

Petra Sußner

Flucht – Geschlecht – Sexualität

Eine menschenrechtsbasierte Perspektive
auf Grundversorgung und Asylstatus

Mit Geleitworten von *Elisabeth Holzleithner*
und *Peter Nedwed*

2020

■■■■ VERLAG
■■ ÖSTERREICH

Inhaltsverzeichnis

Danksagung	V
Geleitworte	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXI
1 Einleitung	1
1.1 The Many Headed Monster: Ein transdisziplinärer Ansatz	3
1.2 Methodik und Aufbau einer menschenrechtsbasierten Arbeit mit Heteronormativität	6
2 Heteronormativität und Asylrecht: Geschlechtertheoretische Grundlagen	11
2.1 Heteronormatives Asylrecht	11
2.1.1 Zu den Ursprüngen	13
2.1.2 ... und deren Fortwirken	14
2.1.3 Heteronormativität und Grenzschluss	16
2.2 Asylrechtlicher Schutz vor Heteronormativität	18
2.2.1 Zum janusköpfigen Charakter des Asylrechts	19
2.2.2 Zur menschenrechtsbasierten Perspektive auf SOGI	21
2.3 Terminologie von SOGI und LGBTIQ	24
3 Gemeinsames Europäisches Asylsystem: Rechtliche Grundlagen	29
3.1 Grundversorgung im Mehrebenensystem	30
3.1.1 Mindeststandards in der Aufnahme von Asylsuchenden: EMRK und GRC	31
3.1.1.1 EMRK und Unionsrecht	31
3.1.1.2 Vulnerabilitäts-Rechtsprechung des EGMR	34
3.1.2 Aufnahme von Asylsuchenden als Regelungsgegenstand des GEAS	38
3.1.3 Österreichisches Grundversorgungssystem	44
3.1.3.1 Besonders schutzbedürftige Asylsuchende	46
3.1.3.2 Zugang zu medizinischer Versorgung	47
3.1.3.3 Rechtsschutz im Grundversorgungssystem	48
3.2 Asylstatus im Mehrebenensystem	50

3.2.1	GFK und Unionsrecht	51
3.2.1.1	GFK und Primärrecht	54
3.2.1.2	Interpretation der GFK	59
3.2.1.3	GFK und Sekundärrecht	66
3.2.2	Asylberechtigung in Österreich	69
3.3	Fazit: Rechtliche Grundlagen	71
4	Grundversorgung: Gefahr und Schutz im Aufnahmestaat	73
4.1	Organisierte Unterkünfte und medizinische Versorgung	75
4.1.1	LGBTIQ-feindliche Gewalt in organisierten Unterkünften	76
4.1.2	Defizite im Zugang zu geschlechtsanpassender und/oder psychotherapeutischer Behandlung	78
4.1.2.1	Sozialversicherungsrechtlicher Hintergrund	80
4.1.3	Zwischenfazit: Praxisprobleme und Heteronormativität	83
4.2	Staatliche Schutz- und Gewährleistungspflichten	84
4.2.1	Vulnerabilitäts- und Schutzbedürftigkeitsqualifikation	85
4.2.1.1	LGBTIQ-Asylsuchende und Vulnerabilität (EGMR)	85
4.2.1.2	LGBTIQ-Asylsuchende und Schutzbedürftigkeit (AufnahmeRL)	88
4.2.2	Zwischenfazit: Vulnerabilität, Schutzbedürftigkeit und Heteronormativität	93
4.2.3	Schutz in Unterkünften und Zugang medizinischer Versorgung	95
4.2.3.1	Grund- und menschenrechtliche Mindeststandards	95
4.2.3.2	Garantien nach der AufnahmeRL	110
4.2.4	Zwischenfazit: Schutzpflichten vor Schutzbedürftigkeit	123
4.3	LGBTIQ-spezifische Grundversorgung in Österreich	127
4.3.1	Die AufnahmeRL im österreichischen Grundversorgungsgesetz recht	127
4.3.1.1	Grundrechtliche Dimension	130
4.3.1.2	Grundversorgungssystem in Österreich	132
4.3.2	Ermittlung von LGBTIQ-spezifischen Bedürfnissen nach Bundesländern	134
4.3.2.1	Schutzbedürftigkeit und besondere Bedürfnisse in den Landesgesetzen	136
4.3.2.2	Landesgesetze ohne Ermittlungsgrundlage für besondere Bedürfnisse	142
4.3.2.3	Landesgesetze mit Ermittlungsgrundlage für besondere Bedürfnisse	143
4.3.3	Unterbringung nach Bundesländern	144
4.3.3.1	Burgenland	146
4.3.3.2	Kärnten	147
4.3.3.3	Niederösterreich	147
4.3.3.4	Oberösterreich	147

