

Schriften zum Prozessrecht

Band 143

Strafverteidiger und Sitzungspolizei

Von

Kerstin Gröner



Duncker & Humblot · Berlin

KERSTIN GRÖNER

Strafverteidiger und Sitzungspolizei

Schriften zum Prozessrecht

Band 143

Strafverteidiger und Sitzungspolizei

Von
Kerstin Gröner



Duncker & Humblot · Berlin

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

Gröner, Kerstin:

Strafverteidiger und Sitzungspolizei / von Kerstin Gröner. –

Berlin : Duncker und Humblot, 1998

(Schriften zum Prozessrecht ; Bd. 143)

Zugl.: Tübingen, Univ., Diss., 1997

ISBN 3-428-09467-0

D 21

Alle Rechte vorbehalten

© 1998 Duncker & Humblot GmbH, Berlin

Fotoprint: Berliner Buchdruckerei Union GmbH, Berlin

Printed in Germany

ISSN 0582-0219

ISBN 3-428-09467-0

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
entsprechend ISO 9706 ☹

Vorwort

Vorab möchte ich all denen danken, die zur Entstehung dieser Arbeit beigetragen haben. Statt vieler seien hier nur einige Personen genannt, denen ich besonderen Dank schulde.

Dies gilt besonders für meine Eltern, die es mir ermöglicht haben, mich ausschließlich meiner Promotion zu widmen und die mich auch in schwierigen Zeiten in meinem Vorhaben bestärkt haben. Ihnen möchte ich diese Schrift widmen.

Zu großem Dank verpflichtet bin ich meinem Doktorvater, Prof. Dr. Hans-Ludwig Günther, der mich auf die interessante Problematik, die Gegenstand dieser Untersuchung ist, aufmerksam gemacht und mich stets unterstützt und gefördert hat.

Frau Rechtsanwältin Gesine Walz hat sich sehr verdient gemacht, indem sie mir über die Korrektur hinaus wertvolle und sachkundige Anregungen in formalen wie inhaltlichen Fragen gegeben hat.

Tübingen, im April 1998

Kerstin Gröner

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 15 |
| <i>1. Kapitel</i> | |
| Gang der Darstellung | 16 |
| <i>2. Kapitel</i> | |
| Der Störer und das störende Verhalten | 18 |
| A. Abgrenzung der zu behandelnden Fallgruppen..... | 18 |
| B. Speziell: Abgrenzung vom Mißbrauch prozessualer Rechte..... | 19 |
| <i>3. Kapitel</i> | |
| Fälle aus der Rechtsprechung | 23 |
| A. Entscheidungen zu § 180 a.F. GVG..... | 23 |
| B. Entscheidungen zu den §§ 176, 177, 178 GVG..... | 24 |
| I. Entfernung aus dem Sitzungssaal..... | 24 |
| II. Verhängung von Ordnungsgeld..... | 26 |
| III. Robenfälle und andere Fragen der Amtstracht..... | 26 |
| IV. Anhang..... | 28 |
| <i>4. Kapitel</i> | |
| Weitere Rechtsgrundlagen und deren Abgrenzung von den §§ 176 ff. GVG | 30 |
| A. Mittel der Strafprozeßordnung..... | 30 |
| I. Festhalten von Störern, § 164 StPO..... | 30 |
| II. Verhandlungsleitung, § 238 StPO..... | 31 |
| III. Kostenauflegung, § 145 Abs. 4 StPO..... | 32 |
| IV. Ausschluß, §§ 138 a ff. StPO, und Entpflichtung, § 143 StPO..... | 35 |
| 1. Ausschluß, §§ 138 a ff. StPO..... | 36 |

| | |
|---|----|
| 2. Entpflichtung, § 143 StPO | 38 |
| V. Aussetzung und Unterbrechung der Verhandlung, §§ 228, 229 StPO.. | 40 |
| B. Vorgehensweisen außerhalb der Strafprozeßordnung | 42 |
| I. Hausrecht | 42 |
| II. Notwehr und Nothilfe, § 32 StGB | 47 |
| III. Notstand, § 34 StGB | 51 |
| IV. Anwaltliches Standesrecht | 54 |
| C. Zusammenfassung | 57 |

5. Kapitel

| | |
|--|----|
| Erlaß und weitere Entwicklung der §§ 176 - 178, 180 a.F. GVG | 58 |
| A. Erlaß der §§ 176 - 178, 180 a.F. GVG | 58 |
| I. Regierungsentwurf zum GVG | 59 |
| II. Erste Lesung der Kommission | 60 |
| III. Kommissionsentwurf nach der ersten Lesung | 61 |
| IV. Zweite Lesung der Kommission | 62 |
| V. Bericht der Kommission | 63 |
| VI. Fassung nach der zweiten Lesung der Kommission sowie nach der zweiten und dritten Beratung im Reichstag und heutige Fassung | 63 |
| B. Streichung des § 180 a.F. GVG | 64 |
| C. Spätere Änderungen | 67 |

