

**JUS+ KICK-OFF**

# Öffentliches Recht

**WU**

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Univ.-Prof. DDr. Dr. h.c. Christoph Grabenwarter  
Institut für Europarecht und Internationales Recht

17. SEPTEMBER 2024





# Worum geht es?

- Sachverhalt: Smartphones und Grundrechte
- Wer regelt? Gesetze, die dem Staat Kenntnis von der Kommunikation verschaffen
- Wer prüft? Der Verfassungsgerichtshof (VfGH)
- Wer kann sich an den VfGH wenden?
- **Was prüft der VfGH? Einhaltung der Grundrechte**
- Wie entscheidet der VfGH? Gesetzesaufhebung
- Wer „repariert“?

## Rechtsstaatsprinzip

### „Digitale Überwachung“

#### I. Einführung

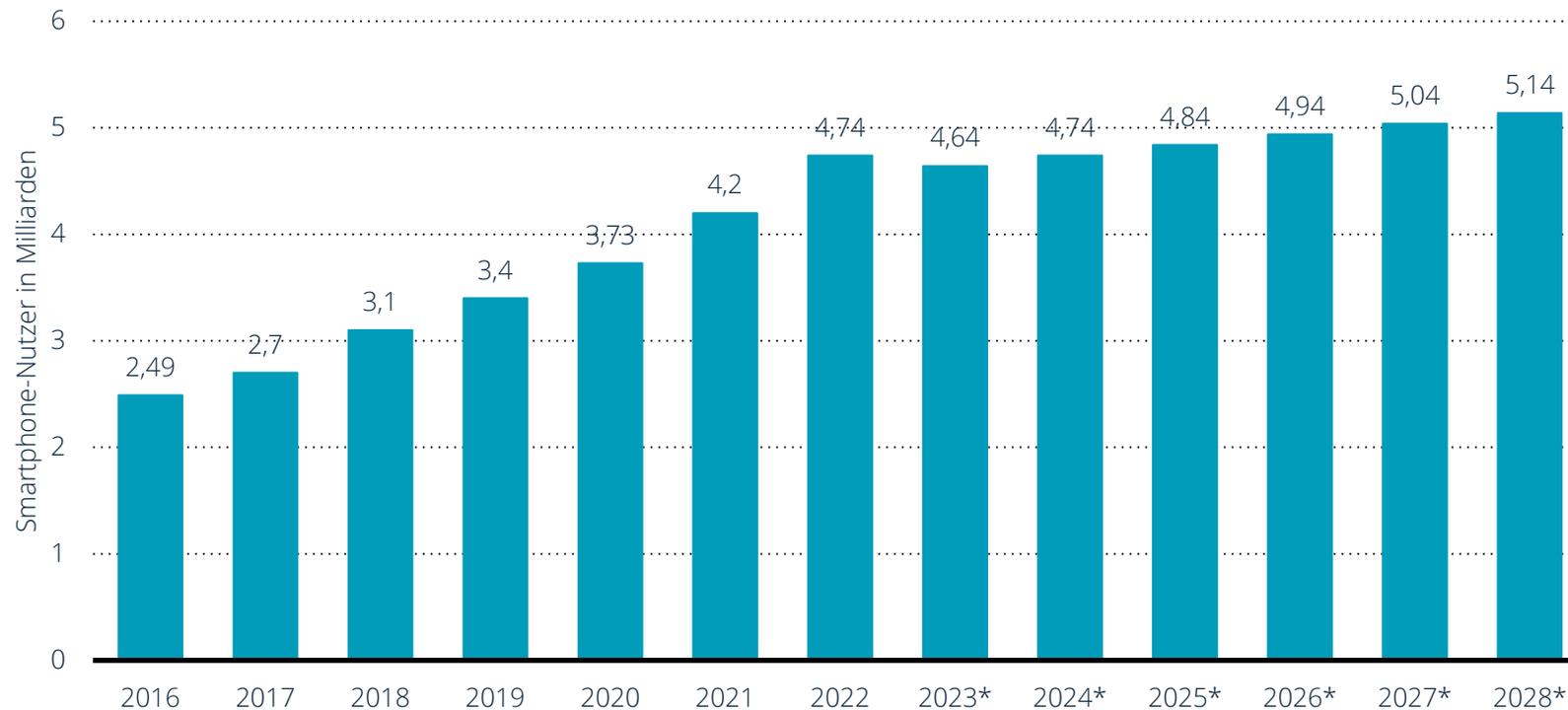
#### II. „Bundestrojaner“

#### III. „Handysicherstellung“

#### IV. Reformvorschläge

#### V. Diskussion

# Anzahl der Smartphone-Nutzer weltweit von 2016 bis 2022 und \*Prognose bis 2028 (in Mrd)



## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

**Hinweis(e):** Weltweit

Weitere Angaben zu dieser Statistik, sowie Erläuterungen zu Fußnoten, sind [hier](#) zu finden.

