

Schweizerisches Staatskirchenrecht

Hauptlinien des Verhältnisses von Staat und Kirche
auf eidgenössischer und kantonaler Ebene

von

Dieter Kraus



J. C. B. Mohr (Paul Siebeck) Tübingen

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
---------------	---

Erstes Kapitel: *Schema*

Plan der Darstellung, zugleich Erläuterung der verwendeten Begriffe

A. Übersicht	1
B. Religionsrechtliche Strukturmerkmale	2
C. Folgerungen für den Begriff der Trennung von Staat und Kirche	12

Zweites Kapitel: *Voraussetzungen*

Historische Prägungen, Gegenwartslage und Rechtsquellen des schweizerischen Staatskirchenrechts

A. Historische Prägungen	14
B. Gegenwartslage	65
C. Rechtsquellen	70

Drittes Kapitel: *Rahmen*

Die Religionsverfassung des Bundes

A. Grundrechte	73
B. Staatsorganisation	129
C. Kommunikation von Staat und Kirche	130

Viertes Kapitel: *Variationen*

Kantonales Staatskirchenrecht: Sechszwanzig Realisierungen eines Themas, geordnet und vorgestellt teils gesondert für jeden einzelnen (Halb-)Kanton und teils übergreifend nach Sachgebieten

A. Grundrechte	150
B. Kantonale Kirchenorganisation: Die staatsrechtliche Stellung von Kirchengemeinden und Kantonalkirchen in allen Kantonen	153
C. Kommunikation von Staat und Kirche	315

Fünftes Kapitel: *Summe*
Zusammenstellung im Querschnitt

A. Vom Grundprinzip des schweizerischen Staatskirchenrechts.	367
B. Religiöse Freiheitsrechte.	424
C. Kommunikation und Klima.	430

Sechstes Kapitel: *Perspektiven*

Entwicklungstendenzen im schweizerischen Staatskirchenrecht

A. Auf Bundesebene.	432
B. In den Kantonen.	436
C. Weitere >Anerkennungen<.	440

Siebentes Kapitel: *Epilog*

Die Confoederatio Helvetica-ein christlicher Staat?.	442
--	-----

Anhang: Religionsrechtliche Rechtsgrundlagen.	445
---	-----

Literaturverzeichnis.	474
-------------------------------	-----

Sachverzeichnis.	484
--------------------------	-----

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
-------------------	---

Erstes Kapitel: *Schema*

Plan der Darstellung, zugleich Erläuterung der verwendeten Begriffe

A. Übersicht	1
B. Religionsrechtliche Strukturmerkmale	2
I. Grundrechte	3
1. Religionsfreiheit	3
a) Begriffliches 3 - b) Wertungsverbot 4 - c) Anwendungsbereich, Inhalt und Schranken 4	
2. Parität als religionsrechtliche Gleichheit	5
3. Weitere Grundrechte	6
II. Staatsorganisation	7
1. Staatskirche	8
2. Rechtlich verselbständigte, öffentlich-rechtliche Körperschaft	8
3. Kantonale Spezialgemeinde	8
III. >Kommunikation< von Staat und Kirche	9
1. Besondere Rechtsformen im Öffentlichen Recht	9
a) Vorab: privatrechtliche Rechtsformen 9 - b) Öffentlich-rechtliche Körperschaft sui generis 10 - c) Staatsaufgabe bzw. Verfas- sungspflicht zur Schaffung geeigneter Rechtsformen? 11	
2. Beteiligung im politischen Prozeß	11
3. Berücksichtigung religiöser Interessen in der staatlichen Ge- setzung	12
C. Folgerungen für den Begriff der Trennung von Staat und Kirche	12

Zweites Kapitel: *Voraussetzungen*Historische Prägungen, Gegenwartslage und Rechtsquellen des
schweizerischen Staatskirchenrechts

