

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung	31
Kapitel 1 – Bundesdeutscher Jugendmedienschutz	35
Teil 1 – Verfassungsrechtliche Dimensionen	35
A) Verfassungsrang des Jugendschutzes	35
I) <i>Elterliches Erziehungsrecht aus Art. 6 Abs. 2 Satz 1 GG</i>	36
1) Elternprivileg	37
2) Flankierung durch staatlichen Jugendschutz	37
II) <i>Allgemeines Persönlichkeitsrecht des Kindes aus Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG</i>	38
1) Staatliche Schutzfunktion	39
2) Hoheitlicher Handlungsauftrag	40
B) Der Jugendmedienschutz im Spannungsfeld der Grundrechte	40
I) <i>Betroffene Grundrechte</i>	40
1) Allgemeines Persönlichkeitsrecht (Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG)	40
2) Meinungsfreiheit (Art. 5 Abs. 1 Satz 1 GG)	42
a) <i>Konstituierende Bedeutung</i>	42
b) <i>Schutzbereichsbestimmung</i>	42
c) <i>Besonderheiten der Meinungsfreiheit</i>	43
aa) Werturteile	43
bb) Tatsachenbehauptungen	44
cc) Suggestive und rhetorische Fragen	45
3) Rundfunkfreiheit (Art. 5 Abs. 1 Satz 2 Var. 2 GG)	46
a) <i>Schutzbereich</i>	46
b) <i>Rundfunkfreiheit und Jugendschutz</i>	47
4) Filmfreiheit (Art. 5 Abs. 2 Satz 2 Var. 3 GG)	47
a) <i>Sachlicher Schutzbereich</i>	48
b) <i>Personeller Schutzbereich</i>	49

## Inhaltsverzeichnis

5) Berufsfreiheit (Art. 12 Abs. 1 GG)	49
a) Persönlicher Schutzbereich	49
b) Sachlicher Schutzbereich	50
c) Eingriffe	50
II) Eingriffe in die Medienfreiheiten	51
1) Der Eingriff	51
a) Klassischer Eingriffsbegriff	51
b) Moderner Eingriffsbegriff	52
2) Zensurverbot aus Art. 5 Abs. 1 Satz 3 GG	52
a) Verbot der Vorzensur	52
b) Zensurverbot als Schranken-Schranke	54
c) Adressat des Zensurverbots	55
d) Veränderungen des Normbereichs	55
3) Die Schrankentrias des Art. 5 Abs. 2 GG	56
a) Allgemeine Gesetze	56
b) Bestimmungen zum Schutze der Jugend	58
c) Recht der persönlichen Ehre	58
C) Die Kunstrechtegarantie aus Art. 5 Abs. 3 Satz 1 GG	59
I) Schutzbereiche der Kunstrechte	59
1) Werkbereich	59
2) Wirkbereich	60
II) Definitionsprobleme der Kunstrechte	60
III) Kunstbegriffe des BVerfG	62
1) Der formale Kunstbegriff	62
2) Der materielle Kunstbegriff	62
3) Der offene Kunstbegriff	63
IV) Eingriffe in die Schutzbereiche der Kunstrechte	63
1) Werkbereich der Kunst	63
2) Wirkbereich der Kunst	64
3) Wirtschaftliche Verwertung	64
V) Schranken der Kunstrechte	65
1) Geschriebene Gesetzesschranken	65
2) Einschränkung durch kollidierende Verfassungsgüter	66
Teil 2 – Das System des Jugendmedienschutzes	66
A) Regelungswerke des Jugendmedienschutzes	66
1) Das Jugendschutzgesetz (JuSchG)	66

II) <i>Der Jugendmedienschutz-Staatsvertrag der Länder (JMSV)</i>	68
B) Grundlagen des Jugendmedienschutzes	68
I) <i>Schutzziel des Jugendmedienschutzes</i>	69
1) Schutz vor sittlicher Verwahrlosung (GjS)	69
2) Schutz vor verfassungswidriger Grundhaltung (JuSchG)	71
3) Schutz der Persönlichkeitsentwicklung (JuSchG)	73
4) Positive Normierung der Schutzziele infolge JuSchG-Novelle	74
5) Schlussfolgerung	75
II) <i>Prämissen der Medienwirkung</i>	76
1) Einschätzungsprärogative des Gesetzgebers	76
a) <i>Annahme einer Gefährdungswirkung</i>	76
b) <i>Keine Beweislast des Gesetzgebers</i>	77
2) Vertretene Operationsthesen	78
a) <i>Monokausale Wirkungsmodelle</i>	79
aa) Negierung der Medienwirkung	79
bb) Katharsistheorie	79
cc) Inhibitionsthese	80
dd) Theorie der kognitiven Dissonanz	80
ee) Skript-Theorie	80
b) <i>Multikausale Wirkungsmodelle</i>	81
aa) Sozial-kognitive Lerntheorie	82
bb) Stimulationstheorie	82
cc) Habitualisierungstheorie	82
dd) Suggestionsthese	83
ee) Risikothese	83
3) Zusammenfassung der Erkenntnisse der Medienwirkungsforschung	84
a) <i>Manifestation des lernpsychologischen Ansatzes</i>	84
b) <i>Jugendaffinität</i>	84

