

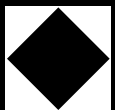
Schriften zum Internationalen und
Europäischen Strafrecht

49

Sarah Pohlmann

Strafrechtliche Gleichstellungsklauseln für ausländische und Europäische Amtsträger

Reformbedürftigkeit des deutschen Amtsträgerbegriffs?



Nomos

Schriften zum Internationalen und
Europäischen Strafrecht

Herausgegeben von

Professor Dr. Martin Heger, Humboldt-Universität zu Berlin

Professor Dr. Florian Jeßberger, Humboldt-Universität zu Berlin

Professor Dr. Frank Neubacher, M.A., Universität zu Köln

Professor Dr. Helmut Satzger, LMU München

Professor Dr. Gerhard Werle, Humboldt-Universität zu Berlin

Band 49

Sarah Pohlmann

Strafrechtliche Gleichstellungsklauseln für ausländische und Europäische Amtsträger

Reformbedürftigkeit des deutschen Amtsträgerbegriffs?



Nomos

Gedruckt mit Unterstützung des Förderungsfonds Wissenschaft der VG WORT.

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

Zugl.: München, LMU, Diss., 2020

u.d.T.: „Strafrechtliche Gleichstellungsklauseln für ausländische und Europäische Amtsträger – Reformbedarf des deutschen Amtsträgerbegriffs?“

ISBN 978-3-8487-7732-7 (Print)

ISBN 978-3-7489-2128-8 (ePDF)



Onlineversion
Nomos eLibrary

1. Auflage 2021

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2021. 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. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Meiner Familie

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde von der Juristischen Fakultät der Ludwig-Maximilians-Universität München im Sommersemester 2020 als Dissertation angenommen. Literatur und Rechtsprechung wurden bis Ende 2019 berücksichtigt.

Nach dem Abschluss dieses Projektes zeigt mir ein Blick zurück, dass es ohne die Unterstützung, Ermutigung und Geduld vieler Menschen nie hätte glücken können. Zuvörderst danke ich dafür von ganzem Herzen meinem Doktorvater, Herrn Professor Dr. Helmut Satzger. Die Arbeit entstand während meiner Tätigkeit als wissenschaftliche Mitarbeiterin an seinem Lehrstuhl für Deutsches, Europäisches und Internationales Strafrecht und Strafprozessrecht sowie Wirtschaftsstrafrecht. Für die langjährige persönliche Förderung und warmherzige Unterstützung, das uneingeschränkte Vertrauen in meine Arbeit sowie die großzügigen wissenschaftlichen Freiräume, die ich genießen durfte, möchte ich mich herzlichst bedanken.

Die Inspiration zur Behandlung dieses Themas gab Herr Professor Dr. Frank Zimmermann. Für wertvolle Diskussionen sowie wissenschaftlichen und persönlichen Zuspruch bedanke ich mich sehr.

Weiterhin danke ich Herrn Professor Dr. Armin Engländer für die überaus zügige Erstellung des Zweitgutachtens. Frau Professorin Dr. Petra Wittig gilt mein Dank für die Abnahme der mündlichen Doktorprüfung.

Wesentlich zum Gelingen dieser Arbeit beigetragen hat auch das einmalige wissenschaftliche Umfeld. Die Tätigkeit am Lehrstuhl hat mir insbesondere wegen aller Kolleginnen und Kollegen, dem stetigen Austausch und nicht zuletzt der guten Stimmung immer große Freude bereitet. Den Mitgliedern der European Criminal Policy Initiative (ECPI) gilt mein herzlicher Dank dafür, dass sie mich an ihren Projekten von Beginn an so selbstverständlich teilhaben ließen. Es war mir eine große Ehre!

Das Schreiben einer Dissertation ist ein großes Privileg und erfordert viel Zeit. Da diese Zeit nicht im Überfluss vorhanden ist, muss sie geborgt werden – von Kollegen und Kolleginnen, von Freunden und der Familie.

Neben der Unterstützung in allen Höhen und Tiefen des wissenschaftlichen Arbeitens, habe ich auch in der Phase der Fertigstellung dieser Arbeit eine enorme Unterstützung erfahren. Dabei möchte ich mich bei Dr. Florian Ruhs, Dr. Malte Symann und Dr. Thomas Winkelmann für die

Vorwort

versierte Durchsicht des Manuskripts und hilfreiche Anmerkungen bedanken.

Meine Familie hat mich in diesem Projekt ausnahmslos unterstützt und die gesamte Arbeit Korrektur gelesen. Ich möchte mich bei meinen Eltern Annette und Professor Dr. Martin Pohlmann für den grenzenlosen Rückhalt bedanken. Stets bestärkt hat mich insbesondere auch meine Schwester Dr. Theresa Pohlmann. Sie hat zahlreiche Stunden diskutiert, mich immer wieder motiviert und aufmerksam Korrektur gelesen. Von Herzen Danke!

Mein größter Dank gilt meinem Mann Nils Florian Jungnickel. Ohne seine bedingungslose Unterstützung, wertvollen Anmerkungen und aufrichtige Liebe wäre ich nie so weit gekommen diese Zeilen zu schreiben. Gracias!

