



## Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung</b> .....	1
A. Der Prüfungsmaßstab.....	4
B. Zum Vorgehen.....	6
<b>Kapitel 1: Hintergründe zur Militärgerichtsbarkeit</b> .....	7
A. Besonderheiten der Militärgerichte.....	7
I. Historischer Abriss.....	8
II. Beispiele militärgerichtlicher Modelle.....	11
1. Militärgerichte, die im Einzelfall einberufen werden.....	11
a. Preußen.....	12
b. Großbritannien / USA.....	12
c. Gegenüberstellung.....	14
2. Militärgerichte als ständige Gerichte.....	15
a. Spanien.....	16
b. Peru / Kolumbien.....	17
c. Gegenüberstellung.....	18
3. Exkurs zur Militärgerichtsbarkeit in Deutschland.....	18
4. Entwicklungstendenzen.....	20
B. Begründungsansätze für das Bestehen einer gesonderten Militärgerichtsbarkeit.....	21
<b>Kapitel 2: Militärgerichte als „Gerichte“ im Sinne der Verträge</b> .....	25
A. Einleitung.....	25
B. Der Gerichts begriff in EMRK, AMRK und IPBPR.....	27
I. EMRK.....	27
1. Der Gerichts begriff allgemein.....	27
2. Militärgerichte als „Gerichte“ im Sinne der Verträge.....	29
II. AMRK.....	32
III. IPBPR.....	33
IV. Bewertung.....	35
<b>Kapitel 3: Unabhängigkeit und Unparteilichkeit von Militärgerichten</b> .....	37
A. Allgemein.....	37

I.	Funktionen und Inhalte der Grundsätze .....	37
II.	Inhalt des Unabhängigkeitsgrundsatzes.....	39
III.	Inhalt des Unparteilichkeitsgrundsatzes .....	41
IV.	Fazit.....	43
B.	Anwendung der Grundsätze in der Spruchpraxis.....	43
I.	EMRK.....	44
1.	Frühe Fälle .....	45
a.	Darstellung der Fälle.....	46
b.	Bewertung im Lichte hergebrachter Rechtsprechung....	49
2.	Britische Fälle .....	51
a.	Darstellung der Fälle.....	51
b.	Bewertung .....	55
aa.	Hierarchie .....	56
bb.	Auflösbarkeit des Gerichts.....	57
cc.	Schutzvorkehrungen.....	58
dd.	Anschein .....	60
3.	Türkische Fälle .....	61
a.	Zur Stellung des Militärrichters im System der Staatssicherheitsgerichte .....	65
b.	Argumentation und Entscheidung .....	66
c.	Kritik der abweichenden Richter.....	73
d.	Kritik der Rechtsprechung von Gerichtshof und Kommission .....	76
aa.	Allgemeine Kriterien der Unabhängigkeit: Ernennung, Amtsdauer, Unabsetzbarkeit.....	77
bb.	Besondere Kriterien der Unabhängigkeit: Beurteilungs- und Disziplinargewalt.....	77
cc.	Objektive Unparteilichkeit und Unabhängigkeit: Der Militärrichter als Experte in Terrorismus- angelegenheiten .....	78
dd.	Anschein .....	81
4.	Gesamtbewertung der EMRK-Rechtsprechung.....	82
II.	AMRK .....	82
1.	Kommission im Berichtsverfahren.....	84
a.	Abhängigkeit von der Exekutive .....	85
b.	Strafverfahren vor Militärgerichten gegen Zivilpersonen.....	86
c.	Strafrechtliche Verfolgung von Angehörigen der Streitkräfte vor Militärgerichten wegen Menschen- rechtsverletzungen .....	88
2.	Individualbeschwerdeverfahren .....	90
3.	Bewertung .....	91

