

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung und Gang der Untersuchung | 23 |
| A. Grundlagen, Inhalt und Grenzen der Loyalitätsobliegenheiten im kirchlichen Dienst – Konfliktfelder einer Antidiskriminierungspolitik und -gesetzgebung | 27 |
| I. Loyalitätsobliegenheiten – eine Besonderheit des kirchlichen Dienstes? | 28 |
| 1. Loyalitätsanforderungen im weltlichen Arbeitsverhältnis | 29 |
| a) Allgemeine Leistungstreue- und Verhaltenspflichten im weltlichen Arbeitsverhältnis | 29 |
| b) Besondere tendenzrechtliche Treuepflichten im weltlichen Arbeitsverhältnis | 30 |
| 2. Loyalitätsanforderungen im kirchlichen Arbeitsverhältnis | 31 |
| a) Abgrenzung vom bloßen Tendenzschutz | 31 |
| b) Die christliche Dienstgemeinschaft – Leitbild kirchlicher Loyalitätsobliegenheiten | 33 |
| aa) Der Begriff der Dienstgemeinschaft | 33 |
| bb) Die Bedeutung der christlichen Dienstgemeinschaft in Bezug auf die Festlegung kirchenspezifischer Loyalitätsobliegenheiten | 35 |
| 3. Ergebnis | 37 |
| II. Das Selbstbestimmungsrecht der Kirchen – verfassungsrechtliche Grundlage der Loyalitätsobliegenheiten im kirchlichen Dienst | 37 |
| 1. Schutzbereich des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts | 38 |
| a) persönlicher Schutzbereich – Begriff der „Religionsgesellschaft“ | 38 |
| b) „Ordnen und Verwalten“ | 39 |
| c) „Eigene Angelegenheiten“ | 40 |
| aa) Allgemeines | 40 |
| bb) Kirchliches Dienst- und Arbeitsrecht als „eigene Angelegenheit“ | 42 |
| cc) Die Festlegung kirchenspezifischer Loyalitätsobliegenheiten als „eigene Angelegenheit“ | 44 |

| | |
|--|-----------|
| (1) Die frühere Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts – abgestufte Loyalitätspflichten | 45 |
| (2) Der Grundsatzbeschluss des Bundesverfassungsgerichts – kircheneigene Kompetenz zur funktionsunabhängigen Festlegung von Loyalitätsanforderungen | 46 |
| 2. Die Schranken des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts | 47 |
| a) Der Inhalt der Formel: das „für alle geltende Gesetz“ | 47 |
| aa) Literaturansichten | 48 |
| bb) Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts | 49 |
| (1) Die „Jedermann-Formel“ | 49 |
| (2) Die Lehre von der Güterabwägung | 50 |
| (a) Grundsätze | 50 |
| (b) Bedeutung des kirchlichen Selbstverständnisses im Rahmen der Güterabwägung | 51 |
| b) Die Ausformung des Schrankenvorbehalts im kirchlichen Arbeitsrecht | 53 |
| aa) Allgemein: Grundprinzipien der Rechtsordnung | 53 |
| (1) Das Willkürverbot (Art. 3 GG) | 54 |
| (2) Die guten Sitten (§ 138 BGB) | 55 |
| (3) Der ordre public Grundsatz (Art. 6 EGBGB) | 56 |
| bb) Die Konsequenzen der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts für die Reichweite der Jurisdiktionsgewalt staatlicher Gerichte im Kündigungsschutzprozess | 56 |
| cc) Zwischenergebnis | 59 |
| dd) Speziell: Kollision mit Grundrechten der Arbeitnehmer | 60 |
