

# Die Wiederaufnahme in Strafsachen

von

Dr. Klaus Marxen

Professor an der Humboldt-Universität zu Berlin

Richter am Kammergericht Berlin i. R.

und

Dr. Frank Tiemann

Vorsitzender Richter am Landgericht Potsdam

Lehrbeauftragter an der Humboldt-Universität zu Berlin

3., neu bearbeitete Auflage



C.F. Müller

# Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort der Herausgeber</i> .....	V
<i>Vorwort der Autoren</i> .....	VI
<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....	XIII

## Einleitung

A. Zur Praxis der Wiederaufnahme in Strafsachen und zugleich zur Konzeption des Buches .....	1
B. Einführung in das Recht der Wiederaufnahme in Strafsachen .....	2

## Teil 1

### Zulässigkeit des Wiederaufnahmeantrags

A. Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	7
I. Allgemeine Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	7
1. Allgemeine Prozessvoraussetzungen .....	7
a) Antrag .....	7
b) Sonstige allgemeine Prozessvoraussetzungen .....	7
2. Statthaftigkeit .....	9
a) Rechtskräftige Urteile .....	9
aa) Vollrechtskräftige Sachurteile .....	9
bb) Prozessurteile, insbesondere Einstellungsurteile .....	9
cc) Teilrechtskräftige Urteile .....	10
b) Rechtskräftige Strafbefehle .....	12
c) Beschlüsse .....	13
3. Antragsberechtigung .....	16
4. Beschwer .....	18
5. Zuständigkeit des Gerichts .....	19
a) Örtliche Zuständigkeit .....	19
b) Sachliche Zuständigkeit .....	20
II. Besondere Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	22
1. Wiederaufnahmeantrag zugunsten des Verurteilten .....	22
a) Zulässige Antragsziele .....	23
aa) Allgemein zulässige Antragsziele .....	23
(1) Freisprechung und vergleichbare Entscheidungen ....	23

(2) Strafmilderung .....	29
(3) Andere Maßregelentscheidung .....	34
bb) Speziell zulässiges Antragsziel in Fällen des § 359 Nr. 1 bis 4 und 6 StPO: Schuldspruchänderung .....	36
b) Form und Frist .....	39
c) Vorbringen eines Wiederaufnahmegrundes .....	41
aa) Allgemeine Anforderungen .....	41
(1) Geltendmachen eines gesetzlichen Wiederaufnahme- grundes .....	41
(a) Angabe eines gesetzlichen Wiederaufnahme- grundes .....	41
(b) Schlüssiger Sachvortrag .....	42
(2) Anführen eines geeigneten Beweismittels .....	43
(a) Beweismittel .....	43
(b) Geeignetheit .....	44
bb) Die Wiederaufnahmegründe nach § 359 StPO .....	44
(1) Unechte oder verfälschte Urkunden, Nr. 1 .....	44
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	44
(b) Schlüssiger Sachvortrag .....	46
(c) Geeignete Beweismittel .....	47
(2) Falsche Aussagen oder Gutachten, Nr. 2 .....	47
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	47
(b) Schlüssiger Sachvortrag .....	48
(c) Geeignete Beweismittel .....	48
(3) Strafbare Amtspflichtverletzung, Nr. 3 .....	48
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	48
(b) Schlüssiger Sachvortrag .....	49
(c) Geeignete Beweismittel .....	50
(4) Aufhebung eines zivilgerichtlichen Urteils, Nr. 4 .....	50
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	50
(b) Schlüssiger Sachvortrag .....	52
(c) Geeignete Beweismittel .....	52
(5) Neue Tatsachen oder Beweismittel, Nr. 5 .....	52
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	52
(aa) Tatsachen oder Beweismittel .....	53
(bb) Neuheit von Tatsachen oder Beweismitteln .....	54
(aaa) Neuheit von Tatsachen .....	56
(bbb) Neuheit von Beweismitteln .....	58
• Neuheit des Zeugenbeweises .....	58
• Neuheit des Sachverständigenbeweises ..	59
• Neuheit des Urkundenbeweises .....	60
• Neuheit des Augenscheinsbeweises ....	61