Sarah Pohlmann im Januar 2021

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----|
| Abkürzungsverzeichnis | 23 |
| Einleitung | 29 |
| A. Problemaufriss | 29 |
| B. Ziel der Untersuchung | 31 |
| C. Themeneingrenzung | 32 |
| D. Gang der Untersuchung | 33 |
| E. Begriffsbestimmungen | 34 |
| 1. Kapitel. Die Qualifikation als Amtsträger im deutschen Strafrecht | 37 |
| A. Der Begriff des deutschen Amtsträgers | 37 |
| B. Das Rechtsgut der Amtsdelikte | 68 |
| 2. Kapitel. Der ausländische Amtsträger im deutschen Strafrecht | 78 |
| A. Das Tätigwerden von ausländischen Amtsträgern in Deutschland | 78 |
| B. Die Einbeziehung ausländischer Rechtsgüter in den Schutzbereich deutscher Straftatbestände | 90 |
| C. Erforderlichkeit von Gleichstellungsklauseln | 111 |
| 3. Kapitel. Überblick über Gleichstellungsklauseln für ausländische Amtsträger | 115 |
| A. Korruptionsstrafrecht | 116 |
| B. Die Gleichstellung Europäischer Amtsträger | 173 |
| C. Grenzüberschreitende polizeiliche Zusammenarbeit | 222 |
| D. Sonstige Rechtshilfe in Strafsachen | 280 |
| E. Zur Verschwiegenheit verpflichtende Gleichstellungsklauseln | 313 |

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| 4. Kapitel. Klassifikation und Analyse der untersuchten Gleichstellungsklauseln | 318 |
| A. Klassifikation | 318 |
| B. Analyse der untersuchten Gleichstellungsklauseln | 331 |
| C. Zusammenfassung: Solidarität vs. Territorialität | 353 |
| 5. Kapitel. Reformbedürftigkeit des deutschen Amtsträgerbegriffs | 356 |
| A. Keine Gleichstellung, sondern Anwendung des Rechts des Herkunftsstaats | 356 |
| B. Verbreitung des Gleichstellungsprinzips | 357 |
| C. Rechtspolitischer Ausblick | 370 |
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 373 |
| Literaturverzeichnis | 381 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 23 |
| Einleitung | 29 |
| A. Problemaufriss | 29 |
| B. Ziel der Untersuchung | 31 |
| C. Themeneingrenzung | 32 |
| D. Gang der Untersuchung | 33 |
| E. Begriffsbestimmungen | 34 |
| I. Gleichstellungsklausel | 34 |
| II. Ausländischer Amtsträger | 35 |
| 1. Kapitel. Die Qualifikation als Amtsträger im deutschen Strafrecht | 37 |
| A. Der Begriff des deutschen Amtsträgers | 37 |
| I. Historisch: Definition in § 359 des Reichstrafgesetzbuchs | 38 |
| 1. Die ursprüngliche Fassung von 1871 | 38 |
| a) Der staatsrechtliche Beamtenbegriff | 39 |
| b) Der strafrechtliche Beamtenbegriff | 39 |
| 2. Die Neufassung des § 359 StGB a.F. | 40 |
| 3. Die Einführung der heutigen Legaldefinition des § 11 Abs. 1 Nr. 2 StGB | 40 |
| 4. Erster Entwurf einer Gleichstellungsklausel für Angestellte privater Betriebe | 42 |
| 5. Zusammenfassung | 44 |
| II. Die heutige Konzeption des Amtsträgerbegriffs | 45 |
| 1. Die Legaldefinition des § 11 Abs. 1 Nr. 2 StGB | 45 |
| a) Der Anwendungsbereich der Legaldefinition in § 11 Abs. 1 Nr. 2 StGB | 45 |
| b) Der Beamtenbegriff des § 11 Abs. 1 Nr. 2a) StGB | 48 |
| c) Sonstiges öffentlich-rechtliches Amtsverhältnis gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2b) StGB | 49 |
| d) Sonstige Bestellung zur Wahrnehmung öffentlicher Aufgaben gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2c) StGB | 50 |
| e) Zusammenfassende Stellungnahme | 51 |
| | 11 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| 2. Verankerung der Amtsträgereigenschaft im deutschen Recht | 52 |
| a) Allgemein: Der originär innerstaatliche Bezug des deutschen Strafrechts | 53 |
| b) Allgemein: Grundrechtliche Verankerung in 33 Abs. 4 GG | 54 |
| c) Spezifisch: Besondere Pflichtbindung des Amtsträgers gegenüber einem Hoheitsträger der Bundesrepublik Deutschland | 56 |
| d) Spezifisch: Gebrauch des Amtsträgerbegriffs in den Tatbeständen des StGB | 56 |
| e) Zusammenfassung: Amtsdelikte als Souveränitätskern des deutschen Strafrechts | 57 |
| III. Übersicht über die Amtsdelikte im StGB | 58 |
| 1. Überblick | 59 |
| 2. Systematik der Amtsdelikte im StGB | 60 |
| a) Delikte von Amtsträgern | 60 |
| b) Delikte gegen Amtsträger: sog. Amtsschutzdelikte | 63 |
| c) Delikte unter Mitwirkung von Amtsträgern | 64 |
| IV. Kritik an der Systematik der Legaldefinition des „Amtsträgers“ und dessen Verwendung | 65 |
| 1. Kritik an der Konzeption der Legaldefinition | 65 |
| 2. Kritik an der Systematik der Amtsdelikte | 66 |
| 3. Eigene Stellungnahme | 68 |
| B. Das Rechtsgut der Amtsdelikte | 68 |
| I. Rechtsgüter als Schutzobjekt im Strafrecht | 69 |
| 1. Rechtsgüterschutz als Aufgabe des Strafrechts | 69 |
| 2. Arten von Rechtsgütern | 70 |
| a) Individualrechtsgüter und Allgemeinrechtsgüter | 70 |
| b) Staatliche und kollektive Allgemeinrechtsgüter | 71 |
| II. Rechtsgutskonzeption | 72 |
| 1. Meinungsstand | 72 |
| a) Überholte historische Auffassungen: Lehre von der Dienstpflichtverletzung und Lehre von der Amtspflichtverletzung | 72 |
| b) Stimmen gegen die Annahme eines gemeinsamen Rechtsguts | 73 |
| c) Gemeinsames einheitliches Rechtsgut? | 74 |
| d) Stellungnahme | 75 |

