

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von A. Donatsch, D. Jositsch, F. Meyer,
C. Schwarzenegger, B. Tag und W. Wohlers

Kathrin Heinzl

Prostitution im Schweizer Strafrecht

Die Strafbarkeit von Prostituierten,
Zuhältern und Freiern

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	IX
Inhaltsübersicht	XI
Literaturverzeichnis	XXIX
Materialienverzeichnis	LIII
Abkürzungsverzeichnis	LVII
Erster Teil: Einleitung.....	1
1. Unliebsame Realität	1
2. Eingrenzung des Themas und Sprachgebrauch.....	6
3. Begriffe.....	8
A. Prostitution, „das älteste Gewerbe der Welt“?	8
B. Definitionen	10
I. Prostitution	10
1. Umschreibung der Botschaft.....	10
2. Umschreibung des Bundesgerichts	12
aa) BGE 121 IV 86	12
bb) BGE 129 IV 71	13
3. Eigener Definitionsvorschlag – Sexarbeit.....	14
II. Akteure der Sexarbeit	15
1. Prostituierte – Sexarbeiterin.....	15
2. Zuhälter – Manager	17
3. Freier – Kunde	19
C. Abgrenzung zum Menschenhandel	20
I. Menschenhandel zum Zwecke der sexuellen Ausbeutung, Art. 182 Abs. 1 StGB.....	20
II. Abgrenzung	21
III. Exkurs: Kundenstrafbarkeit.....	22
Zweiter Teil: Das Phänomen Sexarbeit	23
1. Akteure der Sexarbeit.....	25
A. Forschungsschwierigkeiten.....	25
B. Sexarbeiterinnen.....	28

I.	Anzahl.....	28
II.	Charakteristika.....	30
	1. Soziale Charakteristika	30
	a) Geschlecht	30
	b) Nationalität, Herkunft.....	30
	c) Soziale Herkunft.....	31
	d) Ausbildung	32
	2. Psychologische Charakteristika	32
III.	Einstieg und Motive.....	34
IV.	Statistik – Kriminalstatistik zu Art. 195 StGB und Art. 199 StGB	36
	1. Anzahl	37
	a) Geschädigte	37
	b) Weibliche Verzeigte	38
	2. Geschlecht Geschädigte	39
	3. Nationalität Geschädigte	40
	4. Alter Geschädigte.....	41
C.	Manager	43
	I. Anzahl Verurteilte – Strafurteilsstatistik zu Art. 195 StGB	44
	II. Soziale Charakteristika – Strafurteilsstatistik zu Art. 195 StGB.....	44
	1. Geschlecht erwachseneVerurteilte	45
	2. Nationalität erwachseneVerurteilte.....	46
	3. Alterskategorie und Alter erwachseneVerurteilte.....	47
	III. Psychologische Charakteristika	48
	IV. Einstieg und Motive.....	50
D.	Kunden.....	50
	I. Anzahl.....	50
	II. Charakteristika.....	52
	1. Soziale Charakteristika	52
	a) Geschlecht	52
	b) Alter.....	52
	c) Familienstand	53
	d) Ausbildung	53
	2. Psychologische Charakteristika	54
	a) Kunden-Typen.....	54
	b) Kunden unfreiwilliger Tätigkeit.....	55
	aa) Von Drogensexarbeiterinnen	55

bb) Von Zwangsprostituierten.....	56
cc) Rechtfertigung	56
III. Einstieg und Motive.....	57
1. Initiale Nachfrage.....	57
2. Fortdauernde Nachfrage.....	59
IV. Statistik	60
2. Formen der Sexarbeit	61
A. Indoor Sexarbeit.....	61
I. Formen.....	61
1. Bordell/Etablissement/Salon	61
a) Im Allgemeinen	61
b) Variante – Laufhaus/Eros-Center	62
2. Wohnung/Apartment.....	62
3. Sauna-Club, FKK-Club/Wellness-Club, Flatrate- Bordell/Pauschalclub	62
4. Massagesalon	63
5. Kontaktbar/Champagnerbar	63
6. Hotel.....	64
7. Cabaret/Stripclub/Nachtclub	64
8. Schaufenstersexarbeit.....	64
II. Vor- und Nachteile	65
III. Situation in der Schweiz.....	65
B. Outdoor Sexarbeit	68
I. Formen.....	68
1. Strassensexarbeit/Strassenstrich.....	68
2. Varianten.....	69
a) Wohnung/Apartment	69
b) Hotel/Stundenhotel	69
c) Verrichtungsbox	69
d) Wohnwagen.....	70
II. Vor- und Nachteile	70
III. Situation in der Schweiz	71
C. Spezialfall: Callgirl-Ring und Escortservice/Begleitservice.....	73
D. Weitere Formen.....	74
I. Zielgruppe.....	74
1. Sexualbegleitung/Sexualassistentz/Surrogatspartner	74