6. Kapitel

| | |
|---|----|
| Vorbemerkungen zu den §§ 176 ff. GVG | 68 |
|---|----|

7. Kapitel

| | |
|--|----|
| Ungehorsam und Ungebühr: die Anwendbarkeit der §§ 177, 178 GVG auf den Strafverteidiger | 70 |
| A. Befürworter einer Anwendung der §§ 177, 178 GVG auf den Strafverteidiger | 71 |
| I. Die Jahre nach der Streichung des § 180 a.F. GVG | 71 |
| II. Heutige Zeit | 74 |
| 1. Rechtsprechung | 74 |
| 2. Literatur | 75 |

| | | |
|------|---|----|
| | Inhaltsverzeichnis | 9 |
| B. | Kritik an der Anwendung der §§ 177, 178 GVG auf den Strafverteidiger... | 78 |
| I. | Wortlaut der §§ 177, 178 GVG..... | 78 |
| 1. | Abschließende Aufzählung | 79 |
| 2. | Bei der Verhandlung beteiligte Person..... | 81 |
| 3. | Verlust der Stellung als Beteiligter | 82 |
| a) | Mißbrauch und Verwirkung | 83 |
| b) | Zurückweisung | 84 |
| 4. | Korrektur des Gesetzgebers durch die Rechtsprechung..... | 88 |
| 5. | Gewohnheitsrechtliche Erweiterung der §§ 177, 178 GVG | 91 |
| 6. | Zusammenfassung | 91 |
| II. | Funktion und Organstellung des Anwalts..... | 92 |
| III. | Anwaltsgerichtsbarkeit statt sitzungspolizeilicher Maßnahmen | 93 |
| C. | Zusammenfassung | 93 |

8. Kapitel

| | | |
|-----|--|-----|
| | Die Generalklausel des § 176 GVG | 95 |
| A. | Unproblematisch zulässige Maßnahmen | 96 |
| B. | Versuch einer generellen Definition zulässiger Maßnahmen | 98 |
| C. | Speziell: Die Entfernung aus dem Sitzungssaal | 100 |
| I. | Befürworter einer Entfernung aus § 176 GVG | 101 |
| 1. | Die Jahre nach dem Erlaß des GVG..... | 102 |
| 2. | Heutige Zeit | 104 |
| a) | Rechtsprechung | 104 |
| b) | Literatur | 104 |
| II. | Kritik an einer Entfernung aus § 176 GVG | 106 |
| 1. | Systematische Erwägungen..... | 106 |
| a) | Repressive Entfernung..... | 107 |
| b) | Verfahrenssichernde Entfernung | 107 |
| aa) | Entstehungsgeschichte | 108 |
| bb) | Kompetenzverteilung Vorsitzender - Gericht..... | 108 |
| 2. | Korrektur des Gesetzgebers durch die Rechtsprechung..... | 109 |

| | |
|---|-----|
| 3. Sitzungspolizei als umfassende „Polizei“-gewalt..... | 110 |
| 4. Zusammenfassung zur Entfernung aus dem Sitzungssaal..... | 111 |
| D. Zusammenfassung zu § 176 GVG..... | 112 |

9. Kapitel

| | |
|--|------------|
| Die Pflicht zum Tragen der Amtstracht und die Zurückweisung des Anwalts | 113 |
| A. Vorfragen..... | 114 |
| I. Pflicht zum Tragen einer Amtstracht..... | 114 |
| II. Störung durch einen Verstoß gegen die Pflicht zum Tragen einer Amtstracht..... | 117 |
| B. Zurückweisung des Anwalts..... | 121 |
| I. Befürworter einer Zurückweisung des Anwalts..... | 121 |
| 1. Rechtsprechung..... | 121 |
| 2. Literatur..... | 126 |
| II. Kritik an einer Zurückweisung des Anwalts: Problem der Rechtsgrundlage..... | 128 |
| 1. §§ 177, 178 GVG..... | 128 |
| 2. § 176 GVG..... | 129 |
| a) Sperre durch andere einfachgesetzliche Regelungen..... | 129 |
| aa) § 177 GVG..... | 129 |
| bb) §§ 138 a ff. StPO..... | 130 |
| b) Verfassungsrechtliche Aspekte..... | 131 |
| 3. Verwirkung..... | 132 |
| 4. Gewohnheitsrecht..... | 132 |
| 5. Kritische Würdigung der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts..... | 133 |
| C. Zusammenfassung..... | 134 |

