

Volker Stiebig

Vollstreckungsverzicht und Grundfreiheiten

Ein Beitrag zur Entwicklung
des Europäischen Strafrechts



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

INHALTSVERZEICHNIS

	Seite
Abkürzungsverzeichnis	XV
Einleitung	1
Kapitel I: Das Verhältnis von nationalem Recht und Gemeinschaftsrecht	5
A. Strafrecht	5
1. Existiert bereits ein Europäisches Strafrecht?.....	5
a) Parlamentsvorbehalt, nationale Souveränität und Harmonisierung..	9
b) Teleologische Parallelen zum Völkerstrafrecht	20
c) Gemeinschaftsrechtlicher Maßstab	24
aa) Materielles „Gemeinschaftsstrafrecht“	26
(1) Prozedurale Vorgaben.....	26
(2) Zu schützende Rechtsgüter	29
(3) Zuständigkeit und Rechtsfolgen	31
bb) Strafverfahrensrecht	35
cc) Praktische Umsetzung.....	38
(1) Generelle Vorgaben	39
(2) Der Europäische Haftbefehl.....	42
(a) Intention	42
(b) Regelungen	43
(3) Das „Grünbuch“	44
(a) Zielsetzung.....	44
(b) Inhalt und Grundsätze	46
(c) Kritik	47
d) Europäisches Strafgesetzbuch	48
e) Das Corpus Juris.....	56
aa) Zielsetzung	57
bb) Inhalt und Zuständigkeit	58
(1) Inhalt	58

	Seite
(2) Zuständigkeit.....	60
(3) Stellungnahme.....	61
cc) Kodifikationsform.....	63
dd) Kritik	65
ee) Stellungnahme.....	67
2. Insbesondere: Wiedereinreiseverbot.....	68
B. Ausländerrecht.....	69
C. Verwaltungsrecht.....	70
Kapitel II: Absehen von der Vollstreckung gem. § 456a StPO.....	73
A. Rechtscharakter und Zulässigkeit des Vollstreckungsverzichts	73
1. Rechtscharakter	74
2. Zulässigkeit	75
B. Ermessen der Vollstreckungsbehörde	76
1. „Ob“ des Vollstreckungsverzichts	76
2. Zeitpunkt des Vollstreckungsverzichts	78
3. Nachholung der Vollstreckung	79
C. Verhältnis des § 456a StPO zu anderen Regelungen.....	81
1. §§ 57, 57a StGB.....	81
2. § 71 IRG und Überstellungsübereinkommen.....	82
3. Ausländerrecht.....	82
4. Begnadigung.....	83
Kapitel III: Der Schutz des Auszuweisenden durch die einzelnen Grundfreiheiten des EG-Vertrages und die hierzu ergangenen Vorschriften	87
A. Arbeitnehmerfreizügigkeit, Art. 39 ff. EG.....	88
1. Schutzbereich	88
a) Gemeinschaftsrechtskonforme Auslegung	89
b) Keine Beschäftigung in der öffentlichen Verwaltung	92
2. Schutz des vollzuglichen Arbeitsverhältnisses durch Art. 39 ff. EG....	95
a) Anstaltsvermitteltes Beschäftigungsverhältnis	97
aa) Beschäftigungsarten	97
(1) Eigen- und Unternehmerbetriebe.....	97
(2) Freigang und Außenbeschäftigung	98

	Seite
bb) Anwendbarkeit der Art. 39 ff. EG auf das anstaltsvermittelte Beschäftigungsverhältnis.....	100
b) Anwendbarkeit der Art. 39 ff. EG auf das freie Beschäftigungsverhältnis	102
aa) Zurechnung zum normalen Wirtschaftsleben	103
bb) Europäische Strafvollzugsgrundsätze	103
B. Niederlassungsfreiheit, Art. 43 ff. EG.....	105
1. Selbständige Tätigkeit.....	105
a) Selbstbeschäftigung.....	106
aa) Ausgestaltung der Selbstbeschäftigung	106
bb) Anwendbarkeit der Art. 43 ff. EG auf die Selbstbeschäftigung	108
b) Ausübung der Prostitution.....	109
aa) Das Prostitutionsgesetz	110
(1) Inhalt	111
(2) Gesetzgeberische Intention	112
bb) Anwendbarkeit der Art. 43 ff. EG auf die Prostitution.....	113
(1) Frühere Rechtsprechung des EuGH.....	113
(2) Neue Rechtsprechung des EuGH.....	114
cc) Stellungnahme.....	115
(1) Prostitution als normale Dienstleistung	115
(a) Prostitution als Beruf	117
(b) Gesetzgeberische Intention	118
(aa) §§ 180a, b, 181a StGB	119
(bb) §§ 119, 120 OWiG, § 46 AuslG, Art. 297 EGStGB.....	121
(cc) Rechtslage nach In-Kraft-Treten des Prostitutionsgesetzes.....	124
(c) Sozialhierarchische Qualifizierung der Prostitution.....	127
(d) Freiwilligkeit der Prostitutionsausübung.....	131
(e) Ergebnis	132
(2) Entscheidung des EuGH	132
(a) Zustimmung	132
(b) Kritik	133
2. Sekundärrechtliche Ausdehnung der Niederlassungsfreiheit auf Familienangehörige.....	134

