

# Inhaltsverzeichnis

## *Teil 1*

<b>Grundlagen</b>	23
A. Einführung in das Thema und die wesentlichen Begriffe .....	23
B. Forschungsstand und Ziel dieser Arbeit .....	25
C. Gang der Untersuchung .....	27

## *Teil 2*

<b>Kunstfreiheit und die Schutzgüter der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ seit der Weimarer Republik</b>	29
A. Weimarer Republik bis 1933 .....	29
I. Wesentliche Rechtsvorschriften .....	29
1. Art. 118 und Art. 142 Weimarer Reichsverfassung .....	29
a) Schutzbereich .....	31
b) Übertragung der Schranken des Art. 118 auf Art. 142 WRV .....	33
aa) „Allgemeine Gesetze“ i. S. d. Art. 118 Abs. 1 WRV .....	35
bb) Einschränkungsmöglichkeiten nach Art. 118 Abs. 2 WRV .....	37
(1) Zensurverbot als Beschneidung der polizeilichen Handlungsbefugnisse .....	38
(2) Reichslichtspielgesetz .....	41
(a) Grundsätzliches .....	41
(b) Auswirkung auf die Anwendbarkeit der polizeilichen Generalklausel .....	44
(3) Gesetz zur Bewahrung der Jugend vor Schund- und Schmutzschriften .....	47
(a) Grundsätzliches .....	47
(b) Auswirkung auf die Anwendbarkeit der polizeilichen Generalklausel .....	48
cc) Einschränkungsmöglichkeiten des Mediums „Theater“ .....	49
dd) Zwischenergebnis .....	50
2. Polizeirechtliche Generalklausel .....	51
a) § 10 II 17 Allgemeines Landrecht für die Preußischen Staaten .....	51

## Inhaltsverzeichnis

aa) Exkurs: Bedeutung und Anwendung des § 10 II 17 ALR auf künstlerisches Tätigwerden im Deutschen Kaiserreich .....	51
(1) Schutzgüter .....	52
(a) „Öffentliche Ruhe“ .....	53
(b) „Öffentliche Sicherheit“ .....	53
(c) „Öffentliche Ordnung“ .....	55
(2) Der Begriff der „Sittlichkeit“ .....	57
(a) „Öffentliche Sittlichkeit“ als Teil der „öffentlichen Ordnung“ .....	57
(b) Strafrechtlicher Schutz der „Sittlichkeit“ .....	59
(c) Zwischenergebnis .....	62
(3) Anwendung des § 10 II 17 ALR auf künstlerische Sachverhalte .....	62
(a) Rechtliche Ausgangslage .....	62
(b) Begriffe der Inhalts- und Wirkungszensur .....	64
(c) Praxisbeispiele aus dem Bereich des Theaters .....	65
(d) Praxisbeispiele aus dem Bereich des Films .....	67
(4) Zwischenergebnis .....	68
bb) Inhaltsbestimmung der Schutzgüter des § 10 II 17 ALR in der Weimarer Republik .....	68
(1) „Öffentliche Ruhe“ .....	69
(2) „Öffentliche Sicherheit“ .....	69
(3) „Öffentliche Ordnung“ .....	69
b) § 32 Thüringische Landesverwaltungsordnung .....	71
c) § 14 Abs. 1 Preußisches Polizeiverwaltungsgesetz .....	71
aa) Allgemeines .....	71
bb) Schutzgüterdefinitionen .....	72
(1) „Öffentliche Sicherheit“ .....	73
(2) „Öffentliche Ordnung“ .....	73
d) Exkurs: Auswirkungen des § 33a Reichsgewerbeordnung auf die Anwendung der polizeilichen Generalklausel bei künstlerischen Darbietungen .....	74
e) Zwischenergebnis .....	77
II. Praxisbeispiele des staatlichen Einschreitens gegen Kunst und Künstler zum Schutz der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ ...	77
1. Theater .....	78
a) Die Hermannsschlacht .....	78
aa) Sachverhalt .....	78
bb) Entscheidung des Gerichts .....	79
b) Weitere Beispiele aus dem Bereich des Theaters .....	80
2. Film .....	82

