

**Zweiter Teil****Die einzelnen Rechtsfolgen —  
Freispruch, Einstellung, Beweiserleichterung,  
Strafmilderung, Entschädigung**

131

*Viertes Kapitel***Freispruch wegen Verwirkung des Strafanspruchs**

|  |     |
|--|-----|
| A. Zur Verwirkbarkeit des Strafanspruchs .....               | 138 |
| I. Verwirkung durch Arglist .....                            | 141 |
| 1. Rügeverwirkung zu Lasten des Beschuldigten .....          | 141 |
| 2. Verzögerung zwecks Verurteilung .....                     | 143 |
| II. Verwirkung durch Zeitablauf .....                        | 145 |
| 1. Rechtsbehelfsverwirkung zu Lasten des Beschuldigten ..... | 146 |
| 2. Enttäuschung berechtigten Vertrauens .....                | 147 |
| B. Zum Freispruch infolge Strafaufhebungsgrundes .....       | 151 |

*Fünftes Kapitel***Einstellung wegen Verletzung von Verfahrensrecht**

|  |     |
|--|-----|
| A. Überlange Verfahrensdauer als Verfahrenshindernis .....               | 155 |
| I. Verfahrensdauer und Verjährung .....                                  | 156 |
| II. Verfahrensbelastungen und Verhandlungsunfähigkeit .....              | 160 |
| III. Verfahrensverzögerungen und Verfahrenshindernis praeter legem ..... | 162 |
| 1. Menschenrechtskonvention und Einstellung .....                        | 163 |
| 2. Strafprozeßordnung und Einstellung .....                              | 164 |
| B. Schwerwiegende Rechtsstaatswidrigkeit als Verfolgungsverbot .....     | 165 |
| I. Der Meinungswandel zum Verfolgungsverbot .....                        | 165 |
| 1. „Ein“ Vorprüfungsausschuß des Bundesverfassungsgerichts .....         | 166 |
| 2. Der 3. Strafsenat des Bundesgerichtshofs .....                        | 168 |
| II. Der qualitative Sprung zum Verfolgungsverbot .....                   | 169 |
| 1. Rechtsverweigerung .....  | 171 |
| 2. Verfahrensstillstand .....  | 173 |
| 3. Willkür .....   | 174 |
| 4. Irreparabilität .....   | 176 |
| a) Beweismittelverlust durch Verzögerungen .....                         | 177 |
| b) Rechtsverluste durch sonstige Rechtsstaatswidrigkeiten .....          | 179 |

*Sechstes Kapitel***Beweiserleichterung wegen Unterganges von Beweismitteln**

|   |     |
|---|-----|
| A. Beweisverlust — Die Ausgangslage .....                           | 184 |
| B. Beweisvereitelung — Das Extrem .....                             | 186 |
| I. Die gesetzlichen Anknüpfungspunkte .....                         | 187 |
| 1. Beeinträchtigung des Erinnerungsvermögens, § 136 a II StPO ..... | 187 |
| 2. Beseitigung einer Urkunde, § 444 ZPO .....                       | 188 |

|   |     |
|---|-----|
| II. Die rechtlichen Parallelen .....  | 188 |
| 1. Indizbeweis und Alibi .....  | 190 |
| 2. Indizbeweis und Blutalkoholkonzentration .....                                       | 191 |
| III. Die praktische Umsetzung .....   | 193 |
| C. Unterlassene Beweissicherung — Der Hauptfall .....                                   | 194 |
| I. Freie Beweiswürdigung — Die faktische Gleichstellung mit dem Beweisverlust .....     | 194 |
| II. Beweiserleichterung — Die normative Gleichstellung mit der Beweisverteilung .....   | 197 |
| 1. Verspätete Beweiserhebung — Die erste Sorgfaltspflichtverletzung ...                 | 197 |
| 2. Verkennung der Sicherungsbedürftigkeit — Die zweite Sorgfaltspflichtverletzung ..... | 198 |