| (1) Grundsätzliche Grundrechtsbindung der Kirchen? | 61 |
| (2) Die bisherige Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts – Gebot der Berücksichtigung konkurrierender Grundrechte des kirchlichen Arbeitnehmers? | 62 |
| (3) Neuere Kammerentscheidungen des Bundesverfassungsgerichts – Einläutung eines Rechtsprechungswandels? | 63 |
| (4) Der Meinungsstand in der Literatur | 65 |
| (a) Berücksichtigung entgegenstehender Grundrechte des kirchlichen Arbeitnehmers | 65 |
| (b) Grundprinzipien der Rechtsordnung als alleinige Begrenzung kirchlicher Selbstbestimmung | 69 |
| (5) Stellungnahme | 71 |
| c) Ergebnis | 75 |
| III. Kodifizierung von Loyalitätspflichten durch die verfassten Kirchen | 76 |

| | |
|--|-----|
| 1. Zweck der Kodifizierung von Loyalitätsobliegenheiten | 76 |
| 2. Kodifizierung von Loyalitätsobliegenheiten durch die katholische Kirche | 77 |
| a) Art. 1, 2 GrO: Anwendungsbereich der GrO – Erfassung von Leiharbeitnehmern? | 79 |
| b) Art. 3 GrO: Begründung des Arbeitsverhältnisses | 82 |
| aa) Fragerecht des Arbeitgebers | 83 |
| bb) Offenbarungspflichten des Stellenbewerbers | 85 |
| (1) Religionszugehörigkeit und Konfession | 86 |
| (2) Kirchenaustritt, Art. 3 Abs. 4 GrO | 88 |
| (3) Zwischenergebnis | 90 |
| c) Loyalitätspflichten während des Beschäftigungsverhältnisses, Art. 4 GrO | 91 |
| aa) Art. 4 Abs. 1 GrO: Katholische Mitarbeiter | 91 |
| bb) Art. 4 Abs. 2 GrO: Nichtkatholische christliche Mitarbeiter | 92 |
| cc) Art. 4 Abs. 3 GrO: Nichtchristliche Mitarbeiter | 94 |
| dd) Art. 4 Abs. 4 GrO: Sämtliche Mitarbeiter | 95 |
| d) Art. 5 GrO: Sanktionen bei Verletzung der Loyalitätsobliegenheiten | 96 |
| aa) Art. 5 Abs. 1 GrO | 96 |
| bb) Art. 5 Abs. 2 GrO | 97 |
| (1) Kirchenaustritt | 98 |
| (a) Grundsätze des Rechts zur Kündigung wegen des Austritts aus der katholischen Kirche | 98 |
| (b) Das Recht zur Kündigung wegen des Austritts aus der katholischen Kirche – Kodifizierung eines absoluten Kündigungsgrundes? | 101 |
| (2) Öffentliches Eintreten gegen tragende Grundsätze der katholischen Kirche (z.B. hinsichtlich der Abtreibung) | 102 |
| (3) Schwerwiegende persönliche sittliche Verfehlungen | 103 |
| (4) Abschluss einer nach dem Glaubensverständnis und der Rechtsordnung der Kirche ungültigen Ehe | 104 |
| (5) Handlungen, die kirchenrechtlich als eindeutige Distanzierung von der katholischen Kirche anzusehen sind | 106 |
| cc) Art. 5 Abs. 3 bis 5 GrO: Differenzierung der Rechtsfolgen | 107 |
| 3. Kodifizierung von Loyalitätsobliegenheiten durch die evangelische Kirche | 108 |

| | |
|---|---------|
| a) § 1 Richtlinie EKD: Geltungsbereich | 111 |
| b) § 3 Richtlinie EKD: Berufliche Anforderungen bei der Begründung des Arbeitsverhältnisses | 112 |
| c) § 4 Richtlinie EKD: Berufliche Anforderungen während des Arbeitsverhältnisses | 114 |
| aa) Evangelische Mitarbeiter | 114 |
| bb) Christliche Mitarbeiter | 115 |
