

Charles von Denkowski
Trennungsgebot Polizei - Verfassungsschutz
Grenze für die Gestaltung der Sicherheitsarchitektur?
Kriminalistik 3/2008 S. 176-182

1 Vgl. Pressemitteilungen des BKA v. 31.07., 14.09. u. 26.10.2007, Internetauftritt des Amtes (www.bka.de)

2 Siehe: "Verfolger wurden zu Jägern", SZ v. 31.10.2007, S. 23 sowie "BKA will Aufklärung fortsetzen", FAZ v. 01.11.2007, S. 4

3 Statt vieler vgl.: Das Magazin FOCUS meldet die Nachricht am 10.11.2007 exklusiv: Vgl. "Schäuble plant Abhörzentrale", (www.focus.de/politik/deutschland/sicherheit_aid_138769.html)

4 "Verfassungsschutz will mehr Befugnisse bei Ermittlungen", www.tagesschau.de v. 23.01.2008

5 Der Verfasser (Dipl.-Verwaltungswirt FH - Polizei) studiert Rechtswissenschaft (Schwerpunkt internationales Strafrecht, Strafverteidigung und Kriminalpolitik) an der Humboldt Universität zu Berlin. Das Manuskript, dessen Anmerkungen auf der Webseite dieser Zeitschrift (www.kriminalistik.de) eingestellt sind, schloss er am 28. November 2007 ab. Für kritische Durchsicht dankt er Frau Dipl.-Jur. (Universität Göttingen) Daniela Piehl

6 Amtsblatt der Militärregierung Deutschland Britisches Kontrollgebiet, Nr. 12

7 Dorn, Das Trennungsgebot aus verfassungshistorischer Perspektive, 2004, S. 62

8 Vgl. Frotscher/Pieroth, Verfassungsgeschichte, 6. Auflage 2007, S. 375, Rn. 710

9 Kühnast, CILIP 1992, 42 (44)

10 Abdruck in: Frotscher/Pieroth, Verfassungsgeschichte, 6. Auflage 2007, S. 380, Rn. 719

11 Zitiert nach: a.a.O., S. 381, Rn. 719

12 a.a.O., S. 385, Rn. 728

13 Dorn, a.a.O., S. 116

14 a.a.O., S. 93

15 a.a.O.

16 Statt vieler: a.a.O., S. 117

17 Der Parlamentarische Rat 1948 - 1949, Bd. 8, Dokument 47, S. 131ff.

18 a.a.O., S. 133

19 Vgl. die Darstellung bei Singer, Das Trennungsgebot, Die Kriminalpolizei, 2006, 85 (86)

20 Abdruck in: Der Parlamentarische Rat, 1948 - 1949, Bd. 8, Dokument 68, S. 230f.; Huber, Quellen zum Staatsrecht der Neuzeit II, 1951, S. 216; Denninger, ZRP 1981, 231 (Jener Autor spricht als erster vom "Polizeibrief"); CILIP 1985, 129; Gröpl, Die Nachrichtendienste im Regelwerk der deutschen Sicherheitsverwaltung, 1993, S. 70

