

73

**Zürcher Studien
zum öffentlichen Recht**

Herausgegeben im Auftrag der Juristischen Abteilung
der Universität Zürich von U. Häfelin, W. Haller, A. Kölz,
G. Müller, D. Schindler, D. Thürer und F. Zuppinger

Peter Karlen

**Das Grundrecht
der Religionsfreiheit
in der Schweiz**

**Schulthess Polygraphischer Verlag
Zürich**

Inhaltsübersicht

Einleitung: Aktualität der Religionsfreiheit?

1. Teil: Grundlagen 5

- 1. Religion als geschützter Lebensbereich der Religionsfreiheit 1
- 2. Begriff und Funktionen der Religionsfreiheit 31
- 3. Typen religionsrechtlicher Ordnung und ihr Verhältnis zur Religionsfreiheit 61

2. Teil: Gewährleistung der Religionsfreiheit im schweizerischen Verfassungsrecht 123

- 4. System der Gewährleistung der Religionsfreiheit in der Schweiz 125
- 5. Inhalt des Grundrechts der Religionsfreiheit 172
- 6. Schutzbereich der Religionsfreiheit 200
- 7. Träger der Religionsfreiheit 253
- 8. Adressaten der Religionsfreiheit 266
- 9. Einschränkungen der Religionsfreiheit 287

| | |
|--|------------|
| 3. Teil: Probleme der Verwirklichung der Religionsfreiheit in ausgewählten Rechtsgebieten | 325 |
| 10. Religionsfreiheit im Bereich des öffentlichen Rechts | 327 |
| 11. Religionsfreiheit im Bereich des Privatrechts | 423 |
| | |
| 4. Teil: Rechtsschutz der Religionsfreiheit | 451 |
| | |
| 12. Rechtsschutz der Religionsfreiheit | 453 |
| | |
| Anhang: Religionsfreiheit in ausgewählten Verfassungen und Menschenrechtserklärungen | 466 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|-------|
| Vorwort | v |
| Inhaltsübersicht | vn |
| Allgemeine Literatur | XXXI |
| Abkürzungsverzeichnis | xxxix |

| | |
|--|----------|
| Einleitung: Aktualität der Religionsfreiheit? | 1 |
| a) Wandlungen im Verhältnis zwischen Religion und Staat | 1 |
| b) Bleibende Frage nach der Freiheit religiöser Entfaltung | 2 |

1. Teil: Grundlagen

| | |
|--|----------|
| 1. Religion als geschützter Lebensbereich der Religionsfreiheit | 7 |
| 1.1 <i>Offenheit des Religionsbegriffs</i> | <i>1</i> |
| 1.2 <i>Typische Wesensmerkmale der Religion</i> | <i>9</i> |
| 1.2.1 Religiöse Lehre | 9 |
| a) Bezeichnungen: Glaube, Bekenntnis, Konfession, Dogma | 9 |
| b) Religionswissenschaftliche Typisierungen | 10 |
| 1.2.2 Religiöse Gemeinschaft | n |
| a) Religionsgemeinschaften | 12 |
| aa) Kirchen | 13 |
| bb) Übrige Religionsgemeinschaften | 13 |
| b) Vereinigungen mit religiösem (Teil-)Zweck | 14 |

| | | |
|-----------|--|----|
| 13 | <i>Religionen in der Schweiz (Überblick)</i> | 14 |
| 1.3.1 | Weltreligionen | 15 |
| | a) Christentum | 15 |
| | b) Judentum | 17 |
| | c) Islam | 17 |
| | d) Hinduismus | 18 |
| | e) Buddhismus | 18 |
| 1.3.2 | Übrige Religionen | 19 |
| | a) Religionen mit christlichen Bezügen | 19 |
| | b) Religionen mit Bezügen zu anderen Weltreligionen | 21 |
| | c) Freireligiöse und freigeistige Bewegungen | 22 |
| 1.3.3 | Jugendreligionen im besonderen | 22 |
| | a) Jugendreligionen mit christlichen Bezügen | 24 |
| | b) Jugendreligionen mit hinduistischem Hintergrund | 25 |
| | c) Scientology Church | 25 |
| 1.4 | <i>Verändertes Religionsverständnis</i> | 26 |
| | a) Religion in der säkularisierten Gesellschaft | 27 |
| | b) Verlagerung der Religiosität vom Institutionellen zum Personalen | 29 |
| 2. | Begriff und Funktionen der Religionsfreiheit | 31 |
| 2.1 | <i>Die beiden Wurzeln der Religionsfreiheit</i> | 31 |
| 2.1.1 | Individualrechtliche Wurzel: Schutz der Menschenwürde | 31 |
| 2.1.2 | Institutionelle Wurzel: Sicherung des Religionsfriedens | 35 |
| 2.2 | <i>Begriff und Elemente der Religionsfreiheit</i> | 38 |
| 2.2.1 | Begriff der Religionsfreiheit als Gesamtgrundrecht | 39 |
| 2.2.2 | Individualrechtliche Teilgrundrechte | 41 |
| | a) Gewissensfreiheit | 41 |
| | b) Glaubensfreiheit | 43 |
| | c) Gedanken- und Weltanschauungsfreiheit | 44 |
| | d) Bekenntnisfreiheit | 44 |
| | e) Kultusfreiheit | 45 |
| | f) Religiöse Vereinigungsfreiheit | 47 |
| | g) Kirchenfreiheit | 48 |

