

 SpringerWienNewYork

Oliver Thurin

Der Schutz des Fremden vor rechtswidriger Abschiebung

Das Prinzip des Non-Refoulement
nach Artikel 3 EMRK

SpringerWienNewYork

Dr. Oliver Thurin LL.M.

Gedruckt mit Förderung von:
Bundesministerium für Wissenschaft und Forschung in Wien.

Österreichische Forschungsgemeinschaft.

Magistratsabteilung 7 – Kulturabteilung der Stadt Wien,
Wissenschafts- und Forschungsförderung.

Das Werk ist urheberrechtlich geschützt.
Die dadurch begründeten Rechte, insbesondere die der Übersetzung, des Nachdruckes,
der Entnahme von Abbildungen, der Funksendung, der Wiedergabe auf
photomechanischem oder ähnlichem Wege und der Speicherung in Datenverar-
beitungsanlagen, bleiben, auch bei nur auszugsweiser Verwertung, vorbehalten.

© 2009 Springer-Verlag/Wien
Printed in Austria

SpringerWienNewYork ist ein Unternehmen von
Springer Science + Business Media
springer.at

Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen
usw. in diesem Buch berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme,
dass solche Namen im Sinne der Warenzeichen- und Markenschutz-Gesetzgebung
als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürfen.

Produkthaftung: Sämtliche Angaben in diesem Fachbuch erfolgen trotz
sorgfältiger Bearbeitung und Kontrolle ohne Gewähr. Eine Haftung des Autors oder
des Verlages aus dem Inhalt dieses Werkes ist ausgeschlossen.

Satz: Karson Grafik- und Verlagsservice, 1020 Wien, Österreich

Druck: Ferdinand Berger & Söhne Gesellschaft m.b.H., 3580 Horn, Österreich

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF
SPIN: 12444298

Bibliografische Information der Deutschen Bibliothek
Die Deutsche Bibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen
Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über
<http://dnb.ddb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-211-92162-3 SpringerWienNewYork

Meiner Mutter und Priya

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XI
1. Teil: Einleitung.....	1
A. Die Problemstellung.....	1
I. Folter und unmenschliche oder erniedrigende Behandlung oder Bestrafung.....	1
II. Flucht und zwangsweise Rückführung bei Folter- und anderer Misshandlungsgefahr	2
III. Einige Beispiele bekannt gewordener Fälle.....	3
IV. Verbot der Rückführung bei drohender Folter oder ander- weitiger Misshandlung.....	4
B. Untersuchungsgegenstand.....	5
C. Begriffliche Klarstellungen	7
D. Abgrenzung.....	7
E. Vorgangsweise.....	9
2. Teil: Refoulementschutz nach Artikel 3 EMRK	11
A. Ausgangslage	11
I. Die Rechtsprechung der Konventionsorgane im Überblick	11
1. Die „ <i>travaux préparatoires</i> “	11
2. Die Rechtsprechung der Europäischen Kommission für Menschenrechte.....	14
3. Die Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofes für Menschenrechte	21
a) <i>Soering</i> gegen das Vereinigte Königreich	22
b) <i>Cruz Varas</i> gegen Schweden.....	27
c) <i>Vilvarajah</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	29
d) <i>Nasri</i> gegen Frankreich.....	30
e) <i>Chahal</i> gegen das Vereinigte Königreich	31
f) <i>Ahmed</i> gegen Österreich	35
g) <i>Nsona</i> gegen die Niederlande	37
h) <i>H.L.R.</i> gegen Frankreich.....	38
i) <i>D.</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	40
j) <i>Bahaddar</i> gegen die Niederlande	43
k) <i>Jabari</i> gegen die Türkei.....	44
l) <i>T.I.</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	46
m) <i>Bensaid</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	49

n) <i>Hilal</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	51
o) <i>Venkadajalasarma</i> und <i>Thampibillai</i> jeweils gegen die Niederlande	53
p) <i>Mamatkulov</i> und <i>Askarov</i> gegen die Türkei.....	57
q) <i>N.</i> gegen Finnland.....	60
r) <i>Shamayev</i> gegen Georgien und Russland.....	62
s) <i>Said</i> gegen die Niederlande.....	68
t) <i>Bader</i> gegen Schweden.....	69
u) <i>Muslim</i> gegen die Türkei.....	71
v) <i>Mubilanzila Mayeka</i> und (<i>Tabbita</i>) <i>Kaniki Mitunga</i> gegen Belgien.....	72
w) <i>Salah Sheekh</i> gegen die Niederlande	74
x) <i>Garabayev</i> gegen Russland.....	77
y) <i>Sultani</i> gegen Frankreich.....	79
z) <i>Saadi</i> gegen Italien	80
aa) <i>Ismoilov</i> gegen Russland.....	84
bb) <i>Nnyanzi</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	87
cc) <i>N.</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	89
dd) <i>Ryabikin</i> gegen Russland.....	93
ee) <i>NA.</i> gegen das Vereinigte Königreich.....	95
B. Bedingungen für den Schutz vor Refoulement nach Artikel 3 EMRK.....	102
I. Der Schutzbereich des Artikel 3 EMRK.....	103
1. Die Gefahrenmomente.....	103
a) Folter	104
b) Unmenschliche oder Erniedrigende Behandlung oder Strafe.....	107
2. Die Gefahrenquellen.....	112
a) Staatliche Verfolgung.....	112
b) Nicht-staatliche Verfolgung	116
c) Verfolgersubjekt erforderlich?	122
3. Exkurs: Unmenschliche Behandlung durch Vollzug der Abschiebung.....	140
4. Resümee	145
II. Die Gefahrenprognose nach Artikel 3 EMRK.....	146
1. Die Wahrscheinlichkeit einer drohenden Schutzbereichsverletzung.....	148
2. Das Kalkül „reales Risiko“	150
a) Die Begründung im Soering-Urteil	150
b) Die Fortentwicklung des „ <i>real-risk</i> “ – Prognosemaß- stabs in der Rechtsprechung des <i>EGMR</i>	154
c) Grenzziehung nach der Rechtsprechung des <i>EGMR</i>	162
d) Grenzziehung durch andere Instrumente	166
3. Resümee	170

