

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungen .....	XIX
Rechtsquellen .....	XXV
Literatur .....	XXXIII
Materialien .....	LXXXV

## Teil 1: Theoretische Grundlagen 1

<b>§ 1 Einleitung .....</b>	<b>3</b>
I. Forschungsgegenstand .....	3
II. Methodischer Zugang .....	4
III. Aufbau .....	6
IV. Begriffe .....	8
1. Vorbemerkung .....	8
2. Ethik/Ethisch .....	8
3. Religion/Religiös .....	10
4. Weltanschauung/Weltanschaulich .....	13
5. Staat .....	15
6. Neutralität .....	16
<b>§ 2 Negative Wurzel der Neutralität: Profanierung der Staatsgewalt .....</b>	<b>18</b>
I. Einleitende Bemerkungen .....	18
II. Vormodernes Denken .....	18
1. Griechische Antike .....	18
2. Römisches und mittelalterliches Denken .....	20
III. Moderne Staatslegitimation .....	23
1. Staatszweck Sicherheit (Hobbes) .....	23
2. Staatszweck Menschenrechtsschutz (Locke) .....	26
3. Staatszweck Wohlfahrt .....	29
4. Legitimation durch Demokratie (Rousseau) .....	31
IV. Neutralisierung als Prozess .....	34
V. Überleitung: Negative und positive Wurzel der Neutralität .....	41

<b>§ 3 Positive Wurzel der Neutralität: Unerzwingbarkeit der Ethik</b> .....	43
I. Einleitende Bemerkungen .....	43
II. Recht und Ethik bei Kant .....	44
III. Hegel: Der Staat als sittlicher Staat .....	46
IV. Klärung von Diskussionspunkten .....	50
1. Vorbemerkung .....	50
2. Moral und Sitte .....	51
3. Recht und Zwang .....	52
4. Inhaltliche Richtigkeit .....	53
5. Äusserlichkeit .....	55
6. Zwischenergebnis .....	57
V. Staatliche Neutralität, Moral und Ethik .....	58
1. Vorbemerkung .....	58
2. Rechtsordnung und Moralität .....	58
3. Rechtsordnung und Sitte .....	59
4. Rechtsordnung und Ethik .....	60
5. Zwischenergebnis .....	61
VI. Abschliessende Bemerkungen zu Kant und Hegel .....	62
VII. Überleitung: Von der Ethik zur Religion .....	63
<b>§ 4 Zwei Sphären: Staat und Religion</b> .....	65
I. Einleitende Bemerkungen .....	65
II. Patristik (Augustinus) .....	66
III. Reformation (Luther, Calvin) .....	68
IV. Moderne Theologie (Karl Barth, Politische Theologie, Theologie der Befreiung) .....	71
V. Religiös begründete Unterscheidung .....	80
VI. Trennung? .....	82
VII. Religiöse Neutralität als Spezialfall ethischer Neutralität .....	86
<b>§ 5 Religion in der Öffentlichkeit (neuere Diskussion)</b> .....	89
I. Einleitende Bemerkungen .....	89
II. John Rawls zum öffentlichen Vernunftgebrauch .....	89
III. Jürgen Habermas über Religion in der Öffentlichkeit .....	93
IV. Rawls und Habermas: Zwischenreflexion .....	96
V. Martha Nussbaum über religiöse Toleranz .....	98
VI. Schlussfolgerungen: Religion im staatlichen und im öffentlichen Raum	101

<b>§ 6 Neuere rechtsphilosophische Diskussion zur staatlichen Neutralität</b>	104
I. Einleitende Bemerkungen .....	104
II. Grundlagen bei John Rawls .....	105
III. Neutrale Begründungen (Ackerman) .....	107
IV. Ethische Unabhängigkeit (Dworkin) .....	108
V. Weitere Theorien .....	111
VI. Paternalismus .....	115
VII. Verbindende Elemente .....	118
<b>§ 7 Leitlinien einer Neutralitätskonzeption (Synthese)</b> .....	120
I. Einleitende Bemerkungen .....	120
II. Negative und positive Wurzeln .....	120
III. Neutrale Gründe .....	123
IV. Abgrenzung .....	126
1. Keine neutrale Gesellschaft .....	126
2. Keine neutrale Öffentlichkeit .....	128
3. Keine neutralen Individuen .....	130
4. Kein kulturell neutraler Staat .....	131
5. Kein sittlich neutraler Staat .....	133
6. Kein politisch neutraler Staat .....	135
V. Neutralität und Grundrechte .....	136
<b>Teil 2: Staatsrechtliche Leitlinien</b>	139
<b>§ 8 Neutralität in der Praxis</b> .....	141
I. Einführung zum zweiten Teil .....	141
II. Neutralität in der Frühzeit des Bundesstaates .....	142
III. Frühere Rechtsprechung des Bundesgerichts zu Religions- angelegenheiten .....	144
1. Schutz religiöser Minderheiten .....	144
2. Möglichkeit und Grenzen der Religionskritik .....	147
3. Ambivalenz .....	151
IV. Neuere Praxis von Behörden und Bundesgericht .....	153
V. Praxis zur Europäischen Menschenrechtskonvention .....	157
VI. Interpretation in der Wissenschaft .....	160

