

Martin Rieger

**Konstituierung staatlicher
Telekommunikationsüberwachung**

Rechtshistorie in der BRD und Analyse von
Bundestagsdebatten zur Vorratsdatenspeicherung

XIO BOOKS

Dissertation der Universität Konstanz

Tag der mündlichen Prüfung: 20.05.2016

Referenten: Prof. Dr. Wilhelm Kempf
Prof. Dr. Volker Schneider

Der rechtshistorische Teil der vorliegenden Fassung wurde gegenüber der begutachteten Fassung ergänzt und berücksichtigt die bis zum 15.05.2016 erlassenen, thematisch relevanten Rechtsakte des Bundesrechts.

© 2016, XIO BOOKS, Konstanz

xio-books.com

Alle Rechte vorbehalten.

Keine Reproduktion, Verarbeitung, Vervielfältigung oder
Verbreitung ohne schriftliche Genehmigung des Verlages.

Alle Markenzeichen sind Eigentum ihrer jeweiligen Inhaber.

ISBN 978-3-943706-90-1

Inhaltsverzeichnis

Zusammenfassung	v
Abkürzungen	xv
A Einführung	2
I. Gegenstand und Gliederung der Arbeit	3
I. 1. Gegenstandsbereich und Erkenntnisziele	3
I. 2. Gliederung	5
II. Telekommunikation (TK)	5
II. 1. Definition	6
II. 2. Technologische Entwicklung der Telekommunikation	7
II. 2. a) Frühe Formen	7
II. 2. b) Optische Telegrafie	8
II. 2. c) Elektrische Telegrafie	10
II. 2. d) Telefonie	13
II. 2. e) Verbindungsherstellung: Von der Handvermittlung zum Selbstwählbetrieb	16
II. 2. f) Funktechnik	20
II. 2. g) Telex und Telefax	22
II. 2. h) Digitalisierung	23
II. 2. i) Mobilfunk	25
II. 2. j) Internet	27
II. 3. Nutzung und staatlicher Bezug zur Telekommunikation in Deutschland	31
II. 3. a) Nutzung durch die Bevölkerung	31
II. 3. b) Staatliche Bedeutung und Regulierung	34
III. Telekommunikationsüberwachung (TKÜ)	36
III. 1. Definition	36
III. 2. Datenarten und Schweregrad von TKÜ	37
III. 3. TKÜ durch TK-Personal und dafür vorgesehene Schnittstellen	39
III. 4. TKÜ durch gesonderten Einsatz technischer Mittel	40
III. 4. a) Überwachung an TK-Leitungen	41
III. 4. b) Mobilfunk-Überwachung	43
III. 4. c) Infiltration von IT-Systemen	45

III. 4. d)	Großtechnische Überwachungsmethoden	47
IV.	Foucault's Panoptismus als Modell der Machtwirkung von Überwachung	48
IV. 1.	Panopticon und Panoptismus	48
IV. 2.	Panoptismus in der Moderne und Anwendbarkeit auf staatliche TKÜ	50
B	Rechtshistorische Analyse	54
I.	Einleitung	54
I. 1.	Zielsetzung	55
I. 2.	Methode und Darstellung	55
I. 3.	Eingrenzungen und Hinweise	56
I. 4.	Struktur	57
II.	Internationale Grundrechtsnormen	59
II. 1.	Übersicht	59
II. 2.	UN-Menschenrechtscharta (UDHR)	60
II. 3.	Europäische Menschenrechtskonvention (ECHR)	60
II. 4.	Europäische Datenschutzkonvention (ECDP)	61
II. 5.	EU-Grundrechtecharta (EUFRC)	63
II. 6.	Zwischendiskussion	64
III.	TKÜ in Deutschland vor Gründung der BRD	66
III. 1.	Übersicht	66
III. 2.	Verfassungsrecht	68
III. 2. a)	Weimarer Reichsverfassung (WRV)	68
III. 2. b)	Verordnung zum Schutz von Volk und Staat (VSSchutzVO)	69
III. 3.	Straf- und Strafverfahrensrecht	70
III. 3. a)	Strafgesetzbuch des Deutschen Reichs (RStGB)	70
III. 3. b)	Strafprozessordnung des Deutschen Reichs (RStPO)	71
III. 3. c)	Militärstrafgerichtsordnung (MStGO)	72
III. 4.	TK-Recht	73
III. 4. a)	Gesetz über das Telegraphenwesen (RTG)	73
III. 4. b)	Gesetz über Fernmeldeanlagen (FAG)	74
III. 5.	Polizei- und Geheimdienstrecht	76
III. 6.	Finanzrecht	77
III. 6. a)	Reichsabgabenordnung (RAO)	77
III. 6. b)	Konkursordnung (KO)	78
III. 6. c)	Post- und Telegramm-Überwachungsverordnung und Verordnung gegen die Kapitalabwanderung in das Saarbeckengebiet (PTÜVO, SaarKapAbwVO)	78

