

# Inhaltsübersicht

<b>Teil 1: Einleitung und Grundlagen des Rechtsvergleichs</b> .....	1
I. Gegenstand, Ziel und Methode der Untersuchung .....	1
II. Definition von „Geheimdienstinformationen“ .....	4
<b>Teil 2: Nutzung von Geheimdienstinformationen im deutschen Strafprozess</b> .....	13
I. Relevante Grundlagen des deutschen Strafprozessrechts .....	13
II. Produzenten von „Geheimdienstinformationen“ .....	22
III. Auswirkungen der deutschen Sicherheitsarchitektur .....	34
IV. Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....	131
V. Zusammenfassung zur deutschen Rechtslage .....	174
<b>Teil 3: Nutzung von Geheimdienstinformationen im amerikanischen Strafprozess</b> .....	176
I. Relevante Grundlagen des amerikanischen Strafprozessrechts .....	176
II. Produzenten von Geheimdienstinformationen .....	186
III. Auswirkungen der amerikanischen Sicherheitsarchitektur .....	194
IV. Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....	267
V. Zusammenfassung zur amerikanischen Rechtslage .....	300
<b>Teil 4: Vergleichende Gegenüberstellung</b> .....	302
I. Grundlagen in geheimdienstrelevanten Strafverfahren .....	302
II. Allgemeine Strukturen des Geheimdienstwesens .....	304
III. Stellung der Geheimdienste in der Sicherheitsarchitektur .....	311
IV. Auswirkungen der Sicherheitsarchitektur .....	314
V. Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....	349
<b>Teil 5: Schlussbetrachtung</b> .....	374

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
<b>Teil 1: Einleitung und Grundlagen des Rechtsvergleichs .....</b>	<b>1</b>
<b>I. Gegenstand, Ziel und Methode der Untersuchung .....</b>	<b>1</b>
<b>II. Definition von „Geheimdienstinformationen“ .....</b>	<b>4</b>
A. Begrifflichkeiten im nationalen und historischen Kontext .....	5
1. Deutschland .....	5
2. USA .....	8
3. Zwischenergebnis .....	10
B. Terminologische Präzisierung .....	11
<b>Teil 2: Nutzung von Geheimdienstinformationen im deutschen Strafprozess .....</b>	<b>13</b>
<b>I. Relevante Grundlagen des deutschen Strafprozessrechts .....</b>	<b>13</b>
A. Rechtsquellen und Verfahrensablauf .....	13
B. Grundprinzipien und Grenzen der Beweisführung .....	15
C. Zuständigkeiten bei geheimdienstrelevanten Straftaten .....	19
<b>II. Produzenten von Geheimdienstinformationen .....</b>	<b>22</b>
A. Die klassischen deutschen Dienste .....	22
1. Die Inlandsaufklärung, insbesondere BfV .....	22
2. Die Auslandsaufklärung, insbesondere BND .....	26
3. Die militärische Aufklärung .....	28
a) Militärischer Abschirmdienst .....	28
b) Kommando Strategische Aufklärung .....	29
B. Mögliche Produzenten von Geheimdienstinformationen .....	30
1. Bundeskriminalamt .....	30
2. Zollkriminalamt .....	31
3. BSI, GTAZ und GIZ .....	32
C. Zwischenergebnis zu Produzenten .....	33