## *Siebtes Kapitel*

## **Strafmilderung wegen Strafzumessungsrelevanz**

|  |     |
|--|-----|
| A. Verzögerungen als Strafzumessungsgrund .....  | 201 |
| I. Flexibilität — Das pragmatische Argument .....  | 202 |
| 1. Erste Probleme mit der Strafzumessungslösung .....                                      | 202 |
| 2. Das Versagen der Strafzumessungslösung .....  | 205 |
| II. Strafzumessungsirrelevanz — Der dogmatische Einwand .....                              | 206 |
| 1. Zum schuldabhängigen Milderungsgrund .....  | 207 |
| 2. Zum schuldunterschreitenden Milderungsgrund .....                                       | 208 |
| B. Tatferne als Strafzumessungsgrund .....   | 211 |
| I. Verringertes Strafbedürfnis und Strafhöhenbemessung .....                               | 212 |
| 1. Sprunghafter Wegfall? — Das Verhältnis zur Verfolgungsverjährung                        | 214 |
| 2. Kontinuierliche Abschwächung? — Das Verhältnis zur Integrations-<br>prävention .....    | 217 |
| II. Verbesserte Sozialprognose und Strafaussetzung zur Bewährung .....                     | 218 |
| C. Belastungen als Strafzumessungsgrund .....  | 219 |
| I. Verzögerungen und Belastungen .....   | 220 |
| 1. Belastungen als abgeleiteter Strafzumessungsfaktor .....                                | 220 |
| 2. Belastungen als selbständiger Strafzumessungsfaktor .....                               | 223 |
| II. Verfahrensdauer und Belastungen .....  | 224 |
| 1. Anrechnung — Der objektive Maßstab .....  | 224 |
| a) Zur Anrechenbarkeit von Untersuchungshaft .....   | 227 |
| b) Zur Anrechenbarkeit von Verfahrensbelastungen .....                                     | 228 |
| 2. Schon-bestraft-Sein — Der gemischte Maßstab .....                                       | 230 |
| a) Anwendungsbereich .....   | 230 |
| aa) Absehen von Strafe .....   | 230 |
| bb) Strafmilderung .....   | 234 |
| cc) Strafaussetzung zur Bewährung .....  | 235 |
| dd) Strafvollstreckungs- und -vollzugserleichterungen (Straf-<br>milderung i. w. S.) ..... | 237 |
| b) Rechtsfortbildung .....   | 238 |

|  |     |
|--|-----|
| Inhaltsverzeichnis   | 11  |
| III. Verschleppung und Belastungen .....   | 241 |
| 1. Konfrontationsstrategie des Beschuldigten .....   | 241 |
| a) Erschleichen von Strafmilderung .....   | 244 |
| b) Selbstbegünstigung .....  | 245 |
| c) Rechtsmißbrauch .....   | 247 |
| 2. Kooperationsstrategie des Beschuldigten .....   | 250 |
| IV. Verfahrensbeendigung und Belastungen .....   | 254 |
| 1. Vor der Hauptverhandlung .....  | 255 |
| 2. Während der Hauptverhandlung .....  | 256 |
| 3. Nach der Hauptverhandlung .....   | 257 |
| a) Eigene Sachentscheidung des Revisionsgerichts bei Rechtsverletzung, § 354 StPO .....  | 258 |
| b) Eigene Sachentscheidung des Revisionsgerichts bei Änderung der Rechtslage, § 354 a StPO .....   | 260 |
| <br><i>Achtes Kapitel</i>  |     |
| <b>Entschädigung wegen Schadenszufügung</b>  | 262 |
| A. Allgemeines Staatshaftungsrecht — Überblick über den Anwendungsbereich bei überlanger Verfahrensdauer .....   | 263 |
| I. Amtshaftung .....   | 263 |
| II. Aufopferung .....  | 265 |
| B. Strafrechtsentschädigungsrecht — Ausblick auf Erweiterungsmöglichkeiten hinsichtlich überlanger Verfahrensdauer .....                                   | 267 |
| I. Analoge Anwendung der Anspruchsgrundlagen, §§ 1, 2 StrEG .....  | 267 |
| II. Analoge Anwendung der Zuständigkeitsregeln, §§ 8, 9 StrEG .....  | 268 |
| <br><b>Schlußbetrachtung</b>   | 271 |
| <br><b>Anhang:</b> Auszüge aus nicht (vollständig) veröffentlichten höchstrichterlichen Entscheidungen zu den Rechtsfolgen überlanger Verfahrensdauer .... | 276 |
| <br><b>Schrifttumsverzeichnis</b> .....  | 283 |