## Inhaltsverzeichnis

III) Maßgeblicher Personenkreis bei der jugendschutzrechtlichen Bewertung	85
1) Historische Betrachtung des maßgeblichen Personenkreises	86
a) Weimarer Republik	86
b) Nationalsozialismus	87
2) Maßgeblicher Personenkreis in der Bundesrepublik Deutschland	88
a) Der gefährdungsgeneigte Jugendliche	88
b) VG Köln: Der Rammstein-affine Jugendliche	90
c) Der durchschnittliche Jugendliche	91
aa) Wertekanon des Grundgesetzes und verfassungsrechtliche Vorgaben	92
bb) Informationsfreiheit der Minderjährigen	94
cc) Fehlende medizinische Fachkenntnis der BzKJ	94
dd) Resümee zum maßgeblichen Personenkreis bei der Inhaltsbewertung	95
3) Maßgeblicher Personenkreis im Strafrecht	96
Teil 3 – Institutioneller Jugendmedienschutz	97
A) Die OLJB / FSK / USK und das Alterskennzeichnungsverfahren	97
I) Einordnung und Medienkompetenz	97
II) Das System der Alterskennzeichen	98
1) Wirkungen einer Kennzeichnung	98
2) Prinzip der Altersstufen	98
III) Vorlagegegenstand des Alterskennzeichnungsverfahren	99
IV) Das Gemeinsame Verfahren nach §14 Abs. 6 JuSchG	100
1) Verfahrensbeteiligte – OLJB und Freiwillige Selbstkontrolleinrichtungen	100
2) Unterhaltungssoftware Selbstkontrolle (USK)	101
a) Personale Besetzung der Prüfausschüsse	101
b) Das Regelverfahren	102

c)	<i>Das Berufungsverfahren</i>	103
d)	<i>Das Appellationsverfahren</i>	104
e)	<i>Die Prüfkriterien der USK</i>	104
	aa) Auslegungshilfe und Prüfungsrahmen	104
	bb) Spielinduzierte Beeinträchtigungen	105
	cc) Aspekte einer Entwicklungsbeeinträchtigung	106
	dd) Berücksichtigung von Kennzeichen verfassungswidriger Organisationen	106
	ee) Der Gefährdungsgeneigte als Maßstab der USK-Prüfung	107
3)	Freiwillige Selbstkontrolle der Filmwirtschaft (FSK)	107
	a) <i>Struktur und Organisation</i>	107
	b) <i>Prüfgrundsätze der FSK</i>	108
	V) <i>Hoheitliche Übernahme der Prüfvoten</i>	108
B)	Die Bundeszentrale für Kinder- und Jugendmedienschutz (BzKJ)	109
	I) <i>Konstituierung</i>	109
	II) <i>Behördensstruktur</i>	110
	III) <i>Gesetzliche Aufgaben</i>	110
	IV) <i>Personelle Besetzung</i>	111
	V) <i>Folgen der pluralen Besetzung</i>	112
C)	Die Kommission für Jugendmedienschutz (KJM)	113
	I) <i>Aufgaben der KJM</i>	113
	II) <i>Willensbildungsorgan der Landesmedienanstalten</i>	113
	III) <i>Personelle Zusammensetzung</i>	114
	IV) <i>Prüfausschüsse</i>	114
Teil 4 –	Indizierung durch die Prüfstelle der Bundeszentrale für Kinder- und Jugendmedienschutz	115
A)	Jugendgefährdung als Voraussetzung der Indizierung	115
	I) <i>Allgemeines</i>	115
	II) <i>Einfache Jugendgefährdung (§ 18 Abs. 1 JuSchG)</i>	116
	1) Verrohend wirkende Medien	116
	a) <i>Tatbestandsmerkmale</i>	116
	b) <i>Besonderheiten bei Computerspielen</i>	118
	2) Zu Gewalttätigkeiten anreizende Medien	120

## Inhaltsverzeichnis

3) Zu Verbrechen anreizende Medien	121
4) Zum Rassenhass anreizende Medien	122
5) Unsittlich wirkende Medien	123
III) <i>Weitere Fallgruppen der einfachen Jugendgefährdung</i>	124
1) Verherrlichung des Nationalsozialismus	124
a) <i>Positive Darstellung der NS-Ideologie</i>	125
b) <i>Glorifizierung von NS-Führerfiguren</i>	127
c) <i>NS-Symbole und Geheimkodizes</i>	127
aa) Nationalsozialistische Symbole	127
bb) Geheimkodizes	128
d) <i>Verharmlosung des Holocausts und Kriegsverbrechen</i>	129
2) Kriegsverharmlosende- und relativierende Medien	129
3) Die Menschenwürde verletzende Darstellungen	130
4) Verstöße gegen das Toleranzgebot	131
5) Zum Drogen- bzw. Alkoholkonsum anreizende Inhalte	132
6) Suizidverherrlichende oder Autoaggressivität fördernde Medieninhalte	133
IV) <i>Schwere Jugendgefährdung (§ 15 Abs. 2 JuSchG)</i>	134
B) Grundlagen der Indizierung	135
I) <i>Indexprinzip</i>	135
II) <i>Initiierung des Indizierungsverfahrens</i>	135
1) Antrag auf Indizierung	135
2) Anregung zur Indizierung	136
III) <i>Durchführung des Indizierungsverfahrens</i>	137
1) Das Regelverfahren (12er-Gremium)	137
a) <i>Besetzung</i>	137
b) <i>Verfahrensbeteiligte</i>	137
c) <i>Verfahrensgrundsätze</i>	138
2) Das vereinfachte Verfahren (3er-Gremium)	139