<b>III. Auswirkungen der deutschen Sicherheitsarchitektur</b> .....	34
A. Entwicklung der Sicherheitsarchitektur .....	34
1. Ausgangslage nach 1945 .....	34
2. Entwicklung der Sicherheitsarchitektur bis heute .....	36
3. Zwischenergebnis .....	44
B. Auswirkungen der Sicherheitsarchitektur auf die Informationsnutzung .....	44
1. Besonderheiten geheimdienstlicher Informationserhebung .....	44
a) Geheimdienstliche Aufgaben und Aufklärungsrichtung .....	45
b) Geheimdienstliche Erhebungsbefugnisse .....	48
c) Zeitlicher Rahmen geheimdienstlicher Ermittlungen .....	53
aa) Beginn geheimdienstlicher Ermittlungen .....	54
(1) Vergleichsmaßstab .....	54
(2) Ermittlungsschwellen der Geheimdienste .....	56
(3) Annäherungstendenzen .....	61
bb) Ende geheimdienstlicher Ermittlungen .....	63
cc) Zwischenergebnis zu zeitlichen Rahmenbedingungen .....	64
d) Durchsetzungsmöglichkeiten .....	64
e) Ausgewählter Vergleich der Erhebungsvoraussetzungen .....	65
aa) Allgemeine Anforderungen .....	65
bb) Einsatz Verdeckter Ermittler .....	66
cc) Wohnraumüberwachung .....	67
dd) Telekommunikationsüberwachung .....	67
ee) Zwischenergebnis zu Erhebungsvoraussetzungen .....	69
f) Kontrollmechanismen und Verfahrensablauf .....	69
aa) Relevante Kontrollinstanzen .....	70
bb) Präventiv- beziehungsweise Vorabkontrolle .....	72
(1) Einsatz Verdeckter Ermittler .....	73
(2) Wohnraumüberwachung .....	74
(3) Auskunftersuchen .....	75
(4) Telekommunikationsüberwachung .....	75
(5) Zwischenergebnis .....	78
cc) Nachträgliche Kontrolle .....	79
(1) Parlamentarisches Kontrollgremium .....	79
(2) G10-Kommission .....	81
(3) Gerichtliche Kontrolle .....	81
dd) Zwischenergebnis zu Kontrollinstanzen .....	82
g) Zwischenergebnis zu den Besonderheiten geheimdienstlicher Ermittlungen .....	83
2. Allgemeine Grenzen einer Informationsnutzung .....	84
a) Grenzen aufgrund der Sicherheitsarchitektur .....	84
b) Grenze aufgrund der Rechte des Betroffenen .....	87
c) Zwischenergebnis: Grenzen .....	93

3.	Übermittlung von Geheimdienstinformationen .....	94
a)	Eigenständige Übermittlung durch die Dienste .....	94
aa)	Übermittlung nach § 20 BVerfSchG .....	94
bb)	Übermittlung nach § 19 I 1 BVerfSchG .....	96
cc)	Sonstige Übermittlungsregeln, insbesondere G10 .....	102
dd)	Zwischenergebnis .....	104
b)	Übermittlung auf Anfrage .....	104
c)	Zwischenergebnis zu Übermittlungsregeln .....	110
4.	Verwertung von Geheimdienstinformationen .....	110
a)	Allgemeine Verwendungs- und Verwertungsregeln .....	111
aa)	Vorgaben des § 161 II StPO .....	111
bb)	Vorgaben des § 161 I StPO .....	115
b)	Spezialgesetzliche Beschränkungen .....	116
c)	Berücksichtigung von Fehlern .....	117
aa)	Eingriffe in den Kernbereich privater Lebensgestaltung .....	117
bb)	Selektive Datenerhebung .....	118
cc)	Verzerrungen durch nachrichtendienstliche Analysen .....	119
dd)	Rechtswidrige Erhebung .....	120
ee)	Rechtswidrige Übermittlung .....	125
ff)	Fernwirkung .....	126
d)	Aktuelle Kritik an den Verwertungsregeln .....	127
aa)	Fehlen strafprozessualer Ermächtigungsgrundlagen .....	127
bb)	Eingriffsintensität im Einzelfall .....	128
cc)	Informationsgewinnung bei Gelegenheit .....	128
dd)	Unsicherheiten bei Sperrerklärungen .....	129
ee)	Nutzung als Spurensatz .....	130
e)	Zwischenergebnis zu Verwertungsregeln .....	131
<b>IV.</b>	<b>Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....</b>	<b>131</b>
A.	Interessens- und Rechtskonflikte bei staatlicher Geheimhaltung .....	132
1.	Geheimhaltungsinteressen des Staates .....	132
2.	Offenlegungspflichten und Teilhaberechte .....	133
B.	Rechtliche Möglichkeiten der Geheimhaltung .....	134
1.	Strategie der vollständigen Abschottung .....	135
a)	Vor der Hauptverhandlung .....	135
aa)	Geheimhaltungsentscheidung der Nachrichtendienste .....	135
(1)	Voraussetzungen der Geheimhaltung .....	135
(2)	Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	137
bb)	Geheimhaltungsentscheidung der Staatsanwaltschaft .....	137
(1)	Voraussetzungen der Geheimhaltung .....	137
(2)	Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	138
cc)	Geheimhaltungsentscheidung oberster Dienstbehörden .....	139
(1)	Voraussetzungen der Geheimhaltung .....	140

