

Gunnar Lüer

Die Versäumung
im Berufungsverfahren

Das strafprozessuale Anwesenheitsprinzip
im Spannungsfeld von autonomer
Subjektstellung und öffentlichen Interessen
am Beispiel des § 329 Abs. 1, 2 StPO



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Einleitung	17
1. Teil: § 329 StPO im Überblick und im Gefüge der Anwesenheitsvorschriften	27
I. Die Regelungen des § 329 StPO im Überblick	27
1. Voraussetzungen des Verwerfungsurteils gem. § 329 Abs. 1 S. 1 StPO	27
a) Zulässigkeit der Berufung	27
b) Ordnungsgemäße Ladung	28
c) Ausbleiben des Angeklagten bzw. eines Vertreters	28
d) Ungenügende Entschuldigung	29
aa) Feststellung der genügenden Entschuldigung	29
bb) Fallgruppen	30
e) Verwerfungsurteil	32
2. Voraussetzungen der Verhandlung in Abwesenheit des Angeklagten gem. § 329 Abs. 2 S. 1 StPO	32
3. Gestellung des Angeklagten gem. § 329 Abs. 4 StPO	34
4. Anfechtbarkeit der Entscheidungen gem. § 329 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 S. 1 StPO	34
a) Wiedereinsetzung in den vorigen Stand gem. §§ 329 Abs. 3 iVm. 44, 45 StPO	35
b) Revision gem. §§ 333 ff. StPO	37
aa) Verfahrensrüge	37
bb) Sachrüge	38
II. § 329 StPO im Gefüge der Vorschriften des strafprozessualen Anwesenheitsprinzips	39
1. Grundsatz der Anwesenheit	39
a) Recht und Pflicht zur Anwesenheit	40
b) Rechtsgründe des Anwesenheitsprinzips	41
2. Modifikationen	42
a) Entzug des Anwesenheitsrechts	42

b)	Befreiung von der Anwesenheitspflicht _____	43
c)	Verwirkung des Anwesenheitsrechts _____	45
3.	Kompensation für die fehlenden Mitwirkungsmöglichkeiten _____	48
a)	Hinweise auf die Rechtsfolgen des unentschuldigtes Ausbleibens _____	48
b)	Vernehmung zur Sache _____	48
c)	Verteidigung und Vertretung des abwesenden Angeklagten _____	49
d)	Unterrichtung über den Inhalt der Verhandlung _____	50
e)	Besondere Rechtsbehelfe _____	51
4.	Erzwingung der Anwesenheit und Sanktionen bei vorschriftswidriger Abwesenheit _____	51
2. Teil:	Die historische Entwicklung der Vorschriften über das Ausbleiben des Angeklagten in der Berufungshauptverhandlung _____	53
I.	Strafverfahrensreform im 19. Jahrhundert: Hauptziele und zweite (Tatsachen-) Instanz _____	53
1.	Einführung _____	55
2.	Konflikte mit einzelnen Reformforderungen _____	56
a)	Zweite Tatsacheninstanz und Mündlichkeitsgrundsatz _____	56
b)	Zweite Tatsacheninstanz und Geschworenengericht _____	58
c)	Zweite Tatsacheninstanz und Staatsanwaltschaft sowie Anklageprinzip _____	60
II.	Partikularstaatliche Regelungen der Abwesenheit des Angeklagten in der Berufungsverhandlung _____	62
1.	Königreich Württemberg _____	62
2.	Großherzogtum Baden _____	63
a)	Die Strafprozessordnung vom 6. März 1845 _____	63
b)	Die Strafprozeßordnung vom 18. März 1864 _____	65
3.	Kurhessen (Hessen-Kassel) _____	66
a)	Das Gerichtseinrichtungsgesetz vom 31. October 1848 _____	66
b)	Das Strafverfahrensgesetz vom 28. October 1863 _____	67
4.	Königreich Bayern _____	68
5.	Königreich Preußen _____	70
a)	Die Verordnung vom 3. Januar 1849 _____	70
aa)	Appellationsverfahren _____	71
bb)	Recursverfahren _____	71
b)	Änderungen durch das Gesetz vom 3. Mai 1852 _____	72
c)	Die Strafprozeßordnung für die annektierten Gebiete vom 25. Juni 1867 _____	73

