

**Schweizerisches Kompetenzzentrum
für Menschenrechte (SKMR)**

4. Fachtagung zum Polizeirecht: Polizeihaft

Die Polizeihaft aus grund- und mensenrechtlicher Perspektive

Referat vom 29. November 2018 in Bern

Jonas Weber

Institut für Strafrecht und Kriminologie

Universität Bern

Gliederung des Inputs

- > **Systematik: strafprozessuale und polizeirechtliche Polizeihaft**
- > **Dauer der Polizeihaft; inkl. Beginn und Verlängerung**
- > **Charakterisierung als Freiheitsentzug**
- > **Verfahrensgarantien**
- > **Haftbedingungen**

Begriff, Arten und gesetzliche Grundlagen der Polizeihaft

- > **Polizeihaft: aus eigener Initiative bzw. in eigener Kompetenz der Polizei angeordneter Freiheitsentzug**

- > ***Strafprozessuale Polizeihaft (Vorläufige Festnahme)***
 - > **kriminallpolizeiliche Massnahme**
 - > **gesetzliche Grundlage: Strafprozessordnung (Art. 217 - 219 StPO)**
 - > **Zweck: Aufklärung einer begangenen Straftat; Sicherung des Strafverfahrens**
 - > **Ausgangspunkt: (einfacher) Tatverdacht auf eine begangene Straftat**

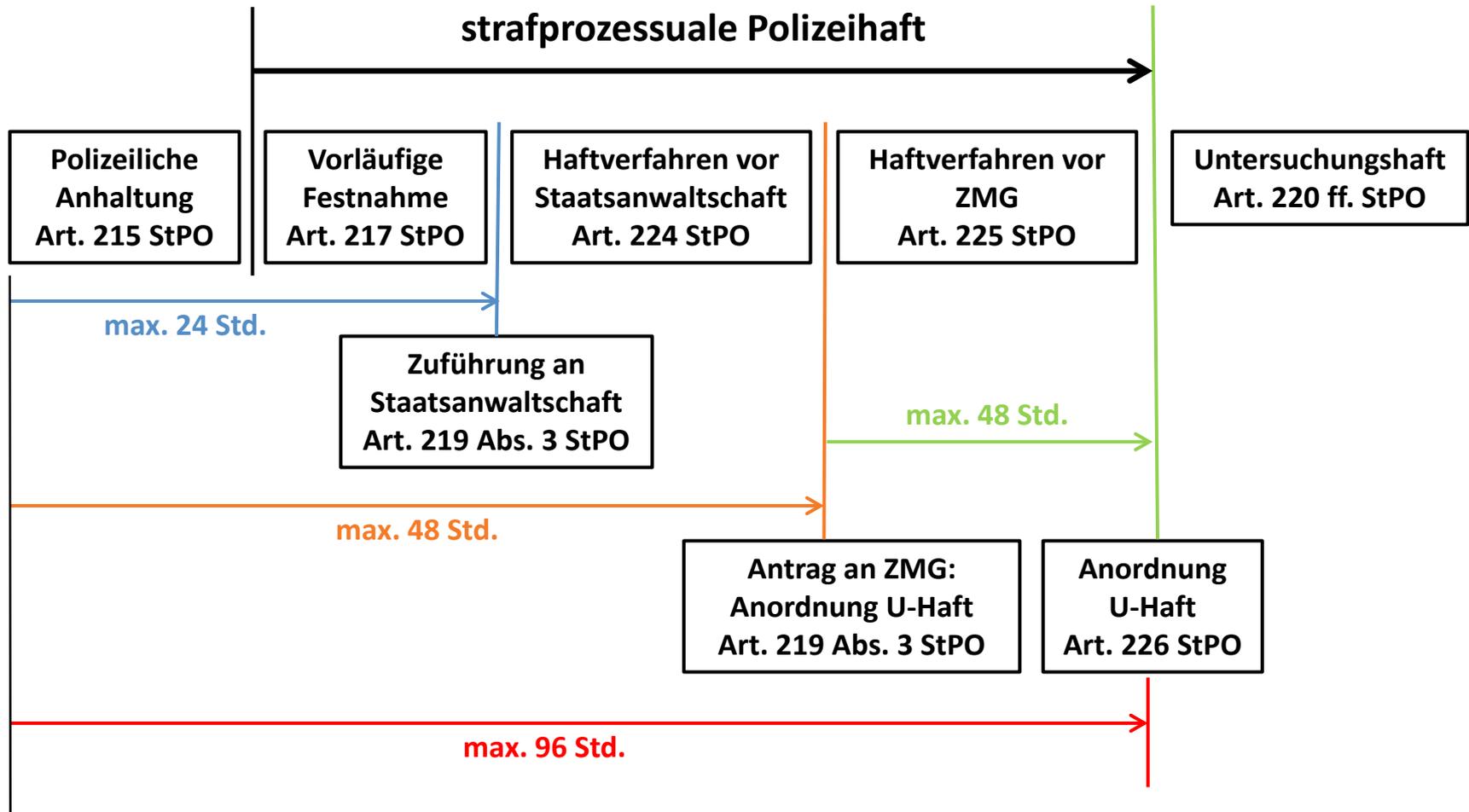
- > ***Polizeirechtliche Polizeihaft (Polizeilicher Gewahrsam)***
 - > **sicherheitspolizeiliche Massnahme**
 - > **gesetzliche Grundlage: kantonale Polizeigesetze**
 - > **Zweck: Gefahrenabwehr**
 - > **Ausgangspunkt: Gefahrenlage**