(α) Zuständigkeiten .....	140
(β) Formvorschriften .....	140
(γ) Verfahrensablauf .....	141
(δ) Taugliche Sperrobjekte .....	142
(ε) Taugliche Geheimhaltungsgründe .....	142
(ζ) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....	144
(2) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	145
(α) Bindungswirkung und Kontrolle .....	145
(β) Unerreichbarkeit und Beweissurrogation .....	148
(γ) Beweiswürdigung und Beweiswert .....	151
(δ) Einfluss nachträglicher Rechtsschutz- möglichkeiten .....	156
b) Während der Hauptverhandlung .....	159
c) Zwischenergebnis .....	161
2. Strategie der Richterbeteiligung .....	162
a) Vor der Hauptverhandlung .....	162
aa) Heimliche Ermittlungsmaßnahmen .....	162
bb) Richterliche Vernehmung nach § 168c StPO .....	164
cc) Zwischenergebnis .....	165
b) Verbot des in camera-Verfahrens in der Hauptverhandlung .....	166
3. Strategie der Verteidigerbeteiligung .....	168
a) Vor der Hauptverhandlung .....	168
b) Während der Hauptverhandlung .....	169
4. Strategie des Geschworenenausschlusses .....	172
5. Strategie des Öffentlichkeitsausschlusses .....	172
a) Voraussetzungen einer Geheimhaltung .....	172
b) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	173
<b>V. Zusammenfassung zur deutschen Rechtslage .....</b>	<b>173</b>
<b>Teil 3: Nutzung von Geheimdienstinformationen im amerikanischen Strafprozess .....</b>	<b>176</b>
<b>I. Relevante Grundlagen des amerikanischen Strafprozessrechts .....</b>	<b>176</b>
A. Rechtsquellen und Verfahrensablauf .....	176
B. Grundprinzipien und Grenzen der Beweisführung .....	180
C. Zuständigkeiten bei geheimdienstrelevanten Straftaten .....	184
<b>II. Produzenten von „Geheimdienstinformationen“ .....</b>	<b>186</b>
A. Die klassischen amerikanischen Dienste .....	187
1. Die Inlandsaufklärung, insbesondere FBI und DHS .....	187
a) FBI-Einheiten .....	187
b) DHS-Behörden .....	189

2.	Die Auslandsaufklärung, insbesondere CIA .....	190
3.	Die militärische Aufklärung, insbesondere DIA und NSA .....	191
B.	Sonstige Produzenten von Geheimdienstinformationen .....	192
C.	Zwischenergebnis zu Produzenten .....	194
<b>III.</b>	<b>Auswirkungen der amerikanischen Sicherheitsarchitektur .....</b>	<b>194</b>
A.	Entwicklung der Sicherheitsarchitektur .....	194
1.	Ausgangslage nach 1945 .....	194
2.	Entwicklung der Sicherheitsarchitektur bis heute .....	195
3.	Zwischenergebnis .....	205
B.	Auswirkungen der Sicherheitsarchitektur auf die Informationsnutzung .....	205
1.	Besonderheiten geheimdienstlicher Informationserhebung .....	205
a)	Geheimdienstliche Aufgaben und Aufklärungsrichtung .....	206
b)	Geheimdienstliche Erhebungsbefugnisse .....	208
c)	Zeitlicher Rahmen geheimdienstlicher Ermittlungen .....	212
aa)	Beginn geheimdienstlicher Ermittlungen .....	213
(1)	Vergleichsmaßstab der strafrechtlichen Ermittlungen ....	213
(2)	Ermittlungsschwellen der Geheimdienste .....	215
bb)	Ende geheimdienstlicher Ermittlungen .....	220
cc)	Zwischenergebnis zu zeitlichen Rahmenbedingungen .....	220
d)	Durchsetzungsmöglichkeiten .....	221
e)	Ausgewählter Vergleich der Erhebungsvoraussetzungen .....	222
aa)	Allgemeine Anforderungen .....	222
bb)	Einsatz Verdeckter Ermittler .....	223
cc)	Elektronische Überwachungsmaßnahmen .....	224
(1)	Taugliche Zielobjekte .....	224
(2)	Tauglicher Bezugspunkt der Überwachung .....	226
(3)	Bestimmtheit der Anordnung .....	226
(4)	Verhältnismäßigkeitsgesichtspunkte .....	227
(5)	Einhaltung der Speicherungspflichten .....	227
(6)	Zwischenergebnis .....	228
dd)	Zwischenergebnis .....	229
f)	Kontrollmechanismen und Verfahrensablauf .....	229
aa)	Relevante Kontrollinstanzen .....	229
(1)	Kontrolle durch die Exekutive .....	229
(2)	Kontrolle durch die Judikative .....	231
(3)	Kontrolle durch Parlamentarische Ausschüsse .....	232
bb)	Präventiv- beziehungsweise Vorabkontrolle .....	233
cc)	Nachträgliche Kontrolle .....	237
(1)	Parlamentarische Kontrolle .....	237
(2)	Gerichtliche Kontrolle .....	237
dd)	Zwischenergebnis zu Kontrollinstanzen .....	239