C) Tendenzschutzklausel des § 18 Abs. 3 JuSchG als Indizierungsbeschränkung	139
I) <i>Politisch, sozialer, religiöser oder weltanschaulicher Inhalt</i>	140
1) Reichweite des Schutzes	140
2) Konsequenz einer engen Auslegung	140
3) Einzelfallorientierte Anwendbarkeit	141
4) Abwägung zwischen Jugendschutz und Tendenzschutz	142
II) <i>Kunst, Wissenschaft, Forschung oder Lehre</i>	142
1) Kunstdfreiheit	143
2) Wissenschaftsfreiheit	144
3) Forschung und Lehre	145
III) <i>Entgegenstehendes öffentliches Interesse</i>	146
D) Rechtsfolgen der Indizierung	146
I) <i>Distributionsbeschränkung</i>	146
II) <i>Bewerbungsverbot indizierter Medien</i>	147
1) Werbebegriff des JuSchG	147
2) Umfang der Listenennennung	148
E) Die Liste der jugendgefährdenden Medien	149
I) <i>Die Listeneinteilung gemäß neuer Rechtslage</i>	149
1) Öffentlicher Listenteil	149
2) Nichtöffentlicher Listenteil	149
II) <i>Listeneinteilung gemäß alter Rechtslage</i>	150
1) Nichtöffentliche Liste (Teil D)	150
2) Nichtöffentliche Liste (Teil C)	150
3) Öffentliche Liste (Teil B)	150
4) Öffentliche Liste (Teil A)	151
III) <i>Listeneintragung bei strafrechtlicher Relevanz</i>	151
IV) <i>Listenstreichungen</i>	151
1) Automatische Listenstreichung nach Zeitablauf	152
a) <i>Berücksichtigung des gesellschaftlichen Wertewandels</i>	152
b) <i>Möglichkeit einer Folgeindizierung</i>	153
2) Das reguläre Listenstreichungsverfahren	153
a) <i>Wegfall der materiellen Indizierungsvoraussetzungen</i>	153

## Inhaltsverzeichnis

b)	<i>Möglichkeit eines vereinfachten Verfahrens</i>	153
3)	Listenstreichungen bei strafrechtlicher Relevanz	154
a)	<i>Keine eigene Entscheidung der BzKJ</i>	154
b)	<i>Gerichtliche Korrektur der Indizierungsentscheidung</i>	154
4)	Listenstreichung bei entgegenstehenden Beschlagnahmeentscheidungen	154
a)	<i>Rehabilitierung durch gerichtliche Entscheidung</i>	154
b)	<i>Beschwerdeberechtigung</i>	155
c)	<i>Rechtsschutzbedürfnis</i>	156
aa)	Verwirkung des Rechtsschutzbedürfnisses	156
bb)	Verjährte strafgerichtliche Beschlüsse	158
d)	<i>Zusammenfassung</i>	158
Kapitel 2 – Spannungsverhältnis von Strafrecht und Jugendmedienschutz		159
A)	Die schwere Jugendgefährdung als Schnittstelle	159
I)	<i>Strafrechtlich relevante Inhalte (§ 15 Abs. 2 Nr. 1 JuSchG)</i>	159
1)	Verbreiten von Propagandamitteln (§ 86 StGB)	159
a)	<i>Begriff des Propagandamittels</i>	160
b)	<i>Besonderheiten bei vorkonstitutionellen Inhalten</i>	161
2)	Volksverhetzung (§ 130 StGB)	162
3)	Anleitung zu Straftaten (§ 130a StGB)	163
4)	Gewaltdarstellung (§ 131 StGB)	163
a)	<i>Tatbestandsmerkmale</i>	164
aa)	Schilderungen grausamer Gewalttätigkeiten gegen Menschen	164
(1)	Gegen Menschen oder menschenähnliche Wesen	165
(2)	Grausam oder unmenschlich	165
(3)	Schilderung	166
bb)	Gewaltverherrlichung	167