10. Kapitel

| | |
|--|------------|
| Zusammenfassung der bisherigen Ergebnisse | 136 |
|--|------------|

11. Kapitel

| | |
|----------------------------|------------|
| Erlaß des § 181 GVG | 137 |
|----------------------------|------------|

12. Kapitel

| | | |
|----|--|-----|
| | Rechtsbehelfe gegen sitzungspolizeiliche Anordnungen | 140 |
| A. | Bedeutung des Art. 19 Abs. 4 GG..... | 140 |
| B. | In Betracht kommende Rechtsbehelfe..... | 144 |
| | I. Beschwerde, § 181 GVG..... | 145 |
| | II. Beschwerde, § 181 GVG analog..... | 146 |
| | 1. Vergleichbare Interessenlage..... | 147 |
| | 2. Keine bewußte Regelungslücke..... | 149 |
| | 3. Rechtsschutzbedürfnis..... | 150 |
| | III. Anrufung des Gerichts, § 238 Abs. 2 StPO..... | 152 |
| | 1. Völlige Trennung zwischen Sitzungspolizei und dem gesamten Bereich des § 238 StPO..... | 155 |
| | 2. Sitzungspolizei ist Teil der formellen Verhandlungsleitung gemäß § 238 Abs. 1 StPO, nicht aber Teil der Sachleitung gemäß § 238 Abs. 2 StPO..... | 157 |
| | 3. Sitzungspolizei kann unter bestimmten Voraussetzungen auch der Sachleitung angehören..... | 159 |
| | IV. Beschwerde, § 304 StPO..... | 166 |
| | V. Revision, § 333 StPO..... | 170 |
| | VI. Verfassungsbeschwerde..... | 175 |
| | VII. Dienstaufsichtsbeschwerde..... | 176 |
| | VIII. Ablehnung wegen Besorgnis der Befangenheit, §§ 22 ff. StPO..... | 177 |
| | IX. Antrag gemäß den §§ 23 ff. EGGVG..... | 179 |
| | X. Zusammenfassung..... | 179 |
| C. | Die möglichen Rechtsbehelfe in der Zusammenschau..... | 180 |
| | I. Beschwerde, § 181 GVG analog..... | 181 |
| | II. Anrufung des Gerichts, § 238 Abs. 2 StPO..... | 181 |
| | III. Beschwerde, § 304 StPO..... | 181 |
| | 1. Verhältnis zur Beschwerde, § 181 GVG und § 181 GVG analog.. | 181 |
| | 2. Verhältnis zur Anrufung des Gerichts, § 238 Abs. 2 StPO..... | 185 |
| | IV. Zusammenfassung..... | 186 |

| | | |
|-------|--|-----|
| D. | Gliederung nach den Rechtsgrundlagen der angegriffenen Maßnahmen | 186 |
| I. | Entscheidung des Gerichts gemäß § 178 GVG | 186 |
| II. | Festsetzung von Ordnungshaft durch das Gericht gemäß § 177 GVG .. | 187 |
| III. | Entscheidung des Vorsitzenden gemäß § 178 GVG..... | 187 |
| IV. | Festsetzung von Ordnungshaft durch den Vorsitzenden gemäß § 177 GVG | 187 |
| V. | Entfernung durch das Gericht gemäß § 177 GVG..... | 187 |
| VI. | Entfernung durch den Vorsitzenden gemäß § 177 GVG | 188 |
| VII. | Maßnahme des Vorsitzenden gemäß § 176 GVG | 188 |
| VIII. | Maßnahme des Gerichts gemäß § 176 GVG..... | 188 |

13. Kapitel

Vorschlag zu einer Änderung des Gerichtsverfassungsgesetzes 189

| | | |
|------|---|-----|
| A. | Vorbemerkungen..... | 189 |
| B. | Regelungen in anderen Rechtsordnungen..... | 191 |
| C. | Bisherige Vorschläge einer gesetzlichen Regelung..... | 192 |
| I. | § 180 a.F. GVG..... | 192 |
| II. | Verfahrenssabotage | 192 |
| III. | Parlamentarischer Ordnungsruf | 194 |
| IV. | Weitere Vorschläge im Rahmen der §§ 176 ff. GVG..... | 194 |
| D. | Eigener Vorschlag für eine neue Gesetzesvorschrift..... | 195 |
| I. | Inhalt der Regelung | 195 |
| 1. | Voraussetzungen | 195 |
| 2. | Rechtsfolgen..... | 197 |
| a) | Zuständigkeit..... | 197 |
| b) | Mögliche Maßnahmen | 197 |
| aa) | Maßnahmen bei Ungehorsam..... | 198 |
| bb) | Maßnahmen bei Ungebühr..... | 199 |
| cc) | Einschränkungen | 200 |
| 3. | Weitere Regelungsinhalte..... | 201 |
| II. | Rechtsmittel..... | 201 |