III. IPBPR .....	91
1. Menschenrechtsausschuß im Staatenberichtsverfahren.....	92
a. Allgemeine Kriterien .....	93
b. Strafverfahren vor Militärgerichten gegen Zivilpersonen.....	94
c. Strafrechtliche Verfolgung von Angehörigen der Streitkräfte vor Militärgerichten wegen Menschen- rechtsverletzungen .....	97
2. Fakultativprotokoll .....	99
3. Fazit .....	100
IV. Gesamtbewertung.....	101
<b>Kapitel 4: Recht auf den zuständigen Richter – Grenzen militärstrafgerichtlicher Zuständigkeit.....</b>	<b>103</b>
A. Einleitung .....	104
I. Hintergrund.....	105
II. Entwicklungen im außervertraglichen Bereich.....	108
B. Ein Recht auf den zuständigen Richter? – Eine Bestandsaufnahme .....	115
I. AMRK .....	115
1. Berichte der Kommission .....	115
a. Übersicht über die Entwicklung.....	115
b. Bewertung .....	120
2. Individualbeschwerdeverfahren .....	121
a. Die Beschwerde <i>Genie Lacayo</i> .....	121
b. Die Beschwerde <i>Loayza Tamayo</i> .....	122
c. Die Beschwerde <i>Castillo Petruzzi u. a.</i> .....	125
d. Die Beschwerde <i>Cesti Hurtado gegen Peru</i> .....	128
e. Bewertung .....	132
II. IPBPR .....	134
1. Staatenberichtsverfahren .....	135
2. Individualbeschwerdeverfahren .....	136
a. Überblick über die Rechtsprechung.....	136
b. Bewertung .....	143
III. EMRK.....	144
C. Ein Recht auf den zuständigen Richter – Eigene Ansätze.....	146
I. AMRK – autonome Auslegung des Merkmals „zuständig“... 146	
1. Möglichkeit autonomer Auslegung.....	147
2. Maßstab autonomer Auslegung .....	150
a. Strafverfahren vor Militärgerichten gegen Zivilpersonen.....	154

aa.	Vorgaben der Konvention – Rechtsstaatlichkeit (“rule of law”) .....	155
bb.	Rechtslage in den Vertragsstaaten .....	158
cc.	Bewertung .....	162
b.	Strafrechtliche Verfolgung von Militärangehörigen vor Militärgerichten wegen Menschenrechts- verletzungen .....	163
aa.	Vorgaben der Konvention – Verbot der Straflosigkeit (“impunity”) .....	163
bb.	Rechtslage in den Vertragsstaaten .....	167
cc.	Bewertung .....	170
3.	Ergebnis .....	170
II.	IPBPR .....	171
1.	Autonome Auslegung des Merkmals „zuständig“ .....	171
a.	Auslegungsmaßstab .....	173
b.	Vorgaben des Paktes: Willkürverbot und Rechtsstaatsprinzip .....	175
c.	Tendenzen der Berichterstatter im Hinblick auf das Ergebnis der Beschränkung der militärgerichtlichen Zuständigkeit .....	178
aa.	Strafverfahren vor Militärgerichten gegen Zivilpersonen .....	178
bb.	Strafverfolgung von Angehörigen der Streit- kräfte vor Militärgerichten wegen Menschen- rechtsverletzungen .....	178
2.	Fazit .....	179
III.	EMRK .....	180
1.	Ungeschriebenes Tatbestandsmerkmal – Grundsätze der Herleitung .....	180
2.	Zuständiges Gericht als inhärentes Tatbestandsmerkmal ..	181
a.	Strafverfahren vor Militärgerichten gegen Zivilpersonen .....	183
b.	Strafverfolgung von Angehörigen der Streitkräfte vor Militärgerichten wegen Menschenrechts- verletzungen .....	186
3.	Fazit .....	186
IV.	Gesamtbewertung .....	187

<b>Kapitel 5: Besondere Probleme im Kontext von Ausnahmezuständen .....</b>	<b>189</b>
A. Einleitung .....	189

I. Allgemein.....	189
II. Auswirkungen des Ausnahmezustands auf die Justiz.....	192
III. Allgemein zu Aufbau und Inhalt der Vorschriften.....	195
1. Anwendungsbereich der Derogationsnormen .....	195
2. Rechtsfolge und Schranken.....	197
a. Absolute Schranke: Derogationsverbot .....	198
b. Relative Schranken.....	200
IV. Die Bedeutung von Derogationen für die Errichtung von Militärgerichten bzw. die Erweiterung von deren Zuständigkeiten.....	200
B. Außervertragliche Entwicklungen .....	201
I. Erklärungen.....	201
1. Minimum Standards of Human Rights Norms in a State of Emergency.....	202
2. Siracusa Principles .....	206
3. Draft Declaration on the Independence of Justice.....	208
4. Turku Declaration of Minimum Humanitarian Standards.....	208
5. OSZE.....	210
6. Fazit.....	210
II. Berichterstatter und Sonderberichterstatter zum Ausnahmezustand.....	211
1. Berichterstatterin Questiaux.....	211
2. Sonderberichterstatter über Ausnahmezustände .....	212
3. Sonderberichterstatter über Justiz und Anwaltschaft.....	215
4. Bewertung.....	216
C. Die Verträge im einzelnen .....	217
I. Art. 4 IPBPR .....	217
1. Staatenberichtsverfahren.....	218
2. Individualbeschwerdeverfahren .....	219
3. Allgemeine Bemerkungen.....	222
4. Das Projekt eines Zusatzprotokolls zum Pakt.....	222
5. Bewertung.....	223
II. Art. 15 EMRK.....	224
1. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz .....	224
2. Andere völkerrechtliche Verpflichtungen .....	227
3. Bewertung.....	229
III. Art. 27 AMRK .....	229
1. Inhaltliche Bestimmung der zum Schutz nicht derogier- barer Rechte wesentlichen Rechtsschutzgarantien – Gutachtenverfahren.....	230

