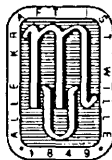


# Die Anerkennungshindernisse im EU-JZG

Grenzen der Anerkennungspflicht  
in der strafjustiziellen Zusammenarbeit  
Österreichs mit anderen EU-Mitgliedstaaten

**Birgit Julia Wirth**



Wien 2018

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

# Inhaltsverzeichnis

|  | Seite  |
|--|--------|
| Vorwort.....                                       | III    |
| Abkürzungsverzeichnis .....                        | XIX    |
| Literaturverzeichnis.....                          | XXIII  |
| Judikaturverzeichnis.....                          | XXXI   |
| Gesetzesmaterialien.....                           | XXXIII |
| Onlinequellen .....                                | XXXV   |
| Abbildungen und Tabellen.....                      | XXXVII |
| Einleitung .....                                   | 1      |
| A. Problemstellung und Ziel der Arbeit .....       | 1      |
| B. Präzisierung des Untersuchungsgegenstands ..... | 2      |
| C. Gang der Darstellung .....                      | 3      |

## Teil 1

### Gegenseitige Anerkennung in Strafsachen und deren Grenzen

|   |    |
|---|----|
| I. Einführung: Gegenseitige Anerkennung als zentrales Element der strafjustiziellen grenzüberschreitenden Zusammenarbeit..... | 7  |
| A. Justizielle Zusammenarbeit der EU-Mitgliedstaaten in Strafsachen .....   | 7  |
| B. Das Prinzip der gegenseitigen Anerkennung.....   | 7  |
| 1. Rechtliche Grundlagen.....   | 7  |
| 2. Etablierung.....   | 10 |
| 3. Bedeutungsgehalt .....   | 12 |
| 4. Kritik.....  | 14 |
| II. Anerkennungsinstrumente im Überblick.....   | 15 |
| A. Anerkennung und Vollstreckung im Ermittlungsverfahren .....  | 16 |
| 1. Sicherstellungsentscheidungen.....   | 16 |
| 2. Europäische Beweisanordnung .....  | 16 |
| 3. Europäische Ermittlungsanordnung .....   | 17 |
| 4. Überwachungsmaßnahmen als Alternative zur Untersuchungshaft .....  | 18 |
| B. Anerkennung und Vollstreckung von Endentscheidungen .....  | 19 |
| 1. Geldstrafen und Geldbußen.....   | 19 |
| 2. Einziehungsentscheidungen .....  | 20 |
| 3. Freiheitsstrafen und freiheitsentziehende vorbeugende Maßnahmen .....  | 21 |
| 4. Bewährungsmaßnahmen und alternative Sanktionen.....  | 22 |
| C. Europäischer Haftbefehl .....  | 23 |
| D. Europäische Schutzanordnung .....  | 24 |

|  | Seite |
|--|-------|
| III. Umsetzung der Anerkennungsinstrumente in Österreich.....                | 26    |
| A. Umsetzung in einem eigenen Bundesgesetz (EU-JZG).....                     | 26    |
| B. Systematik der Anerkennungsinstrumente im EU-JZG.....                     | 28    |
| C. Begriffsdefinitionen im EU-JZG.....                                       | 29    |
| 1. Ausstellungsstaat.....  | 30    |
| 2. Vollstreckungsstaat.....  | 30    |
| 3. Sicherstellungsentscheidung .....   | 31    |
| 4. Vermögensrechtliche Anordnung .....                                       | 31    |
| 5. Europäische Schutzanordnung und Schutzmaßnahmen .....                     | 32    |
| 6. Europäischer Haftbefehl.....  | 32    |
| 7. Geldstrafen und Geldbußen.....  | 33    |
| 8. Überwachungsmaßnahmen als „gelindere Mittel“ .....                        | 35    |
| 9. Bewährungsmaßnahmen und alternative Sanktionen.....                       | 35    |
| IV. Anerkennungsgrenzen: Implementierung von Ablehnungsgründen.....          | 35    |
| A. Unionsrechtliche Vorgaben .....   | 35    |
| 1. Bezeichnung der Anerkennungshindernisse<br>in den Unionsrechtsakten ..... | 37    |
| 2. Adressaten der Ablehnungsgründe.....                                      | 37    |
| 3. „Verbesserungsfähige“ Ablehnungsgründe .....                              | 39    |
| B. Ausgestaltung der Ablehnungsgründe im EU-JZG .....                        | 40    |
| 1. Bezeichnung als „Unzulässigkeitsgrund“ .....                              | 40    |
| 2. Extensive Umsetzung von Ablehnungsgründen .....                           | 40    |
| 3. Obligatorische Ablehnung.....   | 43    |
| C. Rechtsschutzmöglichkeiten bei Vorliegen<br>eines Ablehnungsgrunds.....    | 43    |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben .....   | 44    |
| 2. Entscheidung über die Anerkennung.....                                    | 46    |
| a) Zuständigkeiten .....   | 46    |
| b) Beschlussform .....   | 48    |
| 3. Beschwerde gegen die Anerkennungsentscheidung .....                       | 49    |
| a) Zuständiges Rechtsmittelgericht.....                                      | 51    |
| b) Aufschiebende Wirkung .....   | 52    |
| c) Abweichende Rechtsmittelvorschriften.....                                 | 52    |