- 21 Abdruck in englischer sowie deutscher Sprache u.a. in: Haedge, Das neue Nachrichtendienstrecht für die Bundesrepublik, 1998, S, 70f.
- 22 Der Parlamentarische Rat 1948 - 1949, Bd. 4, Dokument 7, S. 75ff; Dorn, a.a.O., S. 123
- 23 Dorn, a.a.O., S. 175 m.w.N.
- 24 Der Parlamentarische Rat 1948 - 1949, Bd. 4, Dokument 9, S. 120; Dorn, a.a.O., S. 124
- 25 Deutsch, Die heimliche Erhebung von Informationen und deren Aufbewahrung durch die Polizei, 1991, S. 32
- 26 Roewer, DVBl. 1988, 666 (668)
- 27 Dorn, a.a.O., S. 137; Abdruck des Genehmigungsschreibens in: CILIP, 1985, 129
- 28 Dorn, a.a.O., S. 137
- 29 Gusy, ZRP 1987, 45 (47)
- 30 Sachs in: Ders. (Hrsg.), Grundgesetz, 4. Auflage 2007, Art. 87, Rn. 40
- 31 Papier, DVBl. 1992, 1 (4)
- 32 Schmidt, ZRP 1979, 185 (190); Gusy, ZRP 1987, 45 (46f.); a.A.: Roewer, DVBl. 1986, 205
- 33 Papier, DVBl. 1982, 1 (5)
- 34 BGBl. I, S. 682
- 35 Bäumlner, AÖR (110) 1985, 30 (50)
- 36 Roll, JuS 1979, 241; Als erster thematisiert Denninger, Vertreter der staatsbegrenzenden Ansicht, die Problematik in ZRP 1981, 231 erstmals unter dem Stichwort "Polizeibrief" und weist Verfassungsrang nach
- 37 VG Köln v. 06.09.1984, Az. 1 K 4143/82 = GewArch 1985, 330 (331)
- 38 BVerfGE 97, 198 (217)
- 39 BVerfGE 100, 313 (369)
- 40 SächsVerfGH LKV 1996, 273; Rezeptionen der Passage bei: Paeffgen, NJ 1996, 454; Roggan, KJ 1997, 80; Kutscha, NVwZ 2005, 1231 (1233)
- 41 SächsVerfGH NJW 2005, 1310: "Der Freistaat unterhält keinen Geheimdienst mit polizeilichen Befugnissen"
- 42 SächsVerfGH NJW 2005, 1310 (1311)
- 43 Statt vieler: v. Denkowski, Kriminalistik 4/2003, 212 (219) (Anm. des Verf.: Intensive juristische Studien führen zu seiner heute geänderten Ansicht); Nehm, NJW 2004, 3289 (3290); Baumann DVBl 2005, 799 (803); König, Trennung und Zusammenarbeit von Polizei und Nachrichtendiensten, 2005, S. 151 zit. nach: Pieroth/Schlink, Polizei- und Ordnungsrecht, 4. Auflage 2007, § 2 Rn. 19

44 Etwa: Denninger, ZRP 1981, 231; Kniesel, Die Polizei 1985, 129 (132); Hermes in: Dreier, Grundgesetz Kommentar, Band III, 2004, Art. 87, Rn. 36

45 Droste, Verwaltungsrundschau 1/98, 15 (17)

46 Droste, Verwaltungsrundschau 1/98, 15 (17)

47 Die Sachsen betonen, dass in ihrer Landesverfassung die Trennung von Polizei und Diensten wie im Grundgesetz verankert wäre.

48 Statt vieler vgl. den umfassenden Überblick bei: Kogon, Der SS-Staat, 1974, S. 20; Werle, Justiz - Strafrecht und polizeiliche Verbrechensbekämpfung im Dritten Reich, 1989, S. 45f

49 Schafranek, Die Kompetenzverteilung zwischen Polizei- und Verfassungsschutzbehörden in der Bundesrepublik, 2000, S. 30ff.

50 In dieser Zeitschrift fand und findet das Thema starke Beachtung: Wehner hat in einer Serie ("Vom Unrechtsstaat ins Deseaster", beginnend in Kriminalistik 5 - 12/1989) RSHA, SS sowie die Kriminalpolizei im Dritten Reich beschrieben; daneben auch v. Denkowski, Kriminalistik 2003, 525 (532)

51 Frotscher/Pieroth, Verfassungsgeschichte, 6. Auflage 2007, S. 329, Rn. 616

52 Einer der ersten Nachweise: Gusy, ZRP 1981, 231. Einer der letzten Nachweise: Möstl, Stellungnahme, Innenausschuss des Deutschen Bundestages, A - Drs 16(4) 131 A v. 08.11.2006, S. 2

53 Mushoff, FoR 2007, 50 (52)

54 Werthebach, "Ist die Aufhebung des Trennungsgebotes im Kampf gegen die Organisierte Kriminalität notwendig und gerechtfertigt?", in: Nachrichtendienste, Polizei und Verbrechensbekämpfung im Demokratischen Rechtsstaat, Friedrich - Ebert - Stiftung (Hrsg.), S. 82, Tagung v. 14./15.04.1994 zu Bonn; Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (22)

55 Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (22)

56 Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (16)

57 Jachmann, KritV 1994, 252

58 So zumindest Kutscha, ZRP 1987, 45 (47), auch wenn er einen Verfassungsrang als belegt ansieht

59 Vgl. nur die am 06.11.2007 gehaltene "Berliner Rede" des Bundesverfassungsrichters Prof. Dr. Di Fabio, welcher entgegen des Trends, Kompetenzgrenzen als lästigen Ballast anzusehen, "Selbstachtung des Rechtsstaates" einfordert ("Selbstachtung des Rechtsstaates", FAZ v. 19.11.2007, S. 33).

