

# INHALTSVERZEICHNIS

- Kapitel 1: Einführung.....29
  - I. Anlass und Ziel der Arbeit.....29
  - II. Gang der Darstellung .....32
    - 1. Eingrenzung des Untersuchungsgegenstands .....32
    - 2. Methodik.....33
    - 3. Gliederung .....36
  
- Kapitel 2: Die Idee der Meinungsfreiheit.....39
  - I. Begrifflichkeiten .....39
    - 1. Eine einheitliche Definition der „Meinungsfreiheit“ .....39
    - 2. „Kultur“ und Meinungsfreiheit .....41
  - II. Die Idee der universellen Menschenrechte .....46
  - III. Die Idee der Meinungsfreiheit .....48
    - 1. Rechtshistorische Genese .....48
      - a) Die Bemühungen der Vereinten Nationen .....48
      - b) Konfligierende Ideologien .....49
      - c) Zwischenergebnis.....52
    - 2. Funktionen .....52
      - a) Erste Theorie: Wahrheitsfindung und Meinungsfreiheit .....53
      - b) Zweite Theorie: Förderung des demokratischen Systems.....56
      - c) Dritte Theorie: Individuelle Funktion .....60
    - 3. Zwischenergebnis .....61
  
- Kapitel 3: Rechtsquellen der völkerrechtlichen Meinungsfreiheit .....63
  - I. Universal Declaration of Human Rights.....64
  - II. International Covenant on Civil and Political Rights .....65
    - 1. Allgemein .....65
    - 2. Schutzbereich des Art. 19 Abs. 2 ICCPR .....66

3. Schranken des Art. 19 Abs. 3 ICCPR .....	68
a) Allgemein.....	68
b) Erste Stufe: Gesetzesvorbehalt.....	69
c) Zweite Stufe: Legitimer Zweck.....	70
d) Dritte Stufe: Erforderlichkeit .....	70
4. Durchsetzung des Zivilpakts.....	71
III. Universal Periodic Review .....	73
IV. Dokumente und Vereinbarungen .....	75
V. Richterliche Entscheidungen .....	76
VI. Universalität oder Relativität der Menschenrechte .....	76
1. Allgemein .....	77
2. Begriffsbestimmung .....	80
a) Genese.....	80
b) Was sind „Asian Values“? .....	81
c) Zwischenergebnis.....	83
3. Kritik an der Relativierung der Menschenrechte .....	83
a) Die geistesgeschichtlichen Wurzeln der Menschenrechte.....	83
b) „Asian Values“ – Ein Begriff der Eliten .....	87
c) Kulturelle Vielfalt als Gegenargument zu den „Asian Values“ .....	89
d) Der Antagonismus von Individualismus und Kollektivismus.....	91
e) Zwischenergebnis.....	98
4. Einbettung kultureller Unterschiede in den Prüfungsmaßstab.....	98
a) Allgemein.....	98
b) Die Auffassung des HRCComm.....	98
c) Normenflexibilität und universale Geltung.....	100
d) Zwischenergebnis .....	104
VII. Anzuwendender Bewertungsmaßstab des Völkerrechts .....	105
1. Indikative Grundlage .....	105
2. Bedeutung des Wesensgehalts der Kommunikationsfreiheiten .....	106

Kapitel 4: Die Umsetzung der Meinungsfreiheit in Deutschland.....	109
I. Einleitung.....	109
II. Rechtshistorische Entwicklung der Meinungsfreiheit .....	109
1. Von der Aufklärung bis 1949 .....	109
2. Von 1949 bis heute .....	110
III. Quellen der Meinungsfreiheit .....	110
1. Textlicher Befund .....	110
a) Gewährleistungen.....	110
b) Schranken .....	111
2. Die deutsche Gerichtsbarkeit .....	114
3. Inkorporation völkerrechtlicher Normen .....	116
IV. Die Würde des Menschen .....	116
1. Die Menschenwürde und das Grundgesetz.....	117
2. Persönlichkeitsrechte als Schranken der Meinungsfreiheit.....	118
a) Allgemein.....	118
b) Kulturell-geschichtliche Wurzeln des Ehrenschatzes .....	120
3. Die Rechtsprechung des BVerfG.....	127
a) Äußerungen zu Themen des öffentlichen Interesses .....	127
aa) Schmid-Spiegel.....	127
bb) Soraya.....	129
cc) Lebach I .....	130
dd) Lebach II .....	131
ee) Böll .....	132
ff) Strauß-Karikatur .....	133
gg) Strauß deckt Faschisten .....	134
hh) Zwangsdemokrat .....	136
ii) Soldaten sind Mörder .....	137
jj) Jude .....	139
kk) Caroline von Monaco .....	140
b) Ethische und moralische Aspekte .....	145
aa) Fanny Hill .....	145