4.3.3.5	Salzburg	148
4.3.3.6	Steiermark	149
4.3.3.7	Tirol	149
4.3.3.8	Vorarlberg	150
4.3.3.9	Wien	150
4.3.4	Zwischenfazit: Schutzbedürftigkeit und Gewaltschutz in organisierten Unterkünften	151
4.3.5	Medizinische Versorgung nach Bundesländern	153
4.3.5.1	Burgenland	154
4.3.5.2	Kärnten	155
4.3.5.3	Niederösterreich	155
4.3.5.4	Oberösterreich	155
4.3.5.5	Salzburg	156
4.3.5.6	Steiermark	156
4.3.5.7	Tirol	156
4.3.5.8	Vorarlberg	157
4.3.5.9	Wien	157
4.3.6	Zwischenfazit: Medizinische Versorgung	158
4.4	Fazit: Grundversorgung	158
5	Asylstatus: Schutz vor Gefahr im Herkunftsstaat	163
5.1	Verfolgung aufgrund von SOGI: Die Schlüsselbegriffe	166
5.1.1	Verfolgungsgründe	166
5.1.1.1	Verfolgung <i>wegen</i> eines Verfolgungsgrundes: Die Nexus-Klausel	167
5.1.1.2	Relevanz des Verfolgungsmotivs?	168
5.1.1.3	Relevanz privater Verfolgung	169
5.1.1.4	Relevanz unterstellter Verfolgungsgründe	170
5.1.1.5	Konventionsgrundübergreifendes Denken als intersektionale Asylrechtspraxis	171
5.1.1.6	SOGI im Zusammenwirken der Verfolgungsgründe	173
5.1.2	SOGI und Heteronormativität als Elemente intersektionalen Asylrechtspraxis	174
5.1.2.1	Die UNHCR-RL Nr 1 und 9	175
5.1.2.2	SOGI und LGBTIQ in den UNHCR Dokumenten	179
5.1.2.3	SOGI im Unionsrecht	185
5.1.3	SOGI und LGBTIQ in der österreichischen Judikatur	197
5.1.3.1	SOGI im Spannungsfeld der sozialen Gruppe	199
5.1.3.2	SOGI in der österreichischen Rechtsprechungspraxis	201
5.1.4	Zwischenfazit: Das intersektionale Potential des Asylrechts nutzen	232
5.2	Was spricht gegen ein wenig Diskretion?	236
5.2.1	Die (un-)begründete Furcht als Tatbestand	238

5.2.2	Discretion Requirement: Sukzessives Verbot und offene Fragen	241
5.2.2.1	British Supreme Court 7.7.2010, HJ and HT vs Secretary of State [2010] UKSC 31	242
5.2.2.2	EuGH 5.9.2012, <i>Y und Z</i> (C-71/11 und C-99/11)	247
5.2.2.3	EuGH, 7.11.2013, <i>X, Y and Z</i> (C-199/12–C-201/12) – Unzulässigkeit des Discretion Requirements	249
5.2.3	Zwischenfazit: Fallprüfung frei von Diskretionserwartungen	258
5.2.4	Discretion Requirement und österreichische Judikatur	259
5.2.4.1	Unmittelbares Discretion Reasoning	260
5.2.4.2	Mittelbares Discretion Reasoning	265
5.2.5	Fazit – Was (mittlerweile) gegen ein wenig Diskretion spricht	274
5.3	Asylrechtlicher Schutz vor Heteronormativität	276
5.3.1	Verfolgung als Tatbestand	277
5.3.1.1	(Menschen-)Rechtsverletzung und Verfolgungshandlung	279
5.3.1.2	Schwerwiegende Verletzung und Eingriffsintensität	284
5.3.1.3	Zu den Beispielen des Art 9 Abs 2 StatusRL	285
5.3.1.4	Kriminalisierung von homosexuellen Handlungen (EuGH, EuGH 7.11.2013, <i>X, Y und Z</i> , C-199/12–C-201/12)	288
5.3.1.5	Kritik an der Entscheidung EuGH 7.11.2013, <i>X, Y und Z</i> (C-199/12–C-201/12)	291
5.3.2	Schutzfähigkeit und -willigkeit im Herkunftsstaat	295
5.3.2.1	(Nicht-staatlicher) Schutz im Spannungsfeld von GFK und StatusRL	296
5.3.2.2	Wirksamer und nicht bloß vorübergehender Schutz	297
5.3.2.3	Innerstaatliche Fluchtalternative	298
5.3.3	Heteronormativität als Hebel: Verknüpfung von individueller Verfolgungsgefahr und Geschlechternormen in der österreichischen Judikatur	301
5.3.3.1	Unverhältnismäßige Bestrafung, Geschlechternormen und Verfolgung aufgrund (unterstellter) politischer/religiöser Gesinnung	302
5.3.3.2	Zwischenfazit: Fallprüfung 1	306
5.3.3.3	Diskriminierende Geschlechternormen und soziale Gruppe	307
5.3.3.4	Zwischenfazit: Fallprüfung 2	308
5.3.3.5	Zusammenführung in der „westlichen Orientierung“?	309
5.3.4	Zwischenfazit: Asylrechtlicher Schutz vor Heteronormativität	310
5.4	Fazit: Anerkennung der Flüchtlingseigenschaft	313
6	Conclusio	319

Literaturverzeichnis	327
Online Quellen	346
Rechtsquellenverzeichnis	353
Materialien und UNHCR Dokumente	357
National	359
Entscheidungsverzeichnis	361
EGMR (alphabetisch)	361
EuGH (alphabetisch)	362
International (alphabetisch)	362
National (aufsteigend nach Datum)	362
VfGH	362
VwGH	363
BVwG	364
AsylGH, UBAS	366
Stichwortverzeichnis	367