(cc) Geeignetheit .....	61
(aaa) Erheblichkeit .....	62
(bbb) Hinreichende Erfolgsaussicht .....	65
• Prognosemaßstab .....	66
• Prognosestandpunkt .....	69
• Konkretisierungen .....	71
– Mittelbare Anwendbarkeit von § 244 Abs. 3 bis 5 StPO .....	71
– Zur Beweiskraft verbleibender belas- tender Hilfstatsachen .....	73
– Einschränkung des Beweiswerts bei verfahrensinterner Widersprüchlich- keit .....	75
– Zur hinreichenden Erfolgsaussicht einer Strafmaß-Wiederaufnahme .....	79
(b) Schlüssiger Sachvortrag und geeignete Beweis- mittel .....	80
(aa) Tatsachen .....	81
(bb) Beweismittel .....	81
(cc) Neuheit .....	82
(dd) Geeignetheit .....	83
(aaa) Erheblichkeit .....	83
(bbb) Hinreichende Erfolgsaussicht .....	84
(6) Festgestellte Verletzung der Menschenrechtskonven- tion, Nr. 6 .....	86
(a) Bedeutung des § 359 Nr. 6 StPO .....	86
(b) Gesetzliche Voraussetzungen .....	87
(c) Schlüssiger Sachvortrag .....	90
(d) Geeignete Beweismittel .....	90
(e) Wiederaufnahmeverfahren und Entscheidung über den Wiederaufnahmeantrag .....	90
d) Kein Ausschluss nach § 364 StPO .....	91
e) Kein Verbrauch des Vorbringens .....	92
2. Wiederaufnahmeantrag zuungunsten des Angeklagten .....	93
a) Zulässige Antragsziele .....	94
b) Form und Frist .....	95
c) Vorbringen eines Wiederaufnahmegrundes .....	95
aa) Allgemeine Anforderungen .....	95
bb) Die Wiederaufnahmegründe nach § 362 StPO .....	96
(1) § 362 Nr. 1 bis 3 StPO .....	96
(2) Geständnis des Freigesprochenen, Nr. 4 .....	97
(a) Gesetzliche Voraussetzungen .....	97

(b) Schlüssiger Sachvortrag und geeignete Beweismittel .....	103
d) Kein Ausschluss nach § 364 StPO .....	103
e) Kein Verbrauch des Vorbringens .....	103
B. Zulässigkeitsverfahren .....	104
C. Entscheidungsmöglichkeiten des Wiederaufnahmegerichts .....	107
D. Rechtsbehelf und weitere Entscheidungen .....	109

## Teil 2

### Begründetheit des Wiederaufnahmeantrags

A. Vorliegen eines Wiederaufnahmegrundes .....	113
B. Begründetheitsverfahren .....	114
I. Erforderlichkeit der Beweisaufnahme .....	114
II. Anordnung der Beweisaufnahme .....	116
III. Durchführung der Beweisaufnahme .....	116
IV. Schlussanhörung .....	122
C. Entscheidungsmöglichkeiten des Wiederaufnahmegerichts .....	123
I. Verwerfung des Wiederaufnahmeantrags .....	123
II. Anordnung der Wiederaufnahme des Verfahrens und Entscheidung über die Erneuerung der Hauptverhandlung .....	125
1. Wirkungen der Wiederaufnahmeanordnung .....	126
2. Erneuerung der Hauptverhandlung und weiteres Verfahren .....	129
a) Das für die neue Hauptverhandlung zuständige Gericht .....	129
b) Verfahren in der neuen Hauptverhandlung .....	130
c) Entscheidungsmöglichkeiten des neu erkennenden Gerichts .....	133
3. Entscheidung ohne neue Hauptverhandlung, § 371 Abs. 2 StPO ..	138
D. Rechtsbehelf und weitere Entscheidungen .....	142