g)	Zwischenergebnis zu den Besonderheiten geheimdienstlicher Ermittlungen .....	240
2.	Allgemeine Grenzen einer Informationsnutzung .....	240
a)	Grenzen aufgrund der Sicherheitsarchitektur .....	241
b)	Grenze aufgrund der Rechte des Betroffenen .....	243
c)	Zwischenergebnis zu Grenzen .....	246
3.	Übermittlung von Geheimdienstinformationen .....	246
a)	Eigenständige Übermittlung durch die Dienste .....	246
aa)	Übermittlungen nach den Mukasey Guidelines .....	246
bb)	Übermittlungen nach dem FISA .....	248
(1)	Einhaltung der minimization procedures .....	248
(2)	Sonstige Voraussetzungen .....	251
(3)	Rechtsfolgen .....	252
cc)	Sonstige Übermittlungspflichten .....	253
b)	Übermittlung auf Anfrage .....	253
c)	Zwischenergebnis zu Übermittlungsregeln .....	254
4.	Verwertung von Geheimdienstinformationen .....	254
a)	Allgemeine Verwendungs- und Verwertungsregeln .....	254
b)	Spezialgesetzliche Beschränkungen, insbesondere FISA .....	258
c)	Berücksichtigung von Fehlern .....	259
aa)	Eingriffe in den Kernbereich privater Lebensgestaltung .....	260
bb)	Rechtswidrige Erhebung .....	260
(1)	Verfassungsrechtliche Ausschlussregeln .....	260
(2)	Einfachgesetzliche Ausschlussregeln .....	262
cc)	Rechtswidrige Übermittlung .....	264
dd)	Fernwirkung .....	264
d)	Aktuelle Kritik an den Verwertungsregeln .....	265
aa)	Umgehung des vierten Verfassungszusatzes .....	265
bb)	Umgehung des ersten Verfassungszusatzes .....	266
cc)	Umgehung von Erhebungs- und Beweisstandards .....	267
e)	Zwischenergebnis zu Verwertungsregeln .....	267
<b>IV.</b>	<b>Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....</b>	<b>268</b>
A.	Interessen- und Rechtskonflikte bei staatlicher Geheimhaltung .....	268
1.	Geheimhaltungsinteressen des Staates .....	268
2.	Offenlegungspflichten und Teilhaberechte .....	269
B.	Rechtliche Möglichkeiten der Geheimhaltung .....	271
1.	Strategie der vollständigen Abschottung .....	272
a)	Vor der Hauptverhandlung .....	272
aa)	Geheimhaltungsentscheidung der Nachrichtendienste .....	272
(1)	Voraussetzungen der Geheimhaltung .....	272
(2)	Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	273
bb)	Geheimhaltungsentscheidung der Regierung .....	275

