

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	17
Literaturverzeichnis .....	21
<b>Teil I: Das spanische Beweisrecht im Allgemeinen .....</b>	<b>41</b>
1. Abschnitt: Das spanische Strafverfahren und seine Rechtsquellen .....	41
I. Einfachgesetzliche Rechtsquellen .....	41
A. <i>Ley de enjuiciamiento criminal</i> .....	41
1. Der <i>proceso ordinario</i> .....	42
a. Verfahrensverlauf .....	42
b. Rechtsmittel und Wiederaufnahme des Verfahrens .....	46
c. Der <i>Secretario Judicial</i> .....	47
2. Der <i>proceso abreviado</i> .....	47
3. Das <i>juicio sobre faltas</i> .....	48
4. Das <i>enjuiciamiento rápido</i> .....	49
5. Sonderverfahren ( <i>procesos especiales</i> ) .....	51
B. Der Geschworenenprozess .....	51
C. Militärgerichtsbarkeit .....	53
D. Das Jugendstrafverfahren .....	54
E. Weitere einfachgesetzliche Rechtsquellen .....	55
II. Die Verfassung von 1978 .....	56
III. Völkerrechtliche Verträge .....	58
A. Die Europäische Menschenrechtskonvention .....	58
B. Das Schengener Durchführungsübereinkommen .....	59
IV. Europäisches Gemeinschaftsrecht .....	59
2. Abschnitt: Unschuldsumutung, Beweiswürdigung und die Doktrin der minimalen Beweisaktivität .....	61

3. Abschnitt: Beweisquellen, Beweismittel und Beweisarten .....	65
I. Beweisquellen und Beweismittel .....	65
II. Der direkte Beweis und der Indizienbeweis .....	66
III. Rechtsvergleichende Analyse.....	69
4. Abschnitt: Beweisantragsrecht und Amtsermittlungsprinzip .....	71
I. Überblick über das Beweisantragsrecht.....	71
II. Beibringungsmaxime und Amtsermittlungsprinzip.....	74
III. Rechtsvergleichende Analyse.....	75
5. Abschnitt: Beweisgrundsätze.....	77
I. Das Kontradiktionsprinzip .....	77
II. Der Grundsatz der Waffengleichheit .....	81
III. Das Öffentlichkeitsprinzip .....	83
A. Volksöffentlichkeit .....	84
1. Volksöffentlichkeit in der Hauptverhandlung.....	84
a. Allgemeines.....	84
b. Sitzungspolizei.....	85
c. Ausschluss der Öffentlichkeit .....	85
2. Volksöffentlichkeit im Ermittlungsverfahren .....	87
B. Parteienöffentlichkeit .....	88
1. Parteienöffentlichkeit in der Hauptverhandlung .....	88
2. Parteienöffentlichkeit im Ermittlungsverfahren.....	92
C. Notwendigkeit einer öffentlichen mündlichen Verhandlung und Anwesenheitsrecht des Angeklagten in der Rechtsmittelinstanz.....	94
IV. Das Mündlichkeitsprinzip .....	95
V. Der Unmittelbarkeitsgrundsatz.....	96
A. Allgemeines .....	96
B. Ausnahmen.....	99
1. Die prueba anticipada.....	100
a. Antizipierte Zeugenvernehmung.....	100
1.) Voraussetzungen und Durchführung .....	101
2.) Einführung in die Hauptverhandlung und Beweiswert.....	103
b. Antizipiertes Sachverständigengutachten .....	104