## Abkürzungsverzeichnis

|                   |   |
|-------------------|---|
| a. A.             | = anderer Ansicht   |
| a. a. O.          | = am angegebenen Ort  |
| Abs.              | = Absatz  |
| Abschn.           | = Abschnitt   |
| AcP               | = Archiv für die civilistische Praxis   |
| AE                | = Alternativentwurf   |
| ÄndG              | = Änderungsgesetz   |
| a. F.             | = alte Fassung  |
| AG                | = Amtsgericht   |
| AG Strafrecht     | = Arbeitsgemeinschaft Strafrecht  |
| AK                | = Alternativkommentar   |
| AlsbE             | = Die strafprozessualen Entscheidungen der Oberlandesgerichte, herausgegeben von Alsb erg und Friedrich |
| Alt.              | = Alternative   |
| Anh.              | = Anhang  |
| Anm.              | = Anmerkung   |
| AnwBl.            | = Anwaltsblatt  |
| AO                | = Abgabenordnung  |
| AöR               | = Archiv des öffentlichen Rechts  |
| ArbGG             | = Arbeitsgerichtsgesetz   |
| Art.              | = Artikel   |
| AT                | = Allgemeiner Teil  |
| Aufl.             | = Auflage   |
| AuR               | = Arbeit und Recht  |
| BA                | = Blutalkohol   |
| Bad.-württ. AGGVG | = Baden-württembergisches Gesetz zur Ausführung des Gerichtsverfassungsgesetzes                         |
| BAG               | = Bundesarbeitsgericht  |
| BAGE              | = Entscheidungen des Bundesarbeitsgerichts  |
| BAK               | = Blutalkoholkonzentration  |
| BayOblG           | = Bayerisches Oberstes Landesgericht  |
| BayObLGSt         | = Entscheidungen des Bayerischen Obersten Landesgerichts in Strafsachen                                 |
| Bay. StGB         | = Bayerisches Strafgesetzbuch   |
| BayVerfGHE        | = Entscheidungen des Bayerischen Verfassungsgerichtshofes   |
| BB                | = Der Betriebs-Berater  |
| Bd.               | = Band  |
| BDO               | = Bundesdisziplinarordnung  |

|          |  |
|----------|--|
| bearb.   | = bearbeitet   |
| BEG      | = Bundesentschädigungsgesetz   |
| Begr.    | = Begründung   |
| Bf.      | = Beschwerdeführer   |
| BFH      | = Bundesfinanzhof  |
| BGB      | = Bürgerliches Gesetzbuch  |
| BGH      | = Bundesgerichtshof  |
| BGHR     | = BGH-Rechtsprechung in Strafsachen  |
| BGHSt    | = Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen   |
| BGHZ     | = Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen   |
| BonnKomm | = Bonner Kommentar zum Grundgesetz   |
| BRat     | = Bundesrat  |
| BRatE    | = Gesetzesentwurf des Bundesrates  |
| BR-DrS   | = Drucksachen des Deutschen Bundesrates  |
| BSG      | = Bundessozialgericht  |
| BT       | = Besonderer Teil  |
| BT-DrS   | = Drucksachen des Deutschen Bundestages  |
| BtMG     | = Betäubungsmittelgesetz   |
| BVerfG   | = Bundesverfassungsgericht   |
| BVerfGE  | = Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts   |
| BVerfGG  | = Gesetz über das Bundesverfassungsgericht   |
| BVerwG   | = Bundesverwaltungsgericht   |
| BZRG     | = Bundeszentralregistergesetz  |
| bzw.     | = beziehungsweise  |
| ca.      | = circa  |
| CD       | = Collection of Decisions, Sammlung der Entscheidungen der Europäischen Kommission für Menschenrechte            |
| Cilip    | = Bürgerrechte und Polizei   |
| DAR      | = Deutsches Autorecht  |
| DAV      | = Deutscher Anwaltverein   |
| DB       | = Der Betrieb  |
| ders.    | = derselbe   |
| d. h.    | = das heißt  |
| Diss.    | = Dissertation   |
| DJT      | = Deutscher Juristentag  |
| DJZ      | = Deutsche Juristenzzeitung  |
| DNotZ    | = Deutsche Notar-Zeitschrift   |
| DÖV      | = Die Öffentliche Verwaltung   |
| dpa      | = Deutsche Presse-Agentur  |
| DR       | = Decisions and Reports, Sammlung der Entscheidungen und Berichte der Europäischen Kommission für Menschenrechte |
| DR       | = Deutsches Recht  |
| DRB      | = Deutscher Richterbund  |
| DRiG     | = Deutsches Richtergesetz  |
| DRiZ     | = Deutsche Richterzeitung  |