III. 7.	Rechtsakte während des Zweiten Weltkrieges und Besatzungsrecht	79
III. 7. a)	Verordnung über den Nachrichtenverkehr und Durchführungsverordnungen (NVVO)	79
III. 7. b)	Besatzungsrecht – 76. Militärratsgesetz und Zensurbestimmungen (76.MRG)	80
III. 8.	Zwischendiskussion	82
IV.	TKÜ in der BRD bis zur Liberalisierung des TK-Marktes	84
IV. 1.	Übersicht	84
IV. 2.	Besatzungsrecht und alliierte Vorbehaltsrechte	86
IV. 2. a)	Besatzungsstatut (AHKBesStat)	87
IV. 2. b)	Deutschlandvertrag und Truppenvertrag (DtIV, TrV)	87
IV. 2. c)	Zusatzabkommen zum NATO-Truppenstatut (NATOTrStZAbk)	89
IV. 2. d)	Transformation alliierter Vorbehaltsrechte durch das G10-Gesetz und geheime Verwaltungsvereinbarungen (G10VerwVb)	90
IV. 3.	Verfassungsrecht	92
IV. 3. a)	Grundgesetz (GG)	92
IV. 3. b)	Siebzehntes Gesetz zur Ergänzung des Grundgesetzes (17.GGErgG)	93
IV. 3. c)	Urteil des BVerfG zum Volkszählungsgesetz 1983 – Recht auf informationelle Selbstbestimmung (Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG)	96
IV. 4.	Straf- und Strafverfahrensrecht	98
IV. 4. a)	Strafgesetzbuch (StGB)	98
IV. 4. b)	Strafprozessordnung (StPO)	102
IV. 5.	TK-Recht	107
IV. 5. a)	Gesetz über Fernmeldeanlagen (FAG)	107
IV. 6.	Geheimdienstrecht	109
IV. 6. a)	G10-Gesetz (G10)	109
IV. 7.	Finanzrecht	116
IV. 7. a)	Abgabenordnung (AO)	116
IV. 7. b)	Konkursordnung (KO)	117
IV. 8.	Zwischendiskussion	117
V.	TKÜ in der BRD seit der Liberalisierung des TK-Marktes	119
V. 1.	Übersicht	119
V. 2.	Alliierte Vorbehaltsrechte	125