## Teil 2

### Die Ablehnungsgründe im EU-JZG: Bestandsaufnahme und Kernprobleme

|  |    |
|--|----|
| I. Ausgangsüberlegungen .....                            | 57 |
| II. Kategorisierung .....                                | 58 |
| A. Materielle und formelle Anerkennungshindernisse ..... | 58 |
| B. Art des Anerkennungshindernisses .....                | 61 |
| 1. Allgemeine Ablehnungsgründe .....                     | 61 |

|  | Seite |
|--|-------|
| 2. Besondere Ablehnungsgründe.....   | 62    |
| 3. Ablehnungsgründe sui generis .....  | 63    |
| III. Materielle Anerkennungshindernisse .....                                    | 63    |
| A. Ne bis in idem .....  | 63    |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....                            | 63    |
| a) Grundrechtsbindung bei Durchführung des Unionsrechts .....                    | 66    |
| b) Transnationales europäisches Ne bis in idem .....                             | 67    |
| 2. Maßgeblichkeit der EuGH-Rsp .....   | 68    |
| a) Rechtliche Grundlagen .....   | 69    |
| aa) Art 54 SDÜ .....   | 69    |
| bb) Art 50 GRC .....   | 70    |
| cc) Verhältnis zwischen Art 50 GRC und Art 54 SDÜ .....                          | 72    |
| b) Auslegungskompetenz des EuGH .....  | 74    |
| c) Unionsrechtskonforme Interpretation der Ne-bis-in-idem-Kriterien?.....        | 75    |
| aa) „Rechtskräftige Aburteilung“ iSd Art 54 SDÜ .....                            | 76    |
| bb) Dieselbe Tat .....   | 80    |
| cc) Zwischenergebnis: Europäische Rechtskraft und europäischer Tatbegriff.....   | 83    |
| 3. Ablehnungsvoraussetzung: rechtskräftige Entscheidung wegen derselben Tat..... | 84    |
| a) Zum Begriff „dieselbe Tat“ bzw „dieselbe Handlung“ .....                      | 84    |
| b) Die andere „Entscheidung“ .....   | 85    |
| c) Rechtskräftige Inlandsentscheidungen .....                                    | 86    |
| aa) Beurteilung der Rechtskraft .....  | 86    |
| bb) Ne-bis-in-idem-auslösende Wirkung .....                                      | 88    |
| d) Rechtskräftige vollstreckte Auslandsentscheidungen .....                      | 91    |
| 4. Besonderheiten bei einzelnen Rechtsakten .....                                | 93    |
| a) <i>Ne bis in idem</i> beim Europäischen Haftbefehl.....                       | 93    |
| aa) Detaillierte Rahmenbeschlussvorgaben .....                                   | 93    |
| bb) Überblick über die Umsetzungsvorschriften.....                               | 94    |
| b) <i>Ne bis in idem</i> bei Sicherstellungsentscheidungen .....                 | 97    |
| c) <i>Ne bis in idem</i> bei einer Europäischen Schutzanordnung .....            | 99    |
| 5. Problemfragen und kritische Würdigung .....                                   | 100   |
| a) Inkonsistenzen bei den Ablehnungsvoraussetzungen .....                        | 100   |
| aa) Nur „vermögensrechtliche Anordnungen“ (§ 52a Abs 1 Z 2 EU-JZG).....          | 101   |
| bb) Nur „Urteile“ (§ 40 Z 4 EU-JZG).....   | 104   |
| cc) Konsequenzen aus den Abweichungen.....                                       | 105   |
| b) <i>Ne bis in idem</i> bei einer Anerkennung im Ermittlungsstadium.....        | 106   |
| c) (Kein) Vollstreckungselement.....   | 107   |
| aa) Kein Vollstreckungselement bei Inlandsentscheidungen .....                   | 108   |
| bb) Eingeschränktes Vollstreckungselement bei Auslandsentscheidungen.....        | 108   |