|               |  |
|---------------|--|
| DuR           | = Demokratie und Recht   |
| DVBl.         | = Deutsches Verwaltungsblatt   |
| E 1962        | = Regierungsentwurf eines Strafgesetzbuches (E 1962), BT-DrS IV/650  |
| EGGVG         | = Einführungsgesetz zum Gerichtsverfassungsgesetz  |
| EGH           | = Ehrengerichtshof   |
| EGMR          | = Entscheidungen des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte (Deutsche Übersetzung)   |
| EGMR          | = Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte  |
| EGOWiG        | = Einführungsgesetz zum Gesetz über Ordnungswidrigkeiten   |
| EGStGB        | = Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch  |
| Einl.         | = Einleitung   |
| EKMR          | = Europäische Kommission für Menschenrechte  |
| EMRK          | = Europäische Menschenrechtskonvention   |
| etc.          | = et cetera  |
| EuGRZ         | = Europäische Grundrechte-Zeitschrift  |
| evtl.         | = eventuell  |
| EZSt          | = Entscheidungssammlung zum Straf- und Ordnungswidrigkeitenrecht   |
| f.            | = folgende   |
| ff.           | = fortfolgende   |
| FamRZ         | = Zeitschrift für das gesamte Familienrecht  |
| FG            | = Festgabe   |
| Fn.           | = Fußnote  |
| FS            | = Festschrift  |
| GA            | = Golddammer's Archiv für Strafrecht   |
| GebGabe       | = Geburtstagsgabe  |
| GebColloquium | = Geburtstagscolloquium  |
| gem.          | = gemäß  |
| GerS          | = Der Gerichtssaal   |
| gesetzl.      | = gesetzlich   |
| GG            | = Grundgesetz  |
| ggf.          | = gegebenenfalls   |
| GKG           | = Gerichtskostengesetz   |
| GS            | = Gedächtnisschrift  |
| GVG           | = Gerichtsverfassungsgesetz  |
| Halbbd.       | = Halbband   |
| HansOLG       | = Hanseatisches Oberlandesgericht  |
| HdB           | = Handbuch   |
| HES           | = Höchstrichterliche Entscheidungen. Sammlung von Entscheidungen der Oberlandesgerichte und der Obersten Gerichte in Strafsachen |
| h. L.         | = herrschende Lehre  |
| RR            | = Höchstrichterliche Rechtsprechung  |
| Hrsg.         | = Herausgeber  |
| hrsg.         | = herausgegeben  |

|             |   |
|-------------|---|
| HWiStR      | = Handwörterbuch des Wirtschafts- und Steuerstrafrechts               |
| i. d. F.    | = in der Fassung  |
| Information | = Deutscher Richterbund. Information                                  |
| insbes.     | = insbesondere  |
| IntKomm     | = Internationaler Kommentar zur Europäischen Menschenrechtskonvention |
| IPBR        | = Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte         |
| i. S. d.    | = im Sinne des / der  |
| i. S. v.    | = im Sinne von  |
| iur.        | = juristisch  |
| i. w. S.    | = im weiteren Sinne   |
| JA          | = Juristische Arbeitsblätter  |
| JGG         | = Jugendgerichtsgesetz  |
| JherJb.     | = Jherings Jahrbücher für die Dogmatik des bürgerlichen Rechts        |
| JK          | = Jura-Kartei   |
| JMBI. NW    | = Justizministerialblatt für das Land Nordrhein-Westfalen             |
| JR          | = Juristische Rundschau   |
| Jura        | = Juristische Ausbildung  |
| JurBüro     | = Juristisches Büro   |
| JuS         | = Juristische Schulung  |
| Justiz      | = Die Justiz  |
| JVA         | = Justizvollzugsanstalt   |
| JVBl.       | = Justizverwaltungsblatt  |
| JW          | = Juristische Wochenschrift   |
| JZ          | = Juristenzeitung   |
| Kap.        | = Kapitel   |
| KB          | = Kriminalsoziologische Bibliographie                                 |
| KG          | = Kammergericht   |
| KK          | = Karlsruher Kommentar  |
| Kl.         | = Kläger  |
| KMR         | = Kleinknecht / Müller / Reitberger                                   |
| KO          | = Konkursordnung  |
| KpS         | = Kriminalpolizeiliche personenbezogene Sammlung                      |
| Krim        | = Kriminalistik   |
| KrimJ       | = Kriminologisches Journal  |
| KritJ       | = Kritische Justiz  |
| KritV       | = Kritische Vierteljahresschrift                                      |
| KV          | = Kostenverzeichnis   |
| l.          | = letzte(r)   |
| LAG         | = Landesarbeitsgericht  |
| Lehrkomm.   | = Lehrkommentar   |
| Lfg.        | = Lieferung   |
| LG          | = Landgericht   |
| lit.        | = litera  |
| LK          | = Leipziger Kommentar zum Strafgesetzbuch                             |