V. 3.	Verfassungsrecht	126
	V. 3. a) Urteil des BVerfG zum Verfassungsschutzgesetz des Landes Nordrhein-Westfalen 2008 – Recht auf Gewährleistung der Vertraulichkeit und Integrität informationstechnischer Systeme (Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG)	126
V. 4.	Straf- und Strafverfahrensrecht	129
	V. 4. a) Strafgesetzbuch (StGB)	129
	V. 4. b) Strafprozessordnung (StPO)	132
V. 5.	TK-Recht	142
	V. 5. a) Gesetz über Fernmeldeanlagen (FAG)	142
	V. 5. b) Gesetz über die Regulierung der Telekommunikation und des Postwesens (PTRRegG)	145
	V. 5. c) Telekommunikationsgesetz (TKG)	147
	V. 5. d) TK-Datenschutzverordnungen (UDSV, TDSV)	152
	V. 5. e) TK-Überwachungsverordnungen (FÜV, TKÜV)	159
	V. 5. f) Telekommunikationsgesetz, Neufassung 2004 (TKG)	166
	V. 5. g) Teledienstegesetz und Teledienstedatenschutzgesetz (TDG, TDDSG)	180
	V. 5. h) Telemediengesetz (TMG)	186
V. 6.	Polizei- und Geheimdienstrecht	188
	V. 6. a) G10-Gesetz (G10)	188
	V. 6. b) G10-Gesetz, Neufassung 2001 (G10)	194
	V. 6. c) Bundesverfassungsschutzgesetz (BVerfSchG), MAD-Gesetz (MADG) und BND-Gesetz (BNDG)	203
	V. 6. d) Außenwirtschaftsgesetz (AWG)	211
	V. 6. e) Zollfahndungsdienstgesetz (ZFdG)	217
	V. 6. f) Bundeskriminalamtgesetz (BKAG)	225
	V. 6. g) Zugangerschwerungsgesetz (ZugErschwG)	236
	V. 6. h) Bundespolizeigesetz (BPolG)	237
V. 7.	Finanzrecht	238
	V. 7. a) Konkursordnung (KO)	238
V. 8.	Vorratsdatenspeicherung (VDS)	238
	V. 8. a) Vorgeschichte	238
	V. 8. b) EU-Richtlinie zur Vorratsdatenspeicherung (2006/24/EC)	240
	V. 8. c) Gesetz zur Vorratsdatenspeicherung (VDSG)	243
	V. 8. d) Verfassungsbeschwerden gegen das VDSG	250
	V. 8. e) Aufhebung von EU-Richtlinie 2006/24/EC durch den Europäischen Gerichtshof	258

V. 8. f)	Neues Gesetz zur Vorratsdatenspeicherung 2015 (VDSG)	260
V. 9.	Zwischendiskussion	264
VI.	Quantitative Indikatoren der legislativen Entwicklung der TKÜ in der BRD	267
VI. 1.	Entwicklung des Straftatenkatalogs in § 100 a StPO	267
VI. 1. a)	Methode	267
VI. 1. b)	Ergebnisse	269
VI. 1. c)	Interpretation	272
VI. 2.	Entwicklung des Straftatenkatalogs und der Gefahrendefini- tionen in Art. 1 §§ 2 und 3 G10 (1968) bzw. §§ 3, 5 und 8 G10 (2001)	275
VI. 2. a)	Methode	275
VI. 2. b)	Ergebnisse	275
VI. 2. c)	Interpretation	281
VII.	Diskussion	283
VII. 1.	Grundlegende Entwicklungstendenzen	283
VII. 1. a)	Staatlicher Hoheitsanspruch und seine Durchsetzung	283
VII. 1. b)	Ambivalenz grundrechtlicher Normen – Spannungsfeld Freiheit vs. Sicherheit	286
VII. 1. c)	Zunahme von Umfang und Komplexität der gesetz- lichen Regelungen	287
VII. 1. d)	Kontinuierliche Ausweitung des staatlichen TKÜ-Potentials	289
VII. 1. e)	Verfassungsgerichtliche Interventionen und gesetzge- berische Reaktionen	292
VII. 2.	Zusammenwirken legislativer Faktoren	294
VII. 3.	Einschränkungen der Untersuchung	296
VII. 4.	Fazit	298
C	Analyse von Bundestagsdebatten zur Vorratsdatenspeicherung	302
I.	Einleitung	302
I. 1.	Bundestagsdebatten zur Vorratsdatenspeicherung (VDS) als Grundlage der Analyse	303
I. 2.	Latent Class Analyse (LCA) als Untersuchungsverfahren	304
I. 3.	Zielsetzung	304
I. 4.	Struktur	305

