

NOMOSREFERENDARIAT

Weidemann | Scherf

Die Revision im Strafrecht

4. Auflage



Nomos

NOMOSREFERENDARIAT

Dr. Matthias Weidemann

Vorsitzender Richter am Landgericht (VRLG)

Fabian Scherf

Richter am Oberlandesgericht

Die Revision im Strafrecht

4. Auflage



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-7005-2 (Print)

ISBN 978-3-7489-1072-5 (ePDF)

4. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort

Wir freuen uns sehr, dass auch die 3. Auflage unseres Buches äußerst positiv aufgenommen wurde.

Ganz herzlich möchten wir uns für diese freundliche Resonanz wie auch stets wichtige Hinweise und Anregungen bedanken.

Die Entwicklung der Rechtsprechung sowie zahlreiche gesetzliche Änderungen jüngerer Zeit machen eine Neuauflage unumgänglich.

Für die 4. Auflage haben wir den Stoff durchgehend aktualisiert und überarbeitet. Dabei haben wir insbesondere eine Vielzahl neuer examensrelevanter Entscheidungen aus der obergerichtlichen Rechtsprechung und verschiedene gesetzliche Änderungen der Strafprozessordnung berücksichtigt. Relevante Neuerungen sind bis zum Sommer 2021 einbezogen worden.

Für Lob und Kritik, sachdienliche Anregungen und Hinweise sind wir auch weiterhin dankbar.

Viel Erfolg bei der Prüfung!

Mainz, im Juli 2021

VRLG Dr. Matthias Weidemann

MinDirig Fabian Scherf

Inhalt

Vorwort	5
Abkürzungsverzeichnis	11
§ 1 Einleitung	15
§ 2 Zulässigkeit der Revision	16
I. Allgemeines	16
II. Statthaftigkeit	16
III. Rechtsmittelbefugnis	17
IV. Beschwer	18
V. Revisionseinlegung, § 341 StPO	19
1. Bezeichnung des Rechtsmittels	19
2. Form der Revisionseinlegung	20
3. Adressat, § 341 StPO	21
4. Revisionseinlegungsfrist, § 341 Abs. 1, Abs. 2 StPO	22
VI. Revisionsbegründung, § 345 StPO	23
1. Bezeichnung des Rechtsmittels	23
2. Form der Revisionsbegründung, § 345 Abs. 2 StPO	23
3. Adressat, § 345 Abs. 1 StPO	25
4. Revisionsbegründungsfrist, § 345 Abs. 1 StPO	25
VII. Rechtsmittelrücknahme/Rechtsmittelverzicht	28
1. Allgemeines	28
2. Rechtsmittelrücknahme	29
3. Rechtsmittelverzicht	30
VIII. Wiedereinsetzung in den vorigen Stand	32
1. Zulässigkeitsvoraussetzungen eines Wiedereinsetzungsantrages	32
2. Begründetheit des Wiedereinsetzungsantrages	33
IX. Übungsfälle	35
§ 3 Begründetheit der Revision	38
I. Allgemeines	38
II. Von Amts wegen zu berücksichtigende Verfahrensvoraussetzungen	38
1. Sachliche Zuständigkeit	38
2. Fehlende oder unvollständige Anklage	41
3. Wirksamer Eröffnungsbeschluss	43
4. Fehlender Strafantrag	45
5. Eintritt der Verfolgungsverjährung	47
6. Strafklageverbrauch	47
7. Überlange Verfahrensdauer	49
8. Rechtsstaatswidrige Tatprovokation	50
9. Besonderheiten eines vorausgegangenen Berufungsverfahrens	51
10. Beschränkung der Revision	52
11. Übungsfälle	52
III. Verfahrensfehler im Allgemeinen	55
1. Allgemeines zu Verfahrensrüge und Sachrüge	55
2. Beweis des Verfahrensfehlers – Protokoll	56
3. Beschwer	58
4. Beruhen des Urteils auf dem Fehler: Unterschied absolute und relative Revisionsgründe	58