|                   |   |
|-------------------|---|
| LM                | = Lindenmaier / Möhring, Entscheidungen des Bundesgerichtshofs  |
| LR                | = Löwe / Rosenberg  |
| LwVG              | = Gesetz über das gerichtliche Verfahren in Landwirtschaftssachen   |
| MDR               | = Monatsschrift für Deutsches Recht   |
| m. E.             | = meines Erachtens  |
| MiStra            | = Anordnung über Mitteilungen in Strafsachen  |
| MRK               | = (Europäische) Menschenrechtskonvention  |
| MschrKrim         | = Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform  |
| MStGB             | = Militärstrafgesetzbuch  |
| MünchKomm         | = Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch   |
| m. w. N.          | = mit weiteren Nachweisen   |
| Nachtr.           | = Nachtrag  |
| Nachw.            | = Nachweise   |
| Nds. AGGVG        | = Niedersächsisches Gesetz zur Ausführung des Gerichtsverfassungsgesetzes                                     |
| NdsRpfl.          | = Niedersächsische Rechtspflege   |
| n. F.             | = neue Fassung  |
| NJW               | = Neue Juristische Wochenschrift  |
| NJW-RR            | = Neue Juristische Wochenschrift — Rechtsprechungs-Report Zivilrecht  |
| Nr.               | = Nummer  |
| NS                | = Nationalsozialismus   |
| NStE              | = Neue Entscheidungssammlung für Strafrecht   |
| NStZ              | = Neue Zeitschrift für Strafrecht   |
| NuR               | = Natur und Recht   |
| NZVR              | = Neue Zeitschrift für Verkehrsrecht  |
| NZWehr            | = Neue Zeitschrift für Wehrrecht  |
| ÖJZ               | = Österreichische Juristenzeitung   |
| OGH               | = Oberster Gerichtshof (Österreich)   |
| OGH BZ            | = Oberster Gerichtshof für die Britische Zone   |
| OGHSt             | = Entscheidungen des Obersten Gerichtshofs für die Britische Zone in Strafsachen                              |
| OGHZ              | = Entscheidungen des Obersten Gerichtshofs für die Britische Zone in Zivilsachen                              |
| OLG               | = Oberlandesgericht   |
| OLGSt (alt)       | = Entscheidungen der Oberlandesgerichte zum Straf- und Strafverfahrensrecht (alte Folge)                      |
| OLGSt (neu)       | = Entscheidungen der Oberlandesgerichte in Straf-, Ordnungswidrigkeiten- und Ehrengerichtssachen (neue Folge) |
| OLGZ              | = Entscheidungen der Oberlandesgerichte in Zivilsachen  |
| Olshausen's Komm. | = Olshausen's Kommentar zum Strafgesetzbuch   |

|              |   |
|--------------|---|
| OVG          | = Oberverwaltungsgericht  |
| OVGE         | = Entscheidungen des Oberverwaltungsgerichts                                    |
| OWi          | = Ordnungswidrigkeit  |
| OWiG         | = Gesetz über Ordnungswidrigkeiten  |
| Polizei      | = Die Polizei   |
| RdJB         | = Recht der Jugend und des Bildungswesens                                       |
| RegE         | = Regierungsentwurf   |
| RG           | = Reichsgericht   |
| RGBI.        | = Reichsgesetzblatt   |
| RGSt         | = Entscheidungen des Reichsgerichts in Strafsachen                              |
| RGZ          | = Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen                              |
| RiStBV       | = Richtlinien für das Strafverfahren und das Bußgeldverfahren                   |
| RJGG         | = Reichsjugendgerichtsgesetz  |
| RKG          | = Reichskammergericht   |
| Rn.          | = Randnummer  |
| RPfleger     | = Der Deutsche Rechtspfleger  |
| RuP          | = Recht und Politik   |
| RzW          | = Rechtsprechung zum Wiedergutmachungsrecht                                     |
| S.           | = Seite   |
| SchlHA       | = Schleswig-Holsteinische Anzeigen  |
| SchSch       | = Schönke/Schröder  |
| SchwZStR     | = Schweizerische Zeitschrift für Strafrecht                                     |
| SK           | = Systematischer Kommentar  |
| sog.         | = sogenannte(r)   |
| Sp.          | = Spalte  |
| StA          | = Staatsanwaltschaft  |
| StGB         | = Strafgesetzbuch   |
| StPÄG        | = Gesetz zur Änderung der Strafprozeßordnung                                    |
| StPO         | = Strafprozeßordnung  |
| StrÄndG      | = Strafrechtsänderungsgesetz  |
| StrEG        | = Gesetz über die Entschädigung für Strafverfolgungsmaßnahmen                   |
| StrRG        | = Gesetz zur Reform des Strafrechts   |
| StrRK        | = Strafrechtskommission   |
| st. Rspr.    | = ständige Rechtsprechung   |
| StV          | = Strafverteidiger  |
| StVÄG        | = Strafverfahrensänderungsgesetz  |
| StVG         | = Straßenverkehrsgesetz   |
| StVollzG     | = Strafvollzugsgesetz   |
| StVRG        | = Gesetz zur Reform des Strafverfahrensrechts                                   |
| 1. StVRGErgG | = Gesetz zur Ergänzung des Ersten Gesetzes zur Reform des Strafverfahrensrechts |
| StVZO        | = Straßenverkehrs-Zulassungs-Ordnung  |
| teilw. abw.  | = teilweise abweichend  |
| u. a.        | = unter anderem   |
| u. a.        | = und anderen   |