| | |
|--|----|
| 2. Zwischenfazit: Gemeinsames Rechtsgut des ordnungsgemäßen Funktionierens von staatlicher Verwaltung und Rechtsprechung | 76 |
| 2. Kapitel. Der ausländische Amtsträger im deutschen Strafrecht | 78 |
| A. Das Tätigwerden von ausländischen Amtsträgern in Deutschland | 78 |
| I. Beispiel für den Aufenthalt ausländischer Amtsträger in Deutschland: Der ausländische Polizist | 78 |
| II. Anforderungen des Grundgesetzes: Horizontale Öffnung | 80 |
| III. Einordnung des Handelns von ausländischen Amtsträgern | 82 |
| 1. Hoheitsrechtsübertragung oder Hoheitsrechtsbeschränkung? | 82 |
| 2. Zurechnung zur nationalen Hoheitsgewalt | 83 |
| IV. Völkerrechtliche Grundsätze | 85 |
| 1. Territoriale Souveränität und Gebietshoheit | 86 |
| 2. Völkerrechtliche Immunität | 87 |
| V. Rechtsgrundlagen für das Handeln von ausländischen Amtsträgern in Deutschland | 88 |
| VI. Zusammenfassung | 89 |
| B. Die Einbeziehung ausländischer Rechtsgüter in den Schutzbereich deutscher Straftatbestände | 90 |
| I. Terminologie | 90 |
| 1. Ausländische Rechtsgüter | 90 |
| 2. Supranationale Rechtsgüter | 91 |
| II. Grundsatz: Beschränkung auf den Schutz inländischer staatlicher Tätigkeit | 92 |
| 1. Überblick über den Meinungsstand - Ausschluss-theorie | 92 |
| 2. Stellungnahme | 94 |
| III. Erstreckung des Strafschutzes der Amtsdelikte auf ausländische staatliche Rechtsgüter | 96 |
| 1. Der Schutzwürdigkeit ausländischer Individualrechtsgüter | 96 |
| a) Völkerrechtlicher „minimum standard of justice“ | 96 |
| b) Verfassungsrechtliche Argumentation | 97 |
| c) Zusammenfassende Stellungnahme | 97 |
| 2. Ansätze zur Bejahung des Schutzes ausländischer Allgemeinrechtsgüter - Einschluss-theorien | 98 |
| a) Rechtsprechung | 99 |
| b) Oehler | 99 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| c) Schlüchter | 100 |
| d) Lüttger | 101 |
| e) Die Auslegungsfrage | 101 |
| 3. Zusammenfassung | 102 |
| IV. Die Erstreckung des Strafschutzes auf supranationale staatliche Allgemeinrechtsgüter | 104 |
| 1. Assimilierungspflicht der EU-Mitgliedstaaten beim Schutz von supranationalen Rechtsgütern | 104 |
| 2. Beispiel eines supranationalen Rechtsguts: die Lauterkeit der Amtsführung der EU-Bediensteten | 106 |
| V. Erstreckung des Strafschutzes auf staatliche Allgemeinrechtsgüter ausländischer europäischer Staaten? | 107 |
| 1. Wechselseitige mitgliedstaatliche Verpflichtung zum Schutz kollektiver Allgemeinrechtsgüter | 107 |
| 2. Keine wechselseitige mitgliedstaatliche Verpflichtung zum Schutz von staatlichen Allgemeinrechtsgütern | 108 |
| VI. Verhältnis zwischen dem Strafanwendungsrecht und der Schutzbereichsfrage | 109 |
| C. Erforderlichkeit von Gleichstellungsklauseln | 111 |
| I. Zusammenfassung der bisher gefundenen Ergebnisse | 112 |
| II. „Technische“ Möglichkeiten zur Gewährung des Schutzes ausländischer Rechtsgüter | 113 |
| 1. Schutzbereichsausweitung für supranationale Rechtsgüter durch Auslegung | 113 |
| 2. Flexibles Instrument: Gleichstellungsklauseln | 114 |
| 3. Kapitel. Überblick über Gleichstellungsklauseln für ausländische Amtsträger | 115 |
| A. Korruptionsstrafrecht | 116 |
| I. Jüngere Entwicklungen im Korruptionsstrafrecht | 117 |
| 1. Das Gesetz zu dem Protokoll zum Übereinkommen über den Schutz der finanziellen Interessen der europäischen Gemeinschaft – EuBestG | 118 |
| a) Entstehungsgeschichte | 118 |
| b) Der Amtsträgerbegriff des EuBestG | 119 |
| c) Die Einbeziehung der ausländischen Rechtsgüter | 122 |
| 2. Die Regelungen des InBestG | 124 |
| a) Entstehungsgeschichte | 124 |
| b) Der Amtsträgerbegriff im InBestG | 125 |