Polizeirechtliche Polizeihaft: gesetzliche Grundlagen und Arten

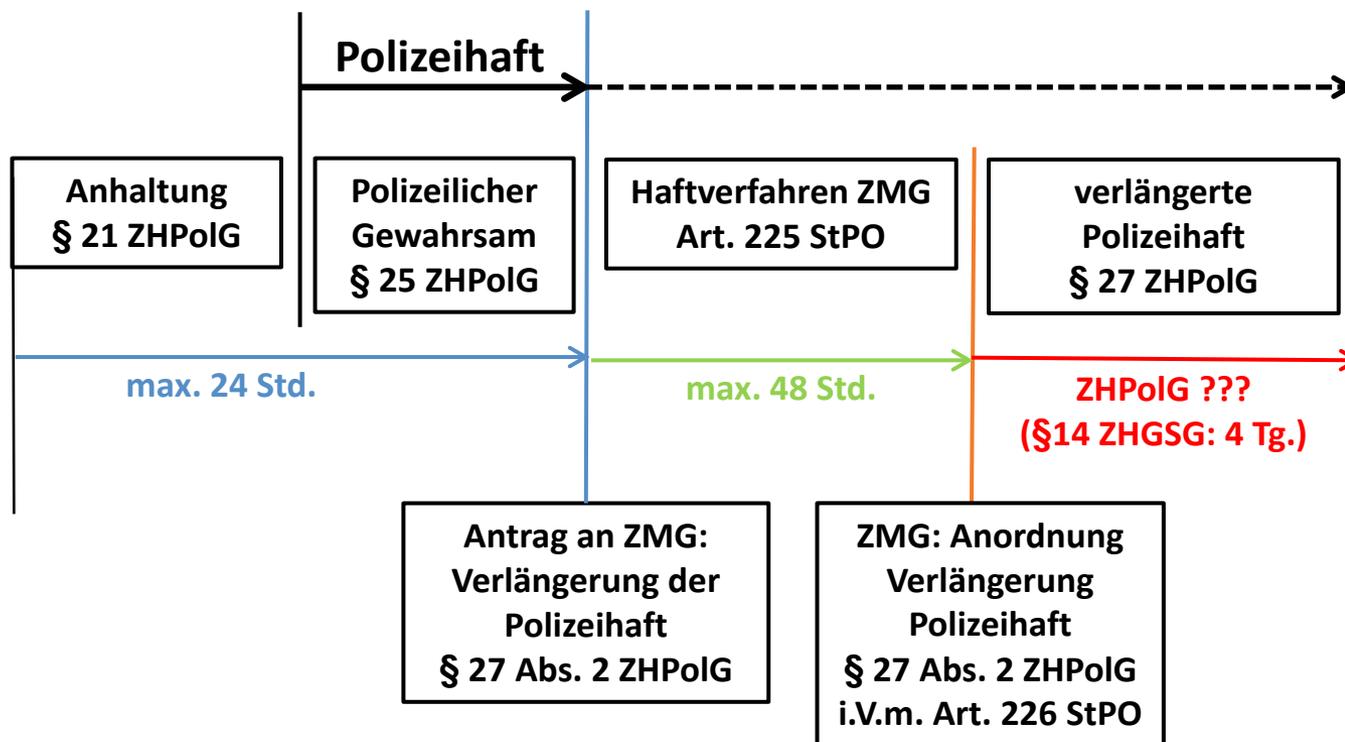
- > **Gesetzliche Grundlagen (am Bsp. des Kantons Zürich)**
 - > **allgemeine Polizeigesetze**
 - > **Polizeigesetz (PolG; LS 550.1)**
 - > **besondere Polizeigesetze**
 - > **Gesetz über den Beitritt zum Konkordat über Massnahmen gegen Gewalt anlässlich von Sportveranstaltungen (LS 551.19)**
 - > **Gewaltschutzgesetz (GSG; LS 351)**