|   | Seite |
|---|-------|
| d) Zusätzliches Kriterium der „ordentlichen Wiederaufnahme“<br>in § 7 Abs 1 EU-JZG .....                  | 111   |
| e) Zahlreiche Umsetzungsabweichungen beim<br>Europäischen Haftbefehl .....                                | 113   |
| aa) Zusätzliches Kriterium der inländischen<br>Gerichtsbarkeit (§ 7 Abs 2 EU-JZG) .....                   | 113   |
| bb) Einleitung eines Inlandsverfahrens als<br>Ablehnungsauslöser (§ 7 Abs 2 Z 1 EU-JZG) .....             | 114   |
| cc) Diskriminierende Ausnahmeregelung für<br>Nicht-Österreicher (§ 7 Abs 3 EU-JZG) .....                  | 114   |
| dd) Unterschiedliche Ablehnungsverpflichtungen<br>bei Entscheidungen „dritter Staaten“ (§ 8 EU-JZG) ..... | 115   |
| ee) Zusammenfassung der zentralen<br>Umsetzungsabweichungen .....   | 117   |
| f) „Bevorzugung“ inländischer vermögensrechtlicher<br>Anordnungen .....                                   | 117   |
| g) Eingeschränkte Ne-bis-in-idem-Ablehnung<br>bei Sicherstellungsentscheidungen .....                     | 118   |
| B. Fehlende beiderseitige Strafbarkeit .....  | 120   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung .....  | 120   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung: fehlende (gerichtliche)<br>Strafbarkeit einer Nicht-Katalogstraftat .....     | 122   |
| a) Die zugrunde liegende Tat .....  | 122   |
| b) Fehlende Strafbarkeit nach österreichischem Recht .....  | 124   |
| aa) Beurteilung der beiderseitigen Strafbarkeit .....   | 125   |
| bb) Erfordernis der inländischen Gerichtsbarkeit? .....   | 128   |
| cc) Kein gerichtlicher Straftatbestand nach<br>österreichischem Recht .....                               | 129   |
| dd) Ausnahmsweise: Kein Verwaltungsstraftatbestand<br>nach österreichischem Recht .....                   | 131   |
| c) Ausnahme bei Katalogstraftaten mit<br>entsprechender Mindesthöchststrafdrohung .....                   | 132   |
| aa) Katalogstraftaten .....   | 133   |
| bb) Mindesthöchststrafdrohung .....   | 134   |
| cc) Bindende Zuordnung durch den Ausstellungsstaat? .....   | 135   |
| d) Eingeschränkte Prüfung der beiderseitigen Strafbarkeit<br>bei Fiskaldelikten .....                     | 136   |
| aa) Modifizierter Prüfungsmaßstab .....   | 137   |
| bb) Verhältnis der Fiskaldelikte zu den Katalogstraftaten .....   | 139   |
| 3. Besonderheiten bei einzelnen Rechtsakten .....   | 140   |
| a) Keine Katalogstraftaten bei der RL ESA<br>und dem RB Freiheitsstrafen .....                            | 140   |
| b) Bewährungsüberwachung trotz fehlender<br>beiderseitiger Strafbarkeit .....                             | 142   |
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 143   |
| a) Besondere Anforderungen an die Prüfung<br>der beiderseitigen Strafbarkeit .....                        | 143   |

|  | Seite |
|--|-------|
| b) Stichhaltige Kritik an den Katalogstraftaten? .....   | 145   |
| aa) Reichweite und Unbestimmtheit der Katalogstraftaten .....  | 145   |
| bb) Meist keine Straflosigkeit in Österreich im Bereich<br>der Ausnahmekategorien .....                              | 150   |
| c) Fehlende Mindesthöchststrafdrohung.....   | 155   |
| d) Prüfungsvorbehalt bei (fehlerhafter) Zuordnung<br>als Katalogstraftat.....  | 157   |
| aa) Uneinheitliche Rechtsfolgen bei fehlerhafter Zuordnung .....   | 157   |
| bb) Unionsrechtswidrige Ablehnung bei fehlerhafter<br>Zuordnung? .....   | 159   |
| cc) Abgrenzung des Prüfungsumfangs .....   | 160   |
| dd) Mindesthöchststrafdrohung als Teil der<br>Überprüfungskompetenz? .....   | 161   |
| e) Weitreichende Fiskaldeliktsklausel.....   | 163   |
| C. Immunität.....  | 165   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....  | 165   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung:<br>Entgegenstehende Immunitätsbestimmungen .....   | 166   |
| a) Maßgeblichkeit des österreichischen Rechts .....  | 167   |
| b) Immunitätsregelungen .....  | 167   |
| aa) Persönliche Immunität.....   | 167   |
| bb) Sachliche Immunität.....   | 169   |
| cc) Diplomatische Immunität .....  | 169   |
| 3. Besonderheiten bei einer Europäischen Ermittlungsanordnung.....   | 171   |
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....   | 173   |
| a) Bedeutungsgehalt und Abgrenzung des Immunitätsbegriffs.....   | 173   |
| aa) Vorrechte.....   | 173   |
| bb) Befreiungen .....  | 174   |
| b) Kein Immunitätsschutz bei der Vollstreckung<br>eines Europäischen Haftbefehls?.....                               | 176   |
| c) Kaum praktischer Anwendungsbereich?.....  | 178   |
| D. Territorialität.....  | 179   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....  | 179   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung: fehlende<br>territoriale Anknüpfung an den Ausstellungsstaat .....                       | 183   |
| a) Inländischer Tatort nach österreichischem Recht .....   | 183   |
| aa) Begehung auf österreichischem Territorium (§ 62 StGB).....   | 184   |
| bb) Begehung an Bord eines österreichischen Schiffes<br>oder Luftfahrzeuges (§ 63 StGB).....                         | 186   |
| b) Zweigliedrige Territorialitätsklausel.....  | 187   |
| 3. Besonderheiten bei einzelnen Rechtsakten .....  | 189   |
| a) „Kombinierte“ Territorialitätsklausel bei<br>Europäischen Ermittlungsanordnungen.....                             | 189   |
| b) Konsultationspflichten.....   | 191   |
| c) Spezifische Territorialitätsprüfung bei Freiheitsstrafen<br>und freiheitsentziehenden vorbeugenden Maßnahmen..... | 191   |

