

## Inhaltsverzeichnis

|  |    |
|--|----|
| <i>Vorbemerkung zur Ausgangsfrage: Quis iudicabit?</i> .....   | 17 |
| <i>Einleitung</i> .....  | 20 |
| <br>   |    |
| <i>Erster Teil</i>   |    |
| <b>Das konfessionell gebundene Staatsamt</b>   | 34 |
| <b>I. Die historische Entwicklung dieses Amtes – Die Säkularisation als Wende</b>  | 34 |
| 1. Die rechtliche Verfaßtheit des kirchenrechtlich gebundenen Amtes eines Theologieprofessors vor der Säkularisation .....                 | 34 |
| a) Die Rechtsstellung der mittelalterlichen Universität und ihrer Lehrer   | 35 |
| b) Die Präponderanz der Landesherren und die Bindung an die Kirche in der deutschen Universitätsentwicklung .....                          | 36 |
| 2. Die Situation nach der Säkularisation .....   | 38 |
| 3. Die staatlich garantierte Lehrfreiheit und die rechtliche Begründung des konfessionell gebundenen Staatsamtes .....                     | 38 |
| <b>II. Die Grundzüge der gegenwärtigen Rechtslage</b> .....  | 39 |
| 1. Die maßgeblichen Rechtsquellen für die Begründung des konfessionell gebundenen Staatsamtes im gegenwärtigen Recht .....                 | 41 |
| a) Die verfassungsrechtliche Garantie der staatlich-theologischen Fakultäten und des sie ausfüllenden konfessionell gebundenen Staatsamtes | 42 |
| aa) Die bundesverfassungsrechtliche Garantie .....   | 42 |
| bb) Die Garantie in den Landesverfassungen .....   | 46 |
| b) Das konfessionell gebundene Staatsamt im Rahmen der gesetzlichen Normen .....   | 46 |
| aa) Die verfassungsrechtlichen Normen .....  | 46 |
| bb) Die Beamten- und Universitätsgesetze .....   | 47 |
| cc) Rechtsnormen aus der autonomen Satzungsgewalt der Universitäten .....  | 48 |

| <i>Zweiter Teil</i>                                       |   |    |
|---|---|----|
| <b>Der Bereich der Grundrechte</b>                        |   | 50 |
| <b>I.</b>   | <b>Die Stellung der Grundrechte im Bonner Grundgesetz</b>   | 50 |
| 1.  | Die rechtsphilosophische Neuorientierung in der Verfassungsgesetzgebung nach 1945 .....   | 51 |
| a)  | Die Grundrechte als überpositive Rechtsordnung .....  | 51 |
| b)  | Der statusbegründende Doppelcharakter der Grundrechte .....   | 55 |
| aa)   | Die Grundrechte als subjektive Rechte .....   | 55 |
| bb)   | Die Grundrechte als objektives Recht .....  | 57 |
| c)  | Die Maßstäblichkeit der Grundrechte für die Geltung des Kirchenvertragsrechts .....   | 58 |
| d)  | Die Maßstäblichkeit der Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten vom 4. 11. 1950 .....   | 58 |
| 2.  | Der Bereich der Grundrechte gem. Art. 3 Abs. 1; Art. 5 Abs. 3; Art. 6 Abs. 1 GG im Blick auf das konfessionell gebundene Staatsamt des Hochschullehrers im besonderen ..... | 60 |
| a)  | Der Bereich des Grundrechts aus Art. 3 Abs. 1 GG .....  | 60 |
| b)  | Der Bereich des Grundrechts aus Art. 5 Abs. 3 GG .....  | 63 |
| c)  | Der Bereich des Grundrechts aus Art. 6 Abs. 1 (und Abs. 2) GG .....   | 68 |
| <b>II.</b>  | <b>Das Kirchenvertragsrecht im Rahmen der Grundrechte</b>   | 71 |
| 1.  | Die verfassungsrechtliche Neuordnung durch das Grundgesetz .....  | 71 |
| a)  | Die Letztverantwortung des Verfassungsgabers für das Gemeinwohl ..  | 73 |
| b)  | Der prinzipielle Vorrang des staatlichen Rechts und die staatliche Grenzziehungsbefugnis bzw. -pflicht .....  | 77 |
| c)  | Die Forderung des Grundgesetzes nach Anerkennung eines eigenen Staatsethos .....  | 80 |
| d)  | Der Auftrag zur Verwirklichung der Freiheitsrechte im besonderen ..   | 82 |
| 2.  | Die Fortgeltung des Kirchenvertragsrechts unter dem Grundgesetz .....   | 84 |
| a)  | Das Kirchenvertragsrecht als Teil der verfassungsrechtlichen, d. h. staatlichen Rechtsordnung .....   | 84 |
| b)  | Das Kirchenvertragsrecht in der veränderten konkreten Verfassungsordnung .....  | 87 |
| <i>Dritter Teil</i>                                       |   |    |
| <b>Der Bereich der beamtenrechtlichen Fürsorgepflicht</b> |   | 90 |
| <b>I.</b>   | <b>Die Theologischen Fakultäten und der Universitätstheologe als Staatsbeamter</b> .....  | 90 |