| | | |
|-----------|--|-----------|
| 2.2.3 | Institutionelle Teilgehalte | 50 |
| | a) Religiöse Neutralität des Staates | 50 |
| | b) Religiöse Toleranz | 51 |
| | c) Religionsrechtliche Parität | 53 |
| 2.3 | <i>Funktionen der Religionsfreiheit</i> | 54 |
| 2.3.1 | Staatsrechtlich: Religionsfreiheit als Grund- und Menschenrecht des Einzelnen | 55 |
| 2.3.2 | Religionsrechtlich: Religionsfreiheit als Grund-Recht religionsrechtlicher Ordnung | 57 |
| 3. | Typen religionsrechtlicher Ordnung und ihr Verhältnis zur Religionsfreiheit | 61 |
| 3.1 | <i>Religionsfreiheit und Religionsrecht: Problemstellung</i> | 61 |
| 3.1.1 | Religion als Gegenstand rechtlicher Regelung | 61 |
| 3.1.2 | Religionsrecht | 62 |
| | a) Begriff und Funktion | 62 |
| | b) Einteilung | 63 |
| | aa) Staatskirchenrecht | 63 |
| | bb) Kirchenrecht im engeren Sinne | 63 |
| | cc) Übriges Religionsrecht | 65 |
| | dd) Exkurs: Rechtstheologie | 65 |
| 3.1.3 | Zusammenhang zwischen Religionsfreiheit und Religionsrecht | 66 |
| | a) Religionsfreiheit als eigenständiges Rechtsprinzip | 66 |
| | b) Religionsfreiheit als Teil des Religionsrechts | 67 |
| 3.1.4 | Frage nach den religionsrechtlichen Staatstypen | 67 |
| 3.2 | <i>Religiöser Staatstypus: Einheit von Religion und Staat</i> | 68 |
| 3.2.1 | Glaubenseinheit und Glaubenszwang | 68 |
| | a) Grundlage: umfassender Wahrheitsanspruch der Religion | 68 |
| | b) Glaubenseinheit: Vorrang der Wahrheit vor der Freiheit | 69 |
| | c) Glaubenszwang: Bedeutung und Problematik | 71 |
| 3.2.2 | Staatsreligion, insbesondere Staatskirchentum | 72 |
| | a) Religion als öffentliche Angelegenheit | 72 |
| | b) Staatliche Organisation der Religion | 72 |
| | c) Formen des Staatskirchentums | 74 |

| | | |
|-------|---|----|
| 3.2.3 | Religiöser Staat, insbesondere Kirchenstaatstum | 75 |
| | a) Religion als Staatselement | 75 |
| | b) Religiöser Staat im Verhältnis zum säkularen Staat | 77 |
| | c) Sonderfall des Kirchenstaatstums | 78 |
| 3.3 | <i>Religiös-paritätischer Staatstypus: Koexistenz verschiedener Formen der Einheit von Religion und Staat</i> | 78 |
| 3.3.1 | Glaubenszweiheit und Anfänge religiöser Toleranz | 79 |
| | a) Problem innerer Toleranz bei Glaubenseinheit | 79 |
| | b) Problem äusserer Toleranz bei Glaubenszwei- bzw. -Vielheit | 80 |
| | c) Anfänge religiöser Toleranz | 80 |
| | aa) Im Deutschen Reich | 81 |
| | bb) In der Schweiz | 82 |
| | cc) In Frankreich | 83 |
| | d) Ungenügen blosser Toleranz | 84 |
| 3.3.2 | Parität und Herausbildung der Landeskirchen | 84 |
| | a) Parität auf Reichsebene | 84 |
| | b) Staatskirchen auf Landesebene (Landeskirchen) | 86 |
| | c) Grenzen des landesherrlichen Kirchenregiments? | 86 |
| 3.3.3 | Säkularisierung und Entstehung der religiösen Neutralität des Staates | 88 |
| | a) Trennung von Religion und Politik im Deutschen Reich | 88 |
| | b) Entstehung religiöser Neutralität des Staates in Frankreich | 89 |
| | c) Frage nach der Legitimation des säkularisierten Staates | 90 |
| 3.4 | <i>Religionsloser Staatstypus: Trennung von Religion und Staat</i> | 91 |
| 3.4.1 | Glaubens Vielheit und Glaubensfreiheit | 92 |
| | a) Religiöser Wahrheitsanspruch und persönliches religiöses Engagement | 92 |
| | b) Menschenrecht auf Religionsfreiheit | 93 |
| | c) Vorrang der individuellen Religionsfreiheit im Liberalismus | 93 |
| 3.4.2 | Privater Status der Religionsgemeinschaften | 95 |
| | a) Religion als private Angelegenheit | 95 |
| | b) Kultus- und Kirchenfreiheit unter Vorbehalt der allgemeinen Staatsaufsicht | 95 |
| | c) Partikularisierung der Religion: Volks- oder Freikirche? | 97 |
| 3.4.3 | Religiöse Indifferenz des Staates | 99 |
| | a) Theoretische Grundlage: Trennung von Staat und Gesellschaft | 99 |

| | | |
|-------|---|-----|
| b) | Religionsfeindliche Trennung: Laicisme in Frankreich | 100 |
| c) | Religionsfreundliche Trennung: Co-operative Separatism in den USA | 101 |
| 3.5 | <i>Religiös neutraler Staatstypus: Verbindungen zwischen Religion und Staat</i> | 103 |
| 3.5.1 | Umfassendes und differenziertes Verständnis der Religionsfreiheit | 104 |
| a) | Religionsfreiheit als «mittleres Axiom» | 104 |
| b) | Gewährleistung der Religionsfreiheit im internationalen Recht | 105 |
| c) | Erweiterung der Religionsfreiheit zur allgemeinen Welt- anschauungs- und Gewissensfreiheit | 106 |
| d) | Neue Funktionen der Religionsfreiheit | 106 |
| 3.5.2 | Mehrstufiger - privater und öffentlicher - Status der Religionsgemeinschaften | 107 |
| a) | Öffentliche Bedeutung der Religion | 107 |
| b) | Frage nach den adäquaten Organisationsformen für die Religionsgemeinschaften | 108 |
| c) | Stellung der Religionsgemeinschaften in der Bundes- republik Deutschland: Privat- und öffentlichrechtlicher Status, Selbstbestimmungsrecht, Kirchenverträge | 108 |
| d) | Religionsfreiheit auf volkscirchlicher Grundlage, insbe- sondere der Öffentlichkeitsauftrag der Kirchen | 111 |
| 3.5.3 | Religiöse und weltanschauliche Neutralität des Staates | 113 |
| a) | Religion im freiheitlich-pluralistischen Gemeinwesen | 113 |
| b) | Neutralität zwischen Identität und Indifferenz | 115 |
| 3.6 | <i>Religionsfreiheit und Religionsrecht: Folgerungen</i> | \\i |
| 3.6.1 | Offenheit und Bestimmtheit des Grundrechts der Religionsfreiheit | 117 |
| a) | Offenheit | 117 |
| b) | Bestimmtheit | 118 |
| c) | Doppelcharakter der Religionsfreiheit | 118 |
| 3.6.2 | Entwicklungstendenzen | 120 |
| a) | Stärkung der individuellen Religionsfreiheit: Ausbau der trennenden Elemente | 120 |
| b) | Stärkung der kollektiven Religionsfreiheit: Ausbau der verbindenden Elemente | 121 |
| c) | Weg der Mitte | 121 |