|   | Seite |
|---|-------|
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 193   |
| a) Teilweise Nichtumsetzung der Territorialitätsklausel .....   | 193   |
| b) Folgenreiche Umsetzungsabweichungen bei<br>der Territorialitätsklausel in § 40 Z 3 EU-JZG .....                                | 194   |
| aa) Spezielle Anforderungen an den inländischen Tatort .....  | 194   |
| bb) Zusätzliches Ne-bis-in-idem-Kriterium .....   | 195   |
| c) Aufteilung der Territorialitätsklausel im Haftbefehlsrecht .....   | 197   |
| aa) Ablehnung bei extraterritorialen Taten<br>nur für Österreicher .....  | 197   |
| bb) Eingeschränkte Territorialitätsablehnung<br>bei Nicht-Österreichern .....   | 199   |
| d) Extraterritoriale Verwaltungsübertretungen .....   | 201   |
| e) (Kein) zusätzliches Erfordernis der<br>gerichtlichen Strafbarkeit .....  | 202   |
| aa) Strafbarkeitserfordernis bei<br>Europäischer Ermittlungsanordnung .....   | 204   |
| bb) Implizite Prüfung der beiderseitigen Strafbarkeit<br>wegen geldwäschereitauglicher Vortaten<br>(§ 52a Abs 1 Z 1 EU-JZG) ..... | 204   |
| f) Kritik an der Territorialitätsablehnung bei<br>Europäischen Ermittlungsanordnungen .....                                       | 205   |
| g) Kriterium der „inländischen Gerichtsbarkeit“<br>bei anderen Ablehnungsgründen .....  | 206   |
| aa) Österreichische Staatsangehörige (§ 5 Abs 2 EU-JZG) .....   | 206   |
| bb) Verjährung .....  | 208   |
| cc) Amnestie .....  | 208   |
| E. Verjährung .....   | 209   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung .....  | 209   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzungen: inländische Gerichtsbarkeit<br>und Verjährung nach österreichischem Recht .....                     | 209   |
| a) Geltungsbereich der österreichischen Strafgesetze .....  | 210   |
| b) Strafverfolgungsverjährung .....   | 212   |
| c) Strafvollstreckungsverjährung .....  | 214   |
| 3. Besonderheiten bei einzelnen Rechtsakten .....   | 216   |
| a) Kein Kriterium der inländischen Gerichtsbarkeit<br>bei § 40 Z 6 EU-JZG .....   | 216   |
| b) Vollstreckung von Geldsanktionen .....   | 216   |
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 217   |
| a) Uneinheitlichkeit auf Tatbestandsebene .....   | 217   |
| aa) Die zugrunde liegende „Tat“ bzw „Handlung“ .....  | 217   |
| bb) Verjährung der Verfolgbarkeit oder der „Strafbarkeit“ .....   | 218   |
| cc) Strafvollstreckungsverjährung bei Endentscheidungen .....   | 218   |
| b) Beurteilungszeitpunkt .....  | 218   |
| c) Praktische Anwendungsprobleme .....  | 219   |
| d) Tatbestandsimmanente Schranken<br>der inländischen Gerichtsbarkeit .....   | 221   |