| cc) Nichtchristliche Mitarbeiter | 115 |
| d) § 5 Richtlinie EKD: Verstöße gegen berufliche Anforderungen an Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter | 116 |
| 4. Ergebnis | 117 |
| B. Die kirchliche Dienstgemeinschaft im Kontext europäischer Rechtsentwicklung | 119 |
| I. Das kirchliche Arbeitsrecht zwischen Grundgesetz und Gemeinschaftsrecht | 121 |
| 1. Der Schutz des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts durch das Grundgesetz | 123 |
| a) Die Rechtsprechung des EuGH zum Verhältnis nationales Recht – Gemeinschaftsrecht | 124 |
| b) Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts zum Verhältnis nationales Recht – Gemeinschaftsrecht | 125 |
| aa) Vorrang des Gemeinschaftsrechts kraft verfassungsrechtlicher Ermächtigung | 125 |
| bb) Grenzen der Übertragung von Hoheitsrechten | 127 |
| (1) Materielle Grenzen der Übertragung nach Art. 23 Abs. 1 Satz 1 GG | 127 |
| (2) Prüfungsvorbehalt des Bundesverfassungsgerichts im kirchlichen Arbeitsrecht | 129 |
| (3) Kirchliches Arbeitsrecht – Teil der Ewigkeitsgarantie des Art. 79 Abs. 3 GG? | 130 |
| (4) Zwischenergebnis | 133 |
| 2. Schutz des kirchlichen Selbstbestimmungsrechts durch das Gemeinschaftsrecht? | 133 |
| a) Die kollektive Religionsfreiheit als Schutzmoment auf Gemeinschaftsebene? | 133 |
| aa) Art. 9 EMRK | 135 |
| bb) Gemeinsame Verfassungsüberlieferungen der Mitgliedstaaten – Maximal- oder Minimalstandard als Basis für | |

| | |
|---|-----|
| die Bestimmung der Reichweite grundrechtlich geschützter Positionen | 138 |
| cc) Charta der Grundrechte der Europäischen Union | 141 |
| (1) Art. 10 GR-Charta | 142 |
| (2) Art. 22 GR-Charta | 143 |
| dd) Zwischenergebnis | 144 |
| b) Weitere denkbare Schutzmechanismen im Gemeinschaftsrecht | 144 |
| aa) Die Kirchenerklärung von Amsterdam | 144 |
| bb) Art. 6 Abs. 3 EU | 146 |
| cc) Rücksichtnahmegerücht der Gemeinschaft im Bereich der Kultur, Art. 151 Abs. 4 EG | 149 |
| dd) Wesensgehaltsgarantie und Grundsatz der Verhältnismäßigkeit | 150 |
| ee) De lege ferenda: Vom Vertrag über eine Verfassung für Europa über den „Reformvertrag“ zum Vertrag von Lissabon | 151 |
| (1) Genese | 151 |
| (2) Die Erklärung zum Status der Kirchen und weltanschaulichen Gemeinschaften | 152 |
| (3) Die Bedeutung des „Kirchenartikels“ für die Stellung der Kirchen | 157 |
| 3. Schlussfolgerungen: Ist das kirchliche Arbeitsrecht gemeinschaftsfest? | 159 |
| a) Stimmen in der Literatur | 159 |
| b) Stellungnahme | 164 |
| II. Ergebnis | 164 |
| C. Das deutsche Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz und seine Auswirkungen auf die kirchliche Dienstgemeinschaft | 167 |
| I. Ausgangspunkt: Die Richtlinie 2000/78/EG und ihre Vorgaben für den nationalen Gesetzgeber | 167 |
| 1. Die Umsetzungsverpflichtung der Mitgliedstaaten | 169 |
| a) Die Grundsätze der Umsetzungsverpflichtung nach Art. 249 Abs. 3 EGV | 169 |