|             |  |
|-------------|--|
| u. U.       | = unter Umständen  |
| v.          | = von, vom   |
| VereinfVO   | = Vereinfachungsverordnung   |
| VereinhG    | = Vereinheitlichungsgesetz   |
| Verh.       | = Verhandlungen  |
| VersR       | = Versicherungsrecht   |
| VfGH        | = Verfassungsgerichtshof (Österreich)                              |
| VG          | = Verwaltungsgericht   |
| vgl.        | = vergleiche   |
| VO          | = Verordnung   |
| vorl.       | = vorletzte(r)   |
| VRS         | = Verkehrsrecht-Sammlung   |
| VV          | = Verwaltungsvorschriften zum Strafvollzugsgesetz                  |
| VwGO        | = Verwaltungsgerichtsordnung                                       |
| wistra      | = Zeitschrift für Wirtschaft, Steuer, Strafrecht                   |
| WM          | = Wertpapier-Mitteilungen  |
| WStG        | = Wehrstrafgesetz  |
| ZAkDR       | = Zeitschrift der Akademie für Deutsches Recht                     |
| ZaöRV       | = Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht |
| z. B.       | = zum Beispiel   |
| ZHR         | = Zeitschrift für das gesamte Handels- und Wirtschaftsrecht        |
| zit. b.     | = zitiert bei  |
| zit. n.     | = zitiert nach   |
| ZPO         | = Zivilprozeßordnung   |
| ZRP         | = Zeitschrift für Rechtspolitik                                    |
| ZSchwR      | = Zeitschrift für Schweizerisches Recht                            |
| ZStW        | = Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft              |
| Zweitbearb. | = Zweitbearbeitung   |
| ZZP         | = Zeitschrift für Zivilprozeß                                      |

## Einleitung

Es war *Beccaria*, der sich schon 1764 vehement gegen die überlange Dauer von Strafverfahren wandte: „Der Prozeß selber muß in möglichst kurzer Zeit abgeschlossen werden“<sup>1</sup>. *Feuerbach* betonte ein halbes Jahrhundert später: „Nicht zögern ist Richterpflicht“<sup>2</sup>. Obwohl *Hommel* 1778 meinte, man habe „in Deutschland eher Ursache, sich über Eilfertigkeit, als Verzögerung, zu beklagen“<sup>3</sup>, dürfte wohl eher davon auszugehen sein, „daß der Prozeßverschlepp jahrhundertelang ungeheuerlich gewesen sein muß“<sup>4</sup>.

Nun ist die Strafjustiz heute von solchen Zuständen weit entfernt. Überlange Verfahrensdauer hat sich erst Anfang der siebziger Jahre zu einem ernsteren Problem entwickelt<sup>5</sup>. Grund hierfür dürfte neben der ansteigenden Verfahrensflut die seitdem intensivere Betreibung von Wirtschaftsstrafverfahren<sup>6</sup>, die gestiegene Aufklärungsschwierigkeit in NS-Sachen<sup>7</sup> und der Beginn der Terroristenprozesse sein. Seitdem beschäftigen sich verstärkt Gesetzgebung, Rechtsprechung und

---

<sup>1</sup> *Beccaria*, Über Verbrechen und Strafen, S. 93.