**Quelle(n):** Newzoo; Statista; [ID 309656](#)

# Faktenlage

**WhatsApp Inc.**  
Gründung des Instant-Messengerdienstes, seit 2014: Teil von Meta Plattformen

20  
09

20  
11 **Apple Vorstellung**  
iCloud

**Telegram Messenger Inc.**  
Gründung des Instant Messengers (interpersonelle Ebene und soziales Netzwerk)

20  
13

20  
14 **Signal**  
Gründung des freien Messenger-Dienstes (Nonprofit-Unternehmen)

**Apple Vorstellung**  
iPhone 1



20  
07

**Wort des Jahres**  
„Bundestrojaner“



**Apple Vorstellung**  
iPhone 16



**Neuer Versuch**  
„Bundestrojaner“

Entwurf

Bundesgesetz, mit dem das Staatsschutz- und Nachrichtendienstgesetz geändert wird (ME 350/XXVII. GP)

2024

**Strafprozessreformgesetz**

20  
04

Bundesgesetz, mit dem die StPO 1975 neu gestaltet wird (BGBl I Nr 19/2004)

**BUNDESGESETZBLATT**  
FÜR DIE REPUBLIK ÖSTERREICH

Jahrgang 2004    Ausgegeben am 23. März 2004    Teil I

19. Bundesgesetz: Strafprozessreformgesetz  
(Nr. GP XXXI XY 15 AB 406 S. 51, BR: 699 S. 76)

**1. Versuch „Bundestrojaner“**

Bundesgesetz, mit dem die StPO 1975 und das Staatsanwaltschaftsgesetz geändert werden (ME 192/XXV. GP)

Entwurf

20  
16

**„Bundestrojaner“ (2019) und „Handy-/Datenträgersicherstellung“ (2023)**

verfassungswidrig



**vfgh**

Verfassungsgerichtshof  
Österreich

20  
19

20  
23

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“**
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

## VfGH vom 11. Dezember 2019, G 72/2019 ua

- 2018: Nationalrat beschließt „Sicherheitspaket“ mit „Bundestrojaner“
- Antrag von **Abgeordneten** nach Art 140 Abs 1 Z 2 B-VG
  1. verdeckte **Überwachung verschlüsselter Nachrichten** durch Installation eines **Programms** auf einem Computersystem
    - § 135a Abs 1 iVm § 134 Z 3a StPO (geschaffene Ermittlungsmaßnahme: „Bundestrojaner“)
  2. Ermächtigung, zum Zweck der Installation dieses Überwachungsprogramms in **Räumlichkeiten einzudringen**, **Behältnisse zu durchsuchen** und spezifische **Sicherheitsvorkehrungen zu überwinden**
    - § 135a Abs 3 StPO

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“**
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

## Zentrales Grundrecht:

### Art 8 EMRK (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens)

*(1) Jedermann hat Anspruch auf Achtung seines Privat- und Familienlebens, seiner Wohnung und seines Briefverkehrs.*

*(2) Der Eingriff einer öffentlichen Behörde in die Ausübung dieses Rechts ist nur statthaft, insoweit dieser Eingriff gesetzlich vorgesehen ist und eine Maßnahme darstellt, die in einer demokratischen Gesellschaft für die nationale Sicherheit, die öffentliche Ruhe und Ordnung, das wirtschaftliche Wohl des Landes, die Verteidigung der Ordnung und zur Verhinderung von strafbaren Handlungen, zum Schutz der Gesundheit und der Moral oder zum Schutz der Rechte und Freiheiten anderer notwendig ist.*

