

Die Religionsfreiheit
in der Bundesrepublik Deutschland
und den Vereinigten Staaten
von Amerika unter spezieller
Berücksichtigung
der jeweiligen Methodik der
Verfassungsinterpretation

Eine rechtsvergleichende Studie

Von

Ulrich Fülbier



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
<i>Erster Teil</i>	
Vorbemerkungen zu den Rechts- und Grundrechtssystemen	24
§ 1 USA	24
I. Common Law	24
II. Verankerung verfassungsgerichtlicher Kontrolle	26
III. Zuständigkeit bei Verfassungsfragen	28
§ 2 Deutschland	30
I. Gesetzesrecht	30
II. Verankerung verfassungsgerichtlicher Kontrolle	31
III. Zuständigkeit bei Verfassungsfragen	32
<i>Zweiter Teil</i>	
Methodik der Verfassungsinterpretation	34
§ 1 Problemstellung	34
§ 2 Deutschland	35
I. Auslegungsmethoden	35
1. Objektive und subjektive Theorie	36
a) Objektive Theorie	36
b) Subjektive Theorie	37
c) Zusammenschau von objektiver und subjektiver Theorie	37

d) Unmöglichkeit einer exakten Trennung objektiver und subjektiver Gesichtspunkte	38
2. Ergebnis	40
II. Auslegungsprinzipien	40
1. Prinzip von der Einheit der Verfassung	41
2. Konkretisierung grundlegender Prinzipien der Verfassung	42
III. Probleme der Verfassungsinterpretation	44
 § 3 USA	45
I. Auslegungsmethoden	46
1. Law and Economics sowie Critical Legal Studies	47
2. Privileged Factor Theories	48
3. Balancing Theories	49
4. Open-System Theories	50
5. Ansatz des Supreme Court	51
6. Notwendigkeit einer gleichberechtigten Anwendung der wichtigsten Auslegungsmethoden	53
II. Auslegungsprinzipien	56
1. Stare decisis und Einheit der Verfassungsrechtsprechung	56
2. Judicial self-restraint und der Grundsatz verfassungskonformer Auslegung	59
3. Political question-Doktrin	60
III. Probleme der Verfassungsinterpretation und Vergleich	61
 § 4 Einheitliche Anwendung der Methodik	63
  Staatskirchenrechtliche Systeme	
 § 1 Einleitung	64
§ 2 Typologie des Staatskirchenrechts	65
§ 3 Deutschland	66
I. Wortlaut	66

II. Historische Auslegung	67
1. Geschichtliche Grundlagen	67
a) Entwicklung im 19. Jahrhundert	68
aa) Paulskirchenverfassung	68
bb) Revidierte preußische Verfassung	70
b) Zeit der Weimarer Republik	72
aa) Ende des Kaiserreichs	72
bb) Neugestaltung durch die Weimarer Reichsverfassung	72
(a) Ausschluß des Staatskirchentums im strengen Sinne	74
(b) Ausschluß des evangelischen Landeskirchentums	75
(c) Strenge Trennung	76
(d) Ausschluß einer Staatsreligion	76
(e) Art. 137 I WRV jedenfalls als Absage an das landesherrliche Kirchenregiment	77
c) Weiterer geschichtlicher Verlauf (1933 – 1945)	78
d) Schaffung des Grundgesetzes	80
2. Wille des Verfassungsgebers	82
3. Ergebnis	85
III. Systematische Auslegung	85
1. Wertung des Art. 137 V WRV	86
a) Strenge Trennung	86
b) Formal-organisatorische Trennung	88
c) System grundsätzlicher Trennung	89
2. Wertung des Art. 4 GG	91
a) Verbot staatlicher Indifferenz	92
b) Grundsätze der Neutralität und der Parität	94
3. Ergebnis	95
IV. Teleologische Auslegung	95
1. Bezeichnende Trennung durch historisch bedingten Klimawechsel im Rechtsbewußtsein	95
2. Bezeichnende Trennung als Freiheitsgarantie durch Einfluß der Systematik	96
3. Telos des Art. 137 V WRV als Auflockerung des Trennungsprinzips	97
a) Herrschende Ansicht	97
b) Gegenauuffassung	98

