

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

<b>Einleitung</b> .....	19
-------------------------	----

## *Erster Teil*

<b>Vorbemerkungen zu den Rechts- und Grundrechtssystemen</b>	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
--	----

## *Zweiter Teil*

<b>Methodik der Verfassungsinterpretation</b>	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. Auslegungssprinzipien .....	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

*Dritter Teil*

**Staatskirchenrechtliche Systeme** 64

§ 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. Bezweckte Trennung durch historisch bedingten Klimawechsel im Rechtsbewußtsein .....	95
2. Bezweckte 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) Gegenauffassung .....	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
4. Grenze der Privilegien .....	114
5. Ergebnis .....	116
V. Gesamtergebnis .....	117
VI. Abschließende Bemerkungen zur methodischen Vorgehensweise von Bundesverfassungsgericht und Literatur .....	117
1. Rechtsprechung .....	117
2. Literatur .....	120
§ 4 USA .....	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 Verfassungsgebers .....	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
I. 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) Bekenntnisfreiheit .....	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

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 Bundes- verfassungsgericht 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 Religiosität .....	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

Inhaltsverzeichnis	17
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

*Fünfter Teil*

<b>Vergleichende Schlußbetrachtung</b>	319
<b>Literaturverzeichnis</b>	326
<b>Sachverzeichnis</b>	352