2. SM.....	75
II. Unfreiwillige Tätigkeit	76
1. Drogensexarbeit/Beschaffungsexarbeit	76
2. Zwangsprostitution.....	77
3. Regelungstypen der Sexarbeit.....	78
A. Geschichtliches	78
B. Die vier Modelle	78
I. Abolitionismus.....	78
II. Neuer Abolitionismus.....	79
III. Reglementarismus/Regulationismus.....	79
IV. Prohibitionismus.....	79
C. Zugrunde liegende Wertungen.....	79
D. Verbreitung	80
E. Fazit.....	80
I. Resultate der Studie	80
II. Welches Modell überzeugt?	81
Dritter Teil: Die Strafbarkeit der Akteure im Prostitutionsstrafrecht.....	83
1. Geschichtliches	85
A. Revision des Sexualstrafrechts 1992.....	85
B. Lanzarote-Konvention und Anpassung des Strafgesetzbuches 2014.....	88
2. Das Prostitutionsstrafrecht	90
3. Die Strafbarkeit der Sexarbeiterin	91
A. Unzulässige Ausübung der Prostitution, Art. 199 StGB.....	91
I. Allgemeines.....	91
II. Rechtsgut	91
III. Täterkreis und Angriffsobjekt.....	92
IV. Objektive Tatbestandselemente	92
V. Subjektive Tatbestandselemente.....	93
VI. Strafdrohung.....	93

B.	Kantonale und kommunale Regelungen der Prostitution.....	94
I.	Überblick der kantonalen Regelungen.....	94
II.	Regelung am Beispiel eines Kantons und einer Stadt	97
1.	Kanton Bern	97
a)	Entstehungsgeschichte.....	97
b)	Rechtliche Bestimmungen – Gesetz über das Prostitutionsgewerbe (PGG) und Verordnung über das Prostitutionsgewerbe (PGV)	98
aa)	Allgemeines	98
bb)	Strassenprostitution.....	101
cc)	Zurverfügungstellen von Räumlichkeiten und Vermitteln von Kontakten.....	102
(1)	Bewilligung	102
(2)	Pflichten	106
dd)	Straf- und verwaltungsrechtliche Bestimmungen	107
c)	Erste Erfahrungen	108
2.	Stadt Zürich.....	109
a)	Rechtliche Bestimmungen – Prostitutionsgewerbeverordnung (PGVO) und Ausführungsbestimmungen zur Prostitutions- gewerbeverordnung	109
aa)	Allgemeines	109
bb)	Strassen- und Fensterprostitution.....	110
(1)	Allgemeines.....	110
(2)	Benutzungsgebühr für die Nutzung des öffentlichen Grundes	111
(3)	Bewilligung	111
cc)	Salonprostitution.....	114
(1)	Bewilligung	114
(2)	Pflichten	118
dd)	Straf- und verwaltungsrechtliche Bestimmungen	119
b)	Erste Erfahrungen	121
aa)	Polizei- und Sozialdepartement	121
bb)	Beratungsstellen.....	122
cc)	Postulat „Liberale Handhabung der Bewilligungspflicht für Einzelsalons sowie Aufhebung des Grundsatzverbots für sexgewerbliche Nutzungen in Zonen mit	