| | |
|--|-----|
| c) Die Einbeziehung ausländischer Rechtsgüter | 127 |
| 3. Zusammenfassung | 128 |
| II. Die Einfügung von § 335a StGB | 129 |
| 1. Rechtsquelle | 131 |
| a) Umsetzung völkerrechtlicher Verpflichtungen | 131 |
| b) Überobligatorische Umsetzung durch den deutschen Gesetzgeber | 133 |
| 2. Zweck | 134 |
| a) Internationale Korruptionsbekämpfung | 135 |
| b) Rechtsklarheit | 135 |
| c) Schutz der Lauterkeit der ausländischen öffentlichen Verwaltung | 136 |
| d) Keine Rechtfertigung durch den Schutz von Unionsinteressen | 137 |
| 3. Anwendungsbereich und Reichweite | 138 |
| a) Überblick zur Systematik des § 335a StGB | 138 |
| b) Zusammenspiel zwischen § 335a StGB und dem Strafanwendungsrecht | 139 |
| c) Terminologie des § 335a StGB: der Begriff des Bediensteten | 140 |
| aa) Auslegung nach deutschem Recht | 141 |
| bb) Auslegung nach dem Heimatrecht des Bediensteten | 142 |
| cc) Kumulative Auslegung | 143 |
| dd) Auslegung anhand der zugrunde liegenden Abkommen | 143 |
| (1) Verhältnis der Spezialität | 145 |
| (2) Verhältnis der Alternativität | 146 |
| (3) Kumulation | 147 |
| ee) Zusammenfassung | 148 |
| d) Immunität ausländischer Bediensteter | 149 |
| 4. Diskussion | 150 |
| a) Begriffliche Auslegungsprobleme | 151 |
| b) Auswirkungen auf den Rechtsgüterschutz | 153 |
| aa) Der Rechtsgüterschutz bei §§ 331 ff. | 154 |
| bb) Veränderter Rechtsgüterschutz der § 331 ff. StGB durch die Einführung der Gleichstellungsklausel des § 335a StGB | 155 |
| (1) Der Schutz der ausländischen öffentlichen Verwaltung | 155 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| (2) Der internationale Wettbewerb als Schutzgut | 157 |
| (3) Die inländischen Institutionen als Schutzgut von § 335a StGB | 158 |
| (4) Eigene Ansicht: Eine geteilte Rechtsgüterbetrachtung mit Vermutungswirkung | 160 |
| (5) Folgefragen einer geteilten Rechtsgüterbetrachtung | 162 |
| c) Verfassungsrechtliche Bedenken | 164 |
| aa) Verstoß gegen den Bestimmtheitsgrundsatz | 164 |
| bb) Verstoß gegen das Verhältnismäßigkeitsprinzip | 164 |
| d) Völkerrechtliche Bedenken | 165 |
| e) Stellungnahme | 168 |
| III. Zusammenfassende Betrachtung des Korruptionsstrafrechts | 170 |
| 1. Besonderheiten des Korruptionsstrafrechts | 170 |
| 2. Internationalisierung und Europäisierung des Schutzguts der §§ 331 ff. StGB | 172 |
| 3. § 335a StGB als Anzeichen für eine überholte deutsche Amtsträgerkonzeption | 172 |
| B. Die Gleichstellung Europäischer Amtsträger | 173 |
| I. Die Legaldefinition gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2a StGB | 173 |
| 1. Rechtsquelle | 174 |
| a) Grundlagen des europäischen Dienstrechts | 176 |
| b) Vom Gemeinschaftsbeamten zum Europäischen Amtsträger | 179 |
| aa) Beamter oder Bediensteter | 180 |
| bb) Abgeordnete Amtsträger | 180 |
| cc) Amtsträger der Einrichtungen der EU | 181 |
| 2. Zweck | 182 |
| a) Verbesserung des Schutzes der finanziellen Interessen der EU | 182 |
| b) Korruptionsbekämpfung auf europäischer Ebene | 184 |
| c) Rechtsklarheit | 187 |

