

Asmaa El Idrissi

Der juridische Umgang mit religiöser Fremdheit



Nomos

Studien zu Religion, Philosophie und Recht

herausgegeben von

Professor Dr. Günter Frankenberg,

Goethe-Universität Frankfurt am Main

Professor Dr. Michael Moxter, Universität Hamburg

Professor Michael A. Rosenthal,

University of Washington

Professor Dr. Thomas M. Schmidt,

Goethe-Universität Frankfurt am Main

Band 4

Asmaa El Idrissi

Der juristische Umgang mit religiöser Fremdheit



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Frankfurt a.M., Univ., Diss., 2016

ISBN 978-3-8487-4288-2 (Print)

ISBN 978-3-8452-8551-1 (ePDF)

1. Auflage 2018

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2018. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	11
Erstes Kapitel: Toleranz von Fremdheit	15
A. Annäherungen an das Fremde	15
I. Definitionen	16
II. Statistische Indizien	21
III. Religiös Fremdes in Landesgesetzen	23
IV. Resümee	25
B. Vier Konzeptionen	26
I. Die Erlaubnis-Konzeption	27
II. Die Koexistenz-Konzeption	28
III. Die Respekt- und Wertschätzungskonzeptionen	30
Zweites Kapitel: Augsburg als historisches Toleranzexempel?	33
A. Der Augsburger Religionsfrieden	33
B. Die Regelungen im Einzelnen	34
I. Ziel: Sicherheit und Ordnung	34
II. Jus reformandi	40
1. Inhalt der Regelung	40
2. Toleranzkonzeption(en) des jus reformandi	42
III. Jus emigrandi	49
1. Inhalt der Regelung	49
2. Toleranzkonzeption(en) des jus emigrandi	55
IV. Das Verbot der Zwangsbekehrung	56
V. Zwischenergebnis	57
VI. Zusammenfassung	59
Drittes Kapitel: Fremdheit – Kultur – Toleranz	63
A. Aktualität von religiöser Fremdheit und Toleranz	63
B. Die »Kulturnation« als neuer Exklusionsfaktor	65
C. Kultur und Toleranz kulturell-religiöser Fremder	75

Inhaltsverzeichnis

Viertes Kapitel: Religionsfreiheit als Recht auf oder Schutz vor Fremdheit?	79
A. Art. 4 I, II GG als Bezugsrahmen	79
B. Inklusion und Exklusion mittels objektiver Kriterien	81
I. Von der Subjektivierung zur Objektivierung	81
II. Die Notwendigkeit »subjektiver« und »objektiver« Kriterien	83
III. Übersetzung von Subjektivierung und Objektivierung in die Sprache des Verfassungsrechts	86
IV. Objektivierung und Subjektivierung im Kontext der Toleranzkonzeptionen	91
C. »Objektive« Korrektive	92
I. »Christlich-abendländischer Kulturbereich«	92
II. Kulturadäquanzformel	94
III. Religions- und Glaubensprüfung	103
IV. Plausibilitätsprüfung	112
V. Parzellierung des Art. 4 I, II GG	118
VI. Objektivierung und das Kriterium eines imperativen Glaubenssatzes	127
VII. Das Merkmal des «äußeren» Erscheinungsbildes	135
VIII. Das Gewaltverbot als absolutes Ausgrenzungskriterium	138
D. Zwischenergebnis	143
Fünftes Kapitel: Inklusion und Exklusion des Religiösen in Leitentscheidungen	149
A. Gang der Untersuchung	149
B. Die Leitentscheidungen im Einzelnen	154
I. Schulgebet-Urteil und Urteile zur christlichen Gemeinschaftsschule	154
1. Sachverhalt und Einleitung	154
2. Argumentation und verfassungsrechtliche Würdigung der Urteile zu christlichen Gemeinschaftsschulen	156
a) Simultanschul-Urteil (BVerfGE 41, 29)	157
aa) Art. 6 II GG und seine Grenzen	157
bb) Art. 4 I, II GG in öffentlichen Pflichtschulen	160
c) Zwischenergebnis zur Frage nach der Zulässigkeit christlicher Bezüge	167
3. Argumentation und verfassungsrechtliche Würdigung	