2. Teil: Gewährleistung der Religionsfreiheit im schweizerischen Verfassungsrecht 123

| | | |
|-----------|---|------------|
| 4. | System der Gewährleistung der Religionsfreiheit in der Schweiz | 125 |
| 4.1 | <i>Typus und Merkmale der schweizerischen religionsrechtlichen Ordnung</i> | 125 |
| 4.1.1 | Keine durchgeformte Religionsverfassung | 125 |
| 4.1.2 | Gemischter Typus | 128 |
| | a) Elemente aus verschiedenen staatskirchenrechtlichen Epochen | 129 |
| | b) Nebeneinander verschiedener religionsrechtlicher Systeme in den Kantonen | 133 |
| 4.1.3 | Zusammenhang mit den Essentialien des schweizerischen Bundesstaates | 135 |
| | a) Föderalismus und Landeskirchentum | 135 |
| | b) Demokratie und Volkskirchentum | 136 |
| | c) Sozialstaatlichkeit und öffentlichrechtliche Anerkennung einzelner Religionsgemeinschaften | 137 |
| | d) Rechtsstaatlichkeit und Schutz individueller und kollektiver Religionsfreiheit | 137 |
| 4.2 | <i>Garantie individualrechtlicher Religionsfreiheit durch die schweizerische Bundesverfassung</i> | 139 |
| 4.2.1 | Glaubens- und Gewissensfreiheit (Art. 49 BV) | 141 |
| 4.2.2 | Kultusfreiheit (Art. 50 BV) | 142 |
| 4.3 | <i>Garantie institutioneller Religionsfreiheit im Religionsrecht von Bund und Kantonen</i> | \AA |
| 4.3.1 | Bestimmungen zur Sicherung der religiösen Neutralität des Staates | 148 |
| | a) Unabhängigkeit des staatlichen Rechts von religiösen Vorschriften (Art. 49 Abs. 4 BV) | 148 |
| | b) Religiöse Neutralität der Schule (Art. 27 Abs. 2 und 3 BV) | 149 |
| | c) Säkularisierung des Zivilstandswesens (Art. 53 Abs. 1 BV) | 149 |
| | d) Säkularisierung des Eherechts (Art. 54 BV) | 150 |

| | | |
|-------|--|-----|
| e) | Säkularisierung des Begräbniswesens (Art. 53 Abs. 2 BV) | 151 |
| f) | Abschaffung der geistlichen Gerichtsbarkeit (Art. 58 Abs. 2 BV) | 151 |
| g) | Beschränkung der Kirchensteuern und des Kultusbudgets (Art. 49 Abs. 6 BV) | 151 |
| h) | Exkurs: Bedeutung des religiösen Vorspruchs in der Präambel der Bundesverfassung | 152 |
| 4.3.2 | Bestimmungen zum Schutz des Religionsfriedens | 153 |
| a) | Fehlender allgemeiner Toleranzartikel | 153 |
| b) | Geeignete Massnahmen zum Schutz des Religionsfriedens (Art. 50 Abs. 2 BV) | 153 |
| c) | Anstände über die Bildung oder Trennung von Religions- genossenschaften (Art. 50 Abs. 3 BV) | 154 |
| d) | Bistumsartikel (Art. 50 Abs. 4 BV) | 155 |
| e) | Unvereinbarkeit für Personen geistlichen Standes (Art. 75 BV) | 156 |
| f) | Exkurs: Aufgehobene konfessionelle Ausnahmeartikel (Art. 51 und 52 sowie Art. 25bis alt BV) | 158 |
| 4.3.3 | Regelung der Kompetenzverteilung im Religionsrecht | 160 |
| a) | Grundsatz der kantonalen Religionshoheit | 160 |
| b) | Verhältnis der kantonalen Religionshoheit zur Religions- freiheit | 160 |
| 4.4 | <i>Garantie der Religionsfreiheit durch die Europäische Menschenrechtskonvention (Art. 9 EMRK)</i> | 161 |
| a) | Rechtsnatur der Gewährleistung der EMRK | 161 |
| b) | Verhältnis von Art. 9 EMRK zu den Art. 49 und 50 BV - Postulat integrierender Interpretation | 163 |
| 4.5 | <i>Garantie der Religionsfreiheit durch die Kantons- verfassungen</i> | 165 |
| 4.6 | <i>Konkretisierung der Religionsfreiheit durch das Bundesgericht</i> | 168 |
| a) | Konkretisierungsbedürftigkeit der Religionsfreiheit | 168 |
| b) | Exkurs: Von der parlamentarischen zur gerichtlichen Verfassungskonkretisierung | 169 |
| c) | Charakterisierung der bundesgerichtlichen Rechtsprechung zur Religionsfreiheit | 170 |
| aa) | Zum Grundrechtsverständnis des Bundesgerichts | 170 |
| bb) | Fehlende Impulse in der neueren Bundesgerichtspraxis zur Religionsfreiheit | 170 |