| | |
|---|-----|
| 3. Anwendungsbereich und Reichweite | 187 |
| a) Regelungsgegenstand | 188 |
| aa) Europäischer Amtsträger gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2a lit. a StGB | 188 |
| (1) Mitglied der Europäischen Kommission, der Europäischen Zentralbank oder des Rechnungshofes gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2a lit. a Var. 1-3 StGB | 188 |
| (2) Mitglied eines Gerichts der Europäischen Union gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2a lit. a Var. 4 StGB | 190 |
| bb) Europäischer Amtsträger gem. § 11 Abs. 1 Nr. 2a lit. b StGB | 191 |
| cc) Europäischer Amtsträger gemäß § 11 Abs. 1 Nr. 2a lit. c StGB | 193 |
| b) Anwendungsbereich der Legaldefinition | 196 |
| c) Strafanwendungsrechtliche Erweiterung | 197 |
| d) Immunität der Europäischen Amtsträger | 200 |
| 4. Probe am Beispiel der europäischen Staatsanwaltschaft | 203 |
| a) Die zentrale Ebene | 204 |
| b) Die dezentrale Ebene | 206 |
| c) Tabellarische Übersicht | 209 |
| 5. Diskussion | 210 |
| a) Vereinbarkeit mit dem Bestimmtheitsgrundsatz | 210 |
| b) Systematische Stellung in § 11 StGB | 215 |
| c) Symbolcharakter der Vorschrift | 217 |
| 6. Zusammenfassung | 218 |
| II. Fazit: Das Stufenmodell der Schutzwürdigkeit | 221 |
| C. Grenzüberschreitende polizeiliche Zusammenarbeit | 222 |
| I. Europäischer Kontext | 224 |
| II. Art. 42 des Schengener Durchführungsübereinkommens (SDÜ) | 225 |
| 1. Rechtsquelle und Hintergrund | 226 |
| a) Die Schengener Übereinkommen | 226 |
| b) Geltung des SDÜ in Deutschland | 228 |
| 2. Zweck: Die Notwendigkeit einer Gleichstellungsklausel für ausländische Beamte | 230 |
| a) Primärziele des SDÜ | 231 |
| b) Sekundärziele der Gleichstellungsklausel | 231 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 3. Anwendungsbereich und Reichweite | 232 |
| a) Einschreiten nach Maßgabe einer grenzüberschreitenden Observation oder Nacheile | 233 |
| aa) Die grenzüberschreitende Observation | 233 |
| bb) Die grenzüberschreitende Nacheile | 234 |
| b) Von der Gleichstellung erfasster Personenkreis | 237 |
| c) Bindung an das Recht des Gebietsstaats | 238 |
| d) Anwendbare Amtsdelikte | 239 |
| e) Keine vollumfängliche Gleichstellung | 239 |
| f) Immunitätsregelungen zugunsten von ausländischen Beamten als Täter | 240 |
| 4. Anwendungsprobe der Gleichstellungsklausel | 241 |
| a) Rechtmäßige Nacheile | 242 |
| aa) Keine originäre Einbeziehung in den Schutzbereich | 242 |
| bb) Kein Individualschutz durch § 113 Abs. 1 StGB für ausländische Beamte | 243 |
| cc) Kein Schutz der ausländischen Staatsgewalt durch § 113 StGB | 246 |
| dd) Erweiterung des persönlichen Anwendungsbereichs durch Art. 42 SDÜ | 247 |
| b) „Fehlerbehaftete“ Nacheile | 249 |
| aa) Fehler auf der Durchführungsebene | 249 |
| bb) Fehler auf der Maßnahmenebene | 253 |
| c) Zwischenergebnis | 256 |
| 5. Diskussion | 257 |
| a) Rechtliche Einordnung der Befugnisse im SDÜ | 257 |
| b) Eine Gleichstellung, die keine ist? | 259 |
| c) Konflikt mit dem Strafanwendungsrecht | 261 |
| d) Keine Integration ins Kernstrafrecht | 262 |
| e) Auswirkungen einer unsicheren Rechtslage | 263 |
| 6. Zusammenfassung | 264 |
| III. Art. 31 des Prümer Vertrags | 265 |
| 1. Rechtsquelle und Hintergrund | 266 |
| a) Bedeutendes Rechtsinstrument der grenzüberschreitenden polizeilichen Zusammenarbeit | 266 |
| b) Integration ins Unionsrechts | 267 |
| 2. Zweck | 269 |
| a) Primärziele des Prümer Vertrages | 269 |
| b) Sekundärziele der Gleichstellungsklausel | 269 |

