

## GLOSSAR

### zum Themengebiet

### STAATSLEISTUNGEN

**Ablösung, Begriff:** Im Recht der Staatsleistungen wird unter Ablösung in der Regel die einseitige Aufhebung einer staatlichen Leistungsverpflichtung gegen Entschädigung oder genauer um die Hingabe (z.B. einer bestimmten Geldsumme) an Erfüllung statt verstanden. Ablösung i.S. des Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV ist nicht die bloß ersatzlose Einstellung von Zahlungen. Vielmehr muss auch die Ablösung dem Grundsatz der Leistungsäquivalenz entsprechen, um nicht ihrerseits wiederum als verkappte – enteignende – Säkularisation zu wirken. Die in der Verfassung normierte Ablösungsverpflichtung richtet sich an die Länder als Staatsleistungsverpflichtete, soll bundesstaatlich aber durch ein Bundesablösegesetz reguliert werden (-> *Grundsätze-Gesetz*).

**Ablösung, Berechnung/Höhe:** Wie die Höhe der konkreten Ablösungssumme zu berechnen ist, ist seit jeher strittig. Nicht zuletzt ist unklar, ob die Höhe der Ablösung sich auf vollen Wertersatz richtet ist oder lediglich eine angemessene Entschädigung geschuldet wird. Die diskutierten Quoten reichen vom 10fachen (so der Gesetzentwurf der BT-Fraktion DIE LINKE vom 29. Februar 2012, Drs. 17/8791) oder über das 15fache (Richtwert aus Ablösungsverfahren im Rahmen der Bauernbefreiung des 19. Jh.), das 18,6fache (dazu § 13 Abs. 2 Bewertungsgesetz) oder das 20-25fache (siehe § 23 der preußischen Verordnung betr. die Ablösung der Servituten, die Teilung der Gemeinschaften und die Zusammenlegung der Grundstücke für das vormalige Kurfürstentum Hessen vom 13.5.1867 [Preuß. Gesetzessammlung 1867, 716]) bis hin zu anderen Größen wie bsp. dem Ablösungsfaktor 40 (dazu Josef Schmitt, *Die Ablösung der Staatsleistungen an die Religionsgesellschaften*, 1921, S. 112). Katasterzuschüsse wurden im 20.

Jahrhundert teilweise z.B. durch Zahlung eines 15fachen Jahresbetrags abgelöst (vgl. Archiv für evangelischen Kirchenrecht 4 [1940], S. 67 f. und Archiv für evangelischen Kirchenrecht 5 [1941], S. 79 f.).

**Ablösung, Arten:** Die Ablösung kann in der Zahlung eines Geldbetrags liegen, ebenso aber auch in einer Sachleistung bestehen. Nicht zu vergessen ist, dass die Ablösung zudem in der Rückgabe säkularisierter Immobilien oder Sachen bestehen könnte (Naturalrestitution). Die Ablösung kann als eine staatliche Einmalzahlung erfolgen, es wird aber auch die Ratenzahlung für zulässig erachtet. Ob die Gewährung einer „Dauerrente“ als eine Ablösung im Sinn des Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV gelten kann, wird unterschiedlich beurteilt (-> *de facto*-Ablösung).

**Ablösungen/Aufhebungen von Leistungsverpflichtungen, Einzelfälle:** Sowohl auf kommunaler als auch auf staatlicher Ebene ist es bereits zu vereinzelt „Ablösevorgängen“ gekommen, wobei diese z.T. nicht expressis verbis als Ablösung bezeichnet wurden bzw. manche als Ablösung titulierten Modifikationen keine Ablösung im Rechtssinn sind; vielmehr handelt es sich um „Umwandlungen von Staatleistungen“ (Hans Liermann) im Sinn einer Novation. Aufhebungen von Leistungsverpflichtungen werden in der Regel vertraglich vereinbart. Bei endgültiger Aufhebung einer Leistungsverpflichtung wird z.B. von kirchlichen Berechtigten gegen Zahlung einer bestimmten Summe ein Anspruchsverzicht für die Zukunft erklärt. Die hessische Rahmenvereinbarung zur „Ablösung“ kommunaler Kirchenbaulasten aus dem Jahr 2003 ist ein Beispiel hierfür, Aufhebungen von staatlichen Leistungsverpflichtungen finden sich bsp. auch im niedersächsischen Staatskirchenvertragsrecht.

