

# RS OGH 2004/6/29 11Os59/04, 11Os89/04, 13Os26/05f, 15Os107/05g, 11Os122/05h, 11Os124/06d, 11Os120/06

JUSLINE Entscheidung

⌚ Veröffentlicht am 29.06.2004

## Norm

StPO §281 Abs1 Z11

StPO §285

StPO §290 Abs1

StPO §345 Abs1 Z13

## Rechtssatz

Macht der Angeklagte keine Nichtigkeit nach § 281 Abs 1 Z 11 StPO geltend, bedarf diese keiner amtswegigen Wahrnehmung nach § 290 Abs 1 StPO, wenn zu dessen Vorteil auch die Berufung ergriffen wurde und steht einer Zurückweisung der Nichtigkeitsbeschwerde nicht entgegen. In diesem Fall hat der Gerichtshof zweiter Instanz bei seinem Sanktionsausspruch die vorliegende Nichtigkeit zu berücksichtigen.

## Entscheidungstexte

- 11 Os 59/04

Entscheidungstext OGH 29.06.2004 11 Os 59/04

- 11 Os 89/04

Entscheidungstext OGH 28.09.2004 11 Os 89/04

Auch; Beisatz: Die unrichtige Annahme eines durch § 39 StGB erweiterten Strafrahmens zwingt zu keiner amtswegigen Maßnahme nach § 290 StPO, weil diesem Umstand auch bei Erledigung der Strafberufung Rechnung getragen werden kann. (T1)

- 13 Os 26/05f

Entscheidungstext OGH 15.06.2005 13 Os 26/05f

Auch

- 15 Os 107/05g

Entscheidungstext OGH 03.11.2005 15 Os 107/05g

Auch

- 11 Os 122/05h

Entscheidungstext OGH 10.01.2006 11 Os 122/05h

Vgl auch

- 11 Os 124/06d  
Entscheidungstext OGH 19.12.2006 11 Os 124/06d  
Auch; Beis wie T1
- 11 Os 120/06s  
Entscheidungstext OGH 19.12.2006 11 Os 120/06s  
Auch; Beis wie T1
- 13 Os 64/07x  
Entscheidungstext OGH 01.08.2007 13 Os 64/07x  
Auch
- 11 Os 142/07b  
Entscheidungstext OGH 18.12.2007 11 Os 142/07b  
Auch; Beis wie T1
- 13 Os 14/08w  
Entscheidungstext OGH 23.04.2008 13 Os 14/08w  
Auch; Beisatz: Weist der Oberste Gerichtshof eine Nichtigkeitsbeschwerde zurück und ist die angefochtene Entscheidung mit in der Beschwerde nicht aufgegriffener Nichtigkeit aus Z 11 belastet, ist diese (bei unter einem erhobener Berufung) vom Berufungsgericht wahrzunehmen. Dabei ist weder dieses an die Tatsachenfeststellungen des Erstgerichts gebunden noch der Rechtsmittelwerber durch das Neuerungsverbot beschränkt (WK-StPO § 283 Rz 1 f). (T2)
- 11 Os 74/08d  
Entscheidungstext OGH 24.06.2008 11 Os 74/08d  
Vgl auch
- 11 Os 133/07d  
Entscheidungstext OGH 16.09.2008 11 Os 133/07d  
Auch; Beisatz: Hier: Die unterlassene Bedachtnahme nach § 31 StGB ist von dem zur Entscheidung über die Berufung berufenen Gericht wahrzunehmen. (T3)
- 14 Os 172/07m  
Entscheidungstext OGH 23.09.2008 14 Os 172/07m  
Vgl auch
- 14 Os 7/09z  
Entscheidungstext OGH 21.04.2009 14 Os 7/09z  
Vgl; Beisatz: Die aufgrund fälschlicher Annahme gänzlicher Tatvollendung vom Gericht erster Instanz abgelehnte Bedachtnahme (§ 281 Abs 1 Z 11 zweiter Fall StPO) auf den Milderungsgrund teilweisen Versuchs (§ 34 Abs 1 Z 13 StGB) hat das zur Entscheidung über die Berufung berufene Gericht wahrzunehmen. (T4)
- 14 Os 42/09x  
Entscheidungstext OGH 21.07.2009 14 Os 42/09x  
Auch; Beis wie T2; Beis wie T4
- 13 Os 44/09h  
Entscheidungstext OGH 23.07.2009 13 Os 44/09h  
Vgl auch; Bem: Grundlegende Auseinandersetzung mit SSt 46/40 (verst Senat: § 39 StGB als „fakultative Strafbemessungsvorschrift“); dogmatische Klarstellungen. (T5)
- 14 Os 127/09x  
Entscheidungstext OGH 17.11.2009 14 Os 127/09x  
Vgl; Beis wie T4
- 14 Os 132/09g  
Entscheidungstext OGH 17.11.2009 14 Os 132/09g  
Vgl auch; Bem: Hier: Nichtberücksichtigung des Milderungsgrundes des bisher ordentlichen Lebenswandels durch das Erstgericht mit Blick auf ein angeblich strafbares bereits verjährtes (gar nicht unter Anklage gestelltes) Verhalten ohne gesetzlichen Schuldnachweis und damit entgegen Art 6 Abs 2 MRK. (T6)
- 11 Os 207/09i  
Entscheidungstext OGH 23.03.2010 11 Os 207/09i

