

# RS OGH 2004/5/19 13Os16/04, 13Os35/07g, 11Os51/07w, 11Os106/08k, 12Os84/08g, 12Os27/09a, 13Os93/09i,

JUSLINE Entscheidung

© Veröffentlicht am 19.05.2004

## Norm

SMG §27

SMG §35

SMG §37

StPO §281 Abs1 Z10a

## Rechtssatz

Aus Z 10a ist ein Urteil dann nichtig, wenn die darin enthaltenen Feststellungen bei richtiger Rechtsansicht die Nichtanwendung der Diversion nicht zu tragen vermögen oder wenn Ergebnisse der Hauptverhandlung auf einen Umstand hindeuten, der für die positive Beurteilung der diversionellen Voraussetzungen den Ausschlag gäbe, das Gericht dazu aber keine Feststellungen getroffen hat. Gegenstand des Nichtigkeitsgrundes ist demnach, nicht anders als im Fall einer Rechtsrüge aus Z 9 oder einer Subsumtionsrüge (Z 10), ein Vergleich der im Urteil getroffenen Feststellungen mit den Diversionskriterien des § 90a StPO. Hat das Gericht nach Ansicht des Beschwerdeführers zu deren Beurteilung erforderliche Feststellungen nicht getroffen, steht es ihm frei, einen Feststellungsmangel geltend zu machen.

## Entscheidungstexte

- 13 Os 16/04  
Entscheidungstext OGH 19.05.2004 13 Os 16/04
- 13 Os 35/07g  
Entscheidungstext OGH 02.05.2007 13 Os 35/07g
- 11 Os 51/07w  
Entscheidungstext OGH 19.06.2007 11 Os 51/07w  
Auch; Beisatz: Die Darstellung des Nichtigkeitsgrundes nach § 281 Abs 1 Z 10a StPO ist - unter Beachtung der Notwendigkeit des kumulativen Vorliegens der Voraussetzungen nach § 90a StPO - auf der Basis der Urteilsfeststellungen methodisch korrekt zu entwickeln. (T1)
- 11 Os 106/08k  
Entscheidungstext OGH 16.12.2008 11 Os 106/08k  
nur: Aus Z 10a ist ein Urteil dann nichtig, wenn die darin enthaltenen Feststellungen bei richtiger Rechtsansicht

die Nichtanwendung der Diversion nicht zu tragen vermögen. (T2)

- 12 Os 84/08g  
Entscheidungstext OGH 22.08.2008 12 Os 84/08g  
Vgl auch; Beis wie T1
- 12 Os 27/09a  
Entscheidungstext OGH 28.05.2009 12 Os 27/09a  
Vgl; Beisatz: Die Diversionsrüge hat - wie bei Geltendmachung materieller Nichtigkeit stets geboten - am Urteilssachverhalt festzuhalten. (T3)  
Beisatz: Das Unterbleiben einer diversionellen Erledigung durch die Staatsanwaltschaft (§ 7 JGG) ist einer Anfechtung im Nichtigkeitsverfahren nicht zugänglich. (T4)
- 13 Os 93/09i  
Entscheidungstext OGH 15.10.2009 13 Os 93/09i  
Auch; Beisatz: Nichtigkeit des Urteils nach § 281 Abs 1 Z 10a StPO ist nicht nur dann gegeben, wenn die darin enthaltenen Feststellungen bei richtiger Rechtsansicht die Nichtanwendung der Diversion nicht zu tragen vermögen, sondern auch, wenn Ergebnisse der Hauptverhandlung auf einen Umstand hindeuten, der für die positive Beurteilung der diversionellen Voraussetzungen den Ausschlag gäbe, das Gericht dazu aber keine Feststellungen getroffen hat (WK-StPO § 281 Rz 659). (T5)
- 11 Os 31/10h  
Entscheidungstext OGH 23.03.2010 11 Os 31/10h  
Vgl auch
- 15 Os 152/10g  
Entscheidungstext OGH 15.12.2010 15 Os 152/10g  
Auch; Beis wie T5; Bem: Nichtigkeitsbeschwerde zur Wahrung des Gesetzes. (T6)
- 14 Os 164/10i  
Entscheidungstext OGH 25.01.2011 14 Os 164/10i  
Vgl; nur T2; Beis wie T6
- 12 Os 29/11y  
Entscheidungstext OGH 29.03.2011 12 Os 29/11y
- 12 Os 82/11t  
Entscheidungstext OGH 09.08.2011 12 Os 82/11t  
Auch; Beisatz: Hier: Das Bezirksgericht führte trotz dem Vorliegen von Verfahrensergebnissen, die ein Vorgehen des Gerichts nach § 37 SMG iVm § 35 Abs 1 SMG geboten hätten, im Urteilsvermerk keine ein diversionelles Vorgehen ausschließende Tatsachen an. (T7)
- 12 Os 102/11h  
Entscheidungstext OGH 20.09.2011 12 Os 102/11h
- 12 Os 122/11z  
Entscheidungstext OGH 18.10.2011 12 Os 122/11z
- 11 Os 141/11m  
Entscheidungstext OGH 17.11.2011 11 Os 141/11m  
Vgl auch; Beis ähnlich wie T3
- 15 Os 101/12k  
Entscheidungstext OGH 22.08.2012 15 Os 101/12k  
Auch
- 12 Os 95/12f  
Entscheidungstext OGH 28.08.2012 12 Os 95/12f  
Vgl auch; Auch Beis wie T3
- 12 Os 137/12g  
Entscheidungstext OGH 31.01.2013 12 Os 137/12g  
Auch
- 12 Os 138/12d  
Entscheidungstext OGH 31.01.2013 12 Os 138/12d