Inhaltsverzeichnis	9
a) Panzerkreuzer Potemkin .....	83
b) Frauennot – Frauenglück. Hohelied der ärztlichen Kunst .....	84
aa) Sachverhalt .....	84
bb) Entscheidung des Gerichts .....	85
cc) Sonstige polizeiliche Verbote des Films .....	86
3. Polizeiliches Spielverbot des sog. Borkum-Liedes .....	87
a) Sachverhalt .....	87
b) Entscheidung des Gerichts .....	88
4. Zwischenergebnis .....	90
III. Stimmen aus der Literatur zur Beschränkbarkeit der Kunst(-freiheit) durch die „öffentliche Sicherheit“ und „öffentliche Ordnung“ .....	91
1. Allgemeine Erwägungen der Rechtsliteratur .....	91
2. Besondere Erwägungen der Rechtsliteratur bezogen auf die Schutz- güter der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ .....	92
a) „Öffentliche Sicherheit“ .....	93
b) „Öffentliche Ordnung“ .....	93
3. Zwischenergebnis .....	95
IV. Zusammenfassung Weimarer Republik bis 1933 .....	95
B. Exkurs in die Zeit des Nationalsozialismus .....	96
I. „Kunst“ im Dritten Reich .....	96
II. Rechtlicher Kontext .....	97
1. Bedeutungsverlust der Art. 118 WRV und Art. 142 WRV .....	97
2. Die polizeiliche Generalklausel .....	98
a) Grundsätzliche Entwicklung des § 14 PrPVG .....	98
b) Verkleinerung des Anwendungsbereichs des § 14 PrPVG bei künst- lerischen Sachverhalten am Beispiel des Reichstheatergesetzes ...	101
III. Zusammenfassung Nationalsozialismus .....	102
C. Bundesrepublik Deutschland bis 1990 .....	103
I. Wesentliche Rechtsvorschriften .....	103
1. Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG .....	103
a) Ansichten zu Schutzbereich und Einschränkbarkeit der Norm vor den Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts zur Kunst- freiheit .....	103
aa) Verfassungsrechtlicher Kunstbegriff .....	103
(1) Allgemeines .....	103
(2) „Sittlichkeit“ als Element des Kunstbegriffs .....	107
bb) Ansichten zur Einschränkbarkeit der Kunstoffreiheit und die diesbezügliche Bedeutung der Generalklauseln .....	108
(1) Anwendbarkeit von Art. 5 Abs. 2 GG .....	108
(2) Übertragung der sog. Schrankentrias des Art. 2 Abs. 1 2. Hs. GG auch auf Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG .....	110

(a) Rechte anderer .....	112
(b) Verfassungsmäßige Ordnung .....	113
(c) Sittengesetz .....	114
(d) Zwischenergebnis .....	116
(3) Polizeiliche Generalklausel als verfassungsunmittelbare Schranke auch von Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG .....	116
(4) Beschränkung durch Strafgesetze .....	118
(5) Anwendung der Schranken anderer einschlägiger Grundrechte .....	118
(6) Kunstfreiheit gar nicht beschränkbar .....	119
(7) Nur immanente Grundrechtsschranken sowie Beschränkung durch „notwendige Gemeinschaftsgüter“ .....	119
(8) Vorschlag einer Änderung des Wortlauts des Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG .....	121
(9) Zwischenergebnis .....	121
b) Kunstbegriff und Einschränkbarkeit der Kunstfreiheit in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	121
aa) Die drei Kunstbegriffe des Bundesverfassungsgerichts .....	121
(1) Materieller Kunstbegriff .....	123
(2) Formaler Kunstbegriff .....	123
(3) Offener Kunstbegriff .....	124
bb) Definitionshoheit des Künstlers .....	124
cc) „Sittlichkeit“ als Element des Kunstbegriffs .....	125
dd) Einschränkbarkeit .....	125
ee) Eingriffsmöglichkeiten auf Grundlage der Generalklausel nach den Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts zur Kunstfreiheit .....	127
ff) Typische Eingriffe in die Kunstfreiheit .....	128
gg) Zwischenergebnis .....	128
c) Abgrenzung zur Meinungs- und Filmfreiheit .....	128
aa) Meinungsfreiheit .....	128
bb) Filmfreiheit .....	129
2. Entwicklungen im Polizei- und Ordnungsrecht .....	130
a) § 14 Abs. 1 PrPVG und die ersten „neuen“ Generalklauseln im Polizei- und Ordnungsrecht .....	132
b) Weiterentwicklung der Schutzgüterdefinitionen in den 1950er-Jahren .....	134
aa) „Öffentliche Sicherheit“ .....	135
bb) „Öffentliche Ordnung“ .....	136
(1) Rechtsprechung .....	136
(2) Literatur .....	138
cc) „Sittlichkeit“ als Teil der „öffentlichen Ordnung“ .....	139