c. Antizipierter Augenscheinsbeweis.....	106
2. Protokollverlesung nach Art. 730.....	107
a. Verlesbare Protokolle.....	108
b. Unmöglichkeit der Reproduktion .....	109
c. Parteienantrag.....	112
d. Gründe, die vom Willen der Parteien unabhängig sind.....	112
e. Geltung des Kontradiktionsprinzips.....	113
3. Protokollverlesung nach Art. 714.....	114
a. Allgemeines.....	114
b. Widersprüche und Gedächtnislücken .....	115
c. Beweiswert .....	116
d. Besonderheiten beim Geschworenenprozess.....	117
VI. Rechtsvergleichende Analyse .....	118
A. Das Kontradiktionsprinzip.....	118
B. Das Öffentlichkeitsprinzip .....	119
1. Volksöffentlichkeit.....	119
2. Parteienöffentlichkeit .....	120
C. Der Unmittelbarkeitsgrundsatz .....	121
6. Abschnitt: Beweisverbote .....	125
I. Allgemeines und Terminologie.....	125
II. Beweisverwertungsverbote.....	125
A. Die Position der früher herrschenden Ansicht.....	126
B. Art. 11 I S. 2 LOPJ: Verfassungswidrig erlangte Beweise.....	127
1. Grundlage: Das Urteil des TC vom 29.11.1984.....	127
2. Verletzung fundamentaler Rechte oder Freiheiten .....	130
3. Der Begriff der Erlangung.....	132
4. Die Differenzierung zwischen konstitutionellen und nicht- konstitutionellen Verfahrensvorschriften.....	133
5. Beweiserlangung durch Privatpersonen .....	134
6. <i>Good faith exception</i> .....	135

7. Fernwirkung: Die US-amerikanische <i>fruits of the poisonous tree doctrine</i> und ihre Rezeption im spanischen Recht .....	135
a. Der erforderliche Kausalzusammenhang .....	137
b. Die Ausnahme des <i>descubrimiento inevitable</i> .....	141
8. Rechtsfolgen .....	143
a. Beweiseinführungsverbot .....	144
b. Beweisverwertungsverbot .....	145
c. Revisionsrechtliche Ebene .....	148
9. Geltendmachung des Verwertungsverbots .....	149
C. Verwertungsverbote im Übrigen: Die <i>prueba irregular</i> .....	150
1. Grundsätzliche Verwertbarkeit .....	150
2. Grundsätzliche Unverwertbarkeit .....	151
3. Vermittelnde Ansicht .....	152
4. Die Rechtsprechung des TS: Anwendung des § 238 III LOPJ .....	153
a. Voraussetzungen .....	153
b. Reichweite des Verwertungsverbots .....	157
c. Beweiserlangung durch Privatpersonen .....	159
D. Der Ansatz von <i>Ortego Pinto</i> .....	159
E. Beweiserlangung im Ausland .....	160
F. Aspekte der EGMR-Rechtsprechung .....	162
G. Aspekte der EuGH-Rechtsprechung .....	163
III. Rechtsvergleichende Analyse .....	164
A. Beweiserhebungsverbote .....	164
B. Beweisverwertungsverbote .....	165
1. Selbstständige Beweisverwertungsverbote .....	166
2. Unselbstständige Beweisverwertungsverbote (Kurzüberblick über das Meinungsspektrum) .....	168
3. Fernwirkung .....	173
4. Beweiserlangung durch Privatpersonen .....	174
5. Prozessuale Geltendmachung: Die Widerspruchslösung des BGH .....	175
6. Beweiserlangung im Ausland .....	177

## **Teil II: Einzelne Beweisquellen und Beweismittel** ..... 179

7. Abschnitt: Der Beschuldigte / Angeklagte .....	179
I. Wichtige Vorschriften .....	179
II. Erlangung der Beschuldigteneigenschaft .....	180
III. Beschuldigtenrechte .....	183
A. Informationsrecht .....	184
B. Recht auf einen Verteidiger .....	186
1. Allgemeines .....	186
2. Art und Weise des Verteidigerbeistandes .....	188
3. Notwendige Verteidigung im Ermittlungsverfahren .....	189
a. Der in Haft befindliche Beschuldigte .....	190
b. Der in Freiheit befindliche Beschuldigte .....	190
C. Recht auf Dolmetscher .....	193
D. Schweigerecht ( <i>nemo tenetur se ipsum accusare</i> ) .....	195
1. Allgemeines .....	195
2. Verwertung des Schweigens .....	197
3. Recht zur Lüge .....	200
IV. Verbotene Vernehmungsmethoden .....	202
A. Folter und Misshandlungen .....	202
1. Folterbegriff .....	203
2. Unmenschliche Behandlungen .....	204
3. Erniedrigende Behandlungen .....	204
4. Absolute Geltung des Folterverbots .....	205
5. Verwertungsverbot .....	205
B. Einsatz wissenschaftlicher und technischer Mittel .....	206
C. Weitere verbotene Vernehmungsmethoden .....	208
1. Art. 389 II, III .....	208
2. Erschöpfung .....	209
3. Täuschung .....	210
4. Verwertungsverbot .....	211
V. Die Problematik der sog. qualifizierten Belehrung .....	211
VI. Das Geständnis .....	212