bb) Opus Pistorum .....	147
cc) Josephine Mutzenbacher .....	148
c) Mephisto, Esra und die sozialkommunikative Wirkung der Kunst.....	149
aa) Die Mehrheitsmeinung in Mephisto und Esra .....	150
bb) Die nicht tragenden Voten in Mephisto und Esra.....	154
cc) Richterin Rupp-v.Brünnecks hilfsweise vorgebrachtes Argument .....	158
4. Würdigung .....	158
a) Die Abwägung des Bundesverfassungsgerichts .....	159
aa) Die Kommunikationsfreiheiten und das Individuum .....	159
bb) Die sozialbezogenen Wirkungen der Kunst .....	161
b) Schlussfolgerungen .....	163
V. Eine streitbare Demokratie .....	166
1. Schutzzweck und textlicher Befund der streitbaren Demokratie ...	166
a) Schutzzweck.....	166
b) Textlicher Befund .....	168
2. Die rechtliche Natur der „wehrhaften Demokratie“ .....	168
3. Die Rechtsprechung des BVerfG zum Streitbarkeitsprinzip .....	170
a) Das Parteiverbot, Art. 21 Abs. 2 GG.....	170
aa) SRP-Urteil.....	171
bb) KPD-Urteil .....	172
cc) NPD-Verbotsverfahren (2001 bis 2003) .....	174
dd) NPD-Verbotsverfahren (2013 bis 2017).....	175
b) Die Verwirkung der Meinungsfreiheit .....	176
c) Viewpoint-based discrimination .....	178
aa) Lüth.....	179
bb) CSU: NPD Europas .....	181
cc) Bundesflagge .....	182
dd) Hitler-T-Shirt.....	183
ee) Kriegsschuld-Buch.....	184
ff) Auschwitzlüge .....	187

gg) Wunsiedel.....	188
d) Würdigung .....	191
aa) Das Parteiverbot.....	192
bb) Die Verwirkung der Meinungsfreiheit .....	195
cc) Viewpoint-based discrimination .....	197
(1) Eine politische Vereinnahmung der Meinungsfrei- heit?.....	197
(2) Kritik .....	200
dd) Schlussfolgerungen .....	203
VI. Nationale Ausprägung und völkerrechtlicher Standard .....	207
1. Art. 19 Abs. 2 und 17 ICCPR – Meinungsfreiheit, Menschen- würde und Ehrenschatz .....	207
2. Art. 19 Abs. 2, 20 Abs. 2 ICCPR – Wehrhafte Demokratie .....	216
a) Art. 21 GG .....	216
b) Art. 18 S. 1 GG .....	221
c) Maßnahmen gegen rechtsextremistische Ideologie.....	223
3. Ergebnis zur Vereinbarkeit mit dem Zivilpakt .....	229
 Kapitel 5: Die Umsetzung der Meinungsfreiheit in Japan .....	 231
I. Einleitung.....	231
II. Rechtshistorische Entwicklung der Meinungsfreiheit .....	231
1. Vor 1868.....	232
2. Von 1868 bis 1945.....	233
3. Von 1945 bis heute .....	235
III. Quellen der Meinungsfreiheit .....	237
1. Textlicher Befund .....	237
a) Gewährleistungen.....	237
b) Schranken .....	239
2. Die japanische Gerichtsbarkeit .....	241
a) Der OGH und die japanische Verfassung .....	241
b) Der OGH und die Kommunikationsfreiheiten .....	243
3. Inkorporation völkerrechtlicher Normen .....	244