c) Weiterentwicklung der Schutzgüterdefinitionen in den 1960er- bis 1970er-Jahren .....	139
aa) „Öffentliche Sicherheit“ .....	139
bb) „Öffentliche Ordnung“ .....	140
(1) Definitionsansätze .....	141
(2) Argumente gegen das Festhalten an der „öffentlichen Ordnung“ .....	143
(3) Argumente für das Festhalten an der „öffentlichen Ordnung“ .....	145
(4) „Sittlichkeit“ als Teil der „öffentlichen Ordnung“ .....	147
cc) Verhältnis zwischen „öffentlicher Sicherheit“ und „öffentlicher Ordnung“ .....	148
d) Weiterentwicklung der Schutzgüterdefinitionen in den 1980er-Jahren .....	148
aa) „Öffentliche Sicherheit“ .....	149
bb) „Öffentliche Ordnung“ .....	149
cc) „Sittlichkeit“ als Teil der „öffentlichen Ordnung“ .....	151
e) Zitiergebot des Art. 19 Abs. 1 S. 2 GG .....	151
f) Zusammenfassung .....	152
3. Beschränkung des Anwendungsbereichs der polizei- und ordnungsrechtlichen Generalklausel im Bereich der Kunstfreiheit durch spezialgesetzliche Regelungen .....	152
a) § 33a Gewerbeordnung .....	152
aa) Aussagegehalt des geänderten § 33a .....	152
bb) Auswirkung auf die Anwendbarkeit der Generalklauseln .....	154
cc) Verhältnis zwischen den „guten Sitten“ und der „öffentlichen Ordnung“ .....	155
dd) Weitere Normen der GewO .....	158
ee) Zwischenergebnis .....	159
b) § 118 Abs. 1 Ordnungswidrigkeitengesetz .....	159
c) Gesetze zum Schutz von Kindern und Jugendlichen seit Gründung der Bundesrepublik Deutschland .....	161
aa) Regelungsinhalt des Gesetzes zum Schutze der Jugend in der Öffentlichkeit und des Gesetzes über die Verbreitung jugendgefährdender Schriften .....	161
bb) Auswirkung auf die Anwendbarkeit der Generalklauseln .....	163
d) Freiwillige Selbstkontrolle der Filmwirtschaft und Filmbewertungsstelle Wiesbaden .....	164
aa) Zuständigkeiten .....	164
bb) Auswirkung auf die Anwendbarkeit der Generalklauseln .....	165
e) Zwischenergebnis .....	166

II.	Praxisbeispiele des staatlichen Einschreitens gegen Kunst und Künstler zum Schutz der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ ...	167
1.	Film .....	167
a)	Die Sünderin .....	167
aa)	Sachverhalt .....	167
bb)	Entscheidungen der Gerichte .....	168
(1)	LVG Münster .....	168
(2)	LVG Rheinland-Pfalz .....	168
(3)	OVG Lüneburg .....	170
(4)	Bundesverwaltungsgericht .....	171
b)	Das Schweigen .....	172
aa)	Sachverhalt .....	172
bb)	Entscheidung des Gerichts .....	173
2.	Kunstdarbietungen mit theatralischen Elementen im öffentlichen Raum	175
a)	Verhältnis zwischen Kunst- und Versammlungsfreiheit bei Kunstdarbietungen im öffentlichen Raum .....	175
b)	Der Anachronistische Zug oder Freiheit und Democracy .....	178
aa)	Sachverhalt .....	178
bb)	Entscheidungen der Gerichte .....	180
(1)	VG Köln .....	180
(2)	VGH München .....	181
(3)	Bundesverfassungsgericht .....	182
c)	Legende vom toten Soldaten .....	182
3.	Zwischenergebnis .....	185
III.	Aufeinandertreffen der Kunst(-freiheit) und der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ .....	186
1.	Grundsätzliche Entwicklungen .....	186
2.	Anwendbarkeit der polizei- und ordnungsrechtlichen Generalklauseln zur Beschränkung einzelner Kunstgenres .....	187
a)	Literatur .....	187
b)	Film .....	187
c)	Theater .....	188
IV.	Die Bedeutung der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ bei der Kollision der Kunstrechte mit anderen verfassungsrechtlichen Bestimmungen .....	188
1.	Allgemeines Persönlichkeitsrecht .....	188
2.	Menschenwürde .....	190
3.	Eigentumsfreiheit .....	191
4.	Jugendschutz .....	192
5.	Religionsfreiheit .....	194
6.	Staatssymbole .....	194