Auch

- 12 Os 40/13v  
Entscheidungstext OGH 16.05.2013 12 Os 40/13v
- 12 Os 43/13k  
Entscheidungstext OGH 20.06.2013 12 Os 43/13k
- 12 Os 101/13i  
Entscheidungstext OGH 17.10.2013 12 Os 101/13i  
Vgl auch
- 13 Os 76/13w  
Entscheidungstext OGH 03.10.2013 13 Os 76/13w  
Auch; Auch Beis wie T1
- 15 Os 141/13v  
Entscheidungstext OGH 13.11.2013 15 Os 141/13v
- 14 Os 43/14a  
Entscheidungstext OGH 12.08.2014 14 Os 43/14a  
Auch; Beis wie T5
- 12 Os 61/15k  
Entscheidungstext OGH 09.07.2015 12 Os 61/15k  
Auch
- 15 Os 44/16h  
Entscheidungstext OGH 27.06.2016 15 Os 44/16h  
Auch
- 14 Os 58/16k  
Entscheidungstext OGH 02.08.2016 14 Os 58/16k  
Auch
- 14 Os 130/16y  
Entscheidungstext OGH 28.02.2017 14 Os 130/16y  
Auch
- 12 Os 166/16b  
Entscheidungstext OGH 02.03.2017 12 Os 166/16b  
Auch; nur: Gegenstand der Diversionsrüge (Z 10a) ist ausschließlich die rechtsfehlerhafte Nichtanwendung der Diversion. (T8)
- 17 Os 5/17i  
Entscheidungstext OGH 12.06.2017 17 Os 5/17i  
Auch
- 13 Os 43/17y  
Entscheidungstext OGH 28.06.2017 13 Os 43/17y  
Auch
- 12 Os 55/17f  
Entscheidungstext OGH 13.07.2017 12 Os 55/17f  
Auch
- 15 Os 108/17x  
Entscheidungstext OGH 19.09.2017 15 Os 108/17x  
Auch; Beisatz: Das Vorliegen eines nach § 27 Abs 1 Z 1 erster oder zweiter Fall und Abs 2 SMG subsumierbaren Sachverhalts erfordert jedenfalls weitere Urteilsfeststellungen, die die Nichtanwendung des § 35 Abs 1 iVm § 37 SMG tragen. (T9)
- 12 Os 75/17x  
Entscheidungstext OGH 15.02.2018 12 Os 75/17x
- 11 Os 39/18x  
Entscheidungstext OGH 28.08.2018 11 Os 39/18x  
Auch

- 12 Os 111/18t  
Entscheidungstext OGH 24.01.2019 12 Os 111/18t  
Auch
- 11 Os 121/19g  
Entscheidungstext OGH 08.10.2019 11 Os 121/19g  
Vgl
- 11 Os 162/19m  
Entscheidungstext OGH 18.03.2020 11 Os 162/19m  
Vgl; Beis wie T3
- 13 Os 58/20h  
Entscheidungstext OGH 29.07.2020 13 Os 58/20h  
Vgl; Beis wie T7; Beis wie T9
- 13 Os 102/20d  
Entscheidungstext OGH 09.12.2020 13 Os 102/20d
- 12 Os 100/20b  
Entscheidungstext OGH 15.10.2020 12 Os 100/20b  
Vgl
- 14 Os 13/21z  
Entscheidungstext OGH 01.06.2021 14 Os 13/21z  
Vgl
- 13 Os 84/21h  
Entscheidungstext OGH 29.09.2021 13 Os 84/21h  
Vgl; Beis nur wie T7; Beis nur wie T9
- 12 Os 62/21s  
Entscheidungstext OGH 22.10.2021 12 Os 62/21s  
Vgl; Beis wie T3
- 12 Os 33/22b  
Entscheidungstext OGH 02.06.2022 12 Os 33/22b  
Vgl; Beis wie T7; Beis wie T9
- 15 Os 29/22m  
Entscheidungstext OGH 07.06.2022 15 Os 29/22m  
Vgl

**European Case Law Identifier (ECLI)**

ECLI:AT:OGH0002:2004:RS0119091

**Im RIS seit**

18.06.2004

**Zuletzt aktualisiert am**

02.08.2022

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

© 2025 JUSLINE

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

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