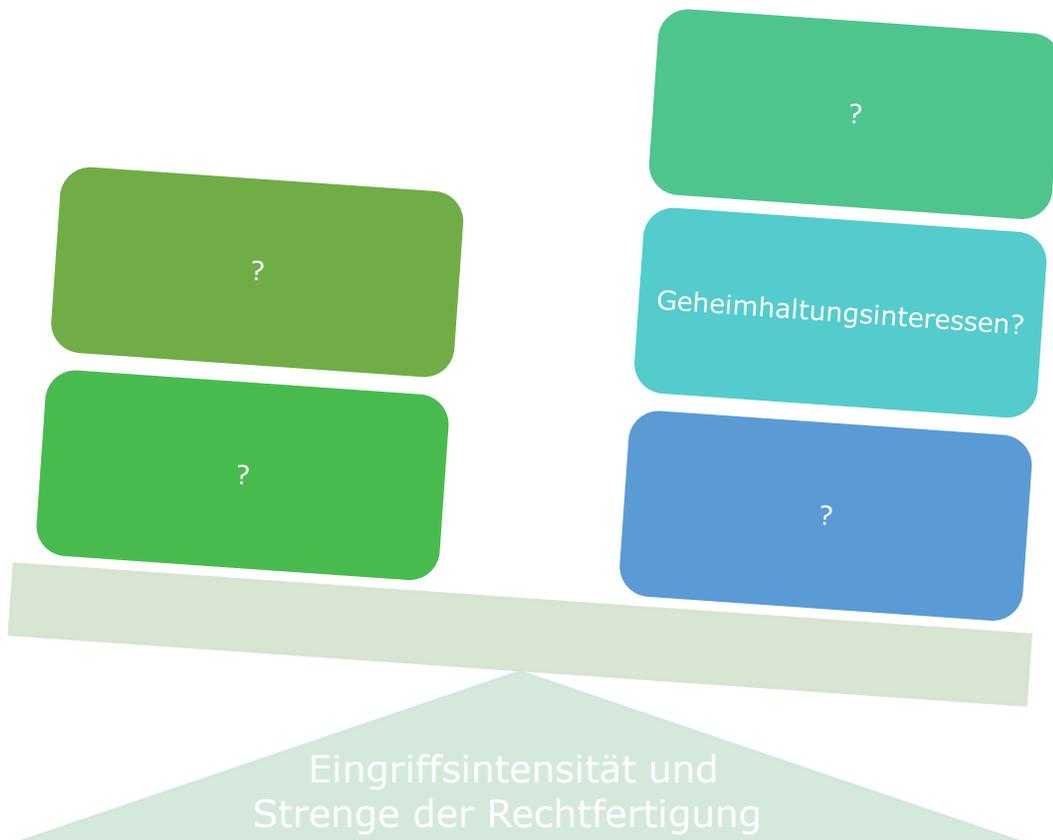
**Daneben Grundrechte aus 1862/1867:** Schutz des Hausrechts - gelten nach dem B-VG (Art 149 Abs 1) bis heute

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

Verfolgung und  
Aufklärung von  
Straftaten

Recht auf Achtung des  
Privat- und  
Familienlebens,  
Recht auf  
Unverletzlichkeit des  
Hausrechtes



➤ § 134 Z 3a und § 135a StPO 1975: **werden als verfassungswidrig aufgehoben.**

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“**
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

# VfGH vom 14. Dezember 2023, G 352/2021



**2021:** **Beschuldigter** aus Kärnten wendet sich nach Art 140 Abs 1 Z 1 lit c B-VG an den VfGH

- Erörterung von technischen, praktischen und rechtlichen Fragen iZm den angefochtenen Bestimmungen

## **14. Dezember 2023:**

- § 110 Abs 1 Z 1 und Abs 4 sowie § 111 Abs 2 StPO idF BGBl I Nr 19/2004 werden **als verfassungswidrig aufgehoben**
- Aufhebung tritt mit **Ablauf des 31. Dezembers 2024** in Kraft

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

2021

2022

2023

### **§ 110 Abs 1 Z 1 StPO** (Vorläufige Verfügungsmacht):

„Sicherstellung ist zulässig, wenn sie [...] aus Beweisgründen [...] erforderlich scheint.“