- > **Arten der Polizeihaft (z.B.: § 25 ZHPolG)**
 - > **Präventivgewahrsam (lit. a)**
 - > **Unterbindungsgewahrsam**
 - > **Schutzgewahrsam**
 - > **Fürsorgerischer Gewahrsam (lit. b)**
 - > **Sicherungsgewahrsam (lit. c)**
 - > **Vor-, Zu- bzw. Rückführungsgewahrsam (lit. d)**

Strafprozessuale Polizeihaft: Ablauf und Dauer



Polizeirechtliche Polizeihaft: Ablauf und Dauer



Problempunkte

- > Anwendungsbereich der Verlängerungsmöglichkeit?
- > Maximaldauer der Verlängerung?
- > Mehrfache Verlängerung?

Verlängerung der Polizeihaft: Anwendungsbereich von § 27 Abs. 2 ZHPolG

ZHPolG

§ 25: Voraussetzungen

Die Polizei darf eine Person in Gewahrsam nehmen, wenn

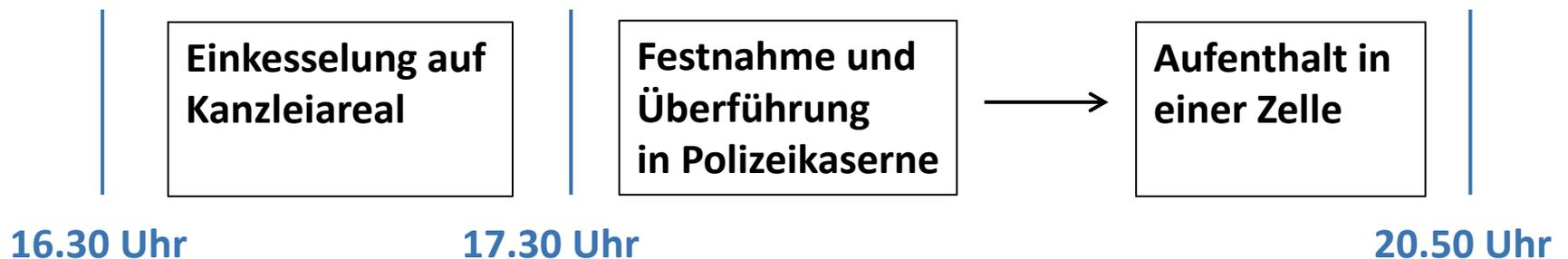
- a. sie sich selber, andere Personen, Tiere oder Gegenstände ernsthaft und unmittelbar gefährdet,
- b. sie voraussichtlich der fürsorgerischen Hilfe bedarf,
- c. sie sich einer Freiheitsstrafe oder einer freiheitsentziehenden Massnahme durch Flucht entzogen hat oder
- d. dies zur Sicherstellung einer Vor-, Zu- oder Rückführung notwendig ist.

§ 27

² Ist im Hinblick auf die Zuführung an eine für weitere Massnahmen zuständige Stelle ein Gewahrsam von mehr als 24 Stunden notwendig, so stellt die Polizei innert 24 Stunden ab Beginn des Gewahrsams der Haftrichterin oder dem Haftrichter einen begründeten Antrag auf Verlängerung. Für das Verfahren sind die Bestimmungen der Strafprozessordnung sinngemäss anwendbar.