5.	Verlust von Revisionsgründen	59
	a) Versäumung gesetzlicher Fristen	59
	b) Verzicht	60
	c) Verwirkung, Rechtsmissbrauch	60
IV.	Absolute Revisionsgründe iSd § 338 StPO	61
1.	Fehlerhafte Besetzung des Gerichts, § 338 Nr. 1 StPO	61
2.	Mitwirkung eines ausgeschlossenen Richters, § 338 Nr. 2 StPO	65
3.	Mitwirkung eines befangenen Richters, § 338 Nr. 3 StPO	65
4.	Fehlende Zuständigkeit, § 338 Nr. 4 StPO	68
5.	Vorschriftswidrige Abwesenheit, § 338 Nr. 5 StPO	69
	a) Abwesenheit des Angeklagten, § 230 Abs. 1 StPO	70
	b) Abwesenheit des notwendigen Verteidigers, § 145 StPO	74
	c) Abwesenheit des Staatsanwalts/des Protokollführers, § 226 StPO	76
	d) Dolmetscher, § 185 GVG	77
6.	Ungesetzliche Beschränkung der Öffentlichkeit, § 338 Nr. 6 StPO	77
	a) Gründe für den Ausschluss der Öffentlichkeit, §§ 171a ff GVG	79
	b) Ausschluss wegen Fehlverhaltens von Zuhörern	79
	c) Ausschluss möglicher Zeugen, § 58 Abs. 1 StPO	80
	d) Sonderfälle	80
	e) Ausschluss und Verlust der Verfahrensrüge	81
7.	Fehlende Urteilsgründe/Fristüberschreitung, § 338 Nr. 7 StPO	81
8.	Unzulässige Beschränkung der Verteidigung, § 338 Nr. 8 StPO	83
9.	Übungsfälle	84
V.	Relative Revisionsgründe	87
1.	Fehler im Rahmen der Hauptverhandlung	87
	a) Ladungsmängel	87
	b) Aufruf der Sache, Präsenzfeststellung, Entfernen der Zeugen	88
	c) Mitwirkung eines Dolmetschers	88
	d) Vernehmung des Angeklagten zu den persönlichen Verhältnissen	89
	e) Verlesung der Anklageschrift und Mitteilung, ob Erörterungen nach den §§ 202a, 212 StPO stattgefunden haben	89
	f) Belehrung des Angeklagten und Befragung zur Sache	91
	g) Beweisaufnahme: Zeugenvernehmungen	93
	aa) Zeugnisverweigerungsrechte	94
	bb) Angaben zur Sache	96
	cc) Auskunftsverweigerungsrecht	96
	dd) Vereidigung von Zeugen gemäß § 59 ff StPO	97
	ee) Entlassung, § 248 StPO	98
	h) Beweisaufnahme: Fehler bei der Verwertung von Urkunden	99
	i) Beweisaufnahme: Sachverständige	109
	j) Beweisaufnahme: Augenschein	110
	k) Beweisaufnahme: Aufklärungspflicht, § 244 Abs. 2 StPO	110
	l) Beweisaufnahme: Fehler bei der Zurückweisung von Beweisanträgen	111
	m) Fristüberschreitung nach § 229 StPO	123
	n) Widerspruchs- und Beanstandungserfordernisse	124
	o) Rechtlicher Hinweis	126
	p) Schlussvorträge und letztes Wort	130

q) Beratung und Abstimmung	132
r) Urteilsverkündung	132
s) Abweichende Verfahrensart: Das beschleunigte Verfahren	132
t) Besonderheiten eines vorausgegangenen Berufungsverfahrens	134
u) Verfahrensbeendende Verständigung	134
v) Übungsfälle	139
2. Fehler der Ermittlungsorgane	142
a) Allgemeines zu Beweisverwertungsverböten	142
b) Fehler bei der Beschuldigtenvernehmung	143
c) Fehler bei der Überwachung der Telekommunikation und sonstiger Gespräche mit technischen Mitteln	148
d) Fehler bei Durchsuchungen	149
e) Fehler bei Beschlagnahmen	151
f) Fehler bei körperlichen Untersuchungen, § 81a StPO	154
g) Verdeckte Ermittler, §§ 110a ff StPO	156
h) Faires Verfahren	157
i) Beweiserhebungen durch Privatpersonen	158
j) Übungsfall	159
VI. Die Sachrüge	160
1. Allgemeines	160
2. Fehler bei der Sachverhaltsdarstellung, § 267 StPO	161
3. Fehler bei Form und Aufbau des Urteils	162
4. Widersprüche zwischen mündlichem und schriftlichem Urteil	163
5. Fehler bei der Beweiswürdigung, § 261 StPO	163
a) Verstoß gegen Denkgesetze	164
b) Verstoß gegen Erfahrungssätze	165
c) Lückenhafte oder widersprüchliche Beweiswürdigung	165
d) Fehlerhafte Anwendung des Grundsatzes „in dubio pro reo“	167
e) Beweisverwertungsverböte	167
6. Fehler in der rechtlichen Würdigung	168
7. Fehler im Strafmaß	168
a) Anwendung eines falschen Strafrahmens	169
b) Strafzumessung im eigentlichen Sinne	170
8. Maßregeln der Besserung und Sicherung	174
9. Übungsfälle	174
§ 4 Revisionsrechtliche Aufgabenstellungen	177
Anhang 1: Checklisten	181
Anhang 2: Definitionen	203
Stichwortverzeichnis	207