## Teil 3

### Vorbereitung eines Wiederaufnahmeantrags zugunsten des Verurteilten

A. Weitere Aufklärung des Sachverhalts .....	144
B. Antrag auf Bestellung eines Verteidigers .....	145
I. Antrag auf Bestellung eines Verteidigers für das Wiederaufnahmeverfahren, § 364a StPO .....	146

1. Voraussetzungen der Verteidigerbestellung .....	146
a) Fehlende Verteidigung .....	147
b) Schwierigkeit der Sach- oder Rechtslage .....	148
c) Keine offensichtliche Aussichtslosigkeit des Wiederaufnahme- antrags .....	149
d) Antragstellung .....	150
2. Entscheidung über den Antrag und Rechtsbehelf .....	151
II. Antrag auf Bestellung eines Verteidigers zur Vorbereitung des Wie- deraufnahmeverfahrens, § 364b StPO .....	152
1. Voraussetzungen der Verteidigerbestellung .....	152
a) Fehlende Verteidigung .....	152
b) Erfolgsaussicht des Wiederaufnahmeantrags .....	153
c) Schwierigkeit der Sach- oder Rechtslage .....	153
d) Mittellosigkeit des Verurteilten .....	154
e) Antragstellung .....	154
2. Entscheidung über den Antrag und Rechtsbehelf .....	155

#### **Teil 4**

<b>Vollstreckungsaufschub oder -unterbrechung</b>	156
---	-----

#### **Teil 5**

<b>Besonderheiten der Wiederaufnahme     zugunsten eines Verstorbenen</b>	160
---	-----

#### **Teil 6**

#### **Besonderheiten der Wiederaufnahme nach § 79 Abs. 1 BVerfGG**

A. Bedeutung des § 79 Abs. 1 BVerfGG .....	165
B. Zulässige Antragsziele .....	166
C. Gesetzliche Voraussetzungen des § 79 Abs. 1 BVerfGG .....	167
D. Schlüssiger Sachvortrag .....	169
E. Wiederaufnahmeverfahren und Entscheidung über den Wiederaufnahme- antrag .....	169

## **Teil 7**

### **Besonderheiten der Wiederaufnahme in Bußgeldsachen**

A. Anfechtbare Bußgeldentscheidungen .....	171
B. Antragsberechtigung .....	172
C. Zuständigkeit des Gerichts .....	173
D. Wiederaufnahme zugunsten des Verurteilten .....	173
E. Wiederaufnahme zuungunsten des Betroffenen .....	175
F. Wiederaufnahmeverfahren, Entscheidung über den Wiederaufnahmeantrag und weiteres Verfahren .....	176

## **Teil 8**

### **Entschädigung des Verurteilten nach erfolgreicher Wiederaufnahme**

A. Der Entschädigungsanspruch .....	178
I. Voraussetzungen einer Entschädigung dem Grunde nach .....	178
II. Umfang des Entschädigungsanspruchs .....	182
B. Das Entschädigungsverfahren .....	183
I. Grundverfahren .....	184
II. Betragsverfahren .....	185

## **Teil 9**

### **Muster von Verteidigerschriftsätzen**

Muster 1 Antrag auf Wiederaufnahme des Verfahrens und Aufschub der Vollstreckung .....	189
Muster 2 Sofortige Beschwerde gegen einen Verwerfungsbeschluss .....	191
Muster 3 Antrag auf Bestellung eines Verteidigers zur Vorbereitung eines Wiederaufnahmeverfahrens .....	194
<i>Literaturverzeichnis</i> .....	197
<i>Verzeichnis der Gesetzesstellen</i> .....	207
<i>Stichwortverzeichnis</i> .....	217