cc) Gewaltverharmlosung	168
dd) Menschenwürdeverletzende Darstellungen	169
b) <i>Gewaltdarstellung und Kunst</i>	170
5) Trägermedien, die die §§ 184, 184a, 184b oder § 184c StGB verletzen	170
II) <i>Kriegsverherrlichung (Nr. 2)</i>	172
1) Die „Faustformel“ des BVerwG	172
2) Tatbestandsmerkmale	173
a) <i>Verherrlichung</i>	173
b) <i>Kriegsbegriff</i>	174
c) <i>Jugendschutzrelevante Merkmale</i>	175
aa) Realitätsbezug der Kriegsdarstellung	175
bb) Bejahung des Kriegs als legitimes politisches Mittel	175
cc) Ästhetisierung militärischer Gewalt	176
dd) Verharmlosung des Krieges	177
3) Zusammenfassung der Kriegsverherrlichung	178
III) <i>Darstellungen menschlichen Sterbens oder Leidens</i> (Nr. 3)	178
1) Verletzende Darstellung	179
2) Kein überwiegendes berechtigtes Interesse	180
IV) <i>Darstellungen realistischer, grausamer und reißerischer Darstellungen selbstzweckhafter Gewalt (Nr. 3a)</i>	181
V) <i>Posendarstellung Minderjähriger (Nr. 4)</i>	182
VI) <i>Offensichtlich schwer jugendgefährdende Inhalte</i> (Nr. 5)	183
1) Merkmal der Offensichtlichkeit	183
2) Charakter als Ausnahmetatbestand	184
B) Nach dem JMSV unzulässige Angebote	185
I) <i>Allgemeines</i>	185
1) Systematik und Schutzzweck des JMSV	185
2) Begriff des Angebots	185

## Inhaltsverzeichnis

II) <i>Absolut unzulässige Angebote nach § 4 Abs. 1</i>	
<i>JMStV</i>	187
1) Darstellung von Propagandamitteln verfassungswidriger Organisationen (Abs. 1 S. 1 Nr. 1)	187
2) Verwenden von Kennzeichen verfassungswidriger Organisationen (Abs. 1 S. 1 Nr. 2)	187
3) Volksverhetzung (Abs. 1 S. 1 Nr. 3)	188
4) Leugnen oder Verharmlosen nationalsozialistischer Handlungen (Abs. 1 S. 1 Nr. 4)	188
5) Gewaltdarstellungen (Abs. 1 S. 1 Nr. 5)	189
6) Weitere Unzulässigkeitstatbestände des § 4 Abs. 1 JMStV	189
III) <i>Relativ unzulässige Angebote nach § 4 Abs. 2</i>	
<i>JMStV</i>	189
C) Besonderheiten bei strafgerichtlichen Indizierungsanordnungen	190
I) <i>Widersprechende Würdigungen zwischen Gericht und Prüfstelle</i>	190
II) <i>Vereinbarkeit mit der Systematik des Jugendschutzes</i>	191
Kapitel 3 – Strafrechtliche (Un-) Zulässigkeit von NS-Symbolik	195
Teil 1 – Der Straftatbestand des § 86a StGB	195
A) Entstehungsgeschichte des § 86a StGB	195
I) <i>Polizeirechtlicher Ursprung der Norm</i>	195
II) <i>Verbrechensbekämpfungsgesetz von 1994</i>	196
III) <i>Die aktuelle Tatbestandsfassung</i>	197
IV) <i>Abstraktes Gefährdungsdelikt</i>	197
B) Geschützte Rechtsgüter	198
I) <i>Schutz des demokratischen Rechtsstaates und des politischen Friedens</i>	198
1) Schutz vor Wiederbelebung der verbotenen Organisation	199
2) Unterbindung eines Gewöhnungs- und Identifikationsprozesses	199

II)	<i>Schutz der Völkerverständigung und Wahrnehmung Deutschlands im Ausland</i>	200
1)	Schutz der friedlichen Außendarstellung	200
2)	Bekenntnis zu Demokratie und Rechtstaatlichkeit	201
III)	<i>Ungeschriebene Rechtsgüter („Gründungsmythos“ oder „Gefühlsschutz“)</i>	201
C)	Verwirklichung des Schutzzwecks	202
I)	<i>Ausnahmslose Tabuisierung der Kennzeichen</i>	203
1)	Provokationskraft der Kennzeichenverwendung	203
2)	Fallstricke bei einer ausnahmslosen Tabuisierung	204
a)	<i>Einzelfallabwägung vom Gesetzgeber intendiert</i>	204
b)	<i>Schutz der Verfassungsfeinde?</i>	205
c)	<i>Fehlende inhaltliche Auseinandersetzung mit dem Grund der Verwendung</i>	206
II)	<i>Einschränkung auf Propagandaverbot</i>	207
III)	<i>Einschränkende „Tabuisierungs“-Rechtsprechung</i>	207
D)	Tatbestandsmäßigkeit des Kennzeichenverbots	208
I)	<i>Tathandlung</i>	208
II)	<i>Verfassungswidrige Organisationen</i>	209
III)	<i>Begriff des Kennzeichens</i>	210
1)	Visuelle oder akustische Wahrnehmbarkeit	210
a)	<i>Ausschnitte aus historischem Material</i>	212
b)	<i>Identifikationsobjekt und Botschaftsvehikel</i>	212
2)	Zum Verwechseln ähnliche Kennzeichen	213
a)	<i>Gestalterische Veränderungen</i>	213
b)	<i>Anforderungen an den Betrachter</i>	214
c)	<i>Sonderproblem: Fantasie-Lösungen und Übersetzungen</i>	215
d)	<i>Reichsadler und Wehrmacht</i>	215
3)	Merkmal der Öffentlichkeit	216
4)	Merkmal des Inlands	216
IV)	<i>Subjektive Tatseite</i>	217
E)	Zusammenfassung	217