Abkürzungsverzeichnis

aA	anderer Ansicht
aaO	am angegebenen Ort
abl.	ablehnend
Abs.	Absatz
Abschn.	Abschnitt
abw.	abweichend
aE	am Ende
a.F.	alte Fassung
AG	Amtsgericht
allg.	allgemein
Alt.	Alternative
aM	anderer Meinung
Angekl.	Angeklagter
Anh.	Anhang
Anm.	Anmerkung
Art.	Artikel
Aufl.	Auflage
ausdr.	Ausdrücklich
ausf.	Ausführlich
Az	Aktenzeichen
BA	Blutalkohol (zitiert nach Jahr und Seite)
BayObLG	Bayerisches Oberstes Landgericht
BayVBl	Bayerische Verwaltungsblätter
Bd.	Band
BDSG	Bundesdatenschutzgesetz
BeckRS	Beck-Rechtsprechung, Online Datenbank des Verlags C.H. Beck (zitiert nach Jahr und Nummer)
Begr.	Begründung
Beschl.	Beschluss
bestr.	Bestritten
Beulke/Swoboda	Strafprozessrecht, 14. Auflage, 2018
BGBI.	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHR	BGH-Rechtsprechung in Strafsachen (zitiert nach Paragraph und Stichwort)
BGHSt	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen (zitiert nach Band und Seite)
BRAO	Bundesrechtsanwaltsordnung
bspw	beispielsweise
BtMG	Betäubungsmittelgesetz
BT-Drs.	Bundestagsdrucksache (Wahlperiode/Nummer)
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts (zitiert nach Band und Seite)
bzgl	bezüglich
BZRG	Bundeszentralregistergesetz
bzw	beziehungsweise
ca.	circa
Dahs/Dahs	Dahs/Dahs, Die Revision im Strafprozess, 9. Auflage, 2017
DAR	Deutsches Auto-Recht (zitiert nach Jahr und Seite)
ders.	derselbe

dh	das heißt
EGMR	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte
EGStPO	Einführungsgesetz zur Strafprozessordnung
Eisenberg	Eisenberg, Beweisrecht der StPO, 10. Auflage, 2017
EMRK	Europäische Menschenrechtskonvention
Entspr.	entsprechend
etc.	et cetera
EuGH	Europäischer Gerichtshof
evtl	eventuell
f, ff	Folgende
Fischer	Strafgesetzbuch und Nebengesetze (67. Auflage, 2020, zitiert nach Paragraf und Randnummer)
Fn	Fußnote
FS	Festschrift
gem.	gemäß
GG	Grundgesetz
ggf	gegebenenfalls
grds.	grundsätzlich
GmS-OGB	Gemeinsamer Senat der obersten Gerichtshöfe des Bundes
GStt	Großer Senat für Strafsachen
GVG	Gerichtsverfassungsgesetz
HK-GS	Handkommentar Gesamtes Strafrecht, StGB, StPO, Nebengesetze, herausgegeben von Dölling, Duttge, Rössner (4. Auflage 2017, zitiert nach Bearbeiter, Paragraf und Randnummer)
hL	herrschende Lehre
hM	herrschende Meinung
hRspr	herrschende Rechtsprechung
Hs.	Halbsatz
idF	in der Fassung
idR	in der Regel
insb.	insbesondere
iSd	im Sinne des/der
iSe	im Sinne eines/einer
iSv	im Sinne von
iÜ	im Übrigen
ivF	im vorliegenden Fall
iVm	in Verbindung mit
JA	Juristische Arbeitsblätter (zitiert nach Jahr und Seite)
JBRh-Pflz	Justizblatt Rheinland-Pfalz (zitiert nach Jahr und Seite)
JGG	Jugendgerichtsgesetz
JR	Juristische Rundschau (zitiert nach Jahr und Seite)
JuS	Juristische Schulung (zitiert nach Jahr und Seite)
Justiz	Die Justiz – Amtsblatt des Justizministeriums Baden-Württemberg (zitiert nach Jahr und Seite)
JZ	Juristenzeitung (zitiert nach Jahr und Seite)
KG	Kammergericht Berlin
KK	Karlsruher Kommentar zur Strafprozessordnung (8. Auflage, 2019; zitiert nach Bearbeiter, Paragraf und Randnummer)
Kindhäuser/Schumann	Strafprozessrecht, 5. Auflage, 2019

