

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Einleitung.....	13
Erstes Kapitel	
Gesellschaftliche und historische Hintergründe	19
A. Homosexualität und Homophobie in der Gesellschaft.....	19
I. Homosexualität	19
1. Zum Begriff der Homosexualität.....	19
2. Demografische Häufigkeit.....	21
3. Ursachen	23
4. Wahrnehmung in der Bevölkerung.....	24
II. Homophobie.....	25
1. Zum Begriff der Homophobie	25
2. Verbreitung in der Gesellschaft	26
a) Homophobie und Religion.....	29
b) Homophobie im Sport (insbesondere Fußball)	33
c) Homophobie in der Musik	35
3. Ursachen	36
B. Geschichtlicher Abriss.....	37
I. Strafbarkeit der Homosexualität	37
1. Kurzer Überblick bis 1933	37
2. Strafverschärfung unter den Nationalsozialisten.....	41
3. Aufrechterhaltung des § 175 StGB nach 1945	43
4. Entethisierung.....	45
5. Wegfall von § 175 StGB.....	48
II. Heutige Rechtslage.....	49
1. Allgemein	49
2. Rechtlich besonders sensible Bereiche des Arbeitsrechts	53
a) Homosexualität und Bundeswehr	53
b) Homosexualität und Kirche	54
3. Überblick über die internationale Rechtslage.....	55
C. Ergebnis.....	58

Zweites Kapitel

Delikte gegen die Person (Beleidigung gemäß §§ 185 ff. StGB)	61
A. Allgemeines	63
I. Ehrtheorien	63
1. Faktische Ehrtheorie	64
2. Normative Ehrtheorie	65
3. Normativ-faktische Ehrtheorie	68
4. Stellungnahme	68
II. Abgrenzungsfragen	70
1. Ehre in Abgrenzung zur Menschenwürde und zum allgemeinem Persönlichkeitsrecht	70
2. Die Stellung und der Schutz der Ehre im Verfassungs-, Straf- und Zivilrecht	72
III. Grundlagen zu den Ehrdelikten der §§ 185 ff. StGB	74
1. Passive Beleidigungsfähigkeit	74
2. Systematik der §§ 185 ff. StGB	74
3. Abgrenzung Tatsache – Werturteil	75
a) Bedeutung der Meinungs- und Kunstdfreiheit	76
b) Unwahrheit der Äußerung	79
4. Tathandlungen der Beleidigungsdelikte	80
5. Subjektiver Tatbestand der Beleidigung	82
B. Individualbeleidigung gemäß §§ 185 ff. StGB	83
I. Vorhalt der Homosexualität	83
1. Urteile	83
a) RGSt 41, 277 (strafrechtliches Urteil)	83
b) KG NStZ 1992, 385 (strafrechtliches Urteil)	84
c) BayObLG NVwZ-RR 1994, 65 (strafrechtliches Urteil)	85
d) LG Köln ZUM 2003, 325 (zivilrechtliches Urteil)	86
e) OLG Frankfurt/Main GRUR-RR 2003, 122 (zivilrechtliches Urteil)	87
f) LG München I, 21. Juli 2005 (zivilrechtliches Urteil)	87
g) AG Dinslaken und LG Duisburg, 14. Juni 2010 bzw. 30. März 2011 (strafrechtliches Urteil)	88

h) AG Düsseldorf, August 2011 (strafrechtliches Urteil).....	88
i) VGH München NJW 2011, 793 (verwaltungsrechtliches Urteil).....	89
j) BVerwG, 05. Juni 2012 (verwaltungsrechtliches Urteil).....	89
k) LG Tübingen NStZ-RR 2013, 10 (strafrechtliches Urteil).....	90
l) Zwischenergebnis	91
2. Veränderung der rechtlichen Bewertung durch die sich wandelnde gesellschaftliche Bewertung	91
3. Fälschlicher Vorhalt der Homosexualität.....	95
a) Bezugspunkt Moralanschauung in der Gesellschaft ...	97
b) Bezugspunkt rechtliche Wertung/Wertung des Rechts	101
aa) Analyse dieses Grundsatzes.....	102
(1) Anwendungsbereich.....	103
(2) Anknüpfungspunkt für die Ermittlung der rechtlichen Wertung	103
(a) Verfassungsrecht.....	104
(b) Europäisches Recht	106
(c) Einfaches Recht.....	107
(d) Rechtsprechung	108
(3) Vergleich zu anderen Bereichen.....	110
(a) Vergleich zu § 228 StGB	110
(b) Vergleich zu anderen Verhaltensweisen unter Beachtung der Veränderung der Moralanschauung	113
bb) Kritik	117
cc) Argumentation	119
dd) Stellungnahme.....	120
4. Wahrheitsgemäßer Vorhalt der Homosexualität	122
a) Bewertung als Werturteil bei mehrdeutigen Äußerungen.....	123
aa) Beispiele aus Rechtsprechung und Literatur.....	123
bb) Bewertung der Beispiele	126
cc) Speziell zur Homosexualität	129
b) Formalbeleidigung	132
5. Ergebnis	136
6. Exkurs: Die Bezeichnung als Krankheit oder abnormal....	138