VII. Die Aussage von Mitbeschuldigten bzw. –angeklagten .....	214
A. Allgemeines .....	214
B. Beweiswert .....	215
VIII. Die Aussage des Angeklagten in der Hauptverhandlung .....	216
A. Notwendige Verteidigung .....	217
B. Verlesbarkeit von Aussagen aus dem Ermittlungsverfahren .....	217
IX. Rechtsvergleichende Analyse .....	219
A. Allgemeines .....	219
B. Recht auf Verteidigung / Notwendige Verteidigung .....	219
C. Schweigerecht .....	221
D. Verbotene Vernehmungsmethoden .....	222
E. Das Geständnis .....	223
8. Abschnitt: Zeugen .....	225
I. Zeugenbegriff und Zeugnisfähigkeit .....	225
II. Rechte und Pflichten des Zeugen .....	227
A. Allgemeines .....	227
B. Ausnahmen von den Zeugenpflichten .....	228
1. Ausnahmen von der Erscheinenspflicht .....	228
2. Die <i>exención regia</i> .....	229
3. Diplomatische und konsularische Vertreter .....	230
4. Zeugnisverweigerungsrechte aus familiären Gründen .....	230
a. Personenkreis .....	231
b. Umfang und Ausübung des Zeugnisverweigerungsrechts .....	233
c. Verfahren gegen mehrere Beschuldigte .....	233
d. Belehrung .....	234
5. Zeugnisverweigerungsrechte aus beruflichen Gründen .....	235
a. Rechtsanwälte .....	235
b. Geistliche .....	238
c. Öffentliche Bedienstete .....	240
6. Sonderprobleme im Zusammenhang mit den Zeugnisverweigerungs- rechten .....	242
a. <i>Numerus clausus</i> der Zeugnisverweigerungsrechte .....	242

b. Verhältnis der Zeugnisverweigerungsrechte zu Art. 199 II CP (Geheimnisverrat) .....	243
c. Verlesbarkeit von Aussagen aus dem Ermittlungsverfahren .....	245
d. Berücksichtigung der Zeugnisverweigerung zum Nachteil des Angeklagten .....	246
7. Das Auskunftsverweigerungsrecht des Art. 418 .....	246
III. Besondere Erscheinungsformen des Zeugen .....	248
A. Der Zeuge vom Hörensagen .....	248
B. Das Tatopfer .....	250
IV. Maßnahmen zum Zeugenschutz / Unzulässigkeit anonymer Zeugen .....	251
V. Rechtsvergleichende Analyse .....	254
A. Allgemeines .....	254
B. Zeugnisverweigerungsrechte .....	255
1. Zeugnisverweigerungsrechte aus familiären Gründen .....	255
2. Zeugnisverweigerungsrechte von Berufsheimnisträgern .....	256
3. Weitere Zeugnisverweigerungsrechte .....	257
C. Auskunftsverweigerungsrecht .....	258
D. Der Zeuge vom Hörensagen .....	259
E. Zeugenschutz .....	259
9. Abschnitt: Körperliche Eingriffe .....	261
I. Die Problematik der Ermächtigungsgrundlage .....	261
II. Die Zulässigkeitsvoraussetzungen nach der Rechtsprechung .....	266
A. Wahrung des Verhältnismäßigkeitsprinzips .....	266
B. Richterliche Anordnung .....	268
C. Anforderungen an die Durchführung der Maßnahme .....	269
D. Duldungspflicht .....	271
E. Verwertungsverbot .....	271
F. Körperliche Eingriffe bei nicht beschuldigten Dritten .....	272
III. Unzulässigkeit zwangsweiser körperlicher Eingriffe / Anforderungen an die Einwilligung .....	273
IV. Besondere Formen körperlicher Untersuchungen .....	274
A. <i>Cachéos</i> .....	274