c) Dreiteilung der Religionsgemeinschaften	100
aa) Unterschied zwischen Religionsgemeinschaften mit öffentlich-rechtlichem und privatrechtlichem Status	100
bb) Unterschied zwischen den Großkirchen und den anderen Religionsgemeinschaften mit öffentlich-rechtlichem Körperschaftsstatus	104
(a) Soziologischer Befund	106
(b) Christliche Prägung des Grundgesetzes	113
<u>4. Grenze der Privilegien</u>	114
5. Ergebnis	116
V. Gesamtergebnis	117
VI. Abschließende Bemerkungen zur methodischen Vorgehensweise von Bundesverfassungsgericht und Literatur	117
1. Rechtsprechung	117
2. Literatur	120
<u>§ 4 USA</u>	124
I. Wortlaut	124
II. Historische Auslegung	126
1. Geschichtliche Grundlagen	126
a) Neuenglandstaaten	129
b) Südstaaten	130
c) Mittlere Staaten	132
d) Staaten ohne Staatskirchentum	132
e) Auflösung staatskirchlicher Systeme	133
2. Wille des Verfassungsgabers	134
a) Strict separationists und nonpreferentialists	134
b) Debatten von Repräsentantenhaus und Senat	135
c) Schlußfolgerungen	139
aa) Repräsentantenhaus	139
bb) Senat	140
cc) James Madison	141
dd) Thomas Jefferson	143
d) Ergebnis	144

III. Systematische Auslegung	147
1. Test clause	147
2. Free exercise clause	147
a) Gleichzeitige Betroffenheit von establishment clause und free exercise clause	148
aa) Einheitliches Prinzip	148
bb) Rangfolge der Klauseln	149
cc) Balancing approach / Ansatz des Supreme Court	149
dd) Lösung im Sinne der no preference-Lehre	157
b) Fälle ohne direkte Verletzung der Religionsfreiheit Anderer	161
3. Ergebnis	164
IV. Teleologische Auslegung	164
1. Strenges Trennungssystem	164
2. Einmischungsverbot des Bundesgesetzgebers	167
3. Reichweite der no preference-Lehre	168
4. Ergebnis	169
V. Gesamtergebnis	169
VI. Abschließende Bemerkungen zur methodischen Vorgehensweise von Supreme Court und Literatur	170
1. Supreme Court	170
2. Literatur	173

*Vierter Teil***Die Religionsfreiheit** 174

§ 1 Deutschland	174
I. Wortlaut	174
II. Historische Auslegung	177
1. Geschichtliche Grundlagen	177
a) Paulskirchenverfassung	178
b) Revidierte preußische Verfassung	180
c) Weimarer Reichsverfassung	181
d) Zeit unter der Herrschaft der Nationalsozialisten	184

2. Wille des Verfassungsgebers	184
3. Folgerungen	187
4. Eigenständige Bedeutung der Religionsausübungsfreiheit	189
a) Einheitliches Grundrecht in Art. 4 Abs. 1 und 2 GG	189
b) Mehrere selbständige Grundrechte	190
c) Notwendige Abgrenzung der Einzelverbürgungen	191
5. Christliche Prägung des Religionsbegriffs	194
a) Problemstellung	194
b) Befürworter des christlich geprägten Religionsbegriffs	196
c) Grundsätzliche Offenheit des Religionsbegriffs	196
6. Ergebnis	198
III. Systematische Auslegung	200
1. Schutzbereich	200
a) Glaubensfreiheit	201
b) Bekennnisfreiheit	202
c) Religionsausübungsfreiheit	203
d) Gewissensfreiheit	203
e) Eingrenzung des Schutzbereichs durch das Kriterium der Verfassungskonformität	204
f) Verfassungsimmanente Grenzen des Gewaltverbots und der Rechte Dritter	206
2. Schranken	208
a) Schrankenleihe	209
b) Verfassungsimmanente Schranken	209
c) Art. 140 GG i.V.m. Art. 136 Abs. 1 WRV	210
d) Regelungszusammenhang von Art. 4 GG und Art. 140 GG	211
e) Typisierende Güterabwägung im Rahmen von Art. 140 GG i.V.m. Art. 136 Abs. 1 WRV	213
f) Schranken der Gewissensfreiheit	215
3. Kollektive Religionsfreiheit	217
a) Religiöse Vereinigungsfreiheit	217
b) Verhältnis des Einzelnen zur Lehre seiner Religionsgemeinschaft	218
c) Selbstbestimmungsrecht der Religions- und Weltanschauungsgemeinschaften	220
d) Spannungsverhältnis kollektiver positiver und individueller negativer Religionsfreiheit	223