**Ablösungsauftrag:** Die Ablösungsverpflichtung ist verfassungsrechtlich normiert, aber nicht für den Fall des Unterlassens (verfassungsrechtlich) sanktioniert. Über die Intensität der durch Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV intendierten Entflechtung überkommener Leistungsverpflichtungen des Staates an die Kirchen gibt es unterschiedliche Auffassungen. So kommt es zu dem vielleicht paradoxen Ergebnis: „Der Veränderungsauftrag hat im realen Effekt zu einer Veränderungssperre geführt“ (Josef Isensee).

**Bau- und Unterhaltungsverpflichtungen an Kirchengebäuden, kommunale:** Hierbei handelt es sich um altrechtliche Leistungsverpflichtungen der politischen Gemeinden an kirchlichen Gebäuden. Die Rechtstitel und der Umfang der Leistungsverpflichtungen sind von Region zu Region, u.U. sogar von Ort zu Ort höchst unterschiedlich, so dass sich kaum ein hinreichender Überblick gewinnen lässt. Kommunale Baulasten müssen sich keineswegs auf alle Teile eines Kirchengebäudes erstrecken, sogar Beschränkungen auf bestimmtes Zubehör gibt es. Ob die kommunalen Kirchenbaulasten als Staatsleistung i.S.d. Art. 140 GG/Art. 138 Abs. 1 WRV zu qualifizieren sind, ist zwischen Rechtsprechung und Literatur umstritten. Eine sich am Wandel der hoheitlichen Funktionen orientierende Meinung in der Literatur bejaht eine Zuordnung zu Art. 138 Abs. 1 WRV; demgegenüber sieht die Rechtsprechung (insb. das BVerwG) wie auch die Meinung im jüngeren Schrifttum die Kirchengutsgarantie des Art. 138 Abs. 2 WRV als Bezugspunkt kommunaler Kirchenbaulasten an und verneint demzufolge die Qualifikation als Staatsleistung.

**Bau- und Unterhaltungsverpflichtungen an Kirchengebäuden, staatliche:** Auch der Staat war und ist Verpflichteter kirchlicher Baulastansprüche. Es handelt sich dann um eine „echte“ Staatsleistung i.S. des Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV. Diese oftmals aus staatlichen Patronaten resultierenden Baulastverpflichtungen wurden aber weit überwiegend staatskirchenvertragsrechtlich abgelöst durch kirchlichen Anspruchsverzicht oder durch Landesgesetz. Manche staatliche Baulast wurde jüngst noch einmal (vertraglich) ausdrücklich bestätigt (z.B. die staatliche Baulast des Landes Sachsen an der Hofkirche in Dresden). Begrifflich von der staatlichen Baulast zu unterscheiden ist die allgemeine Bereitstellung von Mitteln zur Erhaltung bestimmter Kirchen im Landeshaushalt sowie im Rahmen der allgemeinen Denkmalförderung; diese sind Ausprägung einer kulturstaatlichen Förderverpflichtung.

**Bischofsgehälter:** Unmittelbare Zahlungen von Bischofsgehältern u.a. an die Begünstigten gab es – soweit ersichtlich - bis 2012 wohl nur noch in Bayern. In den übrigen Ländern sind die Bischofsgehälter u.a. weitgehend in die staatlichen Pauschalzahlungen eingeflossen, so dass nicht mehr davon gesprochen werden kann, dass diese Gehälter unmittelbar vom Staat gezahlt werden. Ab 2013 werden die

staatskirchenvertragsrechtlichen Pflichten zur Zahlung von Personalkosten für Bischöfe u.a. auch in Bayern pauschaliert. Nach wie vor werden diese Gehälter aber vom Staat gezahlt, so dass sie sich nicht völlig ununterscheidbar in Pauschalleistungen „auflösen“ wie dies in anderen Ländern der Fall ist. Bei diesen Zahlungen des Staates handelt es um Staatsleistungen, da sie alten, d.h. vor dem 14. August 1919 begründeten Rechts sind.