|  | Seite |
|--|-------|
| F. Strafunmündigkeit.....  | 222   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....  | 222   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung: Strafunmündigkeit<br>nach österreichischem Recht.....                            | 223   |
| a) Die zugrunde liegende „Tat“ bzw „Handlung“.....   | 223   |
| b) Regelung der Strafunmündigkeit.....   | 224   |
| c) Strafunmündigkeit zum Tatzeitpunkt.....   | 226   |
| 3. Besonderheiten im Haftbefehlsrecht.....   | 226   |
| a) Konsultation bei Strafunmündigkeit im Ausstellungsstaat.....  | 227   |
| b) Kein zusätzlicher Ablehnungstatbestand wegen<br>Strafunmündigkeit im Ausstellungsstaat?.....              | 227   |
| 4. Inländische Gerichtsbarkeit als Ablehnungskriterium?.....   | 228   |
| G. Unmöglichkeit bzw Unzulässigkeit der Vollstreckung.....   | 229   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....  | 229   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung: unmöglicher Maßnahmenvollzug<br>trotz Anpassung oder unzulässige Anordnung.....  | 231   |
| a) Ausschöpfung der Anpassungsmöglichkeiten.....   | 232   |
| aa) Anpassung der freiheitsentziehenden<br>vorbeugenden Maßnahme.....  | 232   |
| bb) Anpassung der Bewährungsmaßnahme.....  | 234   |
| b) Unmöglichkeit des Maßnahmenvollzugs und der<br>Bewährungsüberwachung nach österreichischem Recht.....     | 235   |
| aa) Undurchführbarer Maßnahmenvollzug.....   | 235   |
| bb) Undurchführbare Bewährungsüberwachung.....   | 238   |
| cc) Konsultationspflichten.....  | 241   |
| c) Unzulässiger erweiterter Verfall nach österreichischem Recht.....   | 241   |
| 3. Problemfragen und kritische Würdigung.....  | 243   |
| a) Verständigung statt Ablehnung bei diversen<br>Unmöglichkeitensfällen.....                                 | 243   |
| b) Unmöglichkeit als faktischer Ablehnungsgrund?.....  | 245   |
| c) Keine Ablehnung bei uneinbringlichen Geldsanktionen.....  | 245   |
| aa) Schwierigkeiten bei der Umrechnung in eine<br>Ersatzfreiheitsstrafe.....                                 | 246   |
| bb) Nachforschungspflicht.....   | 247   |
| d) Zusammenfassende Würdigung.....   | 247   |
| H. Amnestie oder Begnadigung.....  | 248   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....  | 248   |
| 2. (Echte) Ablehnungsvoraussetzungen: Amnestie<br>und inländische Gerichtsbarkeit.....                       | 249   |
| a) Österreichisches Amnestiegesetz.....  | 249   |
| b) Inländische Gerichtsbarkeit.....  | 251   |
| 3. (Unechte) Ablehnungsvoraussetzungen: Amnestie<br>oder Begnadigung im Inland bzw im Ausstellungsstaat..... | 252   |
| a) Amnestie oder Begnadigung im Inland.....  | 253   |
| b) Amnestie oder Begnadigung im Ausstellungsstaat.....   | 255   |



|   | Seite |
|---|-------|
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 255   |
| a) Umsetzung einer zusätzlichen Ablehnungskategorie.....  | 255   |
| aa) Unionsrechtskonformität?.....   | 256   |
| bb) Vorteil aus der Sicht des Betroffenen? .....  | 257   |
| b) Kaum praktische Relevanz .....   | 258   |
| c) Implizites Kriterium der inländischen Gerichtsbarkeit? .....   | 259   |
| d) Fehlende Normierung von Verständigungspflichten.....   | 259   |
| I. Abwesenheitsverfahren .....  | 260   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....   | 260   |
| 2. Ablehnungsvoraussetzung: zu Unrecht<br>getroffene Abwesenheitsentscheidung .....                         | 262   |
| a) Ablehnung wegen Abwesenheitsentscheidung als Grundregel .....  | 263   |
| b) Verschiedene Zulässigkeitszenarien als Ausnahmen.....  | 263   |
| c) Angaben über die Zulässigkeit in der Bescheinigung.....  | 264   |
| d) Unionsrechtskonforme Interpretation der Zulässigkeitskriterien .....                                     | 265   |
| 3. Besonderheiten bei Europäischen Haftbefehlen<br>und Geldsanktionen.....                                  | 266   |
| a) Zusätzliche Übergabemöglichkeit im Haftbefehlsrecht.....   | 267   |
| b) Zusätzliche Ablehnungsgründe für in<br>Abwesenheit verhängte Geldsanktionen.....                         | 268   |
| aa) Mangelndes rechtliches Gehör in schriftlichen Verfahren.....  | 268   |
| bb) Ausdrücklicher Verzicht auf mündliche Anhörung .....  | 269   |
| 4. Zusammenfassende Würdigung .....   | 270   |
| J. Grundrechtsklausel (Ordre-Public-Vorbehalt).....   | 270   |
| 1. Überblick über den Begriff des „europäischen Ordre Public“.....  | 271   |
| 2. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....   | 273   |
| a) Erwägungsgründe.....   | 273   |
| b) Rechtsaktvorschriften .....  | 274   |
| c) Erster unionsrechtlich vorgegebener Ordre-Public-Vorbehalt.....  | 274   |
| aa) Vorläufer eines Ordre-Public-Vorbehalts<br>bei Geldsanktionen .....                                     | 274   |
| bb) Explizites Anerkennungshindernis in<br>Art 11 Abs 1 lit f RL EEA.....                                   | 275   |
| d) Umsetzung eines (zwingenden)<br>Ordre-Public-Vorbehalts im EU-JZG .....                                  | 276   |
| 3. Ablehnungsvoraussetzungen: Grundrechtsverletzung<br>und fehlende Möglichkeit zur Geltendmachung .....    | 276   |
| a) Objektive Anhaltspunkte für eine Verletzung von<br>Grundrechten oder wesentlichen Rechtsgrundsätzen..... | 277   |
| aa) Objektive Anhaltspunkte .....   | 277   |
| bb) Grundrechtsverletzung iSd Art 6 EUV .....   | 278   |
| cc) Insbesondere Verstöße gegen das Diskriminierungsverbot .....  | 280   |
| b) Keine Möglichkeit zur Geltendmachung<br>der Grundrechtsverletzung .....                                  | 282   |
| aa) Rechtskräftige Endentscheidungen .....  | 283   |