	Inhaltsverzeichnis	13
7. Einschätzung der Literatur .....	195	
8. Zwischenergebnis .....	195	
V. Zusammenfassung Bundesrepublik Deutschland bis 1990 .....	196	
D. Bundesrepublik Deutschland seit 1990 .....	197	
I. Wesentliche Rechtsvorschriften .....	197	
1. Art. 5 Abs. 3 S. 1 GG .....	197	
a) Entwicklungen in der Rechtsprechung bezüglich des Kunstbegriffs	197	
b) „Sittlichkeit“ als Element des verfassungsrechtlichen Kunstbegriffs	198	
c) Zwischenergebnis .....	200	
2. Polizei- und ordnungsrechtliche Generalklauseln .....	200	
a) „Öffentliche Sicherheit“ .....	201	
b) „Öffentliche Ordnung“ .....	201	
aa) Neue Diskussion mit alten Argumenten .....	201	
bb) Streichung und Wiederaufnahme der „öffentlichen Ordnung“ ..	204	
cc) Herleitung der „öffentlichen Ordnung“ aus dem Grundgesetz ..	206	
dd) Legaldefinitionen in einigen Polizei- und Ordnungsbehörden- gesetzen .....	207	
ee) Neue Interpretationsvorschläge der Literatur .....	208	
ff) Fallgruppen der „öffentlichen Ordnung“ .....	209	
gg) „Sittlichkeit“ als Teil der „öffentlichen Ordnung“ .....	209	
hh) Eigene Überlegung zu neuen Bestimmungsansätzen der „öf- fentlichen Ordnung“ .....	211	
c) Verhältnis zwischen der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ .....	213	
d) Zwischenergebnis .....	213	
II. Beschränkung der Zuständigkeit der Polizei- und Ordnungsbehörden im Bereich der Kunst durch spezialgesetzliche Regelungen .....	214	
III. Praxisbeispiele des staatlichen Einschreitens gegen Kunst und Künstler zum Schutz der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ ...	215	
1. Stationäres Theater, Film und politisches Straßentheater .....	216	
a) Das Maria-Syndrom: Ein Beispiel für heiligen Zwang und politische Zensur (Theater) .....	216	
aa) Sachverhalt .....	216	
bb) Entscheidung des Gerichts .....	216	
cc) Eigene Stellungnahme .....	217	
b) Golgota Picnic (Theater) .....	221	
aa) Sachverhalt .....	221	
bb) Entscheidung des Gerichts .....	222	
cc) Eigene Stellungnahme .....	222	
c) Innocence of Muslims (Film) .....	225	
aa) Handlung und Reaktion auf den Filmtrailer .....	225	

bb) Eigene Stellungnahme .....	226
d) Politisches Straßentheater .....	227
aa) Weiterentwicklung des Verhältnisses zwischen Versammlungs- und Kunstfreiheit bei provokanten Kunstdarbietungen im öffentlichen Raum .....	227
bb) „Öffentliche Ordnung“ im Versammlungsrecht .....	228
cc) Bundeswehr-Kampfanzüge und Waffenattrappen .....	230
(1) Sachverhalt .....	230
(2) Entscheidung des Gerichts .....	230
(3) Eigene Stellungnahme .....	231
dd) Rollendes Straßentheater .....	232
(1) Sachverhalt .....	232
(2) Entscheidungen der Gerichte .....	232
(3) Eigene Stellungnahme .....	233
ee) Bengalisches Licht bei „theaterähnlicher Veranstaltung“ .....	234
(1) Sachverhalt .....	234
(2) Entscheidung des Gerichts .....	235
(3) Eigene Stellungnahme .....	236
2. Spielverbote von Liedern auf Konzerten .....	238
a) Spielverbot eines Liedes auf Konzerten der Band Rammstein .....	238
aa) Sachverhalt .....	238
bb) Entscheidung des Gerichts .....	239
cc) Eigene Stellungnahme .....	240
b) Verbot eines Konzerts der Band Kategorie C – Hungrige Wölfe ...	242
aa) Sachverhalt .....	242
bb) Entscheidung des Gerichts .....	242
cc) Eigene Stellungnahme .....	243
c) Layla (DJ Robin & Schürze) .....	244
aa) Sachverhalt .....	244
(1) Spielverbot auf Würzburger Kiliani-Volksfest .....	244
(2) Düsseldorfer Rheinkirmes .....	245
bb) Eigene Stellungnahme .....	245
3. Sog. Performance-Kunst und sonstige Kunst im öffentlichen Raum ...	246
a) Ernie, der Flitzer .....	247
aa) Sachverhalt .....	247
bb) Entscheidung des Gerichts .....	248
cc) Eigene Stellungnahme .....	249
b) Abstürzen eines Kuhkadavers .....	250
aa) Sachverhalt .....	250
bb) Eigene Stellungnahme .....	250