Vgl auch; Bem: Hier: Fehlen sachverhaltsmäßiger Beschreibung der Prognoseerwartung durch das Erstgericht mit Blick auf die Unterbringungsanordnung nach § 21 Abs 2 StGB. (T7)

- 14 Os 59/10y

Entscheidungstext OGH 18.05.2010 14 Os 59/10y

Vgl

- 14 Os 83/10b

Entscheidungstext OGH 20.07.2010 14 Os 83/10b

Auch

- 15 Os 70/10y

Entscheidungstext OGH 11.08.2010 15 Os 70/10y

Auch

- 13 Os 115/10a

Entscheidungstext OGH 18.11.2010 13 Os 115/10a

Auch; Beis wie T3

- 11 Os 13/11p

Entscheidungstext OGH 14.04.2011 11 Os 13/11p

Vgl; Beisatz: Hier: Anwendung des § 290 Abs 1 zweiter Satz erster Fall StPO. (T8)

- 13 Os 46/11f

Entscheidungstext OGH 14.07.2011 13 Os 46/11f

Auch

- 11 Os 83/11g

Entscheidungstext OGH 14.07.2011 11 Os 83/11g

Vgl; Beisatz: Richtet sich die Berufung des Angeklagten lediglich gegen die Strafe, ist eine ein Verfalls- bzw Einziehungserkenntnis betreffende Nichtigkeit (Z 11) bereits vom Obersten Gerichtshof von Amts wegen aufzugreifen. (T9)

- 14 Os 82/11g

Entscheidungstext OGH 30.08.2011 14 Os 82/11g

Auch; Beis wie T3

- 14 Os 128/11x

Entscheidungstext OGH 08.11.2011 14 Os 128/11x

Vgl auch

- 12 Os 50/12p

Entscheidungstext OGH 09.08.2012 12 Os 50/12p

Vgl; Beis wie T9

- 13 Os 120/12i

Entscheidungstext OGH 24.01.2013 13 Os 120/12i

Vgl; Vgl auch Beis wie T9

- 13 Os 122/12h

Entscheidungstext OGH 20.12.2012 13 Os 122/12h

Vgl auch; Beis wie T9

- 15 Os 19/13b

Entscheidungstext OGH 24.04.2013 15 Os 19/13b

Auch; Beis wie T3

- 15 Os 103/13f

Entscheidungstext OGH 21.08.2013 15 Os 103/13f

Auch; Beisatz: Die demnach das Tätigkeitsverbot nach § 220b Abs 2 StGB betreffende Urteilsnichtigkeit nach § 281 Abs 1 Z 11 zweiter Fall StPO war von Amts wegen wahrzunehmen, weil sich die Berufung des Angeklagten bloß gegen den Ausspruch über die Strafe und die privatrechtlichen Ansprüche richtet. Dem Berufungsgericht ist in einem solchen Fall zufolge Beschränkung auf die der Berufung unterzogenen Punkte die amtsweigige Wahrnehmung von vorbeugenden Maßnahmen betreffenden Nichtigkeiten nach § 281 Abs 1 Z 11 StPO zugunsten des Angeklagten nicht möglich. (T10)