<sup>2</sup> *Feuerbach* in: Kleine Schriften vermischten Inhalts, S. 132.

<sup>3</sup> *Hommel*, Des Herrn Marquis von Beccaria unsterbliches Werk von Verbrechen und Strafen, S. 95; kritisch dazu auch *Hillenkamp*, JR 1975, S. 133.

<sup>4</sup> *Kip*, Das sogenannte Mündlichkeitsprinzip, S. 25; vgl. auch *Vollkommer*, ZZP 81 (1968), S. 121 f.; *Baur*, Justizaufsicht und richterliche Unabhängigkeit, S. 9; *Döhring*, Geschichte der deutschen Rechtspflege seit 1500, S. 28.

So hatte Friedrich der Große in einem Reskript vom 31. Oktober 1765 Anlaß zu dem Befehl, auf die Beschleunigung von Strafsachen ein besonderes Augenmerk zu richten, „daß die Inquisiten durch Verzögerung der Prozesse nicht zu viel leiden mögen“ (zit. n. *Kern*, MschrKrimPsych 15 <1924>, S. 240 — unrichtig wiedergegeben bei *Hillenkamp*, JR 1975, S. 133 Fn. 3 —; vgl. auch *Baur*, a. a. O., S. 8 f.; *Eb. Schmidt*, Kammergericht und Rechtsstaat, S. 25; 27; *Vollkommer*, a. a. O., S. 110 f.). Das Reichskammergericht (RKG), allerdings weniger in Strafsachen tätig (vgl. etwa *Rüping*, Grundriß der Strafrechtsgeschichte, § 6 1 c bb; *Weitzel*, Der Kampf um die Appellation ans Reichskammergericht, S. 34 Fn. 38; unklar *Schmidt-v. Rhein*, NJW 1990, S. 489), hatte regelmäßig die Territorialgerichte aufgrund der gemeinrechtlichen Beschwerde wegen Justizverweigerung und Justizverzögerung (querela denegatae vel protractae justitiae) zu rügen (vgl. *Döhring*, a. a. O., S. 28; *Weitzel*, a. a. O., S. 44; *Vollkommer*, a. a. O., S. 121 f.; *Baur*, a. a. O., S. 6; *Gritschneider*, DRiZ 1988, S. 453). Aber auch am RKG selbst sah es nicht besser aus (vgl. *Rüping*, a. a. O., § 6 1 c aa; *Vollkommer*, a. a. O., S. 121 f.; *Gritschneider*, a. a. O., S. 452). So berichtet *Goethe*, 1772 Praktikant am RKG von der „nach und nach aufschwellenden ungeheuren Anzahl von verspäteten Prozessen“ (*Goethe*, Aus meinem Leben — Dichtung und Wahrheit, 3. Teil, 12. Buch, S. 143).

<sup>5</sup> Vgl. *Hammerstein* in: Absprache im Strafprozeß, S. 95; *Wolfslast*, NSfZ 1990, S. 410.

<sup>6</sup> *Schünemann*, Verh. 58. DJT, S. B 16.

<sup>7</sup> Vgl. *Rückerl*, NS-Verbrechen vor Gericht<sup>2</sup>, S. 269 f.; 273 f.

Wissenschaft mit der Thematik. Dies geschieht in unterschiedlicher Weise: Der Gesetzgeber hat sich in, wie *Kohlmann* meint<sup>8</sup>, „bislang wenig erfolgreichen Bemühungen“ für eine Vereinfachung der Verfahrensstruktur eingesetzt. Von der Literatur ist die Strafprozeßreform — wenngleich auch gelegentlich kritisch — begleitet worden, wobei vor allem die Suche nach möglichen Ursachen überlanger Verfahrensdauer den Ausgangspunkt darstellte. Seit einigen Jahren beherrscht nun mehr und mehr das Thema „Verständigung im Strafverfahren“ die wissenschaftliche Diskussion; sowohl das Aufkommen von Verständigungen soll danach Folge längerer Verfahrensdauer<sup>9</sup> als auch ihr weiterer Ausbau probates Mittel gegen lange Verfahrensdauer<sup>10</sup> sein. Die Rechtsprechung schließlich hat sich vor allem — bedingt durch ihre Funktion — mit im Einzelfall in Rede stehender überlanger Verfahrensdauer beschäftigen müssen, wobei es regelmäßig um die Frage der rechtlichen Konsequenzen für das konkrete Strafverfahren gegangen ist.