<b>§ 9 Grundrechte als Basis des Neutralitätsgebots</b> .....	163
I. Einleitende Bemerkungen .....	163
II. Die objektive Dimension der Grundrechte .....	163
1. Tradition .....	163
2. Teilgehalte .....	166
III. Glaubens- und Gewissensfreiheit .....	168
1. Allgemeine Bedeutung .....	168
2. Objektive Dimension .....	172
3. Bezug zum Neutralitätsgrundsatz .....	174
IV. Rechtsgleichheit und Diskriminierungsverbot .....	175
1. Neutralitätspflicht und Diskriminierungsverbot .....	175
2. Das Erfordernis sachlicher und vernünftiger Gründe .....	176
3. Lebensweltliche Verankerung .....	179
4. Begründungserfordernis beim Diskriminierungsverbot .....	180
5. Bezug zum Neutralitätsgrundsatz .....	181
6. Parität? .....	182
V. Persönliche Freiheit und weitere Grundrechte .....	184
1. Selbstbestimmung der Person .....	184
2. Alle Grundrechte? .....	187
<b>§ 10 Zur Bedeutung des Neutralitätsgrundsatzes</b> .....	189
I. Einleitende Bemerkungen .....	189
II. Zentrale Gehalte .....	189
1. Begründungs- und Abstandsgebot .....	189
2. Prüfprogramm .....	192
3. Bedeutung von Auswirkungen .....	193
III. Geltungsweise .....	195
1. Relativierungen .....	195
2. Verhältnis zu staatlichem Atheismus und Laizität .....	196
3. Keine absolute Gleichbehandlung .....	197
4. Abwägbarkeit? .....	198
IV. Theoretische Funktion .....	199
V. Dogmatischer Standort .....	200
1. Akzessorietät .....	200
2. Prinzip? .....	202
3. Teil der Verfassung .....	204
VI. Verhältnis zu Parität und Toleranz .....	205

<b>§ 11 Neutralität und Religionsgemeinschaften</b> .....	211
I. Einleitende Bemerkungen .....	211
II. Praxis der öffentlich-rechtlichen Anerkennung .....	212
1. Bedeutung der Anerkennung .....	212
2. Kreis der anerkannten Religionsgemeinschaften .....	214
3. Voraussetzungen der Anerkennung .....	216
4. Formen der Anerkennung .....	217
5. Organisation der anerkannten Religionsgemeinschaften .....	219
III. Sinn der Anerkennung .....	222
IV. Vereinbarkeit mit dem Neutralitätsgebot .....	225
1. Frage der Rechtfertigung .....	225
2. Gesichtspunkte .....	226
a) Vorbemerkung .....	226
b) Gesellschaftliche Bedeutung .....	227
c) Organisationsgrad .....	229
d) Verhältnis zu Rechtsstaat und Demokratie .....	230
e) Historische Umstände .....	231
f) Offener Kriterienkatalog .....	232
g) Objektive Beurteilung islamischer Gemeinschaften .....	232
3. Zwischenergebnis .....	233
4. Abstandsgebot .....	236
V. Schwerpunkt Finanzierung .....	237
1. Staatliche Beiträge .....	237
a) Praxis .....	237
b) Vereinbarkeit mit dem Neutralitätsgebot .....	241
2. Kirchensteuern .....	245
a) Praxis .....	245
b) Vereinbarkeit mit dem Neutralitätsgebot .....	247
aa) Besteuerung natürlicher Personen .....	247
bb) Besteuerung juristischer Personen .....	248
c) Zwischenergebnis .....	252
VI. Schwerpunkt Organisation .....	252
1. Organisation als kirchliche Angelegenheit .....	252
a) Anerkennung des Andersseins .....	252
b) Keine Unterscheidung zwischen inneren und äusseren Angelegenheiten .....	254
c) Beispiel: Neuregelung im Kanton Zürich .....	255
2. Organisation der katholischen Kirche .....	258
a) Dualismus .....	258