A. Historische Prägungen	14
I. Frühe Eidgenossenschaft: Anrufung Gottes und Ablehnung fremder Richter.	14
II. Im Zeitalter der Reformation.	17
III. Entwicklung der Religionsfreiheit	24
1. Zwei Gesichtspunkte zur Orientierung	24
2. Landfriedensordnungen im 16., 17. und 18. Jahrhundert	24
3. Helvetik und Mediation.	28
4. Restauration und Regeneration.	31
5. Bundesverfassung 1848.	32
6. Der Weg zur Bundesverfassung 1874.	34
7. Bis an die Gegenwart	38
IV. Kulturkampf und katholische Subgesellschaft	39
V. Kirchenorganisation im 19. Jahrhundert	53
1. Eidgenössische Maßgaben	54
2. Entwicklung auf (kirch-)gemeindlicher Ebene.	55
3. Entwicklung auf kantonal(-kirchlich-)er Ebene.	58
VI. Aus jüngster Vergangenheit	61
1. Entflechtung	61
2. Parität	62
3. Kooperation.	64
VII. Vom Kirchen-Staats recht zum Religionsverfassungsrecht	64
B. Gegenwartslage.	65
I. Wissenschaft und Lehre.	65
II. Institutionen, Publikationsforen.	67
III. Judikatur des Bundesgerichts.	69
C. Rechtsquellen	70

Drittes Kapitel: *Rahmen*

Die Religionsverfassung des Bundes

A. Grundrechte	73
I. Religionsfreiheit	73
1. Zur Terminologie	73
2. Grundrechtsträger	74
a) Einzelpersonen 74 - b) Personengruppen 76 - c) Juristische Personen des Privatrechts ohne religiöse Zwecksetzung 76 - d) Kirchen und Religionsgemeinschaften (bzw. religiöse Vereinigungen) 77 — e) Kirchengemeinden und Kantonalkirchen 79 - f) Exkurs: Grundrechtsfähigkeit deutscher Landeskirchen 83 - g) Zur Rechtslage gemäß der EMRK 84	
3. Schutzbereich	85
a) Religion 85 - b) Einteilungen 85 - c) Am. 49 & 50 BV als Gesamtgrundrecht 86 - d) Individuelle Religionsfreiheit 88 - e) Insbesondere: Der Kirchenaustritt 92 - f) Kollektive Religionsfreiheit 95 - g) Korporative Religionsfreiheit 95	
4. Schranken	99
a) Ursprüngliche Konzeption und Entwicklungslinien 99 - b) Heutiger Grundsatz 101 - c) Art. 501 BV: Öffentliche Ordnung und Sittlichkeit 103 - d) Art. 50 II BV: Wahrung des konfessionellen Friedens 104 - e) Art. 50 IV BV: Bistumserrichtung 105 - f) Art. 49 V BV: Vorrang bürgerlicher Pflichten 106 - g) Strafrechtliche Schranken 106	
5. Objektiv-rechtlicher Gehalt	107
6. Drittwirkungen	109
a) Privatrechtlich verfaßte Kirchen und Religionsgemeinschaften 109 - b) Kirchengemeinden und Kantonalkirchen 110 - c) Der Toleranzgedanke 112	
7. Religionsfreiheit und Kirchenfinanzierung	113
a) Problematik 113 - b) Betroffene Steuerarten 114 - c) Kirchensteuern 115 - d) Insbesondere: Die Heranziehung juristischer Personen 117 - e) Kantonale und kommunale Steuern 120 - f) Staatsleistungen an Kirchen und Religionsgemeinschaften 123 - g) Rechtspolitische Kritik 125	
II. Parität als religionsrechtliche Gleichheit	126
III. Weitere Grundrechte	128
B. Staatsorganisation	129
C. Kommunikation von Staat und Kirche auf Bundesebene	130
I. Besondere Rechtsformen im Öffentlichen Recht	130