## Inhaltsverzeichnis

Teil 2 – Strafrechtlich unbedenkliche Kennzeichenverwendungen	219
A) Teleologische Tatbestandsreduktion	219
I) <i>Prüfungsvorrang der teleologischen Tatbestandsreduktion</i>	219
II) <i>Kriterien der teleologischen Tatbestandsreduktion</i>	220
1) Obligatorisches Merkmal der „Bad Guys“	220
2) Normatives Tatbestandsmerkmal der Massenhaftigkeit	221
III) <i>Anwendung auf alle Medien</i>	222
IV) <i>Zusammenfassung zur teleologischen Tatbestandsreduktion</i>	222
B) Tatbestandslosigkeit wegen Sozialadäquanz	223
I) <i>Einordnung und Unwägbarkeiten der Sozialadäquanzklausel</i>	223
1) Unterschied zur teleologischen Tatbestandsreduktion	223
2) Grenze des Bestimmtheitsgebots	224
II) <i>Inhalt der Sozialadäquanzklausel</i>	225
1) Begriff der Sozialadäquanz	225
2) Kasuistische Rechtsprechung	226
III) <i>Fallgruppen der Sozialadäquanz</i>	226
1) Staatsbürgerliche Aufklärung	227
2) Abwehr verfassungswidriger Bestrebungen	228
3) Berichterstattung	228
4) Ähnliche Zwecke	228
5) Kunst, Wissenschaft, Forschung und Lehre	229
IV) <i>Der Regelungsinhalt des Wortes „dient“</i>	229
V) <i>Exkurs: Analoge Anwendbarkeit der Sozialadäquanzklausel</i>	230
1) Volksverhetzung - § 130 Abs. 1 StGB	231
2) Gewaltdarstellung - § 131 StGB	232
VI) <i>Zusammenfassung zur Sozialadäquanz</i>	232
C) Problem der massenhaften Verwendung von Kennzeichen	233
I) <i>Problembehaftetheit des Kriteriums der „Massenhaftigkeit“</i>	234

II)	<i>Unbestimmte Anforderungen an die Massenhaftigkeit</i>	235
1)	Beispiele einer massenhaften, aber dramaturgischen Verwendung	235
2)	Massenhafte Verwendung bei Zwischensequenzen	238
3)	Die Unzulässigkeit der isolierten Betrachtung einzelner Werksteile	238
III)	<i>Grenzen der tatgerichtlichen Feststellung</i>	239
IV)	<i>Zusammenfassung zum Kriterium der „Massenhaftigkeit“</i>	240
Teil 3 – Kennzeichenverwendung in Medien		242
A)	Kennzeichenverwendung in Spielfilmen	242
I)	<i>Stilmittel und Steigerung der Authentizität</i>	242
II)	<i>Teleologische Tatbestandsreduktion oder Sozialadäquanz</i>	244
1)	Teleologische Tatbestandsreduktion	244
2)	Sozialadäquanzklausel	245
B)	Kennzeichenverwendung in Computerspielen	246
I)	<i>Lösung über die Sozialadäquanzklausel</i>	246
II)	<i>Typische Verwendungsmuster in Computerspielen</i>	246
1)	Kennzeichenverwendung im Singleplayer-Modus	247
a)	<i>Kennzeichenträger als Gegner</i>	247
b)	<i>Spielersubstitut als temporärer Kennzeichenträger</i>	248
2)	Kennzeichen im Multiplayer-Modus	249
a)	<i>Kompetitiver Multiplayer</i>	250
b)	<i>Aufsichtsmaßnahmen</i>	250
aa)	Spieleinterne Algorithmen	250
bb)	Externe Beschwerdestellen	250
cc)	User-basierte Kontrollinstanzen	251
3)	Kennzeichen als User-Generated-Content	252
III)	<i>Medienkonvergenz</i>	253
C)	Dient § 86a StGB auch dem strafrechtlichen Jugendschutz?	255
I)	<i>Wesen des staatlichen Jugendschutzes</i>	255
II)	<i>Modellflug-Entscheidung des BGH</i>	256

## Inhaltsverzeichnis

III) <i>Positive Nennung in § 4 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 JMSv</i>	257
IV) <i>Ungeschriebene Fallgruppe der BzKJ</i>	258
V) <i>Keine positive Nennung in § 15 Abs. 2 Nr. 1 JuSchG</i>	260
VI) <i>Wortlaut des § 86a StGB</i>	261
VII) <i>Zusammenfassung</i>	262
D) Zusammenfassung des bisherigen Umgangs mit NS-Symbolik in Computerspielen	263
I) <i>Reformbedürftigkeit aufgrund Medienkonvergenz</i>	263
II) <i>Bisherige Handhabung durch die Einrichtungen der Freiwilligen Selbstkontrolle</i>	264
Teil 4 – Judikative Beurteilung von NS-Symbolik in Computerspielen	266
A) Präjudiz Wolfenstein 3D: Entscheidung des OLG Frankfurt/Main	266
I) <i>Die Debatte um Computerspiele Anfang der 2000er-Jahre</i>	266
II) <i>Ausgangslage der Wolfenstein 3D-Entscheidung</i>	267
III) <i>Schutzzweckverletzung des § 86a StGB</i>	269
1) Ausnahmslose Negierung einer teleologischen Reduktion bei Computerspielen	269
2) Keine Berücksichtigung der Sozialadäquanzklausel	270
IV) <i>Entscheidungsgründe des Wolfenstein 3D-Urteils</i>	270
1) Jugendaffinität von Computerspielen	271
2) Zugrundelegung eines falschen Personenkreises bei der Bewertung	272
a) „ <i>Einzelne Nutzer“ als Schutzgut des Strafrechts</i>	273
b) <i>Zugrundelegung veralteter Medienwirkungsthesen</i>	274
3) Zusammenfassung der Wolfenstein 3D-Entscheidung	275
B) Beschlagnahme von Wolfenstein (2009) durch das AG Detmold	277
I) <i>Vorwurf der Gewaltverherrlichung nach § 131 StGB</i>	277
II) <i>Verwenden von Kennzeichen nach § 86a StGB</i>	281
III) <i>Zusammenfassung zu Wolfenstein (2009)</i>	282