60 Roewer, DVBl 1988, 667; Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (16)

61 Schreiben des US-Präsidenten Truman, 09.07.1951, zit. n. AÖR (77) 1951/1952, 314 (315)

62 Dorn, a.a.O., S. 172

63 Demnach existiert, anders als Droste das in Verwaltungsrundschau 1998, 15 (17) meint, doch eine Verfassungsrechtsquelle "Polizeibrief": Sie rührt aus 1949 bestehender oberster alliierter Herrschaftsgewalt.

- 64 Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (17); Singer, Die Kriminalpolizei 2006, 85 (89)
- 65 BGBl. II, S. 305ff.
- 66 Gusy, Jura 1986, 296 (300)
- 67 Droste, Verwaltungsrundschau 1998, 15 (17) m.w.N. der einzelnen Vorschriften in ihrer Anm. 27
- 68 BGBl. 1990 II, S. 1318ff.
- 69 König, a.a.O., S. 302; Singer, Die Kriminalpolizei 2006, 85 (89)
- 70 Vgl. Singer, Die Kriminalpolizei, 2006, 85 (89)
- 71 Roewer, DVBl 1986, 205 (206)
- 72 Karpen, Der Rechtsstaat des Grundgesetzes, 1. Auflage 1992, S. 97
- 73 a.a.O., S. 99
- 74 Scheuner, Die neuere Entwicklung des Rechtsstaates in Deutschland, in: FS zum hundertjährigen Bestehen des Deutschen Juristentages, Bd. 2, 1960, S. 231
- 75 Soria, FS GÖTZ, 2005, 359 (364) m.w.N.
- 76 BVerfGE 97, 198 (217)
- 77 a.A.: Schlink/Pieroth, 4. Auflage 2007, S. 29, Rn. 19
- 78 Ähnlich: Liskén/Denninger, in: Dies., HdbPolR, 4. Auflage 2007, S. 124, Rn. 124
- 79 Ähnlich: Borgs in Borgs - Maciejewski, Das Recht der Geheimdienste, Kommentar, 1986, § 3, Rn. 128
- 80 Gusy, KritV 1994, 242; Albert ZRP 1995, 105 (106)
- 81 Roggan, KJ 1997, 80, (88)
- 82 Dorn, a.a.O., S. 123 (m.w.N.)
- 83 Zöller, JZ 2007, 763 (771)
- 84 Entsprechend sorgenvoll: Liskén/Denninger in: Dies., HdbPolR, 4. Auflage 2007, S. 121, Rn. 133
- 85 Zutreffend ebenso: Denninger, ZRP 1981, 45; Hund, ZRP 1991, 463 (466); Hund, NJW 1992, 2118 (2120)
- 86 Vgl. deren Darstellung bei: Bull FS Götzt, 2005, 314 (342)(m.w.N.)
- 87 Somit wäre es unzulässig, im Bundesverwaltungsamt (BVA) TKÜ-Zuständigkeiten von BKA, BfV und Bundespolizei zu bündeln (vgl. Anm. 3). Das Bundesverwaltungsamt ist materiell gefahrenabwehrend tätig. Es nimmt polizeiliche Aufgaben wahr. Jene stehen dem Vollzug nachrichtendienstlicher TKÜ entgegen. Dies gilt jedoch nicht für die polizeilichen TKÜ von BKA und Bundespolizei. Diese könnte man an das BVA auslagern.

88 Dafür spricht zudem – ohne das Dritte Reich mit der DDR gleichzusetzen – die Praxis "konspirativer Wohnungsdurchsuchungen" sowie der damit oftmals verbundene Einbau von Mikrofonen durch das MFS: Man denke nur an die im Film "Das Leben der Anderen" ersichtliche Totalüberwachung des Hauptdarstellers.