| b) Ausreichender Schutz vor Diskriminierungen im bestehenden nationalen Recht – keine Umsetzungsverpflichtung des deutschen Gesetzgebers? | 171 |
| c) Die Entscheidung „Mangold“ und ihre Bedeutung für die Schaffung eines Antidiskriminierungsrecht in den Mitgliedstaaten | 172 |

| | |
|---|-----|
| aa) Die Grundzüge der Entscheidung | 172 |
| bb) Folgerungen für die Umsetzungsverpflichtung der Mitgliedstaaten im Bereich des Antidiskriminierungsrechts | 174 |
| d) Die Umsetzungsverpflichtung der Mitgliedstaaten hinsichtlich Art. 4 Abs. 2 Richtlinie 2000/78/EG | 175 |
| 2. Die Vorgaben der Richtlinie 2000/78/EG an den nationalen Gesetzgeber für den Bereich des kirchlichen Arbeitsrechts | 176 |
| a) Anwendungsbereich der Richtlinie | 176 |
| aa) Persönlicher Anwendungsbereich | 177 |
| bb) Sachlicher Anwendungsbereich | 177 |
| b) Der Begriff der Diskriminierung | 178 |
| aa) Allgemeine Überlegungen zum Diskriminierungsbegriff | 179 |
| bb) Formen der Diskriminierung nach Art. 2 Richtlinie 2000/78/EG | 180 |
| (1) Unmittelbare Diskriminierung | 180 |
| (2) Mittelbare Diskriminierung | 182 |
| (3) Belästigung | 184 |
| (4) Anweisung zur Diskriminierung | 185 |
| c) Die im Bereich des kirchlichen Arbeitsrecht relevanten verpfändeten Merkmale der Richtlinie 2000/78/EG | 186 |
| aa) Religion und Weltanschauung | 186 |
| bb) Sexuelle Ausrichtung | 188 |
| d) Rechtfertigung einer Diskriminierung nach Art. 4 Abs. 2 Richtlinie 2000/78/EG | 189 |
| aa) Systematische Einordnung | 190 |
| bb) Voraussetzungen | 191 |
| (1) Art. 4 Abs. 2 Unterabs. 1 Richtlinie 2000/78/EG | 191 |
| (a) Persönlicher Anwendungsbereich | 191 |
| (b) Sachlicher Anwendungsbereich | 193 |
| (c) Beibehaltung geltender/Erlass künftiger Rechtsvorschriften | 196 |
| (aa) Grundsätze | 196 |
| (bb) Folgerungen für die Beibehaltung des status quo in den Mitgliedstaaten | 197 |
| (cc) Konkrete Folgerungen für die Rechtsposition der Kirchen in Deutschland | 198 |
| (d) Ungleichbehandlung wegen der Religion oder Weltanschauung einer Person | 199 |
| (e) „Nach der Art dieser Tätigkeit oder der Umstände ihrer Ausübung eine wesentliche, rechtmäßige und | |

| | |
|---|-----|
| gerechtfertigte berufliche Anforderung angesichts des Ethos der Organisation“ | 201 |
| (aa) Entstehungsgeschichte | 201 |
| (bb) Maßgeblicher Bezugspunkt: „Ethos“ der Organisation | 206 |
| (aaa) Begriffsbestimmung | 207 |
| (bbb) Entscheidungskompetenz im Bereich der das Ethos bestimmenden Grundsätze | 208 |
| (ccc) Relativierung der Entscheidungskompetenz der Kirchen durch das Merkmal „Art dieser Tätigkeit oder der Umstände ihrer Ausübung“? | 209 |
| (ddd) Missbrauchskontrolle durch staatliche Gerichte – Gleichlauf mit der deutschen Rechtslage im Kündigungsschutzprozess | 215 |
| (cc) „Wesentliche, rechtmäßige und gerechtfertigte berufliche Anforderung“ | 218 |
| (aaa) „rechtmäßig und gerechtfertigt“ – Ausdruck des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes? | 218 |