| | |
|--|------------|
| 5. Inhalt des Grundrechts der Religionsfreiheit | 172 |
| 5.1 <i>Religionsfreiheit als subjektives Individualrecht</i> | 172 |
| 5.1.1 Religionsfreiheit als Abwehrrecht | 173 |
| 5.1.2 Religionsfreiheit als Teilhaberecht | 174 |
| a) Derivative Teilhaberechte | 175 |
| aa) Leistungsansprüche im Zusammenhang mit Eingriffen in die Religionsfreiheit | 175 |
| bb) Leistungsansprüche aus dem Gleichbehandlungsgebot des Art. 4 BV | 179 |
| b) Originäre Teilhaberechte | 180 |
| 5.1.3 Verhältnis von abwehr- und leistungsrechtlicher Seite der Religionsfreiheit | 181 |
| 5.2 <i>Religionsfreiheit als objektive Norm</i> | 182 |
| 5.2.1 Religionsfreiheit als negative Kompetenznorm | 183 |
| a) Bedeutung für die staatlichen Gewalten allgemein | 183 |
| b) Bedeutung für die kantonale Religionshoheit im besonderen | 183 |
| 5.2.2 Religionsfreiheit als objektive Grundsatznorm | 183 |
| a) Programmatischer Charakter | 184 |
| b) Flankierender Charakter | 185 |
| 5.2.3 Besondere objektivrechtliche Teilgehalte der Religionsfreiheit | 187 |
| a) Religiöse und weltanschauliche Neutralität des Staates | 188 |
| aa) Verbot der religiösen und weltanschaulichen Aus- richtung des Staates | 188 |
| bb) Unabhängigkeit des staatlichen Rechts von religiösen Vorschriften (Art. 49 Abs. 4 BV) | 189 |
| cc) Bestimmungen zur Sicherung der religiösen Neutralität des Staates | 191 |
| dd) Zusammenhang mit dem Gebot religiöser Toleranz und dem Grundsatz religionsrechtlicher Parität | 192 |
| ee) Objektivrechtlicher Kern der Religionsfreiheit | 192 |
| b) Religiöse Toleranz | 193 |
| aa) Gebot der gegenseitigen Achtung und Rücksichtnahme unter Andersgläubigen | 193 |
| bb) Bestimmungen zum Schutz des Religionsfriedens | 194 |
| cc) Ausgleich zwischen widersprechenden religiösen Ansprüchen einzelner Individuen | 194 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| c) | Religionsrechtliche Parität | 195 |
| aa) | Verbot der Ungleichbehandlung aus religiösen Gründen | 195 |
| bb) | Formale und materielle Parität im kantonalen Religionsrecht | 196 |
| cc) | Anspruch des Einzelnen und der Religionsgemeinschaften auf die Wahrung religionsrechtlicher Parität | 198 |
| dd) | Zusammenhang mit dem allgemeinen Gleichheitssatz von Art. 4 BV | 198 |
| 5.3 | <i>Verhältnis von subjektiv- und objektivrechtlicher Seite der Religionsfreiheit</i> | 199 |
| 6. | Schutzbereich der Religionsfreiheit | 200 |
| 6.1 | <i>Schutzobjekte</i> | 200 |
| 6.1.1 | Freiheit der Religion | 200 |
| a) | Verfassungsrechtlicher Religionsbegriff | 200 |
| b) | Insbesondere die Berücksichtigung des religiösen Selbstverständnisses des Grundrechtsträgers | 203 |
| 6.1.2 | Freiheit der Weltanschauung | 206 |
| 6.1.3 | Freiheit des säkularen Gewissens? | 208 |
| 6.2 | <i>Geschützte Formen der Freiheitsbetätigung</i> | 212 |
| 6.2.1 | Positive und negative Religionsfreiheit | 213 |
| a) | Positive Religionsfreiheit | 214 |
| b) | Negative Religionsfreiheit | 216 |
| aa) | Kein staatlicher Zwang zur Zugehörigkeit zu einer Religionsgemeinschaft | 218 |
| bb) | Keine Bestrafung wegen Glaubensansichten | 219 |
| cc) | Kein Zwang zur Vornahme einer religiösen Handlung | 219 |
| dd) | Kein Zwang zur Teilnahme am Religionsunterricht | 220 |
| ee) | Negative religiöse Finanzierungsfreiheit | 221 |
| ff) | Recht, seine religiöse Überzeugung zu verschweigen | 222 |
| c) | Verhältnis von positiver und negativer Religionsfreiheit | 223 |
| 6.2.2 | Innere und äussere Religionsfreiheit | 223 |
| a) | Freiheit, religiöse Überzeugungen zu haben und zu bilden | 225 |
| b) | Freiheit, religiöse Überzeugungen zu äussern | 226 |
| c) | Freiheit, nach religiösen Überzeugungen zu handeln | 229 |
| aa) | Kultusfreiheit | 230 |
| bb) | Freiheit der religiösen Erziehung und des religiösen Unterrichts | 231 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| | cc) Freiheit der karitativen Tätigkeit | 231 |
| | dd) Schutz weiterer religiöser Ausdrucksformen | 232 |
| 6.2.3 | Individuelle und kollektive* Religionsfreiheit | 235 |
| | a) Individuelle Religionsfreiheit | 235 |
| | b) Kollektive Religionsfreiheit | 236 |
| | aa) Freiheit der gemeinschaftlichen Religionsausübung | 236 |
| | bb) Religiöse Vereinigungsfreiheit | 237 |
| | cc) Freiheit der religiösen Vereinigungen, insbesondere Kirchenfreiheit | 238 |
| 6.2.4 | Private und öffentliche Ausübung der Religionsfreiheit | 241 |
| 6.3 | <i>Besondere Gewährleistungen</i> | 242 |
| 6.3.1 | Allgemeiner Schutzbereich und besondere Konkretisierungen der Religionsfreiheit | 242 |
| 6.3.2 | Uneinschränkbarer Kerngehalt | 243 |
| 6.4 | <i>Verhältnis der Religionsfreiheit zu anderen Grundrechten</i> | 245 |
| 6.4.1 | Keine allgemeine Lösung der Grundrechtskonkurrenzen | 245 |
| 6.4.2 | Verhältnis der Religionsfreiheit zu ausgewählten Grundrechten | 247 |
| | a) Zur persönlichen Freiheit | 247 |
| | b) Zur Meinungsäußerungsfreiheit | 248 |
| | c) Zur Versammlungs- und Vereinsfreiheit | 249 |
| | d) Zur Handels- und Gewerbefreiheit | 250 |
| | e) Zur Eigentumsgarantie | 251 |
| | f) Zur Rechtsgleichheit | 252 |
| 7. | Träger der Religionsfreiheit | 253 |
| 7.1 | <i>Natürliche Personen</i> | 254 |
| 7.1.1 | Kreis der Grundrechtsträger: alle natürlichen Personen | 254 |
| | a) Schweizer und Ausländer | 254 |
| | b) Religionsunmündige | 254 |
| | c) Personen in Sonderstatusverhältnissen | 255 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 7.1.2 | Dauer der Grundrechtsträgerschaft | 255 |
| | a) Beginn | 255 |
| | b) Ende | 255 |
| 7.1.3 | Besondere Regelung der Religionsmündigkeit | 256 |