| | |
|--|-----|
| 3. Anwendungsbereich | 270 |
| a) Gemeinsame Einsatzformen | 270 |
| b) Maßnahmen bei gegenwärtiger Gefahr | 272 |
| c) Anwendbare Amtsdelikte | 272 |
| d) Immunitätsregelungen | 273 |
| e) Auswirkungen von Einsatzfehlern auf die Anwendung der Gleichstellungsklausel | 274 |
| 4. Diskussion | 276 |
| a) Rechtliche Einordnung der Befugnisse | 276 |
| b) Weiterentwicklung der Gleichstellungsklausel gegenüber Schengen | 277 |
| 5. Zusammenfassung | 279 |
| IV. Fazit zur Gleichstellung der ausländischen Amtsträger in der grenzüberschreitenden polizeilichen Zusammenarbeit | 279 |
| D. Sonstige Rechtshilfe in Strafsachen | 280 |
| I. Ausländische Beamte in der Struktur der sonstigen Rechtshilfe in Strafsachen | 282 |
| II. Art. 15 EU-RhÜbk | 285 |
| 1. Rechtsquelle | 285 |
| 2. Zweck | 286 |
| 3. Anwendungsbereich und Reichweite | 287 |
| a) Gemeinsame Ermittlungsgruppen | 287 |
| aa) Rechtsgrundlagen | 288 |
| bb) Die Errichtung von Gemeinsamen Ermittlungsgruppen | 288 |
| cc) Befugnisse der beteiligten Beamten | 289 |
| b) Sonderformen operativer Einsätze | 291 |
| c) Immunitätsregelungen | 291 |
| 4. Diskussion | 292 |
| a) Rechtliche Einordnung der Befugnisse | 292 |
| b) Gleichstellungswirkung von Art. 15 EU-RhÜbk | 292 |
| c) Strafanwendungsrechtliche Implikationen | 293 |
| d) „Passive“ Rechtshilfe | 294 |
| 5. Zusammenfassung | 295 |
| III. § 98d IRG | 295 |
| 1. Rechtsquelle | 296 |
| a) Die europäische Ermittlungsanordnung | 297 |
| b) Umsetzung von Art. 17 der RL EEA | 298 |
| 2. Zweck | 299 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 3. Anwendungsbereich und Reichweite | 300 |
| a) Erfasste Amtshandlungen | 300 |
| aa) Allgemein | 300 |
| bb) Insbesondere: Verdeckte Ermittlungen | 301 |
| (1) Rechtsgrundlage | 301 |
| (2) Rechtsstellung und Befugnisse | 302 |
| (3) Anwendbare Amtsdelikte | 304 |
| bb) Kontrollierte Lieferungen | 305 |
| b) Bindung an das Recht des Anordnungsstaats? | 306 |
| c) Reichweite der Gleichstellung | 307 |
| 4. Diskussion | 308 |
| a) Rechtliche Einordnung der Befugnisse | 308 |
| b) Bewertung der Gleichstellungsklausel | 309 |
| c) International strafprozessualer Gleichbehandlungsgrundsatz | 310 |
| 5. Zusammenfassung | 311 |
| IV. Fazit zur Gleichstellung ausländischer Amtsträger im Bereich der Rechtshilfe in Strafsachen | 312 |
| E. Zur Verschwiegenheit verpflichtende Gleichstellungsklauseln | 313 |
| I. § 8 EuropolG a.F. | 314 |
| II. Kontroverse Auseinandersetzung | 314 |
| 1. Zulässigkeit im Kompetenzgefüge der Union | 315 |
| 2. Immunität für Europol-Bedienstete | 315 |
| III. Ergebnis | 316 |
| 4. Kapitel. Klassifikation und Analyse der untersuchten Gleichstellungsklauseln | 318 |
| A. Klassifikation | 318 |
| I. Gegenüberstellung der untersuchten Gleichstellungsklauseln | 318 |
| II. Elemente einer Gleichstellungsklausel | 319 |
| III. Abgrenzungskriterien zwischen den Gleichstellungsklauseln | 320 |
| 1. Erfasster Personenkreis | 323 |
| 2. Anwendungsbereich | 323 |
| 3. Befugnisse der Amtsträger | 325 |
| a) Ausübung fremder Hoheitsgewalt | 325 |
| b) Ausübung exekutiver Funktionen | 327 |
| c) Bindung an deutsches Recht | 328 |
| 4. Geschützte Rechtsgüter | 328 |