C) Die Causa Gauland: Bundesfighter II: Turbo	283
I) Vorgeschichte	283
1) Spielkonzept des Bundesfighter II: Turbo	283
2) Das menschliche Hakenkreuz	283
3) Strafanzeige eines Interessenverbands	284
II) Der staatsanwaltschaftliche Einstellungsbeschluss	285
1) Einstellungsbeschluss der StA Stuttgart	285
a) Keine Schutzzweckverletzung des § 86a StGB	285
b) Kritik an der bisherigen Rechtsprechung	285
2) Beschwerde gegen Einstellungsverfügung	287
3) Endgültige Einstellung durch Generalstaatsanwaltschaft Stuttgart	288
III) Sozialadäquanz der Kennzeichenverwendung	289
D) Zusammenfassung des strafrechtlichen Umgangs mit NS-Symbolik in Computerspielen	290
I) Einordnung der bisherigen Gerichtsentscheidungen	290
II) Systematische Schwächen	290
III) Ergebnis der Prüfung	290
Teil 5 – Postulate einer Implementierung von Kennzeichen	292
A) Allgemeine Maßstäbe des Verfassungsrechts als Richtwert	292
I) Problemdarstellung und Bestimmtheitsgrundsatz	292
II) Allgemeine Maßstäbe des Verfassungsrechts	293
1) Objektive Wertordnung des Grundgesetzes	294
2) Rangordnung von Grundrechten als Abwägungskriterium	294
a) Kern- oder Randbereich von Grundrechten	294
b) Abstrakt-generelles Überwiegen einzelner Grundrechte	295
c) Lex specialis-Regelungen	296
d) Nähe zur Menschenwürde als geeignetes Merkmal	296
e) Herstellung praktischer Konkordanz und Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	298

## Inhaltsverzeichnis

B)	Zweistufige Prüfung der „Kunst-Dienlichkeit“ – 1.: Der Kunstcharakter	299
	I) Vorüberlegungen	299
	1) Abstrakter Vorrang des Staatsschutzes?	300
	a) Systematische und teleologische Unvereinbarkeit	300
	b) Gefahr eines Künstlerbonus	301
	2) Konsequenz für Computerspiele	301
	II) Die Bestimmung der Kunsteigenschaft	302
	1) Problem der Definition von Kunst	303
	2) Der offene Kunstbegriff des BVerfG	305
	3) Zwischenergebnis	307
	4) Abgrenzung zwischen Werk- und Wirkbereich	307
	a) Werkbereich	307
	b) Wirkbereich	308
	III) Kennzeichenverwendende Computerspiele als Kunst	309
	1) Werkstypus Computerspiel?	309
	2) Spielinterne Darstellung von NS-Symbolik als Ausdruck künstlerischer Gestaltung	311
	3) Cover-Design als Kunstwerk	313
C)	Zweistufige Prüfung der „Kunst-Dienlichkeit“ – 2.: Die „Dienlichkeit“	315
	I) Gestaltungshöhe der Schrift	315
	II) Bestimmung der Gestaltungshöhe durch werksgerechte Interpretation	317
	1) Kontextanalyse	317
	2) Trennung von Aussagekern und künstlerischer Einkleidung	319
	3) Dreistufige Prüfung bei Kollision Strafrecht - Kunstfreiheit	319
	III) Maßgeblicher Personenkreis bei der Bewertung von Kunst	320
	1) Künstlerisch Versierter bei Kollision mit der Kunstfreiheit?	320
	2) Jugendschutzrechtliche Beurteilung – der Gefährdungsgeneigte	321