Abkürzungsverzeichnis

krit.	kritisch
LG	Landgericht
lit.	littera
Lit.	Literatur
LS	Leitsatz
m.Anm.	mit Anmerkung
MDR	Monatsschrift für Deutsches Recht (zitiert nach Jahr und Seite)
Meyer-Goßner/Schmitt	Strafprozessordnung (63. Auflage, 2020, zitiert nach Paragraph und Randnummer)
MRK	Europäische Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten
mwN	mit weiteren Nachweisen
n.F.	neue Fassung
NJOZ	Neue Juristische Online-Zeitschrift (zitiert nach Jahr und Seite)
NJW	Neue Juristische Wochenschrift (zitiert nach Jahr und Seite)
NJW-Spezial	Neue Juristische Wochenschrift Spezial (zitiert nach Jahr und Seite)
Nr.	Nummer
NStZ	Neue Zeitschrift für Strafrecht (zitiert nach Jahr und Seite)
NStZ-RR	NStZ-Rechtsprechungs-Report (zitiert nach Jahr und Seite)
NZV	Neue Zeitschrift für Verkehrsrecht (zitiert nach Jahr und Seite)
NZWSt	Neue Zeitschrift für Wirtschafts- Steuer- und Unternehmensstrafrecht (zitiert nach Jahr und Seite)
o.a.	oben angegeben, angeführt
o.Ä.	oder Ähnliches
o.g.	oben genannt
OLG	Oberlandesgericht
OWi	Ordnungswidrigkeit
RA	Rechtsanwalt
RG	Reichsgericht
RGSt	Entscheidungssammlung des Reichsgerichts in Strafsachen (zitiert nach Band und Seite)
RiStBV	Richtlinien für das Straf- und Bußgeldverfahren
Rn	Randnummer
Roxin	Roxin/Schünemann, Strafverfahrensrecht, 29. Auflage, 2017
RPfLG	Rechtspflegergesetz
RPfEntlG	Rechtspflegeentlastungsgesetz
Rspr	Rechtsprechung
s.	siehe
S.	Satz
s.a.	siehe auch
s.o.	siehe oben
sog.	sogenannt
s.u.	siehe unten
StA	Staatsanwaltschaft
StGB	Strafgesetzbuch

Abkürzungsverzeichnis

StPO	Strafprozessordnung
str.	streitig
StraFo	Strafverteidiger-Forum (zitiert nach Jahr und Seite)
StRR	Strafrechtsreport (zitiert nach Jahr und Seite)
StV	Strafverteidiger, Juristische Fachzeitschrift (zitiert nach Jahr und Seite)
tvA	teilweise vertretene Auffassung
u.a.	unter anderem
u.Ä.	und Ähnliche/s
umstr.	umstritten
unstr.	unstreitig
Urt.	Urteil
usw	und so weiter
uU	unter Umständen
v.	von/vom
v.a.	vor allem
vgl	vergleiche
VRS	Verkehrsrechts-Sammlung (zitiert nach Band und Seite)
VRR	Verkehrsrechtsreport (zitiert nach Jahr und Seite)
wistra	Zeitschrift für Wirtschaft, Steuer, Strafrecht (zitiert nach Jahr und Seite)
WÜK	Wiener Konsularrechtsübereinkommen
zB	zum Beispiel
ZfS	Zeitschrift für Schadensrecht (zitiert nach Jahr und Seite)
ZIS	Zeitschrift für internationale Strafrechtsdogmatik (zitiert nach Jahr und Seite)
ZPO	Zivilprozessordnung
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik (zitiert nach Jahr und Seite)
zust.	zustimmend