	Seite
C. Dienstleistungsfreiheit, Art. 49 ff. EG	134
D. Allgemeine Freizügigkeit, Art. 18 EG	136
1. Anwendungsbereich	136
2. Sekundärrechtliche Ausdehnung der allgemeinen Freizügigkeit	137
a) Sozial hinreichend abgesicherte Unionsbürger	137
b) Pensionäre	138
c) Studenten	138
E. Zwischenergebnis	140
Kapitel IV: Das aus den einzelnen Grundfreiheiten abgeleitete Bleiberecht und die Beschränkbarkeit von Aufenthalts- und Bleiberecht am Maßstab der europäischen Grundfreiheiten	141
A. Arbeitnehmerfreizügigkeit, Art. 39 ff. EG	141
1. Bleiberecht	141
2. Verwirkung des Bleiberechts als Voraussetzung einer Ausweisung	142
3. Beschränkbarkeit von Aufenthalts- und Bleiberecht	143
a) Ordre-Public-Vorbehalt	143
aa) Ausweisung nur aus spezialpräventiven Gründen	144
bb) Gesellschaftliches Grundinteresse	145
cc) Insbesondere: Wanderarbeitnehmer	147
b) Ausweisung nach § 45 AuslG	148
aa) Ausweisung bei befristeter und unbefristeter Aufenthalts- erlaubnis-EG	149
(1) Befristete Aufenthaltserlaubnis-EG	149
(a) Antragsberechtigung	149
(aa) Antragsberechtigung bei originärer Aufenthaltserlaubnis-EG	149
(bb) Antragsberechtigung bei derivativer Aufenthaltserlaubnis-EG	150
(b) Ausübungsfrist	151
(aa) Ausübungsfrist bei originärer Aufenthaltserlaubnis-EG	151
(bb) Ausübungsfrist bei derivativer Aufenthaltserlaubnis-EG	151
(c) Dauer	152
(aa) Dauer der originären Aufenthaltserlaubnis-EG	152

	Seite
(bb) Dauer der derivativen Aufenthaltserlaubnis-EG	152
(2) Unbefristete Aufenthaltserlaubnis-EG.....	153
(a) Originäre Aufenthaltserlaubnis-EG	153
(b) Derivative Aufenthaltserlaubnis-EG.....	153
bb) Öffentliche Sicherheit und Ordnung	153
cc) Ermessen	154
(1) Ermessensgesichtspunkte.....	154
(2) Insbesondere: Schutz von Ehe und Familie.....	158
(a) Verfassungsrechtliche Schutzpflicht des Staates.....	158
(b) Anspruch des Auszuweisenden auf Wahrnehmung der staatlichen Schutzpflicht.....	161
(c) Ausdehnung des Ausweisungsschutzes auf Ehepartner aus Drittstaaten	162
(aa) Zurückweisung, Ablehnung der Aufenthalts- erlaubnis und Ausweisung mangels gültigen Visums	163
(bb) Vorrang des Familienlebens gegenüber der öffentlichen Ordnung und Sicherheit	164
(cc) Stellungnahme	165
(3) Insbesondere: Kirchenasyl.....	165
(a) Problematik	165
(b) Organisationsformen des Kirchenasyls	167
(c) Abschiebung	168
(d) Rechtscharakter des Kirchenasyls	168
(aa) Judikatur.....	168
(bb) Kirchenasyl als Ausfluss des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts.....	174
(cc) Verstoß gegen den verfassungsrechtlichen Gleichbehandlungsauftrag	176
(dd) Religions-, Bekenntnis- und Gewissensfreiheit	178
(e) Ergebnis	180
(4) Ermessensausübung	181
c) Ausweisung nach § 46 Nr. 2 AuslG.....	183
aa) Divergenz zwischen § 46 Nr. 2 AuslG und § 57 StGB	183
bb) Legalprognose nach § 57 StGB bei Ausweisung.....	184
(1) Prognosebasis.....	184
(a) Gefahrenbegriff des § 57 StGB	187

	Seite
(aa) Andauern der Gefahr	187
(bb) Konkretheit der Gefahr	188
(b) Legalprognose bei erstmaliger Verurteilung	189
(c) Legalprognose bei Ausweisung	191
(2) Prognosezeitraum	192
(3) Gutachtensauftrag	192
(4) Keine Bindungswirkung der vollzughchen oder gerichtlichen Beurteilung für die Ausländerbehörde	195
d) Ausweisung nach §§ 47 f. AuslG	196
e) Völkerrechtlicher Ausweisungsschutz	197
4. Zwischenergebnis	198
B. Niederlassungsfreiheit, Art. 43 ff. EG	200
C. Dienstleistungsfreiheit, Art. 49 ff. EG	201
D. Allgemeine Freizügigkeit, Art. 18 EG	202
Kapitel V: Zusammenfassung und Ausblick	203
Literaturverzeichnis	215
Sachverzeichnis	245