| | |
|--|-----|
| 5. Immunitätsvorschriften | 330 |
| 6. Fazit | 330 |
| B. Analyse der untersuchten Gleichstellungsklauseln | 331 |
| I. Einordnung von Gleichstellungsklauseln in die Systematik des Internationalen und Europäischen Strafrechts | 331 |
| 1. Instrument der Harmonisierung oder Assimilierung? | 332 |
| 2. Gleichstellungsklauseln und Verweisungen | 333 |
| 3. Beitrag zur Verwirklichung eines Raumes der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts | 335 |
| a) Ziel der Verträge | 335 |
| b) Ein Raum der Gleichheit? | 336 |
| 4. Gleichstellungsklauseln als Instrument der gegenseitigen Anerkennung | 338 |
| 5. Internationales und Europäisches Strafprozessrecht | 341 |
| II. Gründe für die Schaffung von Gleichstellungsklauseln | 342 |
| 1. Gegenseitigkeit und Verwirklichung gemeinsamer Ziele | 342 |
| 2. Souveränitätsschutz | 343 |
| 3. Flexibilität | 344 |
| III. Grenzen der Gleichstellungsklauseln | 345 |
| 1. Verfassungsrechtliche Grenzen | 345 |
| a) Anforderungen an hoheitliches Tätigwerden ausländischer Amtsträger | 345 |
| b) Anforderungen des Demokratieprinzips | 347 |
| c) Anforderungen des Bestimmtheitsgrundsatzes | 348 |
| 2. Begrenzung der Gleichstellungswirkung | 350 |
| a) Begrenzung durch Immunitätsvorschriften | 351 |
| b) Keine Fiktion der Ausübung deutscher Hoheitsgewalt | 352 |
| C. Zusammenfassung: Solidarität vs. Territorialität | 353 |
| 5. Kapitel. Reformbedürftigkeit des deutschen Amtsträgerbegriffs | 356 |
| A. Keine Gleichstellung, sondern Anwendung des Rechts des Herkunftsstaats | 356 |
| B. Verbreitung des Gleichstellungsprinzips | 357 |
| I. Maßnahmen auf europäischer Ebene | 358 |
| 1. Eigenes europäisches Amtsträgerstrafrecht | 358 |
| 2. Erweiterung des Anwendungsbereichs des Europäischen Amtsträgers | 360 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| 3. Das Gleichstellungsprinzip als allgemeiner Grundsatz des europäischen Rechts | 361 |
| a) Grundgedanke | 361 |
| b) Herleitung | 362 |
| 4. Regelwerk zur Verbesserung der grenzüberschreitenden Zusammenarbeit | 363 |
| II. Maßnahmen auf nationaler Ebene: Reformüberlegungen | 365 |
| 1. Das Ende der Einschränkung auf das deutsche Recht | 366 |
| 2. Regelung im Allgemeinen Teil des deutschen Strafrechts | 367 |
| a) Große Lösung vs. kleine Lösung | 367 |
| b) Formulierungsvorschlag | 368 |
| c) Abbildung des Stufenmodells der Schutzwürdigkeit | 368 |
| d) Auswirkungen einer Einfügung von § 11 Abs. 1 Nr. 2b StGB | 369 |
| C. Rechtspolitischer Ausblick | 370 |
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 373 |
| Literaturverzeichnis | 381 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|----------|---|
| a.A. | andere Ansicht |
| a.E. | am Ende |
| a.F. | alte Fassung |
| ABl. | Amtsblatt (der Europäischen Union) |
| Abs. | Absatz |
| AEUV | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union |
| ähnl. | ähnlich/-e/-er/-es |
| ALR | Allgemeines Landrecht für die Preußischen Staaten |
| Alt. | Alternative/-n |
| Anm. | Anmerkung |
| AöR | Archiv des öffentlichen Rechts (Zeitschrift) |
| Art. | Artikel |
| AT | Allgemeiner Teil |
| Aufl. | Auflage |
| Az. | Aktenzeichen |
| BAnz | Bundesanzeiger |
| BayVbl. | Bayerische Verwaltungsblätter (Zeitschrift) |
| BeamtStG | Beamtenstatusgesetz |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch |
| BGBI. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BGHSt | Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Strafsachen |
| BMI | Bundesministerium des Innern, für Bau und Heimat |
| BPolG | Bundespolizeigesetz |
| BT Drs. | Bundestag Drucksache |
| BT-PIPr. | Plenarprotokoll Deutscher Bundestag |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| BVerfGE | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts |
| BWPolG | Polizeigesetz Baden-Württemberg |
| bzgl. | bezüglich |
| bzw. | beziehungsweise |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|----------|---|
| CPP | Code de procédure pénale |
| d.h. | das heißt |
| ders. | derselbe |
| dies. | dieselbe/dieselben |
| DJT | Deutscher Juristentag |
| DÖV | Die Öffentliche Verwaltung (Zeitschrift) |
| DRiG | Deutsches Richtergesetz |
| DRiZ | Deutsche Richterzeitung (Zeitschrift) |
| DVBl | Deutsches Verwaltungsblatt (Zeitschrift) |
| EGStGB | Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch |
| EL | Ergänzungslieferung |
| EMRK | Europäische Menschenrechtskonvention |
| etc. | et cetera (lat.: und die übrigen) |
| EuBestG | Gesetz zu dem Protokoll vom 27. September 1996 zum Übereinkommen über den Schutz der finanziellen Interessen der Europäischen Gemeinschaften (EU-Bestechungsgesetz) |
| EuGH | Europäischer Gerichtshof |
| EU-RhÜbk | Übereinkommen über die Rechtshilfe in Strafsachen zwischen den EU-Ländern |
| EUStA | Europäische Staatsanwaltschaft |
| EUV | Vertrag über die Europäische Union |
| EuZW | Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| f./ff. | folgende/fortfolgende |
| FG | Festgabe |
| Fn. | Fußnote/-n |
| franz. | französisch |
| FS | Festschrift |
| GA | Goldammer's Archiv für Strafrecht (Zeitschrift) |
| GEG | Gemeinsame Ermittlungsgruppe/n |
| gem. | gemäß |
| GG | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland |
| ggf. | gegebenenfalls |
| ggü. | gegenüber |
| GMBL | Gemeinsames Ministerialblatt |
| GRECO | Groupe d'États contre la Corruption (Staatengruppe gegen Korruption) |