mindestens 50 % Wohnanteil“ (2014/164)
vom 21. Mai 2014..... 123

4. Die Strafbarkeit des Managers	125
A. Förderung der Prostitution, Art. 195 StGB	125
I. Allgemeines, Rechtsgut	125
II. Täterkreis und Angriffsobjekt.....	126
III. Objektive Tatbestandselemente	126
1. Litera a, Zuführen einer minderjährigen Person zur Prostitution und Fördern der Prostitution einer minderjährigen Person	126
a) Minderjährige Person	127
b) Prostitution	127
c) Zuführen	127
aa) Im Allgemeinen	127
bb) Bei Minderjährigen	128
d) Fördern	129
e) Vermögensvorteil	130
2. Litera b, Zuführen einer volljährigen Person	130
a) Volljährige Person	130
b) Zuführen	130
c) Ausnützen einer Abhängigkeit	130
d) Vermögensvorteil	131
3. Litera c, Beeinträchtigung der Handlungsfreiheit	132
4. Litera d, Festhalten in der Prostitution	134
IV. Subjektive Tatbestandselemente.....	135
V. Strafdrohung	135
VI. Konkurrenzen	136
VII. Einwilligung	137
B. Problemkontext: Unselbständige Sexarbeit	140
I. Aus strafrechtlicher Sicht	140
1. Problematik: Vertragliche Bindung und sexuelle Selbstbestimmung	140
a) Im Allgemeinen	140
b) Auffassungen.....	140
aa) Botschaft 1985	140
bb) Rechtsprechung.....	141
(1) BGE 118 IV 57.....	141
(2) BGer 6S.570/1997 vom 9. Oktober 1997.....	142

	(3) BGE 125 IV 269.....	142
	(4) BGE 126 IV 76.....	143
	(5) BGer 6S.446/2000 vom 29. März 2001	144
	(6) BGer 6P.162/2001 vom 22. März 2002	145
	(7) BGE 129 IV 81.....	146
	(8) BGer 6P.39/2004 vom 23. Juli 2004	147
	(9) BGE 137 I 167.....	148
	cc) Lehre	148
	c) Fazit	149
	2. Exkurs: Minderjährige Sexarbeiterinnen	149
II.	Aus zivilrechtlicher Sicht	149
	1. Problematik: Selbständige oder unselbständige Tätigkeit	149
	2. Problematik: Sittenwidrigkeit	151
	a) Die Schranken der Inhaltsfreiheit	151
	b) Auffassungen.....	152
	aa) Rechtsprechung.....	152
	(1) BGE 111 II 295	152
	(2) BGer 6B.188/2011 vom 26. Oktober 2011	152
	(3) Urteil des Bezirksgerichts Horgen vom 9. Juli 2013 (FV120047)	152
	bb) Lehre	154
	cc) Politik.....	155
	(1) Interpellation „Privatrechtliche Anerkennung des Prostituiertenlohns“ (12.3187) vom 15. März 2012.....	155
	(2) Standesinitiative „Prostitution ist nicht sittenwidrig“ (12.317) vom 12. September 2012.....	156
	c) Fazit	157
	3. Problematik: Qualifikation des Vertrages	158
	a) Vertrag zwischen einer Sexarbeiterin und einem Kunden	158
	b) Vertrag zwischen einer Sexarbeiterin und einem Arbeitgeber.....	158
	aa) Im Allgemeinen	158
	bb) Musterarbeitsverträge in einzelnen Kantonen.....	159
	(1) Kanton Aargau	159
	(2) Kanton Bern – XENIA	160
	(3) Kanton Glarus	162
	(4) Kanton Graubünden	163

(5) Kanton St.Gallen	164
(6) Kanton Thurgau.....	165
(7) Weitere Kantone.....	166
cc) Fazit	167
4. Exkurs: Minderjährige Sexarbeiterinnen	168
III. Exkurs: Rechtslage in Deutschland	168
1. Geschichtliches	169
a) Urteil des Berliner Verwaltungsgerichts vom 1. Dezember 2000.....	169
b) Gesetz zur Regelung der Rechtsverhältnisse der Prostituierten (Prostitutionsgesetz, ProstG).....	170
2. Rechtliche Regelung	170
a) Art. 1 ProstG.....	171
aa) Art. 1 § 1	171
bb) Art. 1 § 2	172
cc) Art. 1 § 3	174
b) Art. 2 ProstG – Änderungen des Strafgesetzbuches	174
c) Ziele, Zielerreichung	175
aa) Ziele	175
bb) Zielerreichung.....	176
(1) Verbesserung der rechtlichen und sozialen Situation	176
(2) Verhinderung von Begleitkriminalität.....	178
(3) Erleichterung des Ausstiegs	179
(4) Verbesserung der Arbeitsbedingungen.....	180
d) Kritik.....	180
3. Neues „Prostituiertenschutzgesetz“	182
4. Fazit.....	182
C. Unzulässige Ausübung der Prostitution, Art. 199 StGB.....	183
5. Die Strafbarkeit des Kunden.....	185
A. Ausnützung der Notlage, Art. 193 StGB.....	185
I. Rechtsgut	185
II. Täterkreis und Angriffsobjekt.....	185
III. Absatz 1, Objektive Tatbestandselemente	186
1. Sexuelle Handlung	186
2. Veranlassung zur Vornahme oder Duldung.....	187
3. Notlage.....	187
4. Ausnützung	189