II. Berücksichtigung religiöser Interessen im Bundes(verfassungs)-recht	132
1. Die Präambel der Bundesverfassung	132
2. Die Schulbestimmungen Art. 2711,111 BV (Verweisung)....	135
3. Art. 50III BV: Bundeszuständigkeit im Staatskirchenrecht . . .	135
4. Artt. 53,54 BV: Zivilstand, Ehe, Begräbniswesen	138
5. Art. 58II BV: Abschaffung der geistlichen Gerichtsbarkeit. . . .	139
6. Artt. 75,9611,108 I BV: Inkompatibilitäten	141
7. Weitere Hinweise.	142
a) Aufgehobene Verfassungsbestimmungen: Artt. 51, 52 (Jesuiten und Klöster), 25 ^{bis} a. F. (Schächtverbot) BV 142 - b) Art. 261 StGB: strafrechtlicher Schutz von Religion 143 - c) Eidgenössischer Bets- tag 145	
III. Beteiligung der Kirchen und Religionsgemeinschaften im politi- schen Prozeß	146
1. >Öffentlichkeitsauftrag< und Ausgewogenheit kirchlicher Stel- lungnahmen.	147
2. Beteiligung im vorparlamentarischen Gesetzgebungsverfahren (Expertenkommissionen und Vernehmlassung).	148
3. Beteiligung im parlamentarischen Gesetzgebungsverfahren (>Christliche Parteien<).	149

Viertes Kapitel: *Variationen*

Kantonales Staatskirchenrecht: Sechszwanzig Realisierungen eines Themas, geordnet und vorgestellt teils gesondert für jeden einzelnen (Halb-)Kanton und teils übergreifend nach Sachgebieten

A. Grundrechte (Textvergleich, bezogen auf die Religionsfreiheit).	150
I. Verweisende Kantonsverfassungen	150
II. Wiederholende Kantonsverfassungen.	151
III. Zurückbleibende bzw. weitergehende Kantonsverfassungen	151
B. Kantonale Kirchenorganisation: Die staatsrechtliche Stellung von Kirch- gemeinden und Kantonalkirchen in allen Kantonen	153
I. Zürich	154
1. Aus der Geschichte.	154
2. Die gegenwärtige Rechtslage.	159
a) Rechtsgrundlagen 159 - b) Die evangelisch-reformierte Lan- deskirche 160 - c) Die römisch-katholische kantonale Kirchenor-	

organisation 163 - d) Die Organisation der Christkatholiken 167 - e) Finanzfragen 167- f) Entflechtung statt Trennung 169	
3. ZH: Am Anfang war... Zwingli, Zürich und die Kilchhöre ...	170
II. Bern/Berne	171
1. Aus der Geschichte	171
2. Die gegenwärtige Rechtslage	174
a) Rechtsgrundlagen 174 - b) Kantonale Kirchenorganisation 174	
3. BE: Landeskirchliche Außenbeziehungen	177
III. Luzern	179
1. Aus der Geschichte	179
2. Die gegenwärtige Rechtslage	181
a) Rechtsgrundlagen 181 - b) Organisation der anerkannten Kir- chen 182	
3. LU: Vom Vorwurf übertriebener Parallelität	183
IV. Uri	184
1. Aus der Geschichte	184
2. Die gegenwärtige Rechtslage	186
a) Rechtsgrundlagen 186 - b) Kantonale Kirchenorganisation 187	
3. UR: Demokratische Kirche	188
V. Schwyz	189
1. Aus der Geschichte	189
2. Die gegenwärtige Rechtslage	191
a) Rechtsgrundlagen 191 - b) Gemeindeorganisation 192 - c) Un- selbständige Kirchgemeinden 192 - d) Selbständige römisch-ka- tholische Kirchgemeinden 192 - e) Selbständige evangelisch-reform- mierte Kirchgemeinden 193	
3. SZ: Späte Einheitsgemeinden	194
VI. Unterwalden	194
Unterabschnitt: Obwalden	194
1. Aus der Geschichte	194
2. Die gegenwärtige Rechtslage	196
a) Rechtsgrundlagen 196 - b) Kantonale Kirchenorganisation: Kirchgemeinden 196	
3. OW: Das Landsgemeindezeremoniell	198
Unterabschnitt: Nidwalden	199
1. Aus der Geschichte	199
2. Die gegenwärtige Rechtslage	199
a) Rechtsgrundlagen 199 - b) Kantonale Kirchenorganisation: Anerkannte Kirchen 200	
3. NW: Ein katholischer Begriff von Landeskirche	201