3) Strafrechtliche Beurteilung – der objektive und verständliche Durchschnittsbürger	322
4) Zusammenfassung zum Schutzbereich der Kunstfreiheit	323
IV) Werbung als Teil der Kunstfreiheit	324
1) Werbung mit inkriminierten Kennzeichen	324
2) Annexfunktion der Werbung	325
3) Aussagegehalt der Werbung	326
V) Der Sozialkontakt bei der Kunst	328
VI) Gefahr verfassungsfeindliche Spielprogramme?	328
VII) Zwischenergebnis	329
1) Kunstcharakter der Schrift	329
2) Abwägungsvorgang	330
D) Die Verhältnismäßigkeit eines Abwägungsvorgangs	332
I) Kollisionsfall zwischen Kern- und Randbereich	332
II) Beeinträchtigung der Schutzgüter des § 86a StGB und § 130 StGB	332
1) Keine versteckte Agitation	333
2) Eckpunkte der künstlerischen Betätigung	333
3) Künstlerische Einkleidung	334
a) Hoheitliche Symbole	335
b) Satirische Computerspiele	337
4) Zwischenergebnis	338
III) Beeinträchtigung der Kunstfreiheit	338
1) Wertewandel im Strafrecht oder gewandeltes Verhältnis?	339
2) Möglicher Transfer auf die Kennzeichenverwendung	340
IV) Zwischenergebnis	342
V) Der aktuelle strafrechtliche Status quo	344
1) Veraltete Spruchpraxis der Strafgerichte	345
2) Diskrepanz Kennzeichenverwendung in Film und Spiel	348
3) Singularität der nationalsozialistischen Verbrechen	349
4) Verlust von Auflagen/Vertriebsmöglichkeiten/Nicht-Release	350

## Inhaltsverzeichnis

5) Kostspielige Anfertigung einer deutschen Version	351
E) Die praktischen Folgen am Beispiel von Wolfenstein: The New Colossus	352
I) <i>Die Wolfenstein Trilogie</i>	352
1) Wolfenstein: The Old Blood	352
2) Wolfenstein: The New Order	353
3) Wolfenstein: The New Colossus	354
II) <i>Das Ergebnis der deutschen Version</i>	355
1) Regimesoldaten und Adolf Heiler	356
2) Marginalisierung der Singularität nationalsozialistischer Verbrechen	356
3) Zusammenfassung	357
III) <i>Als zensorisch empfundene Wirkungen</i>	358
F) Exkurs: Vorwurf der Volksverhetzung nach § 130 StGB	359
I) <i>Geschützte Rechtsgüter des § 130 StGB</i>	359
II) <i>Taugliches Tatmittel</i>	360
1) Ausschnitte des Spiels als taugliches Tatmittel	360
2) Werkgerechte Interpretation	360
III) <i>Ergebnis</i>	361
G) Ergebnis der strafrechtlichen Zulässigkeit von NS-Symbolik in Computerspielen	361
Kapitel 4 – Das Kennzeichenverbot im Jugendmedienschutz	367
A) Das jugendmedienschutzrechtliche Korsett	367
I) <i>Prämissen des Jugendmedienschutzes</i>	367
II) <i>Keine generelle Unzulässigkeit von NS-Symbolik in Computerspielen</i>	369
III) <i>Besonderheiten des Jugendmedienschutzes</i>	369
1) Gefährdungsgeneigte als maßgeblicher Personenkreis	369
2) Wirkungsvermutung depravierender Medieninhalte	370
3) USK-Grundsätze als Auslegungshilfe	371
4) Jugendaffinität	371
a) <i>Das Spielersubstitut</i>	372
b) <i>Das Spieldesign</i>	373
aa) Realitätsbezug	373

bb) Genrekenntnis	374
cc) Gameplay	375
5) Single- oder Multiplayer	376
6) Aufsichts- und Kontrollinstanzen	377
7) Konfrontationsschutz	377
8) Konvergenzgedanke	378
B) Die Bedeutung der Kunstfreiheit im Jugendmedienschutz	379
I) <i>Indizierungsbeschränkungen nach § 18 Abs. 3 Nr. 2 JuSchG</i>	379
1) Feststellung der Kunsteigenschaft	380
2) Abwägung bei schwer jugendgefährdenden Medien	381
3) Kunstdienlichkeit als Ausdruck des Abwägungsprozesses	383
II) <i>Die Gratwanderung zwischen KJ- Kennzeichnung und verweigerter Kennzeichnung</i>	385
1) Bindungswirkung gegenüber der USK	385
2) Ausreichende Berücksichtigung durch Altersstufen?	386
3) Gesonderte Berücksichtigung der Kunstfreiheit bei der Nichtkennzeichnung	387
a) <i>Die Kennzeichenverbote des § 14 Abs. 3 und 4 JuSchG</i>	387
b) <i>Verfassungskonforme Auslegung</i>	388
4) Die Kunstfreiheit im Regelungsregime des JMSV	390
C) Zulässigkeit von Kennzeichen nach dem JuSchG	391
I) <i>Kennzeichnungsfähigkeit lediglich bei kritischer Verwendung?</i>	392
1) Kunstdienlichkeit des konkreten Kennzeichens oder des Gesamtwerks	392
2) Jugendschutzrechtliche Implikationen	393
II) <i>Eignung zur schweren Jugendgefährdung (§ 15 Abs. 2 JuSchG)</i>	394
1) Keine Nennung des § 86a StGB in § 15 Abs. 2 Nr. 1 JuSchG	394