a)	Im Allgemeinen	189
b)	„Verführung“ zur Gelegenheitssexarbeit.....	189
c)	Bei Drogensexarbeiterinnen	190
d)	Bei Zwangsprostituierten.....	194
IV.	Absatz 2, Strafbefreiung	194
V.	Subjektive Tatbestandselemente.....	195
VI.	Strafdrohung	195
VII.	Konkurrenzen	195
B.	Problemkontext: Strafbarkeit der Inanspruchnahme von Diensten von Zwangsprostituierten.....	196
I.	Begründungsansätze	196
1.	Symbolisches Strafrecht.....	197
a)	Rechtsgüterschutz und damit zusammenhängende Argumente	197
aa)	Widerspruch zur Legalisierung der Sexarbeit.....	197
bb)	Rechtsgut	197
cc)	Symptombekämpfung vs. Ursachenbekämpfung	197
b)	Effizienz	198
aa)	Beweisprobleme.....	198
bb)	Verlust Mitwirkung im Strafverfahren	200
cc)	Strafrecht als ungeeignetes Mittel.....	201
2.	Weitere Argumente	202
a)	Instrumentalisierung der Kunden	202
b)	Problembewusstsein vs. Problematisierung des Menschenhandels	203
aa)	Geringe praktische vs. grosse mediale Bedeutung	203
bb)	Menschenhandel vs. Migration in die Sexarbeit	205
cc)	Zwangsprostitution vs. Sexarbeit in einem schwarzen Markt.....	206
3.	Fazit.....	207
II.	Rechtliches – Europaratskonvention zur Bekämpfung des Menschenhandels.....	207
1.	Im Allgemeinen.....	207
2.	Kriminalisierung der Nutzung der Dienste eines Opfers, Art. 19 der Europaratskonvention zur Bekämpfung des Menschenhandels	208

III. Situation in der Schweiz.....	209
1. Diskussion.....	209
a) Parlamentarische Vorstösse.....	209
b) Bericht der nationalen Expertengruppe «Schutzmassnahmen für Frauen im Erotikgewerbe».....	211
2. Rechtliches.....	211
IV. Exkurs: Situation in Deutschland.....	212
1. Rechtliche Ausgangslage.....	212
2. Regelungsvorschläge.....	212
a) Freiertatbestand.....	213
aa) Im Allgemeinen.....	213
bb) Fahrlässige Tatbegehung.....	214
cc) Kronzeugenregelung.....	214
b) Exkurs: Rückkehr zu §§ 180a Abs. 1 Nr. 2 adStGB und 181a Abs. 2 adStGB.....	214
3. Diskussion der Regelungsvorschläge – Symbolisches Strafrecht.....	215
a) Freiertatbestand.....	215
aa) Rechtsgüterschutz.....	215
bb) Effizienz.....	216
b) Exkurs: Rückkehr zu §§ 180a Abs. 1 Nr. 2 adStGB sowie 181a Abs. 2 adStGB.....	216
aa) Rechtsgüterschutz.....	217
bb) Effizienz.....	217
4. Aktueller Stand.....	219
V. Exkurs: Situation in Schweden.....	219
1. Rechtliche Regelung.....	219
2. Begründungsansätze.....	220
a) Straftat gegen die Person.....	220
b) Straftat gegen die Allgemeinheit.....	221
3. Ziele und Zielerreichung.....	222
a) Ziele.....	222
b) Zielerreichung – Skarhed Report.....	222
4. Kritik.....	224
a) Symbolisches Strafrecht.....	224
aa) Begründungsansätze – Rechtsgüterschutz.....	224
(1) Straftat gegen die Person.....	224
(2) Straftat gegen die Allgemeinheit.....	225
bb) Skarhed Report – Effizienz.....	227
b) Negative Konsequenzen des Gesetzes.....	229