### **§ 110 Abs 4 StPO** (Subsidiarität ggü gelinderen Mitteln):

„Die Sicherstellung von Gegenständen aus Beweisgründen (Abs 1 Z 1) ist nicht zulässig und jedenfalls auf Verlangen der betroffenen Person aufzuheben, soweit und sobald der Beweiszweck durch Bild-, Ton- oder sonstige Aufnahmen oder durch Kopien schriftlicher Aufzeichnungen oder automationsunterstützt verarbeiteter Daten erfüllt werden kann und nicht anzunehmen ist, dass die sichergestellten Gegenstände selbst oder die Originale der sichergestellten Informationen in der Hauptverhandlung in Augenschein zu nehmen sein werden.“

### **§ 111 Abs 2 StPO** (Zugriff auch auf externe Daten):

„Sollen auf Datenträgern gespeicherte Informationen sichergestellt werden, so hat jedermann Zugang zu diesen Informationen zu gewähren und auf Verlangen einen elektronischen Datenträger in einem allgemein gebräuchlichen Dateiformat auszufolgen oder herstellen zu lassen. Überdies hat er die Herstellung einer Sicherungskopie der auf den Datenträgern gespeicherten Informationen zu dulden. [...]“

## „Digitale Überwachung“

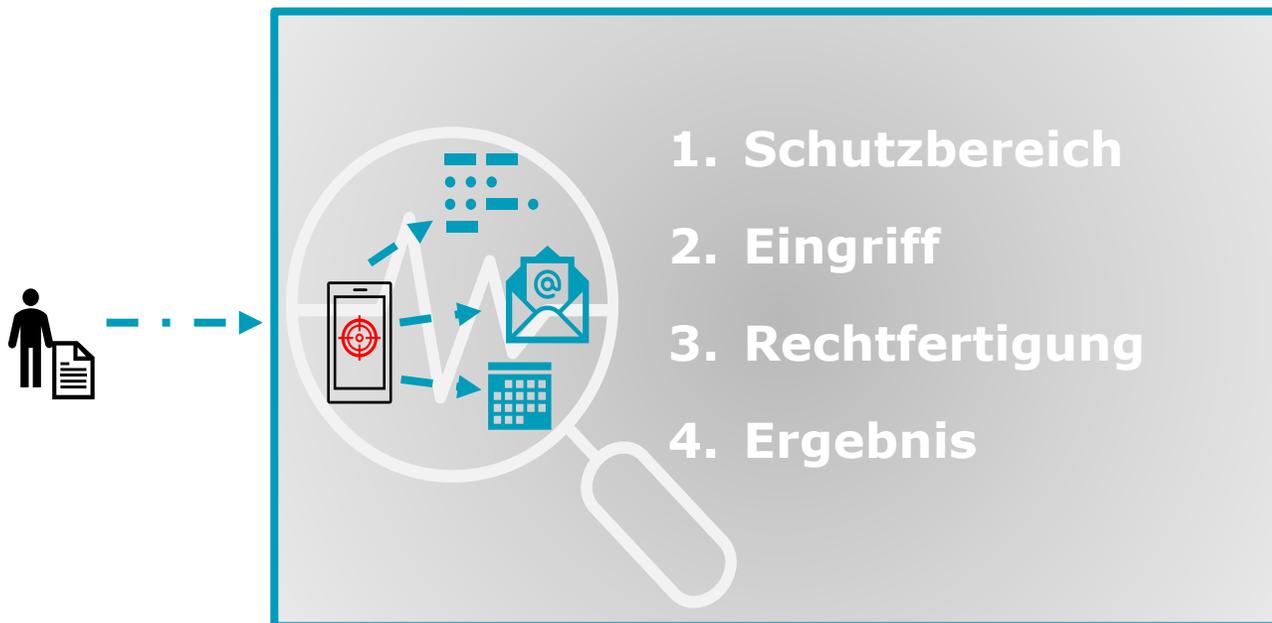
- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“**
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

## In der Sache

- Begründetheit des Parteiantrags auf Normenkontrolle?