6.	Königreich Hannover	74
a)	Die Strafprozessordnung vom 8. November 1850	74
b)	Die Strafprozess-Ordnung vom 5. April 1859	75
7.	Thüringische Staaten	75
8.	Königreich Sachsen	76
a)	Die Strafprozess-Ordnung vom 13. August 1855	76
aa)	Einspruchsverfahren	77
bb)	Berufungsverfahren	77
b)	Die Revidierte Strafprozeßordnung vom 1. October 1868	78
9.	Freie Stadt Frankfurt	78
10.	Großherzogtum Oldenburg	80
11.	Freie und Hansestadt Lübeck	81
12.	Freie Hansestadt Bremen	82
13.	Großherzogtum Hessen	83
14.	Freie und Hansestadt Hamburg	84
15.	Gruppenbildung, Periodisierung und Bewertung	85
a)	Gruppenbildung: Regelungsmodelle	86
aa)	Contumazial-Modelle	86
bb)	Vertagungs-Modelle	87
cc)	Rechtsmittelverlust-Modelle	87
b)	Periodisierung	89
c)	Bewertung	90
III.	Die Reichsstrafprozeßordnung und diesbezügliche Reformen	90
1.	Die Reichsstrafprozeßordnung vom 1. Februar 1877	90
a)	Der Gang des parlamentarischen Verfahrens	90
b)	Das Ausbleiben des Angeklagten in der Berufungshauptverhandlung	91
2.	Reformen der Reichsstrafprozeßordnung	94
a)	Die Entwürfe von 1894 und 1895	94
b)	Der Entwurf von 1905	95
c)	Die Entwürfe von 1908 und 1909	97
d)	Der Entwurf von 1919/20	99
e)	Der Entwurf einer Strafverfahrensordnung vom 1. Mai 1939	100
3.	Zusammenfassung	102
IV.	Die geltende Strafprozeßordnung und diesbezügliche Reformen	103
1.	Das Erste Strafverfahrensreformgesetz von 1974	103
2.	Der Diskussionsentwurf eines Rechtsmittelgesetzes von 1975	105
3.	Jüngste Reformbestrebungen	107
4.	Zusammenfassung	108

3. Teil: § 329 Abs. 1, 2 StPO und der Anspruch auf rechtliches Gehör gem. Art. 103 Abs. 1 GG _____	111
I. Problematik _____	111
II. Einfachrechtliche Erklärungsmodelle _____	114
1. Die Urteile nach § 329 StPO als Versäumnisurteile _____	115
a) Grundzüge des Versäumnisverfahrens im Zivilprozeß _____	116
b) Versäumnisverfahren im Strafprozeß _____	119
aa) Das Verwerfungsurteil gem. § 329 Abs. 1 S. 1 StPO als Versäumnisurteil _____	119
bb) Das Verwerfungsurteil gem. § 329 Abs. 1 S. 1 StPO als sog. „zweites“ Versäumnisurteil _____	120
cc) Das Verwerfungsurteil gem. § 329 Abs. 1 S. 1 StPO: Vergleich mit dem Versäumnisurteil gegen den Kläger gem. § 330 ZPO _____	122
dd) Das Abwesenheitsurteil gem. § 329 Abs. 2 S. 1 StPO _____	124
c) Ergebnis _____	124
2. Das Rechtsmittel-Verzichts-Modell _____	127
a) Begriffliche Unklarheiten _____	127
b) Der vermeintliche „Wille“ des Angeklagten _____	129
c) Vergleich mit § 391 Abs. 2 StPO im Privatklageverfahren _____	131
d) Zusammenfassung _____	134
3. Zwischenergebnis _____	134
III. § 329 Abs. 1, 2 StPO und Art. 103 Abs. 1 GG: Grundrechtsverzicht und Äußerungsmöglichkeit _____	135
1. Verfassungsrechtlicher Hintergrund des Anspruchs auf rechtliches Gehör _____	135
a) Begründung aus dem allgemeinen Gleichheitssatz _____	136
b) Begründung aus Prozeßmaximen und Einzelnormen _____	136
c) Begründung aus dem Gedanken der Sachgerechtigkeit _____	137
d) Begründung aus dem Grundsatz der Menschenwürde und dem Rechtsstaatsprinzip _____	138
2. Gewährleistungsgehalt des Art. 103 Abs. 1 GG _____	139
a) Garantie einer Äußerungsmöglichkeit _____	140
b) Grundrechtsverzicht _____	143
aa) Geltung des Grundsatzes von Treu und Glauben im Straf- verfahrensrecht _____	144
aaa) Voraussetzungen des Grundsatzes von Treu und Glauben _____	146
bbb) Übertragung auf das Strafverfahren _____	147