| (bbb) Das „Wesentlichkeitskriterium“ | 221 |
| (dd) Zwischenergebnis | 222 |
| (f) Beachtung der verfassungsrechtlichen Bestimmungen und Grundsätze der Mitgliedstaaten sowie der allgemeinen Grundsätze des Gemeinschaftsrechts | 223 |
| (aa) Verfassungsrechtliche Bestimmungen und Grundsätze der Mitgliedstaaten | 223 |
| (bb) Allgemeine Grundsätze des Gemeinschaftsrechts | 224 |
| (aaa) Gemeinschaftsgrundrechte | 225 |
| (bbb) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz | 227 |
| (g) Keine Diskriminierung aus einem anderen Grund | 227 |
| (aa) Religiös motivierte Ungleichbehandlungen – Möglichkeit der Rechtfertigung nach Art. 4 Abs. 2 Unterabs. 1 Richtlinie 2000/78/EG? | 228 |
| (bb) Problemfall: praktizierte Homosexualität | 231 |
| (h) Ergebnis | 233 |
| (2) Art. 4 Abs. 2 Unterabs. 2 Richtlinie 2000/78/EG | 234 |
| (a) Regelungsinhalt | 234 |

| | |
|---|-----|
| (aa) Einzelstaatliche verfassungsrechtliche Bestim- mungen | 234 |
| (bb) Die Wendung „im übrigen“ – Reichweite des Rechts zur Festlegung von Verhaltensanfor- derungen | 236 |
| (aaa) Restriktive Interpretation in der Literatur | 236 |
| (bbb) Gegenargumente | 237 |
| (1.) Wortlaut und Systematik | 238 |
| (2.) Telos | 240 |
| (ccc) Schlussfolgerung – Ethosbezogene Ausfül- lung der Wendung „im übrigen“ | 241 |
| (ddd) Zwischenergebnis | 243 |
| e) Folgerungen für konkrete Loyalitätsobliegenheiten | 244 |
| aa) Kirchenaustritt | 245 |
| bb) Eingehen einer Lebenspartnerschaft nach dem Lebens- partnerschaftsgesetz (LPartG) – Anwendungsfall missbil- ligter praktizierter Homosexualität | 246 |
| (1) Standpunkt der katholischen Kirche | 246 |
| (2) Standpunkt der Evangelischen Kirche in Deutschland (EKD) | 249 |
| cc) Sonstige, nicht an ein Diskriminierungsmerkmal der Richtlinie oder des Art. 13 EG anknüpfende Loyalitäts- obliegenheiten | 253 |
| f) Exkurs: Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen nach Art. 4 Abs. 1 Richtlinie 2000/78/EG | 255 |
| aa) Das Verhältnis von Art. 4 Abs. 1 und Art. 4 Abs. 2 Richtlinie 2000/78/EG | 255 |
| bb) Auslegungsmaßstab im Rahmen des Art. 4 Abs. 1 Richt- linie 2000/78/EG | 258 |
| (1) Stimmen in der Literatur | 258 |
| (2) Stellungnahme | 260 |
| 3. Ergebnis | 262 |
| II. Die Umsetzung der Richtlinie 2000/78/EG durch den deutschen Gesetzgeber – Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz | 262 |
| 1. Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz und seine Vorläufer – eine Entstehungsgeschichte | 262 |
| a) Entwürfe für ein deutsches Antidiskriminierungsgesetz vor Erlass der europäischen Richtlinien zum Schutz vor Diskrimi- nierung | 263 |

| | |
|--|-----|
| b) Die Gesetzgebungsgeschichte nach Erlass der europäischen Richtlinien zum Schutz vor Diskriminierung | 263 |
| aa) Der Diskussionsentwurf des Bundesministeriums der Justiz aus dem Jahr 2001 | 264 |