|   | Seite |
|---|-------|
| bb) Nicht rechtskräftige Endentscheidungen .....  | 284   |
| cc) Konsultation des Ausstellungsstaates .....  | 285   |
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 286   |
| a) Abweichende Grundrechtsklausel im Haftbefehlsrecht.....                                    | 286   |
| aa) Grundrechtsverletzung oder Diskriminierungsverstoß .....                                  | 286   |
| bb) Amtswegige Überprüfung?.....  | 288   |
| cc) Keine Möglichkeit zur oder Versäumnis<br>der Geltendmachung.....                          | 289   |
| b) Keine Grundrechtsklausel bei der Vollstreckung<br>von Sicherstellungsentscheidungen .....  | 290   |
| c) Unionsrechtliche Grundlage für die Implementierung<br>eines Ordre-Public-Vorbehalts? ..... | 290   |
| aa) Grundrechtsverpflichtung in international-<br>arbeitsteiligem Strafverfahren.....         | 291   |
| bb) Erwägungsgrund als taugliche Grundlage<br>für Umsetzungsvorschrift?.....                  | 292   |
| cc) Klare Absage des EuGH für zusätzliche Ablehnungsgründe.....                               | 293   |
| dd) Judikaturwende? .....   | 296   |
| ee) Fazit.....  | 298   |
| d) Überlegungen zur Umsetzung des Ordre-Public-Vorbehalts<br>in der RL EEA .....              | 299   |
| K. Sonstige Ablehnungsgründe .....  | 300   |
| 1. Drei weitere Ablehnungskategorien im Überblick .....                                       | 300   |
| a) Bagatelklauseln .....  | 300   |
| b) Kein Wohnsitz bzw kein ständiger Aufenthalt in Österreich .....                            | 301   |
| c) Mangelnde Anerkennungsfähigkeit .....  | 302   |
| 2. Vereinzelt gebliebene Ablehnungsgründe .....   | 302   |
| a) Eingeschränkte Übergabe österreichischer Staatsangehöriger .....                           | 303   |
| b) Keine Folgeentscheidung bei Verstoß gegen gelinderes Mittel.....                           | 303   |
| IV. Formelle Anerkennungshindernisse .....  | 303   |
| A. Mangelhafte Vollstreckungsunterlagen .....   | 304   |
| 1. Unionsrechtliche Vorgaben und deren Umsetzung.....   | 304   |
| 2. Erforderliche Unterlagen für ein Vollstreckungsbegehren .....                              | 305   |
| a) „Bescheinigung“ bzw Formblatt als zentraler Bestandteil.....                               | 305   |
| b) Anzuerkennende Entscheidung .....  | 306   |
| c) Weitere Unterlagen.....  | 306   |
| 3. Ablehnungsvoraussetzung: nicht (fristgerecht)<br>verbesserte Formalmängel .....            | 307   |
| a) Konsultation und Nachfristsetzung.....   | 307   |
| aa) Fehlende, unvollständige oder widersprüchliche<br>Bescheinigung .....                     | 307   |
| bb) Konsultationspflicht.....   | 308   |
| cc) Setzung einer angemessenen Nachfrist.....   | 309   |
| b) Vollstreckungsverweigerung bei fruchtlosem Ablauf<br>der Nachfrist.....                    | 309   |

|   | Seite |
|---|-------|
| 4. Problemfragen und kritische Würdigung .....  | 310   |
| a) Formalablehnung „versteckt“ in Verfahrensbestimmungen.....                                     | 310   |
| b) Unsystematische Regelung der Formalablehnung.....  | 311   |
| aa) Implizite Ablehnung bei Verstoß gegen Formvorschriften<br>eines Europäischen Haftbefehls..... | 311   |
| bb) „Versteckte“ Formalablehnung bei einer<br>Sicherstellungsentscheidung.....                    | 312   |
| c) Eingeschränkter Prüfungsumfang bei einer<br>Europäischen Schutzanordnung.....                  | 315   |
| d) Ablehnung bei Fehlen sonstiger Vollstreckungsunterlagen?.....                                  | 315   |
| B. Sonstige erfolglose Konsultationsfälle.....  | 317   |
| 1. Konsultation bei bestimmten Ablehnungsgründen.....   | 317   |
| 2. Konsultation bei unrichtiger rechtlicher Würdigung<br>als Katalogstraftat .....                | 318   |