XVII.	Thurgau	276
	1. Aus der Geschichte.	276
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	278
	a) Rechtsgrundlagen 278 - b) Kantonale Kirchenorganisation 279	
	3. TG: BGEi0S[1982]Ia264.	280
XVIII.	Ticino.	281
	1. Aus der Geschichte.	281
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	282
	a) Rechtsgrundlagen 282 - b) Kantonale Kirchenorganisation 283	
	3. TI: Der schweigsame Staat	284
XIX.	Vaud.	285
	1. Aus der Geschichte.	285
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	287
	a) Rechtsgrundlagen 287 - b) Vorbemerkung 287 - c) Die evangelisch-reformierte Kirche 288 - d) Römisch-katholische Organisation 289	
	3. VD: Wieviel Rechtspersönlichkeit braucht eine Kirche?	290
XX.	Valais/Wallis	291
	1. Aus der Geschichte.	291
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	292
	a) Rechtsgrundlagen 292 - b) Verfassungsrevision und Kirchengesetz 293	
	3. VS: Konfessionsstruktur und Staatskirchenrecht.	295
XXI.	Neuchâtel.	296
	1. Aus der Geschichte.	296
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	298
	a) Rechtsgrundlagen 298 - b) Vertragsstaatskirchenrecht und Vereinsstatus 299	
	3. NE: Schottische Verhältnisse.....	301
XXII.	Geneve.	303
	1. Aus der Geschichte.	303
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	307
	a) Rechtsgrundlagen 307 - b) Kirchenorganisation im Zeichen der Trennung 307	
	3. GE: Von der Theokratie zur Trennung	308
XXIII.	Jura	309
	1. Aus der Geschichte.	309
	2. Die gegenwärtige Rechtslage.	310
	a) Rechtsgrundlagen 310 - b) Kantonale Kirchenorganisation 310	
	3. JU: Religion und Föderalismus.	313

C. Kommunikation von Staat und Kirche	315
I. Bistumsangelegenheiten	315
1. Vorab: Die Kompetenz zur Bischofsbestellung	315
2. Römisch-katholische Bistumsorganisation in der Schweiz	316
3. Diözese Basel	318
a) Kantonale Mitwirkung bei der Bischofswahl 318 - b) Ernennung der Domherren 323 - c) Zum Rechtsstatus der Diözesankonferenz 324	
4. DiözeseSt. Gallen	326
5. Diözese Chur	327
6. Freie päpstliche Bischofsernennung	333
a) Diözese Lugano 333 - b) Diözese Sitten 334 - c) Diözese Lausanne, Geneve & Fribourg 336	
7. Zur Fortentwicklung kantonaler Mitwirkungsformen	337
II. Sonn- und Feiertage	338
1. Kirchliche Bedeutung	338
2. Rechtliche Problematik	339
3. Staatliche Vorschriften.....	343
III. Kirche und Schule	346
1. BundesrechtlicheVorgabendesArt.27IIundIII BV	346
2. Christliche Grundlegung der Schule	348
3. Religionsunterricht, Schulgebet und Kruzifixe	349
IV. Theologische Fakultäten	352
1. Hochschullandschaft (im Hinblick auf theologische Ausbildungsstätten)	353
2. Kirchliche Mitwirkungsrechte	356
a) Problematik 356 - b) In den römisch-katholischen Theologischen Fakultäten 356 - c) In den evangelisch-reformierten Theologischen Fakultäten 360	
3. Wissenschaftsbegriff und Lehrfreiheit	362
V. Denkmalwesen	363
VI. Sozialbereich	365
VII. Anstaltsseelsoree	366