| bb) Der Gesetzesentwurf der Projektgruppe EuRi des Bundesministeriums für Familie, Senioren, Frauen und Jugend im Mai 2004 | 266 |
| cc) Der Gesetzesentwurf der Rot-Grünen Bundesregierung vom Dezember 2004 | 267 |
| dd) Der geänderte Gesetzesentwurf der Rot-Grünen Bundesregierung vom 18. März 2005 (ADG-E-neu) | 268 |
| ee) Beschlussempfehlung des Ausschusses für Familien, Senioren, Frauen und Jugend vom 15. Juni 2005 | 271 |
| ff) Der Gesetzesentwurf der Fraktion Bündnis 90/Die Grünen vom Dezember 2005 | 271 |
| gg) Der Gesetzesentwurf der Bundesregierung für ein Allgemeines Gleichstellungsgesetz (AGG) vom Mai 2006 | 272 |
| hh) Der Abschluss des Gesetzgebungsverfahrens bis zum Inkrafttreten des Gesetzes am 18. August 2006 | 273 |
| ii) Erste Korrekturen des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes | 275 |
| 2. Überblick über Inhalt und Systematik des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes (AGG) | 277 |
| a) Abschnitt 1: Allgemeine Bestimmungen | 277 |
| aa) Gesetzesziel | 277 |
| bb) Sachlicher Anwendungsbereich des Gesetzes | 279 |
| cc) Begriff der Benachteiligung | 280 |
| dd) Sonstiges | 281 |
| b) Abschnitt 2: Schutz der Beschäftigten vor Benachteiligung | 281 |
| aa) Anwendungsbereich des Gesetzes | 281 |
| bb) Benachteiligungsverbot | 282 |
| cc) Ausnahmen vom Benachteiligungsverbot | 283 |
| dd) Organisationspflichten des Arbeitgebers | 284 |
| ee) Rechte der Beschäftigten | 285 |
| ff) Rechte der Tarifvertragsparteien, des Betriebsrates und der Gewerkschaften | 286 |
| c) Abschnitt 3: Schutz vor Benachteiligungen im Zivilrechtsverkehr | 287 |
| aa) Benachteiligungsverbot | 287 |
| bb) Rechtfertigung von Benachteiligungen | 287 |

| | |
|---|-----|
| cc) Rechte des Benachteiligten | 288 |
| d) Abschnitt 4: Rechtsschutz | 288 |
| aa) Beweislastregelung § 22 AGG | 288 |
| bb) Unterstützung durch Antidiskriminierungsverbände im Prozess | 290 |
| e) Abschnitt 6: Antidiskriminierungsstelle | 290 |
| f) Abschnitt 7: Schlussvorschriften | 291 |
| g) Fazit | 291 |
| 3. Die Kirchen und das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz | 292 |
| a) § 9 AGG | 293 |
| aa) Regelungszweck und Systematik | 293 |
| bb) Rechtfertigungsvoraussetzungen | 295 |
| (1) § 9 Abs. 1 AGG | 295 |
| (a) Anwendungsbereich | 295 |
| (aa) Entstehungsgeschichte | 295 |
| (bb) „Religionsgemeinschaften und die ihnen zugeordneten Einrichtungen“ | 296 |
| (aaa) „Religionsgemeinschaften“ | 296 |
| (bbb) „Zugeordnete Einrichtungen“ | 298 |
| (1.) Abgrenzungskriterien | 299 |
| (2.) Einrichtungen mit wirtschaftlicher Zwecksetzung | 300 |
| (cc) „Vereinigungen, die sich die gemeinschaftliche Pflege einer Religion oder Weltanschauung zur Aufgabe machen“ | 302 |
| (aaa) Entstehungsgeschichte | 302 |
| (bbb) Religiöse Tendenzbetriebe | 304 |
| (ccc) Sonstige konfessionsgebundene Zusammenschlüsse | 307 |
| (dd) Zwischenergebnis | 308 |