a. Rechtsschutzgarantien: Inhalt und Relevanz für Strafverfahren .....	230
b. Verhältnismäßigkeitsprüfung .....	233
2. Praxis zur Notstandsfestigkeit des Rechts auf ein faires Verfahren .....	233
a. Kommission im Berichtsverfahren .....	233
b. Berichte der Kommission im Individualbeschwerde- verfahren .....	237
c. Individualbeschwerden vor dem Gerichtshof .....	239
3. Bewertung .....	240
IV. Gesamtbewertung .....	241
 <b>Zum Schluß ein Ausblick .....</b>	 243
 <b>Nachtrag: Die Vereinbarkeit der US- Militärkommissionen mit Art. 14 Abs. 1 IPBPR .....</b>	 249
A. Einleitung .....	249
B. Der Prüfungsmaßstab .....	252
I. Anwendbarkeit der Genfer Konventionen .....	252
II. Die Anwendbarkeit des IPBPR in Kriegszuständen .....	257
C. Überblick über rechtlichen Rahmen, Aufbau, Verfahren und Zuständigkeiten der US-Militärkommissionen .....	259
I. Der Rechtsrahmen der US-Militärkommissionen .....	259
1. Die Militärverordnung vom 13. November 2001 .....	260
2. Die Durchführungsverordnungen .....	261
3. Die Militärkommissionserlasse .....	261
II. Struktur, Verfahren und Zuständigkeiten der Militärkommissionen .....	262
1. Struktur und Verfahren .....	263
a. Zusammensetzung und Rollenverteilung mit Schwerpunkt erster Verfahrensabschnitt .....	263
aa. Die Mitglieder der Militärkommissionen .....	263
bb. Die Bestallungsbehörde (Appointing Authority) .....	265
cc. Die Anklage .....	266
dd. Die Verteidigung .....	268
b. Zusammensetzung und Rollenverteilung mit Schwerpunkt zweiter Verfahrensabschnitt .....	269
aa. Die Revisionskammer (Review Panel) .....	270
bb. Die Letztentscheidung des Präsidenten .....	272
cc. Ausschluß weiterer Rechtsmittel .....	273

c. Anmerkungen.....	273
2. Die Zuständigkeit der Militärkommissionen .....	274
a. Persönliche Zuständigkeit.....	274
b. Sachliche Zuständigkeit.....	275
c. Zwischenbewertung.....	278
D. Bewertung der Militärkommissionen am Maßstab des Art. 14	
Abs. 1 IPBPR .....	278
I. Unabhängigkeit und Unparteilichkeit – Aufbau, Zusammensetzung und Verfahren .....	279
1. Einfluß der Exekutive – insbesondere des Verteidigungsministeriums .....	281
2. Das Letztentscheidungsrecht des Präsidenten .....	282
3. Die Rolle der Bestallungsbehörde.....	283
4. Die Mitglieder der Kommission.....	284
5. Einfluß der Genfer Konventionen .....	286
II. Recht auf ein zuständiges Gericht .....	287
E. Ergebnis.....	288
<b>Summary</b> .....	291
A. Introduction .....	291
B. Independence and Impartiality .....	291
I. ICCPR .....	292
II. ECHR.....	292
1. “British Cases” .....	292
2. “Turkish Cases”.....	293
3. Notes .....	294
III. IACHR.....	294
C. The Right to a Competent Court .....	295
I. Stock-taking.....	295
II. Alternative Approach .....	295
D. Additional Considerations.....	296
I. States of Emergency.....	296
II. The Compliance of US Military Commissions with Art. 14 Para. 1 of the U.N. Covenant on Civil and Political Rights .....	297
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	299
<b>Sachregister</b> .....	305

§. XIV = Va Pat