| | a) Religionsmündigkeit als besondere Grundrechtsmündigkeit | 256 |
| | b) Religiöse Grundrechtsfähigkeit | 257 |
| | c) Handlungsfähigkeit im Bereich der Religionsfreiheit | 258 |
| | aa) Erfordernis der Zustimmung der Eltern oder des Vormunds im Bereich des religiösen Erziehungsrechts | 258 |
| | bb) Selbständige Ausübung der Religionsfreiheit | 258 |
| 7.2 | <i>Juristische Personen</i> | 259 |
| 7.2.1 | Abstufung der Grundrechtsträgerschaft juristischer Personen | 259 |
| | a) Grundsatz und Notwendigkeit der Differenzierung | 259 |
| | b) Pragmatische Lösung der Rechtsprechung | 260 |
| | c) Abstufung nach dem angerufenen Teilgehalt der Religionsfreiheit | 261 |
| 7.2.2 | Kategorien der zur Anrufung der Religionsfreiheit berechtigten juristischen Personen | 263 |
| | a) Juristische Personen des Privatrechts ohne religiöse Zielsetzung | 263 |
| | b) Juristische Personen des öffentlichen Rechts ohne religiöse Zielsetzung | 264 |
| | c) Juristische Personen des Privatrechts mit religiöser Zielsetzung | 264 |
| | d) Juristische Personen des öffentlichen Rechts mit religiöser Zielsetzung | 264 |
| 8. | Adressaten der Religionsfreiheit | 266 |
| 8.1 | <i>Staat</i> | 266 |
| 8.1.1 | Bindung aller Staatsorgane und Staatsfunktionen | 266 |
| | a) Grundsatz | 266 |
| | b) Differenzierte Zuordnung der verschiedenen Inhalte der Religionsfreiheit zu den einzelnen Staatsorganen | 267 |
| 8.1.2 | Bindung des als Privatrechtssubjekt auftretenden Staates | 268 |
| 8.1.3 | Bindung der mit hoheitlichen Aufgaben beliehenen Privaten | 269 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 8.2 | <i>Private</i> | 270 |
| 8.2.1 | Nur indirekte Bindung der Privaten (sog. indirekte Drittwirkung) | 270 |
| a) | Problem: Drittwirkung der Religionsfreiheit? | 270 |
| b) | Differenzierte Geltung der Grundrechte unter Privaten: Indirekte Drittwirkung | 271 |
| c) | Anordnung der direkten Drittwirkung durch besondere Verfassungsnormen? | 273 |
| aa) | Art. 49 Abs. 2 BV | 273 |
| bb) | Art. 49 Abs. 3 BV | 274 |
| cc) | Art. 49 Abs. 4 BV | 275 |
| 8.2.2 | Typische Fälle der Drittwirkung der Religions- freiheit | 275 |
| a) | Religionsfreiheit zwischen Ehegatten | 276 |
| b) | Religionsfreiheit zwischen Vertragspartnern | 277 |
| c) | Schutz der Religionsfreiheit im Persönlichkeitsschutz-, Polizei- und Strafrecht | 278 |
| 8.3 | <i>Kirchen und Religionsgemeinschaften</i> | 278 |
| 8.3.1 | Bindung privatrechtlicher Religions- gemeinschaften | 279 |
| a) | Grundsatz | 279 |
| b) | Einschränkungen und Besonderheiten | 280 |
| 8.3.2 | Bindung öffentlichrechtlicher Religions- gemeinschaften | 281 |
| a) | Problem und Lösungsansatz | 281 |
| b) | Keine Bindung im Bereich der inneren Angelegenheiten | 282 |
| c) | Beschänkte Bindung im Bereich der äusseren Angelegen- heiten | 283 |
| d) | Exkurs: Besonderheiten im Recht der evangelisch-reformierten Landeskirchen | 284 |
| 9. | Einschränkungen der Religionsfreiheit | 287 |
| 9.1 | <i>Einschränkbarkeit der Religionsfreiheit als Abwehrrecht</i> | 287 |
| 9.1.1 | Funktion der Grundrechtseinschränkungen | 287 |
| 9.1.2 | Besondere Prüfung der Zulässigkeit von Grundrechtseinschränkungen | 288 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 9.1.3 | Herleitung der Einschränkungsvoraussetzungen | 289 |
| | a) Fehlende systematische Normierung der Einschränkungsvoraussetzungen in der Bundesverfassung | 289 |
| | b) Einschränkungsregelung der Art. 49 und 50 BV | 290 |
| | c) Verhältnis der Einschränkungsregelung der Bundesverfassung zu derjenigen der EMRK | 292 |
| 9.2 | <i>Einzelne Einschränkungsvoraussetzungen</i> | 292 |
| 9.2.1 | Gesetzliche Grundlage | 292 |
| | a) Unterscheidung zwischen leichten und schweren Eingriffen in die Religionsfreiheit | 294 |
| | b) Anforderungen an die gesetzliche Grundlage | 295 |
| | aa) Normstufe | 295 |
| | bb) Normstruktur und Normdichte | 296 |
| | cc) Normkonkretisierung | 297 |
| | c) Sonderfälle | 298 |
| | aa) Polizeiliche Generalklausel | 298 |
| | bb) Gewohnheitsrecht | 299 |
| | cc) Sonderstatusverhältnisse | 299 |
| 9.2.2 | Öffentliches Interesse | 299 |
| | a) Begriff und Bedeutung | 299 |
| | b) Kasuistik | 302 |
| | aa) Schutz der Grundlagen der öffentlichen Ordnung | 302 |
| | bb) Schutz der Persönlichkeit anderer | 304 |
| | cc) Schutz der öffentlichen Sicherheit | 305 |
| | dd) Schutz des Religionsfriedens | 306 |
| | ee) Schutz der öffentlichen Ruhe | 308 |
| | ff) Schutz der Gesundheit | 308 |
| | gg) Tierschutz | 309 |
| | hh) Vorrang der Wehrpflicht | 309 |
| | ii) Vorrang der Schulpflicht | 310 |
| | kk) Vorrang gerichtlicher Mitwirkungspflichten | 310 |
| 9.2.3 | Verhältnismässigkeit | 311 |
| | a) Begriff und Bedeutung | 311 |
| | aa) Geeignetheit | 311 |
| | bb) Erforderlichkeit | 312 |
| | cc) Verhältnismässigkeit im engeren Sinne | 313 |
| | b) Insbesondere zur Verhältnismässigkeit polizeilicher Einschränkungen der Religionsausübung | 315 |
| | aa) Verbot | 315 |
| | bb) Bewilligungspflicht | 317 |
| | cc) Meldepflicht | 318 |
| | dd) Polizeivorschriften | 318 |
| 9.2.4 | Kerngehalt | 318 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 9.3 | <i>Einschränkungen in Sonderstatusverhältnissen</i> | 319 |
| 9.3.1 | Besonderheiten bei Sonderstatusverhältnissen | 319 |
| 9.3.2 | Einzelne Sonderstatusverhältnisse | 319 |
| | a) Inhaber kirchlicher Staatsämter | 319 |
| | aa) Pfarrer und Religionslehrer | 320 |
| | bb) Theologieprofessoren an staatlichen Hochschulen | 321 |
| | b) Beamte | 322 |
| | c) Schüler | 322 |
| | d) Gefangene | 323 |