b) Anerkennung der Eigenstruktur .....	260
c) Austrittsrecht .....	262
VII. Ergebnis .....	264
<b>§ 12 Neutralität und Bildung .....</b>	<b>267</b>
I. Einleitende Bemerkungen .....	267
II. Allgemeine Orientierung des Schulunterrichts .....	268
1. Religiöse Bezugnahme bei Bildungszielen .....	268
a) Teilweise explizite Verankerung der Neutralität .....	268
b) Häufige religiöse Bezugnahmen .....	269
2. Differenzierte Beurteilung .....	273
III. Religionsunterricht .....	276
1. Konfessioneller Unterricht .....	276
a) Praxis .....	276
b) Vereinbarkeit mit dem Neutralitätsgebot .....	280
2. Neutrale Religionskunde .....	282
a) Praxis .....	282
b) Vereinbarkeit mit dem Neutralitätsgebot .....	285
c) Zur Bezeichnung .....	287
d) Zwischenergebnis .....	288
IV. Übriger Unterrichtsinhalt .....	288
1. Andere tangierte Fächer .....	288
2. Spezialfrage: Religiöse Lehrpersonen .....	292
V. Vor- und ausserschulische Erziehung .....	294
VI. Theologische Fakultäten .....	298
1. Praxis .....	298
2. Theologie und Religionswissenschaft .....	301
a) Theologie .....	301
b) Religionswissenschaft .....	303
3. Bewertung im Licht des Neutralitätsgrundsatzes .....	304
a) Problematik .....	304
b) Neutrale Gründe .....	305
aa) Tradition .....	305
bb) Einbindung und Rationalisierung des Religiösen .....	306
cc) Unzulängliche Wertneutralität .....	307
dd) Notwendige Beschränkung auf einzelne Konfessionen .....	308
ee) Überzeugende Gründe? .....	310
c) Notwendige Distanz zu den Religionsgemeinschaften .....	311
4. Zwischenergebnis .....	314
VII. Ergebnis .....	316

<b>§ 13 Neutralität und Lebensform</b> .....	319
I. Einleitende Bemerkungen .....	319
II. Zur Geschichte der Ehe .....	320
III. Ehe und ethische Neutralität .....	322
1. Vorbemerkung .....	322
2. Neutrale Rechtfertigung der Zivilehe .....	323
3. Neutralitätskonforme Ausgestaltung der Zivilehe .....	324
4. Förderung der Ehe? .....	325
5. Schlussfolgerung .....	327
IV. Geltendes Eherecht .....	327
1. Ehevoraussetzungen .....	327
2. Eheschliessung .....	328
3. Eheleben .....	329
4. Ehescheidung .....	330
5. Zwischenergebnis .....	330
V. Neutralisierung des Familienrechts .....	331
VI. Gleichgeschlechtliche Partnerschaften .....	333
1. Vorbemerkung .....	333
2. Keine Pönalisierung .....	334
3. Eingetragene Partnerschaft und Ehe .....	334
4. Adoption und Fortpflanzungsmedizin .....	337
VII. Nichteheliche heterosexuelle Lebensgemeinschaften .....	341
VIII. Anderskulturelle Modelle .....	343
IX. Ergebnis .....	346
<b>§ 14 Kernelemente einer staatsrechtlichen Neutralitätskonzeption (Zusammenfassung der Ergebnisse des zweiten Teils in Thesen)</b> .....	348
I. Grundrechte als Basis .....	348
1. Vorbemerkung .....	348
2. Kein unabhängiges Prinzip .....	348
3. Bündelung und Verstärkung objektiver Gehalte .....	348
II. Begründungsneutralität und Abstandsgebot .....	349
1. Neutrale Gründe .....	349
2. Hinreichende Distanz .....	350
3. Keine absolute Gleichbehandlung .....	350
4. Grundsätzlichkeit .....	350

III.	Neutrale Anerkennung von Religionsgemeinschaften .....	351
1.	Anerkennung des Andersseins .....	351
2.	Neutrale Kriterien .....	352
3.	Unterstützung sozialer Leistungen .....	353
4.	Organisatorische Selbstbestimmung .....	353
IV.	Neutrales staatliches Bildungswesen .....	354
1.	Keine einseitige religiöse Ausrichtung .....	354
2.	Bevorzugung neutraler Religionskunde .....	355
3.	Keine neutrale vor- und ausserschulische Erziehung .....	356
4.	Bedingungen universitärer Theologie .....	356
V.	Neutralität gegenüber Lebensformen .....	357
1.	Neutrale Zivilehe .....	357
2.	Keine Benachteiligung gleichgeschlechtlicher Lebensgemeinschaften .....	357
3.	Keine Benachteiligung unverheiratet Zusammenlebender .....	358
4.	Kein religiöses Recht .....	359