### Teil 3

#### Zusammenfassende Würdigung und Schlussfolgerungen

|  |     |
|--|-----|
| I. Ergebnisse .....  | 321 |
| A. Rechtscharakter der Anerkennungshindernisse<br>und Individualrechtsschutz.....                    | 321 |
| 1. Implementierung extensiver und zwingender<br>Anerkennungshindernisse .....                        | 321 |
| 2. Betroffener als Verfahrenssubjekt im Anerkennungsverfahren .....                                  | 321 |
| 3. Kategorisierung der Anerkennungshindernisse als grober Raster.....                                | 322 |
| B. Zusammenfassung der Ablehnungsvoraussetzungen<br>und der Kritikpunkte .....                       | 322 |
| 1. Ne bis in idem .....  | 322 |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....   | 322 |
| aa) Europäischer Ne-bis-in-idem-Grundsatz .....  | 322 |
| bb) Unionsrechtsautonome Beurteilung des Tatbegriffs<br>und der Rechtskraft.....                     | 323 |
| cc) Unterscheidung zwischen rechtskräftigen<br>In- und Auslandsentscheidungen .....                  | 323 |
| dd) Abweichungen bei Sicherstellungsentscheidungen<br>und Europäischen Schutzanordnungen .....       | 324 |
| b) Kritikpunkte .....  | 324 |
| aa) Verstoß gegen den Ne-bis-in-idem-Grundsatz<br>durch inkonsistente Ablehnungsvoraussetzungen..... | 324 |
| bb) Zu kurz gegriffene Vollstreckungsklausel<br>bei Auslandsentscheidungen .....                     | 325 |
| cc) Umsetzungsabweichungen im Haftbefehlsrecht .....   | 326 |
| dd) Zusätzliche Ablehnungsvariante bei<br>vermögensrechtlichen Anordnungen .....                     | 327 |
| ee) Wichtigkeit der Ne-bis-in-idem-Ablehnung<br>auch im Ermittlungsstadium .....                     | 327 |

|   | Seite |
|---|-------|
| 2. Beiderseitige Strafbarkeit.....  | 327   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 327   |
| aa) Vorgehensweise bei der Prüfung der<br>beiderseitigen Strafbarkeit .....             | 328   |
| bb) Berücksichtigung der Katalogstraftaten und<br>der Mindesthöchststrafandrohung ..... | 329   |
| b) Kritikpunkte .....   | 329   |
| aa) Teilweise unbegründete Kritik an den Katalogstraftaten .....                        | 329   |
| bb) Fehlende Normierung einer Mindesthöchststrafandrohung.....                          | 330   |
| cc) Fehlende Aufmerksamkeit für die weitreichende<br>Fiskaldeliktisklausel .....        | 331   |
| dd) Problematischer Prüfungsvorbehalt bei Katalogstraftaten .....                       | 331   |
| ee) Unionsrechtswidrigkeit bei zwei Ablehnungsgründen.....                              | 332   |
| 3. Immunität.....   | 333   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 333   |
| b) Kritikpunkte .....   | 333   |
| aa) Unklarer Bedeutungsgehalt des Immunitätsbegriffs .....                              | 333   |
| bb) Keine Immunitätsablehnung bei einem<br>Europäischen Haftbefehl .....                | 334   |
| cc) Eingeschränkter praktischer Anwendungsbereich<br>einer Immunitätsablehnung .....    | 334   |
| 4. Territorialität .....  | 335   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 335   |
| aa) Ausnahmsweise keine extensive Umsetzung.....  | 335   |
| bb) Mehr Abweichungen als Gemeinsamkeiten.....  | 335   |
| b) Kritikpunkte .....   | 335   |
| aa) Nachteile für den Betroffenen durch teilweise<br>Nichtumsetzung.....                | 335   |
| bb) Abweichende Territorialitätsklausel bei<br>Europäischer Ermittlungsanordnung .....  | 336   |
| cc) Zu restriktive Territorialitätsablehnung bei<br>Freiheitsstrafen und Maßnahmen..... | 336   |
| dd) Teilweise diskriminierende Territorialitätsablehnung<br>im Haftbefehlsrecht .....   | 337   |
| ee) Kein Erfordernis der gerichtlichen Strafbarkeit.....                                | 338   |
| 5. Verjährung.....  | 339   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 339   |
| b) Kritikpunkte .....   | 339   |
| aa) Abweichende Versagungsvoraussetzungen.....  | 339   |
| bb) Praktische Anwendungsprobleme.....  | 340   |
| 6. Strafunmündigkeit.....   | 340   |
| a) Einheitliche Ablehnungsvoraussetzungen .....   | 340   |
| b) Keine Kritikpunkte .....   | 341   |
| 7. Unmöglichkeit bzw. Unzulässigkeit der Vollstreckung.....                             | 341   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 341   |