3. Teil: Probleme der Verwirklichung der Religionsfreiheit in ausgewählten Rechtsgebieten **325**

| | | |
|---------------|--|------------|
| 10. | Religionsfreiheit im Bereich des öffentlichen Rechts | 327 |
| 10.1 | <i>Religionsfreiheit im Staatskirchenrecht</i> | 328 |
| 10.1.1 | Öffentlichrechtliche Anerkennung einzelner Kirchen und Religionsgemeinschaften | 328 |
| 10.1.2 | Selbstbestimmungsrecht öffentlichrechtlicher Kirchen und Religionsgemeinschaften | 330 |
| 10.1.3 | Staatliche Aufsicht über die öffentlichrechtlichen Kirchen und Religionsgemeinschaften | 331 |
| 10.1.4 | Zugehörigkeit zu den öffentlichrechtlichen Kirchen und Religionsgemeinschaften | 332 |
| | a) Religions- und staatsrechtliche Regelung der Mitgliedschaft | 332 |
| | b) Problematik der Mitgliedschaftspräsumtion unter Austrittsvorbehalt | 334 |
| | c) Probleme der Religionszugehörigkeit bei Wohnsitzwechsel | 336 |
| 10.1.5 | Insbesondere das jederzeitige Austrittsrecht | 336 |
| | a) Grundsatz | 336 |
| | b) Austrittserklärung | 338 |
| | aa) Rechtsnatur | 338 |
| | bb) Inhalt | 338 |
| | cc) Form | 339 |
| | c) Wirkung des Austritts | 341 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 10.1.6 | Schutz der Sonn- und Feiertage | 341 |
| a) | Religiöse und weltliche Funktionen der Sonn- und Feiertage | 342 |
| b) | Pflicht zur Arbeitsruhe an den staatlich anerkannten Sonn- und Feiertagen | 342 |
| c) | Recht auf Einhaltung staatlich nicht anerkannter religiöser Ruhe- und Feiertage | 346 |
| 10.2 | <i>Religionsfreiheit im Kirchensteuerrecht</i> | 347 |
| 10.2.1 | Ausgangspunkt: Grundsatz von Art. 49 Abs. 6 BV | 348 |
| a) | Rechtsnatur | 348 |
| aa) | Gesetzgebungsauftrag | 349 |
| bb) | Unmittelbar anwendbarer Verfassungsgrundsatz | 349 |
| b) | Tragweite | 350 |
| aa) | Beschränkung auf spezielle Kultussteuern | 351 |
| bb) | Beschränkung auf Steuern für eigentliche Kultuszwecke | 351 |
| c) | Religionsfreiheit und kantonales Steuerrecht: offene Fragen | 353 |
| 10.2.2 | Rechtsnatur und verfassungsrechtliche Zulässigkeit der Kirchensteuer | 354 |
| a) | Kirchensteuer im Rahmen kirchlicher Finanzierungssysteme | 354 |
| b) | Kirchensteuer als Mitgliedsteuer | 355 |
| 10.2.3 | Kirchensteuerpflicht aufgrund persönlicher oder wirtschaftlicher Zugehörigkeit zu einer steuerberechtigten Religionsgemeinschaft | 356 |
| a) | Kirchensteuerpflicht der Mitglieder der steuerberechtigten Religionsgemeinschaft | 356 |
| b) | Kirchensteuerpflicht auswärts wohnender Konfessionsverwandter für die Geschäftsbetriebe und Liegenschaften im Gebiet der Kultusgemeinde | 357 |
| 10.2.4 | Kirchensteuerpflicht bei konfessionell gemischten Familien | 358 |
| a) | Grundsatz der Berücksichtigung des konfessionell gemischten Charakters der Familie | 359 |
| b) | Kantonale Systeme | 359 |
| 10.2.5 | Kirchensteuerpflicht juristischer Personen | 361 |
| a) | Entwicklung der bundesgerichtlichen Rechtsprechung | 362 |
| b) | Stellungnahme der Lehre | 364 |
| c) | Würdigung | 366 |
| 10.2.6 | Gegenstand, Bemessung und Erhebung der Kirchensteuer | 369 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 10.2.7 | Exkurs: Zulässigkeit direkter Staatsleistungen an die Religionsgemeinschaften | 370 |
| a) | Positive Staatsleistungen: Beiträge an die Kultusaufgaben einer Religionsgemeinschaft (sog. Kultusbudget) | 371 |
| aa) | Auf kommunaler Ebene | 371 |
| bb) | Auf kantonaler Ebene | 373 |
| b) | Negative Staatsleistungen: Steuer- und Gebührenbefreiungen | 374 |
| 10.2.8 | Rechtspolitischer Ausblick | 375 |
| a) | Grundlage der Staatsleistungen an die Religionsgemeinschaften: Historische Rechtstitel oder Kulturverantwortung des Staates? | 375 |
| b) | Staatsleistungen als Schlüssel der Kirchenpolitik? | 375 |
| 10.3 | <i>Religionsfreiheit im Begräbniswesen</i> | 377 |
| 10.3.1 | Organisation des Begräbniswesens | 377 |
| a) | Erfordernis eines öffentlichen Friedhofs | 377 |
| b) | Zulässigkeit weiterer, insbesondere konfessioneller Friedhöfe | 378 |
| 10.3.2 | Durchführung des Begräbnisses | 380 |
| a) | Recht auf ein schickliches Begräbnis | 380 |
| b) | Recht auf ein religiöses Begräbnis | 382 |
| aa) | Wahl der Bestattungsart | 382 |
| bb) | Abdankungsfeier | 383 |
| cc) | Beisetzung | 383 |
| 10.3.3 | Friedhofordnungen | 384 |
| 10.4 | <i>Religionsfreiheit im Schulwesen</i> | 385 |
| 10.4.1 | Religiöse Neutralität der öffentlichen Schulen | 385 |
| a) | Religiöse Grundlegung der öffentlichen Schule | 387 |
| b) | Religiöse Neutralität in der Leitung und Organisation der öffentlichen Schule | 388 |
| aa) | Staatliche Leitung des Primarschulunterrichts | 389 |
| bb) | Religiöse Neutralität der Lehrerschaft | 389 |
| cc) | Verbot konfessioneller öffentlicher Schulen | 390 |
| dd) | Exkurs: Recht auf Benützung der Schulräumlichkeiten zur Religionsausübung | 392 |
| c) | Religiöse Neutralität im Schulunterricht | 393 |
| aa) | Behandlung von Themen mit religiösen Bezügen in den obligatorischen Schulfächern | 393 |
| bb) | Fakultativer bekenntnisgebundener Unterricht in der Schule, insbesondere die verfassungsrechtliche Problematik des Schulgebets | 394 |