ccc)	Zusammenfassung _____	153
bb)	Zulässigkeit des Grundrechtsverzicht im Allgemeinen _____	154
aaa)	Die liberale (bürgerlich-rechtsstaatliche) Grundrechtstheorie _____	156
bbb)	Die institutionelle Grundrechtstheorie _____	157
ccc)	Die Werttheorie der Grundrechte _____	158
ddd)	Die demokratisch-funktionale Grundrechtstheorie _____	158
eee)	Die sozialstaatliche Grundrechtstheorie _____	159
fff)	Stellungnahme _____	160
cc)	Voraussetzungen und Schranken des Grundrechtsverzichts _____	163
aaa)	Rechtsgrundlage des Grundrechtsverzichts _____	163
bbb)	Schranken des Verzichts _____	164
dd)	Zulässigkeit des Verzichts auf rechtliches Gehör im Besonderen _____	165
aaa)	Grundrechtsimmanente Begrenzungen _____	166
aaaa)	Sperrwirkung objektiv-rechtlicher Grundrechtsgehalte _____	167
bbbb)	Sperrwirkung des Menschenwürdekerns von Art. 103 Abs. 1 GG _____	170
cccc)	Zwischenergebnis _____	172
bbb)	Kollidierende höherrangige Rechtsgüter _____	172
aaaa)	Untersuchungsgrundsatz _____	172
bbbb)	Grundsatz der Mündlichkeit und der Unmittelbarkeit _____	176
cccc)	Sperrwirkung sozialstaatlicher Fürsorge _____	177
	(1) Subjektstellung des Angeklagten _____	178
	(2) Fürsorge _____	179
	(a) Sperrwirkung eines Autonomiedefekts _____	185
	(aa) Durch das Strafverfahren strukturell begründeter Autonomiedefekt _____	185
	(bb) Autonomiedefekt als Ausnahme tatbestand _____	187
	(aaa) Zivilrechtliche Geschäftsfähigkeit und Deliktsfähigkeit _____	187
	(bbb) Materiell-strafrechtliche Schuld(un)fähigkeit _____	188

(ccc) Strafprozessuale Verhand- lungs(un)fähigkeit _____	190
(ddd) Wissensdefizite _____	191
(eee) Zwischenergebnis _____	193
dddd) Argumentation <i>Gollwitzers</i> _____	194
(1) Gemeinschaftsbindung des Einzelnen ____	194
(2) Prävention _____	195
(3) Legitimation durch Verfahren _____	196
eeee) Verfahrensbeschleunigung und Wahrung einer effektiven Strafrechtspflege _____	199
c) Zwischenergebnis _____	201
Schlußbemerkung _____	203
Literaturverzeichnis _____	211
Quellenverzeichnis _____	233