c) Papst und Hitler .....	253
aa) Sachverhalt .....	253
bb) Eigene Stellungnahme .....	253
d) Schmelzendes Metall im Apple-Store .....	256
aa) Sachverhalt .....	256
bb) Eigene Stellungnahme .....	256
e) Zentrum für politische Schönheit .....	257
f) Erdogan-Statue auf der Wiesbaden-Biennale .....	259
aa) Sachverhalt .....	259
bb) Eigene Stellungnahme .....	260
4. Lasertag .....	261
a) Behördliche und gerichtliche Entscheidungen .....	261
b) Eigene Stellungnahme .....	262
aa) Lasertag als „Kunst“ .....	262
bb) Schutzgüterbetroffenheit .....	264
cc) Weitere Freizeitangebote: Schwarzlicht-Golf und sog. Escape-Rooms .....	268
5. Zeigen von Karikaturen auf einer Versammlung .....	269
a) Sachverhalt .....	269
b) Entscheidung des Gerichts .....	269
c) Eigene Stellungnahme .....	269
6. Ausstellung von Plastinaten .....	273
a) Einordnung der Plastinate durch die Rechtsprechung .....	273
b) Eigene Stellungnahme .....	275
aa) Einordnung als „Kunst“ .....	275
bb) Schutzgüterbetroffenheit .....	276
7. Gesundheitsschutz und Kunstfreiheit .....	280
a) Sachverhalte und Entscheidungen .....	280
b) Eigene Stellungnahme .....	281
8. Zwischenergebnis .....	282
IV. Die Bedeutung der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ bei der Kollision der Kunstfreiheit mit anderen verfassungsrechtlichen Bestimmungen .....	283
1. Kritik an der Institution „Staat“ .....	283
2. Menschenwürde .....	284
V. Überlegungen zu einer Übertragung der Grundsätze zum Verhältnis zwischen anderen Grundrechten und der „öffentlichen Ordnung“ auf das Verhältnis zwischen Kunstfreiheit und „öffentlicher Ordnung“ .....	285
1. Meinungsfreiheit .....	285
2. Versammlungsfreiheit .....	287
3. Zwischenergebnis .....	288

VI.	Konkrete Positionierung der Literatur zur Einschränkbarkeit der Kunstfreiheit zum Schutz der „öffentlichen Ordnung“ .....	289
VII.	Überlegungen zu der Kollision zwischen der Kunst(-freiheit) und der „öffentlichen Sicherheit“ und „öffentlichen Ordnung“ im digitalen Zeitalter .....	289
1.	„Öffentliche Ordnung“ und „Kunst“ in den sozialen Netzwerken .....	290
2.	Gefahrenabwehr gegen „Kunst“ durch Privatpersonen .....	291
3.	Zwischenergebnis .....	295
VIII.	Zusammenfassung Bundesrepublik Deutschland seit 1990 .....	295

*Teil 3*

	<b>Ergebnisse und Ausblick</b>	298
A.	Wesentliche Ergebnisse des epochenübergreifenden Überblicks .....	298
I.	Weimarer Republik bis 1933 .....	298
II.	Nationalsozialismus .....	299
III.	Bundesrepublik Deutschland bis 1990 .....	299
IV.	Bundesrepublik Deutschland seit 1990 .....	301
V.	Alle Epochen .....	302
B.	Ausblick .....	302
	<b>Literaturverzeichnis</b> .....	304
	<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	319