- 15 Os 71/14a  
Entscheidungstext OGH 27.08.2014 15 Os 71/14a  
Auch
- 14 Os 82/14m  
Entscheidungstext OGH 11.09.2014 14 Os 82/14m  
Auch
- 11 Os 72/14v  
Entscheidungstext OGH 16.09.2014 11 Os 72/14v  
Beis wie T3
- 14 Os 116/14m  
Entscheidungstext OGH 16.12.2014 14 Os 116/14m  
Auch
- 15 Os 13/15y  
Entscheidungstext OGH 18.02.2015 15 Os 13/15y  
Beis wie T9; Beis wie T10
- 15 Os 60/15k  
Entscheidungstext OGH 10.06.2015 15 Os 60/15k  
Vgl
- 15 Os 55/15z  
Entscheidungstext OGH 10.06.2015 15 Os 55/15z  
Auch; Beis wie T9; Beis wie T10
- 15 Os 68/15m  
Entscheidungstext OGH 22.07.2015 15 Os 68/15m  
Vgl; Beis wie T3
- 11 Os 88/15y  
Entscheidungstext OGH 17.09.2014 11 Os 88/15y  
Auch; Beis ähnlich T9; Beis ähnlich T10
- 14 Os 96/15x  
Entscheidungstext OGH 17.11.2015 14 Os 96/15x  
Auch; Beis wie T9
- 14 Os 118/15g  
Entscheidungstext OGH 15.12.2015 14 Os 118/15g  
Auch; Beis wie T9
- 12 Os 93/15s  
Entscheidungstext OGH 17.12.2015 12 Os 93/15s  
Auch; Beis wie T9
- 11 Os 83/16i  
Entscheidungstext OGH 13.09.2016 11 Os 83/16i  
Auch; Beis wie T9; Beis wie T10
- 14 Os 34/16f  
Entscheidungstext OGH 14.09.2016 14 Os 34/16f  
Auch; Beis wie T7; Beis wie T9; Beis wie T10
- 14 Os 61/16a  
Entscheidungstext OGH 20.10.2016 14 Os 61/16a  
Auch
- 11 Os 7/17i  
Entscheidungstext OGH 30.05.2017 11 Os 7/17i  
Auch
- 11 Os 112/17f  
Entscheidungstext OGH 17.10.2017 11 Os 112/17f  
Auch; Beis wie T3

- 15 Os 146/17k  
Entscheidungstext OGH 13.12.2017 15 Os 146/17k  
Auch; Beis wie T9; Beis wie T10
- 14 Os 88/17y  
Entscheidungstext OGH 13.02.2018 14 Os 88/17y  
Auch
- 11 Os 153/17k  
Entscheidungstext OGH 13.03.2018 11 Os 153/17k  
Auch; Beis wie T9; Beis wie T10
- 12 Os 146/17p  
Entscheidungstext OGH 19.04.2018 12 Os 146/17p  
Auch; Beis wie T4
- 13 Os 63/18s  
Entscheidungstext OGH 12.09.2018 13 Os 63/18s  
Auch; Beis wie T9
- 12 Os 93/20y  
Entscheidungstext OGH 15.10.2020 12 Os 93/20y  
Vgl; Beis wie T9
- 15 Os 129/20i  
Entscheidungstext OGH 02.02.2021 15 Os 129/20i  
Vgl; Beis wie T9
- 13 Os 6/21p  
Entscheidungstext OGH 16.03.2021 13 Os 6/21p  
Vgl
- 14 Os 5/21y  
Entscheidungstext OGH 29.06.2021 14 Os 5/21y  
Vgl; Beis wie T3; Beis wie T4; Beisatz: Ebenso wenig sind die Tatrichter des zweiten Rechtsgangs an die Tatsachenfeststellungen des Erstgerichts gebunden, wenn der Oberste Gerichtshof das Urteil teilweise aufgehoben, Verfahrenserneuerung angeordnet und dabei auf eine von der Beschwerde nicht aufgegriffene, dem Urteil anhaftende Nichtigkeit aus Z 11 in Bezug auf einen in Teilrechtskraft erwachsenen Schuldspruch (hier: Nichtannahme des Milderungsgrundes teilweisen Versuchs [§ 34 Abs 1 Z 3 StGB] trotz fehlender Feststellungen zur Tatvollendung) hingewiesen hat. (T11)
- 13 Os 104/21z  
Entscheidungstext OGH 14.12.2021 13 Os 104/21z  
Vgl; Beis nur wie T9

**Quelle:** Oberster Gerichtshof (und OLG, LG, BG) OGH, <http://www.ogh.gv.at>

© 2026 JUSLINE

JUSLINE® ist eine Marke der ADVOKAT Unternehmensberatung Greiter & Greiter GmbH.

[www.jusline.at](http://www.jusline.at)