| | | |
|--------|--|-----|
| | cc) Verbot der Identifikation mit religiösen Anschauungen, insbesondere die verfassungsrechtliche Problematik des Kruzifixes in Schulzimmern | 396 |
| | d) Religionsunterricht an der öffentlichen Schule | 397 |
| | e) Theologische Fakultäten an den staatlichen Universitäten | 399 |
| 10.4.2 | Freiheit der konfessionellen Privatschulen | 401 |
| | a) Freiheit der Errichtung | 401 |
| | b) Freiheit der Führung | 402 |
| 10.5 | <i>Religionsfreiheit und Militärdienstverweigerung</i> | 403 |
| 10.5.1 | Problem: Spannungslage zwischen dem Grundrecht der Religionsfreiheit und dem Grundsatz der allgemeinen Wehrpflicht | 403 |
| 10.5.2 | Ansätze zur Harmonisierung der allgemeinen Wehrpflicht und der Religionsfreiheit | 405 |
| | a) Verfassungsrechtliche Ausgangslage | 405 |
| | b) Einzelne Harmonisierungsansätze | 406 |
| | aa) Waffenloser Militärdienst | 406 |
| | bb) Ziviler Ersatzdienst | 408 |
| | cc) Strafrechtliche Privilegierung der Dienstverweigerung aus Gewissensgründen | 410 |
| | dd) Entkriminalisierung der Dienstverweigerer aus Gewissensgründen | 411 |
| 10.6 | <i>Religionsfreiheit im Strafrecht</i> | 412 |
| 10.6.1 | Strafbestimmungen zum Schutz eines bestimmten religiösen Glaubens | 413 |
| | a) Staatliche Strafen | 413 |
| | b) Kirchliche Strafen | 414 |
| 10.6.2 | Strafbestimmungen zum Schutz der Religionsfreiheit, insbesondere der gegenseitigen Toleranz und des Religionsfriedens | 415 |
| | a) Geschütztes Rechtsgut der Religionsdelikte von Art. 261 StGB | 415 |
| | b) Einzelne Tatbestände von Art. 261 StGB | 416 |
| 10.6.3 | Verbot geistlicher Strafen | 417 |
| 10.7 | <i>Religionsfreiheit im Prozessrecht</i> | 417 |
| 10.7.1 | Verbot der geistlichen Gerichtsbarkeit | 417 |
| | a) Begriff der geistlichen Gerichtsbarkeit | 418 |
| | b) Umfang des Verbots | 418 |