|  |     |
|--|-----|
| Inhaltsverzeichnis   | 11  |
| 1. Die Theologischen Fakultäten im Gefüge des Staatsrechts .....   | 90  |
| a) Der Kultur- und Wissenschaftsauftrag des Staates .....  | 90  |
| b) Der Status der Theologischen Fakultäten als staatliche Einrichtungen mit einem der Kirche zugestandenen Einfluß auf die staatliche Personalhöhe .....                 | 95  |
| c) Status und Organisation der Theologischen Fakultäten und ihrer Lehrer innerhalb der Universitäten .....   | 102 |
| 2. Der rechtliche Charakter des konfessionell gebundenen Staatsamtes und die kirchlichen Einflußrechte auf das Amt eines katholischen Universitätstheologen .....        | 106 |
| a) Die Frage nach der verfassungsrechtlichen Begründung des konfessionell gebundenen Staatsamtes und der Rechtsstellung des katholischen Universitätstheologen .....     | 106 |
| b) Die beamtenrechtliche Schutz- und Fürsorgepflicht des Staates in bezug auf die Grundrechte .....  | 109 |
| c) Die konkordatären Grundlagen des kirchlichen Beanstandungsrechtes und der beamtenrechtliche Schutz- und Fürsorgeanspruch des katholischen Universitätstheologen ..... | 110 |
| aa) Die Beanstandungsklauseln und ihre Rechtsquellen .....   | 110 |
| bb) Die Beanstandungsklauseln und ihre Auslegung nach den Grundsätzen völkerrechtlicher Verträge .....   | 113 |
| (1) Wortlaut und vertraglicher Kontext .....   | 113 |
| (2) Entstehung und historische Praxis .....  | 115 |
| (3) Die Frage nach Sinn und Zweck der Konkordate .....   | 118 |
| II. Staatliche Grundrechtsverteidigung und kirchliche Beanstandung .....   | 120 |
| 1. Die Frage nach dem Verhältnis der individuellen Verfassungsgarantien des Universitätstheologen und Art. 4; 140 GG iVm Art. 137 Abs. 3 WRV .....                       | 120 |
| a) Die konkordatären kirchlichen Beanstandungsrechte im Verhältnis zur verfassungsrechtlichen Problemlage .....  | 120 |
| b) Die Einwirkungen der Religionsartikel des Grundgesetzes auf die theologischen Fakultäten .....  | 124 |
| 2. Die kirchliche Beanstandung und die staatliche Grundrechtsverteidigung .....  | 128 |
| a) Im Bereich von Art. 3 GG .....  | 130 |
| aa) Die Fakultas zur Lehre der Theologie von Nichtklerikern und Klerikern nach dem kanonischen Recht .....   | 130 |
| bb) Die Verfassungswidrigkeit einer Differenzierung zwischen Nichtklerikern und Klerikern .....  | 133 |
| cc) Die Zumutbarkeit einer Anerkennung des Rechtes gem. Art. 3 GG durch die Kirche .....   | 136 |
| b) Im Bereich von Art. 5 Abs. 3 GG bei kirchlichen Lehrbeanstandungen .....  | 138 |
| aa) Die kirchliche Lehrbeanstandung und die staatliche Reaktion unter dem Verfassungsgebot der Verhältnismäßigkeit .....   | 138 |

|  |     |
|--|-----|
| bb) Die Zumutbarkeit einer Anerkennung des Rechtes aus Art. 5<br>Abs. 3 GG durch die Kirche .....  | 144 |
| cc) Das grundrechtlich geschützte Interesse des beanstandeten Hoch-<br>schullehrers und die beamtenrechtliche Schutzpflicht des Staates .....  | 146 |
| <br>3. Im Bereich von Art. 6 Abs. 1 GG bei Heirat eines klerikalen katholischen<br>Universitätstheologen .....   | 148 |
| a) Die kirchliche Beanstandung hinsichtlich des Lebenswandels auf dem<br>Hintergrund des kirchlichen Rechts .....  | 150 |
| (1) Das Verständnis der Ehe als iuris naturalis sive divini im<br>kanonischen Recht .....  | 150 |
| (2) Das Verständnis des Zölibates als lex posita seu ecclesiastica<br>im kanonischen Recht .....   | 152 |
| b) Die Grundrechtsschranke des Art. 6 Abs. 1 GG hinsichtlich der beam-<br>tenrechtlichen Eignungsprüfung für das Staatsamt des katholischen<br>Universitätstheologen .....                                   | 154 |
| c) Die Zumutbarkeit einer Anerkennung des unverfügablen Rechts gem.<br>Art. 6 Abs. 1 GG durch die Kirche .....   | 156 |
| <br><b>Vierter Teil</b>  |     |
| <b>Quis iudicabit? Der Versuch einer Antwort</b>   | 158 |
| <br>1. Quis iudicabit? Die Frage nach der Zuständigkeit des Bundesverfassungs-<br>gerichtes bei innerstaatlichem, die Grundrechte berührendem Vollzug völker-<br>und staatskirchenrechtlicher Verträge ..... | 159 |
| 2. Quis iudex? Die Menschen- und Grundrechte als Basis der Kooperation und<br>Kriterium der Streitschlichtung .....  | 165 |
| 3. Die Bedeutung der Freundschaftsklauseln für die Antwort auf die Frage: Quis<br>iudicabit? .....   | 170 |
| <br><i>Beschluß</i> .....  | 173 |
| <br><i>Literaturverzeichnis</i> .....  | 177 |