	Inhaltsverzeichnis	15
4.	Einfluß anderer Verfassungsnormen	228
a)	Staatskirchenrechtlicher Rahmen	228
b)	Grundrechte	228
c)	Präambel	231
5.	Ergebnis	232
IV.	Teleologische Auslegung	232
1.	Umfang der Religionsausübungsfreiheit	232
2.	Umfang der Gewissensfreiheit	234
3.	Konkretisierung der Begriffe von Religion und Weltanschauung	235
4.	Schutz der Extrembetätigungen	242
5.	Ergebnis	243
V.	Gesamtergebnis	244
VI.	Abschließende Bemerkungen zur methodischen Vorgehensweise von Bundesverfassungsgericht und Literatur	245
1.	Rechtsprechung	245
2.	Literatur	247
§ 2 USA	249	
I.	Wortlaut	249
II.	Historische Auslegung	252
1.	Geschichtliche Grundlagen	252
a)	Prägung durch das Mutterland England	252
b)	Entwicklung in den Kolonien	253
aa)	Neuenglandstaaten	253
bb)	Südstaaten	254
cc)	Mittlere Staaten	254
dd)	Staaten ohne Staatskirchentum	255
c)	Beginn der gesetzlichen Absicherung	255
d)	Einfluß John Lockes	256
e)	Gesetzliche Regelungen nach Erlangung der Unabhängigkeit	258
2.	Wille des Verfassungsgebers	260
3.	Ansichten von Thomas Jefferson und James Madison	262

4. Schlußfolgerungen	264
a) Belief/action distinction-Modell	264
b) Bedeutung von „prohibiting“	266
c) Gewissensbezogenheit der Religiösität	267
aa) Schutz des forum externum	267
bb) Kollektive Religionsfreiheit	267
cc) Schutz lediglich religiöser Gewissensentscheidungen	268
d) Schutz der Atheisten	270
e) Schranken	270
5. Ergebnis	271
 III. Systematische Auslegung	272
1. Test clause	272
2. Establishment clause	273
a) Grenzen des Schutzes	273
b) Einheitlicher Religionsbegriff	276
3. Weitere Grundrechte	277
4. Keine gesonderte Gewissensfreiheit	280
5. Ergebnis	280
 IV. Teleologische Auslegung	281
1. Befreiung von den Wirkungen allgemeiner Gesetze	281
a) No-exemptions view	282
b) Exemptions view	282
c) Rechtsprechung des Supreme Court	283
aa) Bisherige Rechtsprechung	283
bb) Neue Rechtsprechung	287
(a) Employment Division, Department of Human Resources of Oregon v. Smith	287
(b) RFRA	291
(c) City of Boerne v. P.F. Flores, Archbishop of San Antonio	292
d) Reaktionen der Literatur	294
aa) Befürworter	294
bb) Gegner	296
e) Anwendung des „compelling interest test“ auch bei bloß mittelbaren Eingriffen	297

2. Begriff der Religion	300
a) Rechtsprechung	301
b) Literatur	303
c) Untauglichkeit schutzbereichsbegrenzender Kriterien	307
3. Kollektive Religionsfreiheit	310
4. Schranken	313
5. Ergebnis	314
V. Gesamtergebnis	314
VI. Abschließende Bemerkungen zur methodischen Vorgehensweise von Supreme Court und Literatur	315
1. Supreme Court	315
2. Literatur	317
 <i>Fünfter Teil</i>	
Vergleichende Schlußbetrachtung	319

Literaturverzeichnis	326
-----------------------------------	-----

Sachverzeichnis	352
------------------------------	-----