Fünftes Kapitel: *Summe*
Zusammenstellung im Querschnitt

A. Vom Grundprinzip des schweizerischen Staatskirchenrechts	367
I. Bezeichnung	368
II. Inhalt	369
1. Abgrenzung zum theologischen und zum politischen Gemein- deprinzip	369
2. Teilaspekte, hier: Die Kirchgemeinde als kantonale Spezial- gemeinde	370
3. Teilaspekte, hier: Aufgabenumschreibung	374
4. Teilaspekte, hier: Organstruktur	376
5. Teilaspekte, hier: Mitgliedschaft, Kirchaustritt	378
6. Teilaspekte, hier: Stimm- und Wahlrecht	381
7. Teilaspekte, hier: Willensbildung, Pfarrwahl	383
8. Teilaspekte, hier: Kirchenfinanzierung, Kirchengut	387
9. Teilaspekte, hier: staatliche Aufsicht	389
10. Zum römisch-katholischen Dualismus von kanonischer Pfar- rei und kantonaler Kirchgemeinde	390
11. Zur verfassunggebenden Gewalt der evangelisch-reformier- ten Kirche	393
12. Vielseitigkeit der Kirchgemeinde	394
III. Wirkungen für die kantonale Kirchenorganisation	395
1. Verwobenheit des Staatskirchenrechts in das Öffentliche Recht der Kantone	395
2. Kirchenfreiheit durch Gemeinde- und Körperschaftsautono- mie: Die Gewährleistung kirchlicher Selbstbestimmung im kantonalen Recht	397
a) Staatsrechtlicher Befund 397 - b) Verfassungsrang, Träger und Umfang der Gemeinde- und Körperschaftsautonomie 398 - c) Religionsfreiheit als Maßstab 399	
3. Eidgenössische Justizgewährung über die Autonomiebe- schwerde zum Bundesgericht	399
4. Kantonalkirchen	402
a) Verhältnis Kirchgemeinde - Kantonalkirche 402 - b) Übersicht über den Bestand kantonalkirchlicher Einrichtungen in den Kan- tonen 402 - c) Strukturmerkmale kantonalkirchlicher Organisa- tion 404 - d) Konfessionelle Charakteristik 406 - e) Rechtsschutz in kantonalkirchlichen Angelegenheiten 408 - f) Namensgebung 411 - g) Kritik 411	
5. Keine Trennung von Staat und Kirche	414
6. Rechtsanspruch auf öffentlich-rechtliche Organisation?	414

7. Kirchengesetze statt Kirchenverträge	416
8. Regelungsort des Staatskirchenrechts in den Kantonsverfassungen	417
9. Historische Kontinuität	419
10. Verblässen traditioneller staatskirchenrechtlicher Einteilungsschemata	420
11. Charakteristikum im europäischen Vergleich	421
12. Entsprechungen	423
B. Religiöse Freiheitsrechte	424
I. Religionsfreiheit	424
II. Gewissensfreiheit	425
III. Exkurs: Rechtsprobleme im Zusammenhang mit >neuer Religiosität und Sondergruppen.	426
C. Kommunikation und Klima	430

Sechstes Kapitel: *Perspektiven*

Entwicklungstendenzen im schweizerischen Staatskirchenrecht

A. Auf Bundesebene.	432
I. Aufhebung konfessioneller Ausnahmeregelungen	432
II. Die - vom Volke verworfene - eidgenössische Trennungsinitiative.	433
III. Das Projekt der Totalrevision der Bundesverfassung.	434
B. In den Kantonen.	436
I. Kirchengemeinden.	436
II. Kantonalkirchen.	436
III. Staatliche Kirchengesetze.	439
C. Weitere >Anerkennungen<	440

Siebentes Kapitel: *Epilog*

Die Conf oederatio Helvetica - ein christlicher Staat ?	442
Anhang: Religionsrechtliche Rechtsgrundlagen.	445
Literaturverzeichnis.	474
Sachverzeichnis.	484