| | | |
|------------|---|------------|
| 10.7.2 | Berücksichtigung der Religionsfreiheit bei gerichtlichen Verfahren | 420 |
| a) | Unzulässigkeit religiöser Symbole im Gerichtssaal | 420 |
| b) | Religionszugehörigkeit als Ausstandsgrund? | 421 |
| c) | Rücksichtnahme bei der Festsetzung von Gerichts- terminen und beim Fristenlauf | 421 |
| d) | Zulässigkeit von Eides- und Zeugnispflichten | 421 |
| 10.7.3 | Unpfändbarkeit religiöser Gegenstände | 422 |
| 11. | Religionsfreiheit im Bereich des Privatrechts | 423 |
| 11.1 | <i>Religionsfreiheit im Familienrecht</i> | 423 |
| 11.1.1 | Religionsfreiheit im Eherecht | 423 |
| a) | Eheschliessung | 424 |
| aa) | Obligatorische Ziviltrauung | 424 |
| bb) | Freiheit der kirchlichen Trauung | 426 |
| b) | Pflicht zu gegenseitiger religiöser Achtung und Toleranz unter den Ehegatten | 426 |
| c) | Staatliche Ehescheidung als Schutz und Einschränkung der Religionsfreiheit der Ehegatten | 429 |
| 11.1.2 | Religiöse Erziehung der Kinder | 430 |
| a) | Träger des religiösen Erziehungsrechts | 431 |
| b) | Freiheit der religiösen Erziehung | 432 |
| aa) | Bestimmung der Religion | 432 |
| bb) | Religiöse Erziehung im engeren Sinne | 433 |
| c) | Dauer des religiösen Erziehungsrechts | 435 |
| 11.2 | <i>Religionsfreiheit im Obligationenrecht</i> | 435 |
| 11.2.1 | Religionsfreiheit im Vertragsrecht | 435 |
| a) | Religionsfreiheit als Schranke des Vertragsinhalts | 436 |
| b) | Religionsfreiheit bei der Auslegung des Vertragsinhalts | 437 |
| c) | Nachträgliche Unmöglichkeit der Vertragserfüllung aus religiösen Gründen | 438 |
| d) | Religiöse Überzeugung als Kündigungsgrund | 439 |
| e) | Ausschluss der Realexekution bei Leistungsverweigerung aus religiösen Gründen | 439 |
| 11.2.2 | Religionsfreiheit im ausservertraglichen Bereich | 439 |
| 11.3 | <i>Religionsfreiheit im Arbeitsrecht</i> | 441 |
| 11.3.1 | Berücksichtigung der Religionsfreiheit des Arbeitnehmers im Rahmen der Fürsorge- pflicht des Arbeitgebers | 441 |

| | | |
|-----------------|--|-----|
| 11.3.2 | Bedeutung der Treuepflicht des Arbeitnehmers bei religiösen Tendenzbetrieben | 442 |
| 11.4 | <i>Religionsfreiheit im Gesellschaftsrecht</i> | 443 |
| 11.4.1 | Freiheit zur Bildung und Organisation von Religionsgemeinschaften in den Rechtsformen des Privatrechts | 443 |
| | a) Ausgangslage | 443 |
| | b) Vereinsform | 444 |
| | c) Stiftungsform | 445 |
| | d) Vorbehalt zugunsten des kantonalen öffentlichen Rechts von Art. 59 Abs. 1 ZGB | 446 |
| 11.4.2 | Mitgliedschaftsrecht bei privatrechtlichen Religionsgemeinschaften | 446 |
| | a) Eintrittsrecht | 447 |
| | b) Austrittsrecht | 448 |
| | c) Ausschlussrecht | 448 |
| 4. Teil: | Rechtsschutz der Religionsfreiheit | 451 |
| 12. | Rechtsschutz der Religionsfreiheit | 453 |
| 12.1 | <i>Allgemeine Konzeption des Rechtsschutzes</i> | 453 |
| 12.2 | <i>Besonderheiten bei der staatsrechtlichen Beschwerde</i> | 456 |
| 12.2.1 | Religionsfreiheit als unverjährbares und unverzichtbares Recht | 456 |
| | a) Rechtsfigur des unverjährbaren und unverzichtbaren Rechts | 456 |
| | b) Prozessuale Bedeutung | 457 |
| 12.2.2 | Probleme im Zusammenhang mit dem Anfechtungsobjekt, der Beschwerdelegitimation und der Kognition | 459 |
| | a) Anfechtbarkeit von Hoheitsakten öffentlichrechtlicher Religionsgemeinschaften | 459 |
| | b) Legitimation der Religionsgemeinschaften zur staatsrechtlichen Beschwerde | 460 |

| | | |
|---|---|---------|
| c) | Kognitionsbeschränkungen, insbesondere bei der Beurteilung von Fragen der religiösen Lehre | 461 |
| 12.2.3 | Unentgeltlichkeit der staatsrechtlichen Beschwerden wegen Verletzung von Art. 49 Abs. 1 - 5 und Art. 50 Abs. 1 und 2 BV | 462 |
| 12.2.4 | Abgrenzung der staatsrechtlichen Beschwerde an das Bundesgericht von der Beschwerde an den Bundesrat | 463 |
| Anhang: Religionsfreiheit in ausgewählten Verfassungen und Menschenrechtserklärungen | | 466 |
| 1. | Bundesverfassung der Schweizerischen Eidgenossenschaft vom 29. Mai 1874 | 466 |
| 2. | Verfassungsentwurf der Expertenkommission für die Vorbereitung einer Totalrevision der Bundesverfassung (1977) | 466 |
| 3. | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland vom 23. Mai 1949 | 467 |
| 4. | Staatsgrundgesetz vom 21. Dezember 1867 über die allgemeinen Rechte der Staatsbürger für die im Reichsrat vertretenen Königreiche und Länder (heute für Österreich) | 467 |
| 5. | Verfassung der Französischen Republik vom 28. September 1958 und Gesetz über die Trennung der Kirchen vom Staat vom 9. Dezember 1905 | 468 |
| 6. | Verfassung der Vereinigten Staaten von Amerika vom 17. September 1787 | 468 |
| 7. | Verfassung der Union der Sozialistischen Sowjetrepubliken vom 7. Oktober 1977 | 468 |
| 8. | Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten vom 4. November 1950 (Europäische Menschenrechtskonvention, EMRK) | 469 |
| 9. | «Virginia Bill of Rights» vom 12. Juni 1776 | 469 |
| 10. | «Deklaration des droits de l'homme et du citoyen» vom 26. August 1789 | 469 |

| | |
|--|-----|
| 11. Allgemeine Erklärung der Menschenrechte vom 10. Dezember 1948 | 469 |
| 12. Vorschlag für die Neuformulierung des Grundrechts der Religionsfreiheit in der schweizerischen Bundesverfassung | 470 |
| Sachregister | 471 |