a) Rangstellung völkerrechtlicher Normen .....	245
b) Anwendung völkerrechtlicher Normen.....	246
c) Zwischenergebnis.....	248
IV. „Asian Values“ im politischen Diskurs .....	249
1. Konfuzianismus in Japan .....	249
2. Die rechtspolitische Gegenwart .....	251
V. Die Meinungsfreiheit und das Gemeinwohl .....	254
1. Das japanische Rechtsbewusstsein .....	255
2. Die Rechtsprechung des OGH .....	259
a) Frühe Entscheidungen zu Art. 21 JV .....	259
aa) Plakat-Entscheidung .....	259
bb) Notration-Entscheidung.....	261
b) Persönlichkeitsrechte .....	262
aa) Yukan Wakayama Jiji.....	263
bb) Hoppo-Journal .....	264
cc) Kobayashi Cartoon .....	268
c) Ethische und moralische Aspekte .....	270
aa) Chatterley.....	271
bb) de Sade .....	274
cc) Omoshiro Hanbun.....	277
dd) Zoll-Inspektion .....	278
d) Äußerungen zu Themen des öffentlichen Interesses.....	280
aa) Niigata.....	281
bb) Tokio .....	282
cc) Kanemoto Flugblatt .....	285
dd) Yamagishi Poster.....	286
ee) Sarafutsu .....	287
ff) Wahlwerbung.....	291
gg) Narita Flughafen.....	293
hh) Schulbücher .....	296
3. Würdigung .....	298
a) Persönlichkeitsrechte.....	298

aa) Das Persönlichkeitsrecht der japanischen Verfassung .....	298
bb) Kritik .....	300
b) Ethische und moralische Aspekte .....	302
aa) Die Rspr. des OGH von Lady Chatterley bis heute .....	302
bb) Kritik .....	305
cc) Kulturelle Werte als Erklärungsmodell.....	308
dd) Zwischenergebnis .....	310
c) Öffentliche Belange, die Gesellschaft und das Individuum .....	311
aa) Die Förderung des demokratischen Gemeinwesens.....	311
bb) Kritik an den Versammlungsfällen.....	315
cc) Kritik an der Rspr. des OGH zum demokratischen Gemeinwesen.....	317
d) Schlussfolgerungen .....	320
VI. Die Zurückhaltung der japanischen Gerichte.....	322
1. Kulturelle Elemente .....	323
a) Das Verhalten des Obersten Gerichtshofs.....	323
b) Das Verhalten der Gerichte auf Präfektur- und Bezirks- ebene.....	325
c) Zwischenergebnis.....	326
2. Institutionelle Elemente .....	326
a) Rechtshistorische Gründe.....	326
b) Berufungssystem der obersten Richter .....	329
c) Legislativer Dienst des Kabinetts.....	330
d) Prozessökonomische Gründe .....	332
3. Würdigung .....	333
VII. Nationale Ausprägung und völkerrechtlicher Standard .....	336
1. Art. 19 und 21 ICCPR und die Gemeinwohlschranke .....	336
a) Allgemein.....	336
b) Persönlichkeitsrechte .....	338
c) Ethik und Moral .....	340
d) Beschränkungen zu Gunsten des demokratischen Prinzips .....	344
aa) Das Neutralitätsprinzip und Art. 19 Abs. 2 ICCPR .....	344

bb) Die Regulierung v. Wahlen u. Art. 19 Abs. 2 25 ICCPR ...	346
cc) Versammlungsfälle .....	350
2. Art. 14 ICCPR – Die Zurückhaltung des Obersten Gerichtshofs ..	352
3. Ergebnis zur Vereinbarkeit mit dem Zivilpakt .....	356
 Kapitel 6: Die Umsetzung der Meinungsfreiheit in Hongkong.....	359
I. Einleitung.....	359
II. Rechtshistorische Entwicklung der Meinungsfreiheit .....	360
1. Von 1842 bis 1989.....	360
2. Von 1990 bis 1997.....	364
3. Von 1997 bis heute .....	365
III. Quellen der Meinungsfreiheit .....	366
1. Textlicher Befund .....	366
a) Gewährleistungen.....	366
b) Schranken .....	368
2. Die hongkong-chinesische Gerichtsbarkeit .....	369
a) Court of Final Appeal und High Court unter d. Basic Law.....	369
b) Die Gerichte und die Kommunikationsfreiheiten seit 1991 .....	371
3. Inkorporation völkerrechtlicher Normen .....	373
IV. „Asian Values“ im politischen Diskurs .....	375
V. Die Eingrenzung der hongkonger Gerichte – Die Konstruktion „OCTS“ .....	377
1. Justizielle Autonomie in „OCTS“.....	377
2. Auslegungskompetenzen des Ständigen Ausschuss des Nationalen Volkskongresses .....	379
a) Die Rechtsprechung .....	379
aa) HKSAR v. Ma Wai Kwan, David & Others .....	379
bb) Ng Ka Ling v. Director of Immigration .....	381
cc) Ng Ka Ling v. Director of Immigration (No. 2) .....	383
dd) Interpretation durch den Ständigen Ausschuss vom Juni 1999.....	384
ee) Lau Kong Yung & Others v. Director of Immigration .....	385