II.	Methode	307
II.1.	Latent Class Analyse (LCA) – Beschreibung des Verfahrens .	307
II.1.a)	Gütekriterien in der LCA – Akaike’s Information Criterion (AIC)	308
II.1.b)	Hypothesentests in der LCA	309
II.1.c)	LCA als inhaltsanalytisches Verfahren – Notwendig- keit eines Kodiersystems	310
II.1.d)	LCA 2. Ordnung	311
II.1.e)	Kovariaten	311
II.1.f)	Sprachnormierung zur Beschreibung von LCA-Ergeb- nissen	312
II.2.	Textmaterial	313
II.3.	Kodiersystem	316
II.3.a)	Thematische Variablen	316
II.3.b)	Formale Variablen	318
II.4.	Textsegmentierung und Kodierung	320
II.4.a)	Definitionen	320
II.4.b)	Konstruktionsregeln der Analyseeinheiten (AE) . .	321
II.4.c)	Eigenschaften der Analyseeinheiten (AE) nach An- wendung der Konstruktionsregeln	324
II.5.	Ergebnisse der Kodierung und Zusammenfassung von Variablen	328
II.5.a)	Thematische Variablen	328
II.5.b)	Formale Variablen	331
II.6.	Verwendete Software und Konfiguration	333
III.	Ergebnisse der LCA	334
III.1.	LCA-Ergebnisse der thematischen Variablen	334
III.2.	Zwischendiskussion	346
III.2.a)	Zusammenfassende Evaluation	346
III.2.b)	Typische Fälle	351
III.3.	LCA-Ergebnisse der formalen Variablen	360
III.3.a)	LCA-Ergebnisse der stilistisch-argumentativen Variablen	360
III.3.b)	LCA-Ergebnisse der Diskurs-Variablen	365
III.3.c)	LCA-Ergebnisse der Diskurs-Variablen-Subsets „Redner“ und „Reaktion-Gegenreaktion“	371
III.4.	Zwischendiskussion	376
III.4.a)	Zusammenfassende Evaluation	376
III.4.b)	Typische Fälle	379

IV.	Ergebnisse der LCA 2. Ordnung	388
IV. 1.	LCA-Ergebnisse ohne Diskurs-Variablen-Subsets	388
IV. 1. a)	Kovariaten der LCA 2. Ordnung ohne Diskurs-Variablen-Subsets	393
IV. 2.	Zwischendiskussion	397
IV. 2. a)	Evaluation der 2-Klassen-Lösung mit den Stilen der Diskurs-Variablen	397
IV. 2. b)	Kovariaten	398
IV. 3.	LCA-Ergebnisse mit Berücksichtigung der Stile der Diskurs-Variablen-Subsets	400
IV. 3. a)	Kovariaten der LCA 2. Ordnung mit Diskurs-Variablen-Subsets	406
IV. 4.	Zwischendiskussion	412
IV. 4. a)	Evaluation der 2-Klassen-Lösung mit Berücksichtigung der Stile der Diskurs-Variablen-Subsets	412
IV. 4. b)	Kovariaten	413
V.	Diskussion	415
V. 1.	Typische Argumentationsstile von Befürwortern und Gegnern der VDS	415
V. 1. a)	Thematische Stile	415
V. 1. b)	Formale Stile	419
V. 2.	Zusammenhänge zwischen thematischen und formalen Stilen	421
V. 3.	Bedeutung von Machtaspekten für die Argumentation	423
V. 4.	Implikationen der Argumentationstile für die TKÜ-Legislation	425
V. 5.	Möglichkeiten und Grenzen der Untersuchung	427
V. 6.	Fazit	428
D	Gesamtdiskussion	434
I.	Komprimierte Zusammenfassung	434
II.	Erklärungsansätze der Ausweitung des legislativen TKÜ-Potentials	435
II. 1.	Liberalisierung des Telekommunikationssektors	436
II. 2.	Normativer Deutungsdisput	438
II. 3.	Handlungsbereitschaft und legislative Asymmetrie von Sicherheit und Freiheit	439
II. 4.	Machtstellung und Gefahrenperzeption	441
II. 5.	Sensitivitätssteigerung und Generalisierung der Gefahrenperzeption	443
II. 6.	Risikoeinschätzung der Abrogation bestehender TKÜ-Normen	444
III.	Prognose der weiteren Entwicklung	445
IV.	Kritik	446

V. Resümee und Ausblick	447
Literaturverzeichnis	449
Verzeichnis der Rechtsakte	468
Verwendete Software	492
Abbildungsverzeichnis	493
Tabellenverzeichnis	496
Verzeichnis der Textauszüge	501
Appendix	a
I. LCA-Ergebnisse der thematischen Variablen ohne Zusammenfassung	a
II. LCA-Ergebnisse der thematischen Variablen mit 10%-Zusammenfassung	d
Dank und Schlusswort	f