| | |
|------------|---|
| GVG | Gerichtsverfassungsgesetz |
| h.L. | herrschende Lehre |
| h.M. | herrschende Meinung |
| HRRS | Höchstrichterliche Rechtsprechung im Strafrecht (Zeitschrift/Rechtsprechungsdatenbank) |
| Hrsg. | Herausgeber/-in |
| HSOG | Hessisches Gesetz über die öffentliche Sicherheit und Ordnung |
| i.d.R. | in der Regel |
| i.E. | im Ergebnis |
| i.H.v. | in Höhe von |
| i.S.d. | im Sinne der/des |
| i.S.e. | im Sinne einer/-s |
| i.S.v. | im Sinne von |
| i.V.m. | in Verbindung mit |
| ICJ | International Court of Justice, Internationaler Gerichtshof |
| ILM | International Legal Materials |
| IntBestG | Gesetz zur Bekämpfung internationaler Bestechung |
| IRG | Gesetz über die internationale Rechtshilfe in Strafsachen |
| JA | Juristische Arbeitsblätter (Zeitschrift) |
| JR | Juristische Rundschau (Zeitschrift) |
| Jura | Juristische Ausbildung (Zeitschrift) |
| JuS | Juristische Schulung (Zeitschrift) |
| JZ | Juristenzeitung (Zeitschrift) |
| Kap. | Kapitel |
| lat. | lateinisch |
| LG | Landgericht |
| Lit. | Literatur |
| lit. | littera (lat.: Buchstabe) |
| m.w.N. | mit weiteren Nachweisen |
| Min.Bl- NW | Ministerialblatt für das Land Nordrhein-Westfalen |
| NATO | North Atlantic Treaty Organization (Organisation des Nordatlantikvertrags) |
| Nds.SOG | Niedersächsisches Gesetz über die öffentliche Sicherheit und Ordnung |
| NJ | Neue Justiz (Zeitschrift) |
| NJECL | New Journal of European Criminal Law |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|---------|--|
| NJOZ | Neue Juristische Online-Zeitschrift |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| Nr. | Nummer |
| NStZ | Die Neue Zeitschrift für Strafrecht |
| NStZ-RR | Die Neue Zeitschrift für Strafrecht – Rechtsprechungsreport |
| NVwZ | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht |
| NZWiSt | Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht |
| öBGBI | Bundesgesetzblatt für die Republik Österreich |
| OECD | Organisation für wirtschaftliche Zusammenarbeit und Entwicklung |
| OLAF | Europäisches Amt für Betrugsbekämpfung (frz. Office Européen de Lutte Anti-Fraude) |
| OLG | Oberlandesgericht |
| öStGB | Österreichisches StGB |
| PJZS | polizeiliche und justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen (3. Säule) |
| plStGB | Polnisches StGB |
| POGRhPf | Polizei- und Ordnungsbehördengesetz Rheinland-Pfalz |
| PrümV | Prümer Vertrag |
| RFSR | Raum der Freiheit der Sicherheit und des Rechts |
| RG | Reichsgericht |
| RGSt | Entscheidungen des Reichsgerichts in Strafsachen |
| RiStBV | Richtlinien für das Strafverfahren und das Bußgeldverfahren |
| RL | Richtlinie |
| RL EEA | Richtlinie 2014/41/EU über die Europäische Ermittlungsanordnung in Strafsachen |
| Rn. | Randnummer/-n |
| Rs. | Rechtsache |
| Rspr. | Rechtsprechung |
| RStGB | Reichsstrafgesetzbuch |
| Rz. | Randziffer |
| S. | Satz/Sätze/Seite/-n/siehe |
| s.v. | sub voce (lat. unter dem Wort) |
| SDÜ | Schengener Durchführungsübereinkommen |
| Slg. | Sammlung (der Rechtsprechung des EuGH / EuG) |

| | |
|---------|--|
| SOG LSA | Gesetz über die öffentliche Sicherheit und Ordnung des Landes Sachsen-Anhalt |
| sog. | sogenannte/-n/-r/-s |
| SPON | Spiegel online |
| StA | Staatsanwaltschaft/-en |
| StGB | Strafgesetzbuch |
| StPO | Strafprozessordnung |
| str. | streitig |
| StraFo | Strafverteidiger Forum (Zeitschrift) |
| StrÄG | Strafrechtsänderungsgesetz |
| StV | Strafverteidiger (Zeitschrift) |
| SVR | Straßenverkehrsrecht (Zeitschrift) |
| u.a. | unter anderem/und andere |
| Urt. | Urteil |
| UTL | Utrecht Law Review |
| v. | vom/von |
| v.a. | vor allem |
| Var. | Variante/-n |
| vgl. | vergleiche |
| VN | Vereinte Nationen |
| vs. | versus (lat.: gegen) |
| VwGO | Verwaltungsgerichtsordnung |
| wistra | Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht |
| z.B. | zum Beispiel |
| z.T. | zum Teil |
| ZBR | Zeitschrift für Beamtenrecht (Zeitschrift) |
| ZEuS | Zeitschrift für Europarechtliche Studien |
| ZIS | Zeitschrift für Internationale Strafrechtsdogmatik |
| zit. | zitiert |
| ZJS | Zeitschrift für das Juristische Studium |
| ZPO | Zivilprozessordnung |
| ZRP | Zeitschrift für Rechtspolitik |
| ZStW | Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft |
| ZWH | Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen |

