	307
a)	Belehrungs- und Informationspflichten .....	307
b)	Handlungs- und Dokumentationspflichten .....	310
c)	Verteidigernotdienste .....	315
B.	Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	316
1.	Aussagefreiheit .....	317
2.	Akteneinsicht und Anwesenheit .....	320
3.	Beweiserhebungen und eigene Ermittlungen .....	332
C.	Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	334
1.	Spezielle Grenzen .....	334
2.	Allgemeiner Missbrauchsvorbehalt .....	340
<b>V.</b>	<b>Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht .....</b>	<b>347</b>
A.	Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	348
1.	Rechtstheoretische Legitimation von Beweisverwertungsverböten .....	349
2.	Kasuistik .....	360
a)	Belehrungspflichtverstoß .....	360
aa)	Exkurs: Belehrung über das Schweigerecht .....	361
bb)	Belehrung über das Konsultationsrecht .....	362
b)	Vereitelung der Verteidigerkonsultation .....	365
3.	Fernwirkung und Fortwirkung .....	371
B.	Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	374
<b>VI.</b>	<b>Zwischenergebnis .....</b>	<b>381</b>

#### *Kapitel 4*

### **Praktisch wirksame Verteidigung im Lichte der EMRK**

<b>I.</b>	<b>Einwirkung der EMRK auf das nationale Recht .....</b>	<b>386</b>
A.	Entstehung der Garantie auf formelle Verteidigung .....	386
B.	Rang und Wirkung der EMRK .....	390
C.	Rezeption der Judikatur des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte .....	398



<b>II. Schutzzweck der Garantie formeller Verteidigung</b> .....	404
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	404
1. Funktion des Verteidigers im Strafverfahren .....	404
2. Rechtsstellung des Verteidigers im Strafverfahren .....	408
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	409
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	412
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	412
1. Schutzbereich formeller Verteidigung .....	416
a) Begriff und Funktion der Anklageerhebung .....	418
b) Polizeiliche Beschuldigtenvernehmung als Anklageerhebung ....	423
2. Verteidigungsformen .....	427
a) Verteidigung in eigener Person .....	427
b) Beistand eines Wahlverteidigers .....	429
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	432
1. Unentgeltlicher Verteidigerbeistand .....	432
a) Funktionen unentgeltlichen Verteidigerbeistands .....	432
b) Materielle Bestellungs Voraussetzungen .....	433
aa) Gewährleistung von Verfahrensgerechtigkeit .....	433
bb) Mittellosigkeit des Beschuldigten .....	438
c) Formelle Bestellungs Voraussetzungen .....	440
2. Notwendigkeit formeller Verteidigung .....	443
C. Recht auf eine praktisch wirksame Verteidigung .....	444
<b>IV. Gewährleistungsgehalt der Garantie auf Verteidigerbeistand</b> .....	449
A. Unmittelbare Wirkung formeller Verteidigung .....	449
1. Formelle Verteidigungsrechte .....	449
2. Sicherungsinstrumentarien .....	454
B. Mittelbare Wirkung formeller Verteidigung .....	457
1. Aussagefreiheit .....	458
2. Akteneinsicht und Anwesenheit .....	461
3. Beweiserhebungen und eigene Ermittlungen .....	466
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	466
1. Spezielle Grenzen .....	468
2. Allgemeiner Missbrauchsvorbehalt .....	476
<b>V. Verstoß gegen die Garantie auf formelle Verteidigung</b> .....	478
A. Legitimation konventionsrechtlicher Beweisverwertungsverbote .....	482
B. Kasuistik .....	487
1. Belehrungspflichtverstoß .....	488
2. Vereitelung der Verteidigerkonsultation .....	489
C. Fernwirkung und Fortwirkung .....	495
<b>VI. Zwischenergebnis</b> .....	497

*Kapitel 5***Rechtsvergleichende Analyse und Bewertung**

<b>I. Grundzüge des Ermittlungsverfahrens</b> .....	501
<b>II. Schutzzweck des Rechts auf Verteidigerbeistand</b> .....	506
A. Funktion und Rechtsstellung des Verteidigers .....	509
B. Disponibilität formeller Verteidigung .....	517
<b>III. Entstehungsvoraussetzungen und -zeitpunkt</b> .....	521
A. Formelle Verteidigung im Individualinteresse .....	521
1. Rechtsstellung des Beschuldigten .....	523
2. Begriff und Funktion der Beschuldigtenvernehmung .....	526
B. Formelle Verteidigung im Allgemeininteresse .....	530
1. Notwendige Verteidigung und Rechtshilfe .....	530
a) Materielle Konzeption beider Rechtsinstitute .....	531
b) Formelle Gewährleistungsvoraussetzungen .....	536
2. Durchbrechungen beider Rechtsinstitute .....	543
C. Umsetzung der Garantie einer praktisch wirksamen Verteidigung .....	545
<b>IV. Gewährleistungsgehalt des Verteidigerkonsultationsrechts</b> .....	557
A. Unmittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	557
1. Formelle Verteidigungsrechte .....	557
2. Sicherungsinstrumentarien .....	563
B. Mittelbare Wirkung der Verteidigerkonsultation .....	571
1. Aussagefreiheit .....	573
2. Akteneinsicht und Anwesenheit .....	578
3. Beweiserhebungen und eigene Ermittlungen .....	587
C. Normative Grenzen formeller Verteidigung .....	588
1. Spezielle Grenzen .....	589
2. Allgemeiner Missbrauchsvorbehalt .....	595
<b>V. Verstoß gegen das Verteidigerkonsultationsrecht</b> .....	598
A. Beweisrechtliche Konsequenzen eines Verstoßes .....	599
1. Rechtstheoretische Legitimation von Beweisverwertungsverböten .....	599
2. Kasuistik .....	602
3. Fernwirkung und Fortwirkung .....	611
B. Revisibilität von Verfahrensverstößen .....	613
<b>VI. Modelle formeller Verteidigung in Europa</b> .....	618
A. Regelungsspektrum formeller Verteidigung .....	618
B. Funktionale Äquivalenz von notwendiger Verteidigung und Rechtshilfe .....	622
<b>VII. Fazit: Verarbeitung der Vorgaben der EMRK</b> .....	629

*Kapitel 6***Theorie formeller Verteidigung im Ermittlungsverfahren**

<b>I. Formelle Verteidigung de lege lata</b> .....	636
A. Systematisch-teleologische Gesetzesinterpretation .....	638
B. Richterliche Rechtsfortbildung und Interpretation im Schrifttum .....	647
<b>II. Formelle Verteidigung de lege ferenda</b> .....	652
A. Normzweck notwendiger Verteidigung .....	653
B. Wandel der Rahmenbedingungen formeller Verteidigung .....	663
C. Fehlerquellen im Ermittlungsverfahren .....	671
D. Konstellationen notwendiger Verteidigung im Ermittlungsverfahren .....	678
1. Ermittlungsrichterliche Zeugenvernehmung .....	678
2. Haftbefehlsantrag wegen eines Verbrechens .....	681
3. Selbstbelastende Einlassung des Beschuldigten .....	682
4. Audiovisuelle Tatrekonstruktion .....	684
5. Akteneinsicht im Ermittlungsverfahren .....	685
E. Kriterien notwendiger Verteidigung im Ermittlungsverfahren .....	686
<b>III. Schlussbetrachtung</b> .....	691
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	694
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	751