c) Fazit	230
5. Erklärungsansatz für das schwedische Modell	230
6. Schweden vs. Deutschland – ein Vergleich	231
a) Prohibitionismus vs. Reglementarismus.....	231
b) Ideologische Hintergründe	234
c) Kundenstrafbarkeit vs. Strafbarkeit der Inanspruchnahme von Diensten von Zwangsprostituierten	235
C. Sexuelle Handlungen mit Minderjährigen gegen Entgelt, Art. 196 StGB.....	235
I. Rechtsgut	236
II. Täterkreis und Angriffsobjekt.....	236
III. Objektive Tatbestandselemente	236
1. Minderjährige Person.....	237
2. Sexuelle Handlungen	237
3. Vornehmen oder vornehmen lassen	237
4. Entgelt leisten oder versprechen	237
IV. Subjektive Tatbestandselemente.....	238
V. Strafdrohung.....	239
VI. Konkurrenzen	239
VII. Einwilligung	240
D. Unzulässige Ausübung der Prostitution, Art. 199 StGB.....	240
Vierter Teil: Das Prostitutionsstrafrecht de lege ferenda	241
1. Die Revision des Besonderen Teils des Strafgesetzbuches – Harmonisierung der Strafrahmen.....	243
A. Geschichtliches und aktueller Stand	243
B. Inhalt der Revision	243
I. Im Allgemeinen	243
II. Strafbare Handlungen gegen die sexuelle Integrität	244
1. Im Allgemeinen.....	244
2. Im Prostitutionsstrafrecht.....	244
a) Ausnützung der Notlage, Art. 193 StGB.....	244
b) Förderung der Prostitution, Art. 195 StGB.....	245
c) Sexuelle Handlungen mit Minderjährigen gegen Entgelt, Art. 196 StGB	245
C. Kritik	245

2. Änderungs- und Regelungsbedarf	248
A. Änderungsbedarf	248
I. Ausnützung der Notlage, Art. 193 StGB.....	248
II. Förderung der Prostitution, Art. 195 StGB.....	248
1. Anpassung oder Kürzung.....	248
a) Anpassung.....	248
aa) Mariginale, Förderung der Prostitution.....	249
bb) Litera a, Zuführen einer minderjährigen Person und Förderung der Prostitution einer minderjährigen Person.....	249
cc) Litera b, Zuführen einer volljährigen Person.....	250
dd) Litera c, Beeinträchtigung der Handlungsfreiheit.....	250
ee) Litera d, Festhalten in der Prostitution.....	250
ff) Resultat der Anpassung.....	250
b) Kürzung.....	251
aa) Litera a, Zuführen einer minderjährigen Person und Förderung der Prostitution einer minderjährigen Person.....	252
bb) Litera b, Zuführen einer volljährigen Person und Litera c, Beeinträchtigung der Handlungsfreiheit.....	252
cc) Litera d, Festhalten in der Prostitution.....	253
dd) Resultat der Kürzung und neue Mariginale.....	253
c) Fazit.....	253
III. Sexuelle Handlungen mit Minderjährigen gegen Entgelt, Art. 196 StGB.....	254
IV. Unzulässige Ausübung der Prostitution, Art. 199 StGB.....	255
B. Regelungsbedarf	255
I. Einführung gewerbsmässige Tatbegehung bei Art. 195 StGB.....	255
II. Neuer Tatbestand „Passive Zuhälterei“.....	256
III. Nationales Prostitutionsgesetz.....	257
IV. Nationaler Musterarbeitsvertrag.....	258
Fünfter Teil: Schlussbetrachtung	259
1. Einleitung	261
2. Das Phänomen Sexarbeit	262

A.	Akteure der Sexarbeit.....	262
B.	Formen der Sexarbeit	264
C.	Regelungstypen der Sexarbeit.....	265
3.	Die Strafbarkeit der Akteure im Prostitutionsstrafrecht.....	266
A.	Die Strafbarkeit der Sexarbeiterin.....	266
B.	Die Strafbarkeit des Managers	267
C.	Die Strafbarkeit des Kunden	268
4.	Das Prostitutionsstrafrecht de lege ferenda.....	272