2) Offensichtlich schwer jugendgefährdend nach § 15 Abs. 2 Nr. 5 JuSchG	394
a) <i>Desavouierung gesetzgeberischer Einschätzungsprärogativen</i>	395
b) <i>Systematik der Norm</i>	396
3) Zwischenergebnis	397
III) <i>Eignung zur einfachen Jugendgefährdung</i>	398
1) Kein gesetzliches Regelbeispiel des § 18 Abs. 1 Satz 2 JuSchG	398
2) Ungeschriebene Fallgruppe der BzKJ	398
a) <i>Gefährdungseignung der NS-Verherrlichung</i>	398
b) <i>Gefährdungspotenzial von NS-Symbolik</i>	399
aa) Spielzeugflugzeug-Entscheidung der BPjS	399
bb) Bewertung der Spielzeugflugzeug-Entscheidung	400
3) Vereinbarkeit mit den Schutzz Zielen des Jugendschutzes	401
a) <i>Schutz der Entwicklung und Erziehung Minderjähriger</i>	401
b) <i>Förderung der Resilienz</i>	404
c) <i>Förderung der Orientierung</i>	405
d) <i>Gesteigerte Medienkompetenz</i>	406
IV) <i>Eignung zur Entwicklungsbeeinträchtigung</i>	407
1) Möglichkeit einer Kennzeichnung aufgrund Prüfpraxisänderung	407
2) Stellungnahme der Prüfstelle (Zweifelsfall nach § 14 Abs. 4 Satz 3 JuSchG)	408
V) <i>Ergebnis zur Zulässigkeit nach dem JuSchG</i>	408
D) Zulässigkeit nach dem JMStV	410
I) <i>Regelungszweck des Staatsvertrages</i>	410
II) <i>Absolut unzulässige Angebote nach § 4 Abs. 1 JMStV</i>	411
1) Positive Nennung des Kennzeichenverbots nach § 86a StGB (S. 1 Nr. 2 JMStV)	411
a) <i>Dichotomisches Schutzziel</i>	412
b) <i>Entgegenstehende Gesetzgebungskompetenz</i>	412

c) <i>Fehlende Vereinbarkeit mit der Spruchpraxis der BzKJ</i>	414
d) <i>Übernahmefähigkeit der Alterskennzeichnung</i>	415
2) Leugnen oder Verharmlosen nationalsozialistischer Handlungen (S. 1 Nr. 4 JMStV)	415
III) <i>Beschränkt zulässige Angebote nach § 4 Abs. 2 JMStV</i>	416
1) In Listenteil A und C aufgenommene Angebote (Abs. 2 Satz 1 Nr. 2 JMStV)	416
2) Offensichtlich schwer jugendgefährdende Angebote (Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 JMStV)	417
a) <i>Einheitliche Auslegung des Begriffs</i>	417
b) <i>Kennzeichenverwendung und schwere Jugdgefährdung</i>	417
IV) <i>Entwicklungsbeeinträchtigende Angebote nach § 5 JMStV</i>	418
1) Entwicklungsbeeinträchtigung der Kennzeichenverwendung	418
2) Sozialadäquanzklausel des § 4 Abs. 1 Satz 2 JMStV	419
V) <i>Ergebnis zur Zulässigkeit nach dem JMStV</i>	420
E) Streams von indizierten Spielen	422
I) <i>Der Stream strafrechtlich relevanter Titel</i>	422
1) Strafrechtliche Relevanz des Streams	423
2) Extraterritoriale Streamer	424
II) <i>Jugendschutzrechtliche Implikationen</i>	425
1) Regelungsbereich des JMStV	426
2) Jugendgefährdung durch Streams	426
3) Alterskennzeichnung von Streams	427
III) <i>Keine wesentliche Inhaltsgleichheit</i>	428
1) Der Stream als neues (Kunst-)Werk	428
a) <i>Streams/Let's Play als eigenständige Kunstform</i>	429
b) <i>Veränderung der Rezeptionssituation</i>	430
aa) Interaktivität	430
bb) Kommentierungen	430

## *Inhaltsverzeichnis*

c)	<i>Keine Anwendbarkeit des § 4 Abs. 1 Satz 1 Nr. 11 JMSV</i>	431
2)	Auswirkung auf die Strafbarkeit	432
3)	Erneute Abwägung mit der Kunstfreiheit	433
F)	Betrachtung der Beschränkung auf eine kritische Verwendung	433
I)	<i>Eingriff in den Schutzbereich</i>	434
II)	<i>Verfassungsrechtliche Rechtfertigung</i>	434
1)	Der Jugendschutz als kollidierendes Verfassungsgut	434
2)	Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	435
a)	<i>Geeignetheit</i>	435
b)	<i>Erforderlichkeit</i>	436
aa)	Unzureichender strafrechtlicher Schutz	436
bb)	Problem der „doppelten Dosis“	437
cc)	Besondere Wirkweise aufgrund Interaktivität	438
dd)	Das Altersfreigabeverfahren als wirksame Kontrollinstanz	438
ee)	Kein ausreichender Schutz durch ungeschriebene Indizierungsfallgruppen	439
c)	<i>Angemessenheit</i>	441
aa)	Ermittlung entscheidungserheblicher Belange	441
bb)	Abwägung der widerstreitenden Belange	442
(1)	Werkbereich	444
(2)	Wirkbereich	444
G)	Ergebnis der jugendschutzrechtlichen Zulässigkeit von Kennzeichen in Computerspielen	445
	Resümee	449
	Literaturverzeichnis	453