| | | |
|------|---|-----|
| | Inhaltsverzeichnis | 13 |
| III. | Verfassungsrechtliche Erwägungen..... | 202 |
| 1. | Rechte des betroffenen Anwalts..... | 203 |
| 2. | Rechte des Mandanten..... | 205 |
| IV. | Ort der Regelung..... | 206 |
| V. | Wortlaut der neu zu erlassenden Regelung nebst notwendigen Änderungen anderer Vorschriften..... | 207 |
| 1. | § 178 a GVG..... | 207 |
| 2. | Zu ändernde Vorschriften..... | 207 |
| | Literaturverzeichnis | 208 |
| | Sachwortverzeichnis | 219 |

Einleitung

Störungen der Hauptverhandlung durch Strafverteidiger sind sicherlich kein Problem, mit dem der Richter täglich konfrontiert ist. Es zeigt sich aber, daß derartige Fälle zu allen Zeiten die Gerichte beschäftigt haben.

Schon zu Beginn unseres Jahrhunderts kam es insbesondere bei Prozessen mit politischem Hintergrund zu Vorfällen, die seinerzeit auch in der Öffentlichkeit großes Aufsehen erregten. Ende der sechziger Jahre häuften sich die Störungen im Zusammenhang mit den Studentenunruhen; danach erforderte das Verhalten von Strafverteidigern in den sogenannten „Terroristenverfahren“ ein Einschreiten des Gerichts. In den letzten Jahren schließlich bereiteten Verfahren wegen Hausbesetzungen und Sitzblockaden gelegentlich Probleme.

Das Thema ist somit auch heute bedauerlicherweise noch sehr aktuell.

1. Kapitel

Gang der Darstellung

Die vorliegende Arbeit beschäftigt sich mit Störungen der Hauptverhandlung, die von einem Strafverteidiger ausgehen. Schwerpunkt der Untersuchung ist die Frage, welche Möglichkeiten die sitzungspolizeilichen Kompetenzen der §§ 176 ff. GVG dem Vorsitzenden und dem Gericht angesichts solcher Störungen eröffnen.

Zunächst erfolgt eine genauere Charakterisierung des störenden Verhaltens, insbesondere auch eine Abgrenzung zum sogenannten Mißbrauch prozessualer Befugnisse, der nicht Gegenstand der Untersuchung ist.

Um die große praktische Relevanz des Themas zu verdeutlichen, gibt das folgende Kapitel einen Überblick über sitzungspolizeilich relevantes Verhalten von Anwälten, mit dem sich die Rechtsprechung im Laufe der Jahre zu befassen hatte.

Danach werden Maßnahmen, die der Vorsitzende und das Gericht gegen den Verteidiger treffen können, dargestellt. Der Schwerpunkt der Untersuchung liegt hierbei auf den sitzungspolizeilichen Befugnissen gemäß den §§ 176 ff. GVG; andere in Frage kommende materiell-rechtliche und prozessuale Vorgehensweisen werden insbesondere in Abgrenzung zu den Möglichkeiten der Sitzungspolizei betrachtet.

Dem Abschnitt über die sitzungspolizeilichen Befugnisse ist ein historisches Kapitel vorangestellt, das wesentliche Vorgänge beim Erlaß des Gerichtsverfassungsgesetzes sowie wichtige spätere Änderungen darstellt.

Im Anschluß daran folgen ausführliche Untersuchungen zum persönlichen und sachlichen Anwendungsbereich der §§ 176 ff. GVG bei Störungen durch einen Verteidiger. Die sogenannten „Kleiderfälle“, insbesondere also Situationen, in denen der Verteidiger sich weigert, eine Robe zu tragen, weisen gegenüber sonstigem störenden Verhalten gewisse Besonderheiten auf, weshalb auf sie in einem gesonderten Kapitel eingegangen wird.

Das nächste Kapitel widmet sich den Rechtsmitteln und Rechtsbehelfen, mit denen der betroffene Strafverteidiger gegen sitzungspolizeiliche Anordnungen vorgehen kann.

Die Arbeit schließt mit einer kritischen Prüfung der bestehenden Gesetzeslage und einem Vorschlag zur Novellierung des Gerichtsverfassungsgesetzes.