II.	Beschimpfungen/Hate speech.....	139
1.	Rechtsprechung	142
2.	Bewertung.....	144
III.	Ergebnis.....	147
C.	Kollektivbeleidigung gemäß §§ 185 ff. StGB	147
I.	Das Wesen (Abgrenzung) und Formen der Kollektivbeleidigung.....	148
II.	Voraussetzungen der Kollektivbeleidigung (Zweite Fallgruppe).....	150
1.	Abgrenzbarkeit der angegriffenen Personenmehrheit als formalrechtliches Kriterium	150
2.	Materiell-rechtliche Kriterien	152
a)	Einbezogensein aller Kollektivangehörigen	152
b)	Größe/Überschaubarkeit.....	153
c)	Individuumsbezogenheit.....	154
aa)	Erste Ausnahme	156
bb)	Zweite Ausnahme.....	158
cc)	Zwischenergebnis	159
III.	Ergebnis.....	159

Drittes Kapitel

	Delikte gegen die Allgemeinheit.....	161
A.	Volksverhetzung gemäß § 130 StGB.....	161
I.	Konkrete Beispiele	162
1.	VG Berlin	162
2.	OLG Braunschweig	162
3.	Musikbereich	163
4.	Weitere Beispiele aus der Presse	164
5.	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte	165
6.	Zwischenergebnis	166
II.	Geschichte des Tatbestandes	166
III.	Schutzgut.....	167
1.	Öffentlicher Friede	167
2.	Menschenwürde.....	168
3.	Individualschutz	170
4.	Zwischenergebnis	171
IV.	Deliktsnatur	172

V.	Angriffsobjekt	172
1.	Die Personengruppe der Homosexuellen	172
a)	Merkmal der sexuellen Orientierung als abgrenzbares Kriterium.....	173
b)	Größe	175
c)	Zwischenergebnis und Bewertung.....	177
2.	Einzelne Homosexuelle	178
a)	Voraussetzungen	178
b)	Abgrenzung von Beleidigung und Volksverhetzung ..	179
VI.	Absatz 1 (Verhetzungstatbestand)	180
1.	Absatz 1 Nr. 1	181
2.	Absatz 1 Nr. 2	184
a)	Tathandlung.....	184
b)	Angriff auf die Menschenwürde	186
3.	Verhältnis von § 130 Abs. 1 Nr. 1 StGB zu Nr. 2	193
4.	Verhältnis zu den Grundrechten	194
5.	Eignung zur Störung (§ 130 Abs. 1 Nr.1 und Nr.2 StGB)..	196
a)	Kriterien.....	197
aa)	Positivkriterien.....	197
bb)	Negativkriterien	199
b)	Kritik und weiterer Umgang mit der Eignungsklausel..	201
6.	Zwischenergebnis zum objektiven Tatbestand	206
7.	Subjektiver Tatbestand	207
8.	Rechtswidrigkeit und Schuld.....	208
VII.	Absatz 2 (Tatbestand der Hetzschriftenverbreitung).....	208
VIII.	Ergebnis zur Anwendbarkeit des § 130 StGB	212
B.	Öffentliche Aufforderung zu Straftaten gemäß § 111 StGB	213
C.	Ergebnis.....	215
D.	Exkurs: Ahndungsmöglichkeiten außerhalb des StGB	216

Viertes Kapitel

Überlegungen de lege ferenda	219	
A. Im Hinblick auf die Volksverhetzung.....	219	
I.	Aufgreifen der sexuellen Identität in § 130 StGB.....	219
1.	Vergleich zu anderen Rechtsvorschriften	220
a)	Art. 3 Abs. 3 GG	220
b)	AGG.....	222

2. Rückschlüsse auf § 130 Abs. 1, 2 StGB	223
3. Ergebnis	224
II. Schaffung eines („echten“) strafrechtlichen Antidiskriminierungstatbestandes	225
B. Im Hinblick auf die Kollektivbeleidigung	227
I. Schaffung eines Sondertatbestandes	227
1. Vergleich zu anderen Sondertatbeständen	228
2. Gruppenbezogenes Beleidigungsdelikt zum Schutz von Minderheiten	229
II. Zwischenergebnis	230
C. Im Hinblick auf die Beleidigung	231
I. Strafzumessung	231
II. Strafverfolgung	233
III. Persönlichkeitsrechtsverletzung im Bereich der Intimsphäre als strafbare Handlung	234
1. Derzeitige Gesetzeslage	234
2. Reformvorschläge	235
3. Argumentation und Stellungnahme	237
Schlussbemerkungen	239
Literaturverzeichnis	245
Stichwortverzeichnis	258