|   | Seite |
|---|-------|
| aa) Vorangehende Anpassungsverpflichtung .....                                    | 341   |
| bb) Berücksichtigung des österreichischen Rechts-<br>und Gesundheitssystems ..... | 342   |
| b) Kritikpunkte .....   | 343   |
| 8. Amnestie oder Begnadigung .....  | 343   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 343   |
| aa) Explizit vorgesehene Anerkennungshindernisse .....                            | 343   |
| bb) Nicht explizit vorgesehene Anerkennungshindernisse .....                      | 344   |
| b) Kritikpunkte .....   | 344   |
| aa) Anwendungshürden durch zusätzlich umgesetzte<br>Anerkennungshindernisse ..... | 344   |
| bb) Begrenzte praktische Relevanz .....   | 345   |
| 9. Abwesenheitsverfahren .....  | 345   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 345   |
| b) Kritikpunkte .....   | 346   |
| aa) Vage Kriterien auf Unionsebene und<br>in den Umsetzungsvorschriften .....     | 346   |
| bb) Grundrechtlich bedenkliches Kriterium<br>im Haftbefehlsrecht .....            | 346   |
| cc) Weitere Ablehnungsgründe bei der Vollstreckung<br>von Geldsanktionen .....    | 347   |
| 10. Grundrechtsklausel (Ordre-Public-Vorbehalt) .....                             | 347   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 347   |
| aa) Vorläufer eines Ordre-Public-Vorbehalts .....                                 | 347   |
| bb) Prüfungsmaßstab für die Grundrechtsverletzung .....                           | 348   |
| cc) Diskriminierungsmerkmale .....  | 348   |
| dd) Keine Möglichkeit zur bzw Versäumnis<br>der Geltendmachung .....              | 349   |
| b) Kritikpunkte .....   | 349   |
| aa) Verbesserungsfähiger Grundrechtsvorbehalt<br>im Haftbefehlsrecht .....        | 349   |
| bb) Obsolete Aufzählung der Diskriminierungsmerkmale .....                        | 350   |
| cc) Fragliche Konsultationsbereitschaft<br>des Ausstellungsstaats .....           | 350   |
| dd) Ordre-Public-Vorbehalt trotz fehlender<br>unionsrechtlicher Grundlage .....   | 350   |
| ee) Restriktive EuGH-Judikatur .....  | 351   |
| ff) Keine praktische Relevanz des zweiten<br>Ablehnungskriteriums .....           | 351   |
| 11. Mangelhafte Vollstreckungsunterlagen .....                                    | 352   |
| a) Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 352   |
| aa) Formalanforderungen an Vollstreckungsbegehren .....                           | 352   |
| bb) Beurteilungsspielraum des inländischen<br>Vollstreckungsgerichts .....        | 352   |
| b) Kritikpunkte .....   | 353   |

|   | Seite |
|---|-------|
| aa) Verbesserungsfähige systematische Platzierung<br>im EU-JZG .....          | 353   |
| bb) Zu restriktive Formalablehnung bei<br>Sicherstellungsentscheidungen ..... | 353   |
| cc) Konzentration auf Bescheinigung .....                                     | 354   |
| 12. Weitere Gründe für Formalablehnung .....                                  | 354   |
| II. Schlussfolgerungen .....  | 355   |
| A. Zurückhaltung beim Abbau der Anerkennungshindernisse .....                 | 355   |
| B. Zusätzliche, nicht unionsrechtskonforme Anerkennungshindernisse .....      | 356   |
| C. Anwendungsprobleme durch inkonsistente<br>Ablehnungsvoraussetzungen .....  | 356   |
| D. Übergreifende Tatbestandsmerkmale .....                                    | 357   |
| E. Relativ klare Rechtsschutzvorgaben .....                                   | 357   |
| III. Abschließende Stellungnahme und Ausblick .....                           | 358   |
| A. Praxisrelevanz der Anerkennungsinstrumente .....                           | 358   |
| B. Existenzberechtigung der Anerkennungshindernisse .....                     | 359   |
| C. Notwendige Konsolidierung des EU-JZG .....                                 | 360   |
| D. Nächste Schritte .....   | 360   |
| Stichwortverzeichnis .....  | 361   |