B. Der Alkoholtest .....	276
1. Ermittlung der Atemalkoholkonzentration .....	277
2. Ermittlung der Blutalkoholkonzentration .....	279
C. DNA-Analyse.....	280
V. Rechtsvergleichende Analyse.....	283
10. Abschnitt: Wohnungsdurchsuchungen .....	287
I. Wohnungsbegriff.....	287
II. Zulässigkeitsvoraussetzungen der Wohnungsdurchsuchung.....	289
A. Einwilligung des Berechtigten .....	290
B. Richterliche Anordnung .....	292
C. Polizeiliche Maßnahmen.....	294
1. Art. 553.....	294
a. Betreffen auf frischer Tat .....	294
b. Haftbefehl .....	295
c. Terroristische Straftaten und Bandenkriminalität .....	296
2. Weitere Möglichkeiten polizeilicher Durchsuchungen aus eigenem Recht.....	296
III. Durchführung der Maßnahme / Beschlagnahme von Gegenständen .....	297
A. Allgemeines .....	297
B. Zuziehung des Berechtigten bzw. Beschuldigten .....	297
C. Anwesenheit des Secretario Judicial .....	298
D. Nächtliche Durchsuchungen .....	300
E. Beschlagnahme und Beschlagnahmeverbote .....	300
F. Zufallsfunde.....	301
IV. Durchsuchung öffentlicher Räume .....	303
V. Besonders geschützte Örtlichkeiten .....	303
A. Königliche Paläste .....	303
B. Botschaften und Konsulate .....	303
C. Ausländische Schiffe.....	304
D. Die <i>Cortes Generales</i> .....	304
E. Religiöse Stätten.....	304



VI. Rechtsvergleichende Analyse .....	304
A. Durchsuchung .....	304
1. Voraussetzungen .....	304
2. Durchführung .....	307
B. Beschlagnahme .....	307
11. Abschnitt: Heimliche Überwachungsmaßnahmen .....	309
I. Wichtige Vorschriften .....	309
II. Das Kommunikationsgeheimnis des Art. 18 III CE .....	309
III. Telefonüberwachung .....	311
A. Allgemeines .....	311
B. Betroffene .....	312
C. Die zu ermittelnde Straftat .....	313
D. Notwendigkeit und Subsidiarität .....	313
E. Richterlicher Beschluss .....	314
F. Dauer der Maßnahme .....	315
G. Richterliche Kontrollfunktion .....	316
H. Fragen der Beweisverwertung .....	317
IV. Überwachung und Interventionen des Postverkehrs .....	318
A. Das Postgeheimnis .....	318
B. Voraussetzungen .....	319
C. Durchführung .....	319
V. Andere Formen der Kommunikationsüberwachung .....	320
VI. Besonderheiten bei Gefangenen .....	321
VII. Videoüberwachung .....	322
A. Überwachung öffentlicher Orte .....	323
B. Überwachung von Wohnungen .....	324
VIII. Rechtsvergleichende Analyse .....	326
A. Überwachung der Telekommunikation .....	326
B. Auskunft über Verkehrsdaten .....	329
C. IMSI-Catcher .....	330
D. Postbeschlagnahme .....	330
E. Andere Überwachungsmaßnahmen .....	331

12. Abschnitt: Die Gegenüberstellung zu Identifikationszwecken.....	335
I. Durchführung .....	335
II. Rechte des Beschuldigten .....	337
III. Dokumentation .....	338
IV. Beweiswert .....	338
V. Stimmvergleich.....	340
VI. Rechtsvergleichende Analyse .....	341
13. Abschnitt: Verdeckte Ermittler .....	343
I. Allgemeines.....	345
II. Abgrenzung zur Vertrauensperson .....	346
III. Strafbefreiung nach Art. 282 <i>bis</i> V .....	346
IV. Lockspitzeinsatz .....	348
V. Einführung in die Hauptverhandlung und Schutzmechanismen .....	349
VI. Rechtsvergleichende Analyse .....	350
Schlussbetrachtung .....	353