des Schulgebet-Urteils	173
a) Definition und Zulässigkeitsvoraussetzungen des Schulgebets	173
b) Negative Religionsfreiheit der Schüler im Detail	180
aa) Keine Unzulässigkeit durch Widerspruch	181
bb) Freiwilligkeit	181
4. Die Toleranzkonzeption der Urteile zur Gemeinschaftsschule und zum Schulgebet	186
a) Erlaubnis-Konzeption	188
b) Koexistenz-Konzeption	189
c) Respekt-Konzeption	190
aa) Urteile zur christlichen Gemeinschaftsschule	190
bb) Schulgebet-Urteil	193
d) Wertschätzungs-Konzeption	193
5. Zwischenergebnis	195
II. Kruzifix-Beschluss	198
1. Auffassung der Senatsmehrheit	199
a) Verfassungsrechtliche Erörterung	202
aa) Die Bedeutung des Kreuzes	204
bb) Neutralitätsgebot	207
cc) Abwägung widerstreitender Interessen	208
b) Toleranzprüfung	210
aa) Wertschätzungs-Konzeption	211
bb) Erlaubnis-Konzeption	213
cc) Koexistenz-Konzeption	214
2. Abweichende Meinung	216
a) Verfassungsrechtliche Erörterung	219
b) Toleranzprüfung	221
3. Zwischenergebnis	223
III. Kopftuch-Urteil I	224
1. Sachverhalt	224
2. Senatsmehrheit	225
a) Argumentation	225
aa) Das Recht auf freien Zugang zu jedem öffentlichen Amt gemäß <i>Art. 33 II GG</i>	225
bb) Das Kopftuch als geschützte, religiöse Handlung	227
cc) Entgegenstehende Belange	228
b) Verfassungsrechtliche Erörterung	231
aa) <i>Art. 33 II GG</i> Gleicher Zugang zu jedem öffentlichen Amt	232

Inhaltsverzeichnis

bb)	Das Selbstverständnis der Religionsgemeinschaft und der »objektive Empfängerhorizont«	232
cc)	Die »abstrakte Gefahr«	240
dd)	Staatliche Neutralität	244
ee)	Vom Missionierungsverbot zum bloßen Beeinflussungsverbot	251
ff)	Zwischenergebnis	253
c)	Toleranzprüfung	255
aa)	Wertschätzungs-Konzeption	255
bb)	Respekt-Konzeption	258
cc)	Erlaubnis-Konzeption	260
3.	Abweichende Meinung	262
a)	Verfassungsrechtliche Würdigung	265
b)	Toleranzprüfung	273
IV.	Kopftuch-Urteil II	275
1.	Sachverhalt	275
2.	Argumentation und verfassungsrechtliche Würdigung	276
a)	Schutzbereich	277
b)	Eingriff und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	282
aa)	Negative Religionsfreiheit der Schüler	284
bb)	Erziehungsrecht der Eltern	286
cc)	Neutralitätsgebot	288
dd)	Von der »abstrakten« zur »konkreten« Gefahr für den Schulfrieden	290
ff)	Gleichheitsverstoß	296
gg)	Mittelbare Benachteiligung muslimischer Frauen	299
c)	Zwischenergebnis	300
d)	Toleranzprüfung	301
3.	Die Argumentation der abweichenden RichterInnen Schluckebier und Hermanns	307
a)	Verfassungsrechtliche Würdigung	307
b)	Toleranzprüfung	314
a)	Konkrete oder abstrakte Gefahr?	316
V.	Resümee	323
	Schlussbetrachtung	327
	Literaturverzeichnis	359