(1) Voraussetzungen der Geheimhaltung .....	275
(2) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	277
b) Während der Hauptverhandlung .....	278
2. Strategie der Richterbeteiligung .....	278
a) Vor der Hauptverhandlung .....	278
aa) Geheimhaltung nach dem CIPA .....	278
(1) Voraussetzungen einer Geheimhaltung .....	279
(2) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	281
bb) Geheimhaltung nach dem FISA .....	283
(1) Voraussetzungen einer Geheimhaltung .....	284
(2) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	285
cc) Geheimhaltung nach dem informer's privilege .....	286
dd) Geheimhaltung nach der Rule 16 FRCrImP .....	287
ee) Zwischenergebnis .....	287
b) Während der Hauptverhandlung .....	288
3. Strategie der Verteidigerbeteiligung .....	289
a) Vor der Hauptverhandlung .....	289
aa) Voraussetzungen einer Geheimhaltung .....	290
bb) Auswirkungen auf das Strafverfahren .....	291
b) Während der Hauptverhandlung .....	292
c) Zwischenergebnis .....	293
4. Strategie des Geschworenenausschlusses .....	293
a) Vor der Hauptverhandlung .....	293
b) Während der Hauptverhandlung .....	293
aa) Verfahren des § 6 CIPA .....	294
bb) Verfahren des § 8 CIPA .....	298
5. Strategie des Öffentlichkeitsausschlusses .....	299
<b>V. Zusammenfassung zur amerikanischen Rechtslage .....</b>	<b>301</b>
<b>Teil 4: Vergleichende Gegenüberstellung .....</b>	<b>303</b>
<b>I. Grundlagen in geheimdienstrelevanten Strafverfahren .....</b>	<b>303</b>
<b>II. Allgemeine Strukturen des Geheimdienstwesens .....</b>	<b>305</b>
A. Quantitative und organisatorische Gestaltung .....	305
B. Gestaltung der Inlandsaufklärung .....	306
C. Strukturelle Herausforderungen .....	307
D. Zusammenarbeit mit anderen Sicherheitsbehörden .....	308
E. Gestaltung des Geheimdienstrechts .....	309
1. Kompetenzverteilung in nationalen Sicherheitsfragen .....	310
2. Auswirkungen von Gesetzesvorbehalt und Verfassungsgarantien .....	311
3. Aktuelle Tendenzen .....	312



<b>III. Stellung der Geheimdienste in der Sicherheitsarchitektur</b> .....	312
A. Entwicklung nach 1945 .....	312
B. Entwicklung nach 2001 .....	313
C. Resümee zur aktuellen Rechtslage .....	314
<b>IV. Auswirkungen der Sicherheitsarchitektur</b> .....	315
A. Erhebung von Geheimdienstinformationen im Vergleich .....	315
1. Vergleich der Aufgaben .....	315
2. Vergleich der Befugnisse und Durchsetzungsmöglichkeiten .....	317
a) Allgemeine Annäherungstendenzen .....	317
b) Umfang geheimdienstlicher Befugnisse .....	318
c) Entwicklungsoffenheit geheimdienstlicher Methoden .....	318
d) Durchsetzungsmöglichkeiten .....	319
e) Ausbau bestehender Befugnisse .....	319
3. Vergleich der zeitlichen Rahmenbedingungen .....	320
a) Beginn geheimdienstlicher Ermittlungen im Vergleich .....	321
aa) Auswirkungen der Sicherheitsarchitektur .....	321
bb) Bezugspunkte der Ermittlungsschwellen .....	323
b) Ende geheimdienstlicher Ermittlungen im Vergleich .....	324
c) Allgemeine Tendenzen im Vergleich .....	325
4. Vergleich materieller Erhebungsvoraussetzungen .....	325
a) Allgemeine Erhebungsvoraussetzungen .....	326
b) Bedeutung des Beobachtungssubjekts .....	327
c) Einteilung der Ermittlungsmethoden .....	327
d) Beispiel der Telekommunikationsüberwachung .....	328
aa) Abweichende Zielsetzung .....	328
bb) Abweichende Schutzkonzepte .....	329
5. Vergleich der Kontrollmechanismen .....	330
a) Präventive Kontrolle im Vergleich .....	331
aa) Schwerpunkt der Vorabkontrollen .....	331
bb) Existenz spezieller Kontrollgremien .....	331
cc) Intensität der Vorabkontrollen .....	332
b) Nachträgliche Kontrolle im Vergleich .....	333
aa) Nachträglicher Individualrechtsschutz .....	333
bb) Parlamentarische Kontrolle .....	333
6. Zwischenergebnis zu den geheimdienstlichen Besonderheiten .....	334
B. Vergleich allgemeiner Grenzen einer Informationsnutzung .....	334
1. Systembedingte Grenzen .....	335
2. Individualrechtliche Grenzen .....	336
C. Übermittlungsregeln im Vergleich .....	337
1. Akzeptanz eines Informationsaustausches .....	338
2. Regelungsdichte der Übermittlungsregeln .....	338