**De-facto-Ablösung:** Zum Teil werden die durch die Staatskirchenverträge pauschalierten staatlichen Zahlungsverpflichtungen als de-facto-Ablösung bezeichnet. Da es sich nicht um eine Hingabe an Erfüllung statt handelt, sondern um eine vereinfachende Zahlungsform, die eher einer Dauerrente entspricht, ist diese Bezeichnung zumindest missverständlich.

**Dotation(en):** Teilweise werden Staatsleistungen pauschal als Dotationen bezeichnet. Ob es sich um synonyme Begriffe handelt, ist nicht sicher. In der älteren Literatur wurden unter Dotationen insbesondere die Stellenausstattung (z.B. mit Pfründen u.a.) und staatliche Aufwendungen für kirchliche Verwaltungskosten verstanden, teilweise galten die Kosten für die allgemeine kirchliche Verwaltung und das kirchliche Ausbildungswesen als Dotationen; wiederum andere zählen zu den Dotationen die staatlichen Zuwendungen für kirchenregimentliche Zwecke sowie Jahresrenten für (Landes-) Bischöfe und Personalkosten für andere kirchliche Würdenträger (mit Ausnahme der Pfarrbesoldungszuschüsse).

**Dynamisierung(sklauseln):** Um die staatlichen Leistungsverpflichtungen für die Kirchen gegen Entwertung zu schützen, sind Dynamisierungsklauseln staatskirchenvertragsrechtlich vereinbart worden, die die staatlichen Zahlungen an die Kirchen mit den Gehaltssteigerungen des Öffentlichen Dienstes koppeln, um einen hinreichenden Entwertungsschutz und damit den Erhalt des wirtschaftlichen Werts der Leistungsverpflichtung zu gewährleisten. Regelmäßig erfolgt die Dynamisierung durch Anlehnung an die Beamtenvergütung. In der Praxis kommt es bisweilen vor, dass Dynamisierungen zeitweise – im Vereinbarungswege – ausgesetzt werden.

**Grundsätze-Gesetz zur Ablösung:** Die Ablösung i.S. des Art. 140 GG/138 Abs.

1 WRV setzt grundsätzlich eine bundesgesetzliche Rechtsgrundlage voraus. Um einen allzu großen Wildwuchs bei Ablösungsregelungen zu verhindern und somit eine gewisse Einheitlichkeit der Ablösungen im föderalen Staatsaufbau sicherzustellen, hat der Bundesgesetzgeber – in der Rolle des „ehrlichen Maklers“ (Michael Droege) - den bundesgesetzlichen Rahmen für das Ablösungsprocedere und die inhaltlichen Aspekte der Ablösung vorzugeben, ohne dass die einzelnen Bundesländer in ihrem Gestaltungsspielraum übermäßig beeinträchtigt werden dürfen. Ein nicht weiter realisierter Referentenentwurf eines Gesetzes über die Ablösung der Staatsleistungen an die Religionsgesellschaften stammt aus dem Jahr 1924. Eine Gesetzesinitiative „Staatsleistungsablösegesetz“ startete im Februar 2012 die Bundestagsfraktion Die Linke, bei der aber fraglich ist, ob sie auf ein Grundsätze-Gesetz im Rechtssinn abzielt oder nicht vielmehr darüber hinausgeht. Im Übrigen ist zu beachten, dass die Erarbeitung eines solchen Grundsätze-Gesetzes an eine staatskirchenvertragsrechtlich zugesicherte Beteiligung der katholischen und evangelischen Kirche gebunden ist (vgl. Art. 18 Reichskonkordat).

**Katasterzuschüsse:** Hierbei handelt es sich um Leistungsverpflichtungen des Staates an einzelne kirchliche Institutionen (z.B. Kirchengemeinden, Pfarrstellen), die in „Katastern“ zusammengefasst wurden, d.h., dass es sich hierbei – wohl i.d.R. – um durch die Eintragung ins Grundbuch abgesicherte Verbindlichkeiten handelt.