| (b) „Unterschiedliche Behandlung wegen der Religion oder Weltanschauung“ | 308 |
| (c) „... unter Beachtung des Selbstverständnisses der jeweiligen Religionsgemeinschaft oder Vereinigung im Hinblick auf ihr Selbstbestimmungsrecht oder nach der Art der Tätigkeit eine gerechtfertigte berufliche Anforderung ...“ | 310 |
| (aa) „Unter Beachtung des Selbstverständnisses der jeweiligen Religionsgemeinschaft oder Vereinigung“ | 310 |

| | |
|---|-----|
| (bb) „Im Hinblick auf ihr Selbstbestimmungsrecht oder nach der Art der Tätigkeit“ _____ | 311 |
| (aaa) Entstehungsgeschichte _____ | 311 |
| (bbb) Europarechtskonformität _____ | 312 |
| (1.) Stimmen in der Literatur _____ | 312 |
| (2.) Stellungnahme _____ | 313 |
| (cc) „gerechtfertigte berufliche Anforderung“ _____ | 317 |
| (aaa) Berufliche Anforderung _____ | 317 |
| (bbb) Tatbestandsbegrenzendes Merkmal der „Rechtfertigung“ _____ | 318 |
| (ccc) Problem: Fehlen des europäischen „Wesentlichkeitskriteriums“ in § 9 Abs. 1 AGG _____ | 320 |
| (1.) Die Problematik des „Wesentlichkeitskriteriums“ im Hinblick auf die Verfassungsgarantie des Selbstbestimmungsrechts nach deutschem Recht _____ | 320 |
| (2.) Europarechtskonformität des § 9 Abs. 1 AGG in Bezug auf das fehlende Merkmal der „Wesentlichkeit“ _____ | 323 |
| (a.) Richtlinienkonforme Auslegung _____ | 324 |
| (b.) Unmittelbare Wirkung der Richtlinie im kirchlichen Bereich? _____ | 326 |
| (aa.) Allgemeines zum Rechtsinstitut der unmittelbaren Drittwirkung von Richtlinien _____ | 326 |
| (bb.) Die „Mangold“-Entscheidung des EuGH – Begründung einer unmittelbaren Wirkung von Richtlinien auch zwischen Privaten? _____ | 327 |
| (cc.) Direktwirkung von Richtlinienbestimmungen gegenüber der verfassten Kirche und ihren Einrichtungen? _____ | 330 |
| (c.) Rechtsfolgen des Richtlinienverstoßes – Neuerungen durch die „Mangold“-Entscheidung des EuGH? _____ | 334 |
| (d.) Zwischenergebnis _____ | 336 |
| (2) § 9 Abs. 2 AGG _____ | 336 |
| (a) Regelungsinhalt _____ | 336 |

| | |
|---|-----|
| (b) Reichweite der Freistellung vom Verbot der Benachteiligung bei der Festlegung von Loyalitätsanforderungen | 337 |
| (aa) Wortlautargument: Beschränkung der Freistellung auf die Diskriminierungegründe „Religion“ und „Weltanschauung“ | 337 |
| (bb) Verfassungsgemäßheit der Beschränkung? | 338 |
| (aaa) Vorfrage: Verfassungsbindung des Umsetzungsgesetzgebers? | 339 |
| (1.) Allgemeine Erwägungen | 339 |
| (2.) Schlussfolgerungen | 340 |
| (bbb) Unvereinbarkeit der Regelung mit Art. 140 GG i.V.m. Art. 137 Abs. 3 WRV | 341 |
| (ccc) Verfassungsverstoß als Folge europarechtlicher Vorgaben? | 342 |
| (ddd) Möglichkeit verfassungskonformer Auslegung des § 9 Abs. 2 AGG | 343 |
| (eee) Zwischenergebnis | 346 |
| b) Exkurs: Rechtfertigung von Loyalitätsanforderungen nach § 8 Abs. 1 AGG | 346 |
| c) Vereinbarkeit des § 9 AGG mit den allgemeinen Grundsätzen des Gemeinschaftsrechts im Sinne von Art. 4 Abs. 2 Unterabs. 1 Satz 2 Richtlinie 2000/78/EG? | 347 |