Charakterisierung als Freiheitsentzug

- > Relevanz: Art. 31 BV, Art. 5 EMRK, Art. 9 UNO-Pakt II
- > Grundannahme: Polizeihaft ist immer Freiheitsentzug
- > Frage: Ab wann handelt es sich bei polizeilichen Massnahmen (um Polizeigewahrsam und damit) um Freiheitsentzug?
- > Praxis BGer: Erhebliche Einschränkung der persönlichen Freiheit
 - > Dauer der Freiheitsbeschränkung nicht alleine entscheidend
 - > massgebend ist Gesamtheit der konkreten Umstände: Art der Freiheitsbeschränkung, Dauer, Wirkungen, Modalitäten
- > BGer-Urteil 1C_350/2013 vom 22. Januar 2014 (1. Mai-Demo)



Verfahrensgarantien bei Polizeihaft (Art. 31 BV; Art. 5 EMRK; Art. 9 UNO-Pakt II)

insb.:

- > **Recht auf hinreichende Informationen (Art. 31 Abs. 2 BV)**
 - > **Inhalt: Grund der Polizeihaft; Übersetzung; Recht, ein Gericht anzurufen; Schweigerecht; medizinische Betreuung; Beizug eines Anwalts**
 - > **Verständlichkeit**
- > **Recht auf Beizug eines Anwalts (Art. 31 Abs. 2 BV)**
- > **Anspruch auf Haftprüfung (Art. 31 Abs. 4 BV)**
 - > **besondere Rechtsweggarantie, welche über BV 29a hinausgeht**
 - > **Gericht soll jederzeit und direkt angerufen werden können**
 - > **de facto in der Regel nachträglicher Rechtsschutz**

Haftbedingungen (Art. 10 Abs. 3 BV; Art. 3 EMRK)

- > **CPT-Standards 2002 Ziff. 47: materielle Haftbedingungen**
 - > **Grösse der Polizeizellen bei Einzelbelegung und bei Aufenthalten von mehr als einigen Stunden: Grundfläche: 7m²; Breite: 2m; Höhe: 2.5m (als wünschenswertes Niveau)**
 - > **angemessene Beleuchtung**
 - > **Sitzgelegenheiten; bei Übernachtungen: Matratze und Decken**
 - > **normale Sanitäreinrichtungen**
 - > **leichten Zugang zu Trinkwasser**
 - > **bei Polizeihaft von über 24 Std.: Bewegung unter freiem Himmel**
- > **CPT-Standards 1992 Ziff. 40: einzige und umfassende Haftakte als grundlegende Schutzvorkehrung**
 - > **so auch Ziff. 54 European Code of Police Ethics (Rec (2001)/10)**
- > **CPT-Standards 2011 Ziff. 18-25: Zugang zu einem Anwalt zur Verhütung von Misshandlungen**
- > **Anspruch auf wirksame und vertiefte amtliche Untersuchung bei berichteter Polizeigewalt (BGE 131 I 455; EGMR 74010/11 (2013) Dembele c. Schweiz)**

Quellen

- > **The European Code of Police Ethics, Recommendation (2001) 10**
- > **CPT-Standards (Europäisches Komitee zur Verhütung von Folter und unmenschlicher oder erniedrigender Behandlung oder Strafe)**
- > **Stellungnahme des Bundesrates zum Bericht des Europäischen Komitees zur Verhütung von Folter und unmenschlicher oder erniedrigender Behandlung oder Strafe (CPT) über dessen Besuch in der Schweiz vom 13. bis 24. April 2015, Bern, 17. Juni 2016**

- > **Alleweldt Ralf / Fickenscher Guido (Eds.), The Police and International Human Rights Law, Cham 2018**
- > **Donatsch Andreas / Jaag Tobias / Zimmerlin Sven (Hrsg.), PolG. Kommentar zum Polizeigesetz des Kantons Zürich, Zürich/Basel/Genf 2018**
- > **Kiener Regina / Kälin Walter / Wyttenbach Judith, Grundrechte, 3. Aufl., Bern 2018**
- > **Magnin Josiane, Die Polizei: Aufgaben, rechtsstaatliche Grenzen und Haftung, Zürich/Basel/Genf 2017**
- > **Mohler Markus, Grundzüge des Polizeirechts in der Schweiz, Basel 2012**
- > **Rodley Nigel S., The Treatment of Prisoners under International Law, 3. Ed., Oxford 2009**
- > **Tiefenthal Jürg Marcel, Kantonale Polizeihöhe. Eine systematische Darstellung des kantonalen Polizeirechts anhand des Schaffhauser Polizeigesetzes, Zürich/Basel/Genf 2016**
- > **Vest Hans, Kommentar zu Art. 31 BV, St. Galler Kommentar, 3. Aufl., Zürich 2014**
- > **Kälin Walter / Künzli, Jörg, Universeller Menschenrechtsschutz. Der Schutz des Individuums auf globaler und regionaler Ebene, 3. Aufl., Basel 2013**

für Rückmeldungen und Fragen:

jonas.weber@krim.unibe.ch