III. Das Erfordernis von „ <i>substantial grounds</i> “ zur Annahme eines relevanten Misshandlungsrisikos	171
1. Bereits erlittene Misshandlungen.....	172
2. Allgemeine Situation.....	179
3. Inländische Fluchtalternative	190
4. Diplomatische Zusicherungen	197
5. Kettenabschiebung	210
6. Berichtslage	217
7. Weitere Fälle	224
C. Der absolute Schutzcharakter des Artikel 3 EMRK.....	227
I. Kein Schrankenvorbehalt	230
II. Keine Interessenabwägung.....	231
III. Objektiv bestehende Gefahrenlage	238
D. Resümee	240
Literaturverzeichnis.....	243
Index	247

Abkürzungsverzeichnis

aA	andere(r) Ansicht
aaO	am angeführten Ort
ABl	Amtsblatt der Europäischen Union Reihe C: Mitteilungen und Bekanntmachungen Reihe L: Rechtsvorschriften
Abs	Absatz
Abschn	Abschnitt
arg	argumento (folgt aus)
Art	Artikel
AsylG 1997	Asylgesetz 1997 BGBl I 1997/76 (außer Kraft getreten mit 1.1.2006)
AsylG 2005	Asylgesetz 2005 BGBl I 2005/100
Begr	Begründung
betr	betreffend
Bf	Beschwerdeführer, -in
BGBI	Bundesgesetzblatt
BlgNR	Beilage(-n) zu den stenographischen Protokollen des Nationalrates
brit	britisch, -e, -er, -es
BVerwG	Bundesverwaltungsgericht
B-VG	Bundes-Verfassungsgesetz BGBl 1930/01
bzgl	bezüglich
bzw	beziehungsweise
C	Communication
CAT	Committee against Torture
ders	derselbe
dies	dieselbe, -n
dh	das heißt
dt	deutsch, -e, -er, -es
ebd	ebenda
ed	editor
EG	Europäische Gemeinschaft(en)
EGMR	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte
EKMR	Europäische Kommission für Menschenrechte
EMRK	Europäische Menschenrechtskonvention BGBl 1958/210
engl	englisch, -e, -er, -es
Erk	Erkenntnis
ErläutRV	Erläuterungen zur Regierungsvorlage
et al	et alii
etc	et cetera

EU	Europäische Union
EuGH	Europäischer Gerichtshof
f	und der, die folgende
ff	und der, die folgenden
FN	Fußnote
FPG	Fremdenpolizeigesetz 2005 BGBl I 2005/100
FrG	Fremdengesetz BGBl I 1997/75 (außer Kraft getreten mit 1.1.2006)
frz	französisch, -e, -er, -es
FS	Festschrift
GFK	Genfer Flüchtlingskonvention BGBl 1955/55
GH	Gerichtshof
Hg	Herausgeber
HRC	Human Rights Committee
idR	in der Regel
idS	in diesem Sinn
idZ	in diesem Zusammenhang
insb	insbesondere
IPBPR	Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte (CCPR)
iSd	im Sinn des, - der
iVm	in Verbindung mit
iZm	in Zusammenhang mit
Jud	Judikatur
Kap	Kapitel
leg cit	legis citatae (der zitierten Vorschrift)
lit	litera (Buchstabe)
Mat	Materialien
maW	mit anderen Worten
mE	meines Erachtens
mwH	mit weiteren Hinweisen
mwN	mit weiteren Nachweisen
Nr	Nummer
öst	österreichisch, -e, er, -es
OVG	Oberverwaltungsgericht
Res	Resolution
RL	EG-Richtlinie
Rs	Rechtssache
Rsp	Rechtsprechung
Rz	Randziffer
S	Seite
sog	sogenannt, -e, -er, -es
stRsp	ständige Rechtsprechung
u	und
ua	unter anderem

UKHL	United Kingdom House of Lords
UN	United Nations (Vereinte Nationen)
UNHCR	United Nations High Commissioner for Refugees
UNKF	UN-Konvention gegen Folter und andere grausame, unmenschliche oder erniedrigende Behandlung oder Strafe BGBl 1989/273
UNO	United Nations Organization (Organisation der Vereinten Nationen)
Urt	Urteil
usw	und so weiter
uU	unter Umständen
v	vom
va	vor allem
VerfO	Verfahrensordnung des Europäischen Gerichtshofes für Menschenrechte
VfGH	Verfassungsgerichtshof
vgl	vergleiche
VO	EG-Verordnung
Vol	Volume (Band)
VN	Vereinte Nationen
vs	versus (gegen)
VwGH	Verwaltungsgerichtshof
zB	zum Beispiel
ZE	Zulässigkeitsentscheidung, -en
zit	zitiert
ZPMRK	Zusatzprotokoll zur Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten
zust	zustimmend
zutr	zutreffend