| aa) Die Gemeinschaftsgrundrechte | 347 |
| bb) Der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit | 350 |
| III. Die Bedeutung des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes im kirchlichen Arbeitsverhältnis | 351 |
| 1. Konsequenzen im vorvertraglichen Bereich | 352 |
| a) Ausschreibung | 352 |
| aa) Die Religionszugehörigkeit des potentiellen Arbeitnehmers als positive Einstellungsvoraussetzung im kirchlichen Dienst | 352 |
| bb) Der Kirchenaustritt des potentiellen Arbeitnehmers als negative Einstellungsvoraussetzung im kirchlichen Dienst | 354 |
| b) Bewerbungsunterlagen | 355 |
| c) Vorstellungsgespräch – Fragerecht des Arbeitgebers | 356 |
| aa) Fragerecht des kirchlichen Arbeitgebers nach der Religionszugehörigkeit | 357 |
| bb) Fragerecht des kirchlichen Arbeitgebers nach einem Kirchenaustritt | 358 |

| | |
|--|-----|
| cc) Fragerecht nach einer Verpartnerung nach dem Lebens- | 359 |
| partnerschaftsgesetz _____ | |
| dd) Fragerecht nach Scheidung/Wiederheirat _____ | 360 |
| d) Zwischenergebnis _____ | 361 |
| 2. Konsequenzen während des Arbeitsverhältnisses _____ | 361 |
| 3. Konsequenzen bei Beendigung des Arbeitsverhältnisses _____ | 361 |
| a) § 2 Abs. 4 AGG – Bereichsausnahme für Kündigungen? _____ | 362 |
| aa) Entstehungsgeschichte _____ | 362 |
| bb) Europarechtskonformität der Regelung? _____ | 363 |
| (1) Wortlaut des § 2 Abs. 4 AGG _____ | 363 |
| (2) Hinreichende Umsetzung der europäischen Vorgaben durch bestehendes Recht? _____ | 364 |
| (a) Befürworter einer hinreichenden Umsetzung durch das KSchG und die zivilrechtlichen Generalklauseln der §§ 138, 242 BGB _____ | 364 |
| (b) Kritiker einer hinreichenden Umsetzung durch das KSchG und die zivilrechtlichen Generalklauseln der §§ 138, 242 BGB – keine Möglichkeit europä- rechtskonformer Auslegung _____ | |
| (c) Stellungnahme _____ | 367 |
| (d) Zwischenergebnis _____ | 370 |
| (3) Europarechtskonforme Auslegung des § 2 Abs. 4 AGG – Ansätze in der Literatur und eigene Bewertung _____ | 371 |
| cc) Folgen der Europarechtswidrigkeit des § 2 Abs. 4 AGG nach der „Mangold“-Entscheidung – Unanwendbarkeit europarechtswidrigen nationalen Rechts? _____ | 373 |
| b) Zwischenergebnis _____ | 377 |
| c) Die Verletzung kirchlicher Loyalitätsobliegenheiten als Kün- digungsgrund _____ | 377 |
| aa) Kirchenaustritt als Kündigungsgrund _____ | 378 |
| (1) Grundsätze _____ | 378 |
| (2) Kirchliche Vorgaben _____ | 378 |
| (a) Katholische Kirche _____ | 378 |
| (b) Evangelische Kirche _____ | 380 |
| bb) Eingehen einer Lebenspartnerschaft als Kündigungsgrund | 381 |
| cc) Öffentliche Meinungsäußerungen im Widerspruch zu den kirchlichen Lehren, Scheidung/Wiederheirat als Kün- digungsgrund _____ | 382 |

| | |
|----------------------|-----|
| D. Zusammenfassung | 383 |
| Literaturverzeichnis | 387 |