Das Problem der Rechtsfolgen überlanger Dauer von Strafverfahren soll Gegenstand der nachfolgenden Untersuchung sein. Sie ist insofern gerade auch darauf ausgerichtet, der Rechtsprechung Hilfestellung anzubieten. Demzufolge legt sie einen Schwerpunkt auf die kritische Überprüfung der Lösungsansätze der bisherigen Judikatur. Im *1. Kapitel des 1. Teils*, der Grundlagen der Rechtsfolgenbestimmung überlanger Verfahrensdauer vorbehalten ist, wird der Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur erörtert. Im *2. Kapitel* sind — zunächst — die Bemühungen von Gesetzgebung und Wissenschaft um eine Beschleunigung von Strafverfahren zu betrachten. Zu prüfen ist, ob von weiteren Änderungen des Strafprozeßrechts erwartet werden könnte, überlange Verfahrensdauer rein tatsächlich zu verhindern. Dies hätte zur Folge, daß das Suchen nach Rechtsfolgen nur das Ansetzen an den Symptomen eines zu beseitigenden Mißstandes wäre. Danach ist zu erörtern, inwieweit für den Beschuldigten Möglichkeiten bestehen, drohender überlanger Verfahrensdauer entgegenzutreten, so daß insoweit die Einräumung umfassender Rechtsfolgen unnötig sein könnte. Im *3. Kapitel* soll dann der Begriff der überlangen Verfahrensdauer präzisiert werden. Es ist zu fragen, nach welchen Kriterien sich entscheidet, ob ein Verfahren „überlang“ ist und deshalb Rechtsfolgen auslösen soll. Im *2. Teil* schließlich werden in den *Kapiteln 4-8* die einzelnen in Betracht kommenden Rechtsfolgen zu diskutieren sein, wobei ein weiter Rechtsfolgenbegriff zugrunde zu legen ist: „Rechtsfolgen“ sind danach nicht nur solche des 3. Abschnitts des StGB (§§ 38 ff.), sondern auch sonstige, insbesondere prozeßrechtliche Konsequenzen innerhalb des Strafverfahrens.

<sup>8</sup> *Kohlmann*, FS Pfeiffer, S. 210.

<sup>9</sup> Siehe etwa Schünemann, Verh. 58. DJT, S. B 16.

<sup>10</sup> Siehe etwa Schmidt-Hieber, FS Deutsche Richterakademie, S. 193 ff.: „Beschleunigung des Strafverfahrens durch Kooperation“.

## Erster Teil

# Grundlagen der Rechtsfolgenbestimmung überlanger Verfahrensdauer

## Forschungsstand, Beschleunigungsproblematik, Begriff der Überlänge

### *Erstes Kapitel*

#### Überblick über den Forschungsstand

#### Zur Notwendigkeit weiterer Erörterung der Rechtsfolgen

Die Schwierigkeit der Rechtsfolgenbestimmung zeigt sich schon bei einem ersten Blick auf einige „Meilensteine“ in der Entwicklung der Rechtsprechung zur überlangen Verfahrensdauer:

- 21.12.1962: Der 4. Strafsenat des BGH erklärt, der Länge des Strafverfahren komme „grundsätzlich keine rechtliche Bedeutung“ zu<sup>1</sup>.
- 12.6.1966: Der 1. Strafsenat des BGH führt aus, eine Verletzung des Beschleunigungsgrundsatzes habe „jedenfalls nicht ohne weiteres die Unzulässigkeit des Verfahrens zur Folge“<sup>2</sup>.
- 10.11.1971: Für den 2. Senat des BGH ist „nicht Verfahrenseinstellung, sondern Berücksichtigung bei der Strafzumessung das geeignete Mittel“, überlanger Verfahrensdauer Rechnung zu tragen<sup>3</sup>.
- 2.7.1974: Der 5. Strafsenat des BGH stellt ein Verfahren nach § 206a StPO ein, weil es sich „ungewöhnlich lange hingezogen“ habe<sup>4</sup>.
- 24.11.1983: Ein Vorprüfungsausschuß des BVerfG befindet, „in extrem gelagerten Fällen“ von Verfahrensverzögerung läge es nahe, „von Verfassungs

---

<sup>1</sup> BGH, DAR 1963, S. 169.

<sup>2</sup> BGHSt 21, S. 81 (84).

<sup>3</sup> BGHSt 24, S. 239 (242).

<sup>4</sup> BGH, Beschl. v. 2.7.1974 — 5 StR 48/74 (Anhang 3).