**§ 1 DSG** (Verfassungsbestimmung; Grundrecht auf Datenschutz)

**Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens)

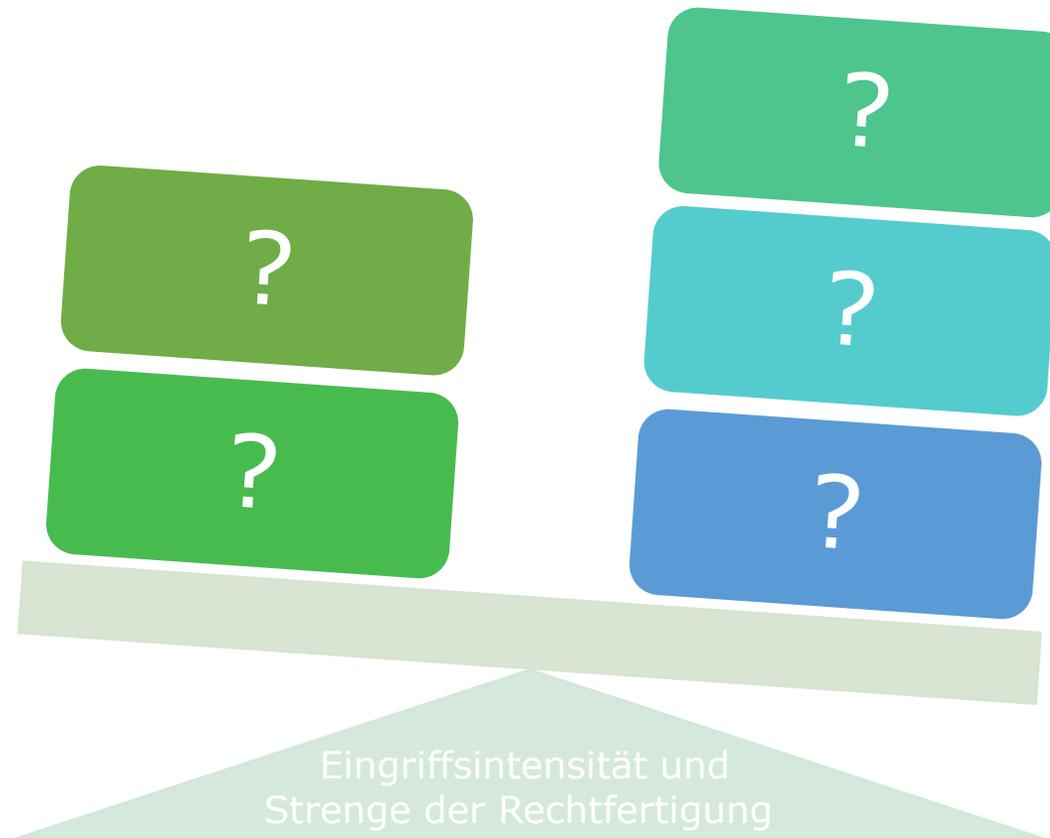


## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

Verfolgung und  
Aufklärung von  
Straftaten

Recht auf Achtung des  
Privat- und  
Familienlebens,  
Grundrecht auf  
Datenschutz



## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“**
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge**
- V. Diskussion

# Reformvorschläge und Probleme der Diskussion:

- mutmaßlicher Beweiswert als einzige Voraussetzung
- Datenüberschuss und Dauer des Ausleseprozesses
- einfacher Zugriff auf Kommunikationsdaten
- Regelung betreffend Zufallsfunde
- Problem der „Kopie“ des sichergestellten Datenträgers
- Informationsüberfluss in Bezug auf Mitbeschuldigte
- mangelhafter Schutz der Berufsgeheimnisse

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge**
- V. Diskussion

# Charakteristikum des WiRe-Studiums

- Wir behandeln **aktuelle Probleme und Fälle**.
- Wir leiten die Studierenden an, auf der Basis soliden **Wissens** und des Bewusstseins für die **Methode selbstständig Fälle zu lösen**.
- Wir denken den **Rechtsschutz** und das **Verfahren** mit.
- Wir fragen nach den **Folgen** der Gerichtsentscheidung.
- Wir stellen Überlegungen zur (Neu-)**Regelung** von (wirtschaftlichen und sonstigen) Sachverhalten durch den Gesetzgeber und die Verwaltung an.
- Wir stellen den Bezug zur **Rechtstheorie und Rechtsphilosophie** her und berücksichtigen den **gesellschaftlichen Kontext**.

## „Digitale Überwachung“

- I. Einführung
- II. „Bundestrojaner“
- III. „Handysicherstellung“
- IV. Reformvorschläge
- V. Diskussion**

Viel Erfolg in Ihrem Studium und  
noch viel Spaß beim JUS+ KICK-OFF!

17. SEPTEMBER 2024