### **Teil 3: Einzelfragen** 361

<b>§ 15 Kreuz in Schulräumen</b> .....	363
I. Vorbemerkungen zum dritten Teil .....	363
II. Schweizerische Praxis .....	364
III. Internationale Praxis (Hinweise) .....	367
IV. Wissenschaftliche Diskussion .....	369
V. Zwangsmoment .....	373
VI. Neutrale Begründung .....	374
VII. Hinreichender Abstand .....	380
VIII. Möglichkeit der freiwilligen Anbringung .....	381
IX. Räumlicher Geltungsbereich .....	383
1. Schule .....	383
2. Öffentlicher Raum .....	384
X. Ergebnis .....	384
<b>§ 16 Gottesanrufung in der Präambel der Verfassung</b> .....	386
I. Einleitende Bemerkungen .....	386
II. Praxis .....	387



1. Bund .....	387
2. Kantone .....	389
III. Internationale Praxis (Hinweise) .....	392
IV. Wissenschaftliche Diskussion .....	393
V. Vorfrage: Anwendbarkeit des Neutralitätsgrundsatzes? .....	403
VI. Zwangsmoment .....	404
VII. Neutrale Begründung .....	404
VIII. Hinreichender Abstand .....	406
IX. Konsequenz: Keine rechtliche Verbindlichkeit .....	408
X. Verwandte Fragen: Wappen und Hymne .....	410
1. Wappen .....	410
2. Hymne .....	412
XI. Ergebnis .....	412
<b>§ 17 Kopftuch in der Schule</b> .....	414
I. Einleitende Bemerkungen .....	414
II. Schweizerische Praxis .....	414
III. Internationale Praxis (Hinweise) .....	417
IV. Wissenschaftliche Diskussion .....	420
V. Verbot des Kopftuch-Tragens durch Lehrerinnen .....	426
1. Zwangsmoment .....	426
2. Neutrale Gründe .....	426
3. Hinreichender Abstand .....	429
VI. Erlaubnis des Kopftuch-Tragens durch Lehrerinnen .....	429
1. Zwangsmoment .....	429
2. Neutrale Gründe .....	430
3. Hinreichender Abstand .....	431
VII. Kopftuch von Schülerinnen .....	431
VIII. Ergebnis .....	433
<b>§ 18 Sonntag und Feiertage</b> .....	435
I. Einführende Bemerkungen .....	435
II. Schweizerische Praxis .....	435
1. Gesetzgebung .....	435
2. Rechtsprechung .....	439
III. Internationale Praxis (Hinweise) .....	440

IV.	Wissenschaftliche Diskussion .....	442
V.	Sonntag .....	443
	1. Zwangsmoment .....	443
	2. Neutrale Gründe .....	443
	3. Hinreichender Abstand .....	445
VI.	Feiertage .....	446
	1. Zwangsmoment .....	446
	2. Neutrale Gründe .....	447
	3. Hinreichender Abstand .....	449
VII.	Ergebnis .....	450
<b>§ 19</b>	<b>Dispensation vom Schwimmunterricht .....</b>	<b>451</b>
I.	Einführende Bemerkungen .....	451
II.	Schweizerische Praxis .....	451
	1. Gesetzgebung .....	451
	2. Rechtsprechung .....	453
III.	Internationale Praxis (Hinweise) .....	457
IV.	Wissenschaftliche Diskussion .....	458
V.	Ablehnung einer Dispensation .....	464
	1. Zwangsmoment .....	464
	2. Neutrale Begründung .....	464
	3. Hinreichender Abstand .....	470
VI.	Gewährung einer Dispensation .....	470
	1. Zwangsmoment .....	470
	2. Neutrale Begründung .....	470
	3. Hinreichender Abstand .....	472
VII.	Ergebnis .....	472
<b>§ 20</b>	<b>Minarettverbot und Grabfelder für Muslime .....</b>	<b>474</b>
I.	Einleitende Bemerkung .....	474
II.	Minarettverbot .....	474
	1. Praxis .....	474
	2. Wissenschaftliche Diskussion .....	475
	3. Vorfrage: Anwendbarkeit des Neutralitätsgrundsatzes? .....	476
	4. Zwangsmoment .....	477
	5. Neutrale Begründung .....	477

6. Hinreichender Abstand .....	479
7. Ergebnis .....	480
III. Grabfelder für Muslime .....	481
1. Schweizerische Praxis .....	481
2. Internationale Praxis (Hinweise) .....	483
3. Wissenschaftliche Diskussion .....	484
4. Zwangsmoment .....	485
5. Neutrale Begründung .....	486
a) Vorbemerkung .....	486
b) Gründe für die Schaffung separater Grabfelder .....	486
c) Gründe gegen die Schaffung separater Grabfelder .....	487
6. Hinreichender Abstand .....	489
7. Ergebnis .....	489
IV. Schlussbetrachtung zum dritten Teil .....	489
§ 21 Zusammenfassung der Ergebnisse der Untersuchung in Kernthesen	493
1. Teil: Theoretische Grundlagen .....	493
2. Teil: Staatsrechtliche Leitlinien .....	494
3. Teil: Einzelfragen .....	499
Sachregister .....	503
Personenregister .....	515