ff) Director of Immigration v. Chong Fung Yuen .....	387
3. Würdigung .....	388
a) Anerkennung richterlicher Grenzen in „OCTS“ .....	388
b) Die Zurückweisung d. Ratio v. Ma Wai Kwan durch den CFA .....	389
c) Rechtliche Einordnung .....	389
d) Weitere Entwicklung .....	390
e) Schlussfolgerung .....	392
VI. Meinungsfreiheit im Kontext von „One Country Two Systems“ .....	394
1. Das hongkong-chinesische Rechtsbewusstsein .....	394
2. Die Anfänge – Hongkong vor der Übergabe .....	397
3. Die Rechtsprechung zur Meinungsfreiheit seit 1997 .....	400
a) Äußerungen zu Themen des öffentlichen Interesses .....	400
aa) Wong Yeung Ng v. Secretary for Justice .....	400
bb) HKSAR v. Ng Kung Siu & Another .....	402
cc) HKSAR v. Yeung May Wan und Yeung May Wan v. HKSAR .....	408
dd) Leung Kwok Hung & Others v. HKSAR .....	413
b) Ethische und moralische Aspekte .....	418
aa) Oriental Daily Publisher Ltd. v. TELA .....	422
bb) East Week Publisher v. Obscene Articles Tribunal .....	424
cc) Three Weekly Ltd. v. Obscene Articles Tribunal .....	424
dd) HKSAR v. Tsui Ping Wing .....	426
c) Persönlichkeitsrechte im System „One Country Two Systems“ .....	429
aa) Oriental Daily Publisher Ltd. and Another v. Ming Pao Holdings Ltd. and Others .....	430
bb) Eastern Express Publisher Ltd. & Another v. Mo Man Ching & Another .....	431
cc) Cheng and Another v. Tse Wai Chun .....	433
4. Würdigung .....	436
a) Öffentliche Belange .....	436

aa) OCTS als Hemmnis für die Entwicklung der Meinungs- freiheit.....	436
bb) Leung Kwok Hung, die Public Order Ordinance und das Verhältnismäßigkeitsprinzip.....	437
cc) Genehmigungserfordernisse und das Strafrecht als ultima ratio.....	439
b) Ethische und moralische Aspekte .....	440
aa) Die COIAO als Regelungsregime.....	440
bb) Die fehlende Vorhersehbarkeit und das Problem der Grenzziehung .....	441
cc) Unverhältnismäßig harte Strafandrohung .....	443
dd) Kulturnormen .....	443
c) Persönlichkeitsrechte.....	445
aa) Die Rolle der Medien in Hongkong und die Gerichte .....	445
bb) Das Versagen der Medien als „Vierter Gewalt“ .....	447
d) Schlussfolgerung.....	448
VII. Nationale Ausprägung und völkerrechtlicher Standard .....	450
1. Art. 19 ICCPR: Meinungsfreiheit im Kontext „One Country Two Systems“ .....	451
a) Wong Yeung Ng, Contempt of court und Dissanayake v. Sri Lanka .....	451
b) Ng Kung Siu und das Verunstalten von Flaggen .....	452
c) Meinungsfreiheit und die Schranke der öffentlichen Sittlichkeit.....	454
d) Freiheit der Medien in Hongkong.....	456
e) Art. 21 Zivilpakt: Versammlungsfreiheit und „OCTS“ .....	459
2. Ergebnis zur Vereinbarkeit mit dem Zivilpakt .....	461
 Kapitel 7: Die Meinungsfreiheit in der Volksrepublik China .....	463
I. Einleitung.....	463
II. Rechtshistorische Entwicklung der Meinungsfreiheit .....	464
1. Von 1912 bis 1949.....	465
2. Von 1949 bis 1978.....	467