D.	Verwertungsregeln im Vergleich .....	339
1.	Existenz spezieller Verwertungsregeln .....	340
2.	Generelle Anforderungen .....	340
3.	Nutzung als Spurenansatz .....	342
4.	Prüfungsmaßstäbe im Vergleich .....	342
5.	Prüfungszeitpunkt im Vergleich .....	344
6.	Folgen von Fehlern im Vergleich .....	345
a)	Anknüpfungspunkte für einen Beweisausschluss .....	345
aa)	Selbstständige Verwertungsverbote .....	346
bb)	Unselbstständige Verwertungsverbote .....	346
b)	Mögliche Fehlerquellen .....	348
c)	Zwischenergebnis zu den Fehlerfolgen .....	349
7.	Hintergründe zu den Verwertungsregeln .....	349
<b>V.</b>	<b>Auswirkungen staatlicher Geheimhaltung .....</b>	<b>350</b>
A.	Bestehende Interessens- und Rechtskonflikte .....	351
B.	Regelungsdichte der Geheimschutzregeln .....	351
C.	Wahrheits- und Verfahrensmodelle .....	352
D.	Überblick über die verschiedenen Geheimhaltungsstrategien .....	354
1.	Vollständige Abschottung beziehungsweise Beteiligung des Richters .....	354
a)	Hintergründe .....	355
b)	Voraussetzungen einer Geheimhaltung .....	356
aa)	Zuständigkeitsverteilung .....	356
bb)	Zeitpunkt der Geheimhaltungsentscheidung .....	357
cc)	Tauglicher Geheimhaltungsgegenstand .....	357
dd)	Tauglicher Geheimhaltungsgrund .....	358
c)	Unmittelbare Rechtsfolgen einer Geheimhaltung .....	359
aa)	Bindungswirkung der Geheimhaltungsentscheidung .....	359
bb)	Beweissurrogation und Sanktionsmöglichkeiten .....	360
2.	Sonstige Geheimhaltungsstrategien .....	361
a)	Verteidigerbeteiligung .....	361
aa)	Vor der Hauptverhandlung .....	361
bb)	Während der Hauptverhandlung .....	362
b)	Ausschluss der Geschworenen .....	363
c)	Ausschluss der Öffentlichkeit .....	364
3.	Zentrale Kontroll- und Kompensationsmechanismen .....	364
a)	Kompensation durch Kontrolle .....	364
aa)	Kontrolle der Informationsgewinnung .....	365
bb)	Kontrolle der Geheimhaltungsentscheidung .....	365
(1)	Interne Kontrollmechanismen .....	366
(2)	Externe Kontrollmechanismen .....	366
cc)	Zwischenergebnis .....	368
b)	Kompensation durch Beweissurrogation .....	369

aa)	Zuständigkeit für die Beweissurrogation .....	369
bb)	Zeitpunkt der Beweissurrogation .....	370
cc)	Entscheidungsgrundlage für die Beweissurrogation .....	370
dd)	Arten möglicher Beweissurrogate .....	371
c)	Kompensation durch sonstige Mechanismen .....	372
 <b>Teil 5: Schlussbetrachtung</b> .....		<b>375</b>
 Literaturverzeichnis .....		 378