3. Von 1978 bis heute .....	469
III. Quellen der Meinungsfreiheit .....	471
1. Textlicher Befund .....	471
a) Gewährleistungen.....	471
b) Schranken .....	472
2. Die chinesische Gerichtsbarkeit.....	474
3. Inkorporation völkerrechtlicher Normen .....	478
IV. „Asian Values“ im politischen Diskurs .....	481
V. Meinungsfreiheit und kultureller Hintergrund .....	486
1. Die chin. Rechtskultur und das chin. Rechtsbewusstsein .....	486
2. Die Kommunikationsfreiheiten im gegenwärtigen China.....	490
a) Internetfreiheit: Die Kontrolle des Internets .....	491
b) Meinungsfreiheit: „Charta 08“ .....	496
c) Versammlungsfreiheit: Die Aktionen v. Februar / März 2011 .....	498
d) Ethische und moralische Aspekte .....	501
VI. Nationale Ausprägung und völkerrechtlicher Standard .....	503
1. Chinas Unterdrückung der Meinungsfreiheit.....	503
a) Divergierender völkerrechtlicher Maßstab.....	503
b) Chinas Bekundungen zu den Kommunikationsfreiheiten.....	505
c) Die reale Garantie der Meinungsfreiheit und der ICCPR.....	507
2. Ergebnis zur Vereinbarkeit mit dem Zivilpakt .....	515
Kapitel 8: Schlussbetrachtung .....	517
I. Betrachtung zu den Gemeinsamkeiten und Unterschieden der Meinungsfreiheit.....	517
1. Deutschland und Japan im Vergleich .....	517
a) Verfassungsrechtliche Garantien.....	517
b) Gerichtsbarkeit – Zurückhaltung und Aktivismus der verfassungsrechtlichen Spruchkörper .....	518
2. Deutschland und Japan im Vergleich zu Hongkong .....	521
a) Verfassungsrechtliche Garantien.....	521

b) Gerichtsbarkeit – „OCTS“ und die freie richterliche Entscheidungskompetenz .....	524
3. Die Volksrepublik China und die Vergleichssysteme .....	525
a) Verfassungsrechtliche Garantien.....	525
b) Gerichtsbarkeit.....	526
II. Kulturelle Normen, die Meinungsfreiheit und China .....	530
1. Deutschland .....	530
2. Japan .....	531
3. Hongkong .....	535
4. Volksrepublik China .....	538
5. Ergebnis .....	540
III. Funktionen der Meinungsfreiheit.....	541
1. Funktionen der Meinungsfreiheit in Deutschland.....	541
2. Funktionen der Meinungsfreiheit in Japan.....	544
3. Funktionen der Meinungsfreiheit in Hongkong.....	550
4. Die Volksrepublik China, die Funktion der Meinungsfreiheit und die Vergleichsstaaten.....	552
a) Die Funktion der Meinungsfreiheit im kaiserlichen China .....	552
b) Liang Qichao und die für China passende Funktion der Meinungsfreiheit.....	554
c) Vergleich zu Japan und Hongkong .....	557
d) Die Rathausmetapher als geeignetste Ausformung der Meinungsfreiheit.....	558
IV. Thesen.....	559
1. Die Meinungsfreiheit als kulturoffenes Rechtsgut bedingt die Pluralität ihrer Umsetzung .....	560
2. Verfechter der Meinungsfreiheit finden sich in West und Ost.....	561
3. Die „Asian Values“ sind ein theoretisches Konstrukt, das in der proklamierten Form in den ostasiatischen Gesellschaften realiter nicht existiert.....	561
4. Der Kollektivismus steht der Meinungsfreiheit nicht zwangs- läufig im Weg.....	562
5. Die konfuzianische Morallehre drängt sittlich bedenkliche Meinungskundgaben an den Rand des Schutzbereichs .....	563

6. Die Rathausmetapher ist für kollektivistische Gesellschaften die zweckmäßigste Lösung .....	564
V. Lösungsansätze für China .....	565
1. Hürden für die Implementation der Meinungsfreiheit .....	565
2. Die institutionelle Rathausmetapher als initialer Schritt der Umsetzung .....	567
3. Das japanische Beispiel .....	569
4. Das hongkonger Beispiel .....	570
5. Ergebnis .....	572
Literaturverzeichnis .....	579