**Novation:** Novationen modifizieren altrechtlich begründete staatliche Leistungspflichten, ohne deren (alte) Rechtsgrundlage zu verändern. Damit wird im Recht der Staatsleistungen ein vom zivilrechtlichen Sprachgebrauch abweichender Inhalt mit dem Begriff Novation verbunden. Im Zivilrecht wird unter Novation die Ersetzung einer Forderung durch eine neue Forderung verstanden; eine solche zivilrechtlich verstandene Novation geht in der Regel über die bloße Änderung einer Forderung bzw. des Leistungsinhalts einer Forderung hinaus. Novationen im Recht der Staatsleistungen sind Flurbereinigungen, indem die disparaten, unübersichtlichen staatlichen Leistungsverpflichtungen pauschaliert und damit vereinfacht werden. Immer wieder diskutierte Umstellungen der überkommenen Rechtsverpflichtungen auf paritätische Staatszuschüsse, die sich

entweder an der Mitgliederzahl orientieren oder andere schematische Schlüssel zugrunde legen, würden die Staatsleistungen von Grund auf ändern. Dies entspräche dann einer Novation im zivilrechtlichen Sinn.

**Pfarrbesoldungszuschüsse:** Diese staatlichen Leistungsverpflichtungen sind vorrangig in der zweiten Hälfte des 19. Jahrhunderts entstanden und sind demnach keine „Säkularisationsfolgenrecht“. Rechtsgrund für diese Leistung war eine staatliche cura religionis, um eine auch in der Fläche gleichmäßige pastorale Versorgung der Bevölkerung sicherzustellen. Es handelt sich um eine i.d.R. auf Wohnheitsrecht beruhende Staatsleistung i.S. des Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV.

**Säkularisation:** Säkularisation ist der juristische Begriff sowohl für die Enteignung von Kirchengut als auch die Einziehung von wohl erworbenen kirchlichen Rechten durch die weltliche Gewalt. Säkularisation kann darüber hinaus auch die Umwidmung, d.h. Zweckentfremdung von Kirchengut erfassen. Säkularisationsvorgänge in einem weiteren Sinn sind keineswegs beschränkt auf die große Säkularisation 1803, sondern es gab sie bereits im Zeitalter der Reformation, als kirchliche Vermögensgüter in die Sphäre des weltlichen Herrschers „inkorporiert“ wurden (sog. Inkorporationen). Dieser Vorgang wirkte auf lange Sicht ggf. als Säkularisation, weil nicht mehr hinreichend zwischen Staats- und Kirchengut unterschieden wurde bzw. werden konnte.

**Staatsleistungen, Begriff:** Staatsleistungen i.S. des Grundgesetzes sind alle staatlichen Zuwendungen von vermögenswerten Vorteilen, die zum Stichtag des 14. August 1919 (= Inkrafttreten der WRV) bestanden und auf Gesetz, Vertrag oder besonderen Rechtstiteln beruhen. Staatsleistungen sind wiederkehrende Leistungspflichten und nicht Einmalzahlungen. Der historische Entstehungszusammenhang unterscheidet die Staatsleistung von der Subvention. Während eine Subvention aktuelle sozial- und kulturstaatliche Ziel- und Zwecksetzungen verfolgt, erfüllen Staatsleistungen i.S. des Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV historisch fundierte Leistungs- und Unterhaltungsverpflichtungen. Rechtsgrund für die Staatsleistung ist altes Recht, dessen fortwirkende Rechtsgeltung bis zur (endgültigen) Ablösung durch Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV gewährleistet wird. Keine

Staatsleistungen sind religionsfördernde Maßnahmen des Staates, die später begründet wurden oder auch staatliche Einmalzahlungen.

**Staatsleistungen, Arten:** Staatsleistungen können nicht nur in *Geldzahlungen*, sondern auch in *Naturalleistungen* (z.B. Bereitstellung von Dienstwohnungen etc.) bestehen. Darüber hinaus lassen sich prinzipiell *positive* und *negative* Staatsleistungen unterscheiden. Bestehen die *positiven* Staatsleistungen in der Hingabe von Geld, Sachen oder in der unmittelbaren Nutzung von Staatseigentum, so gewähren *negative* Staatsleistungen Entlastungen von staatlichen Abgabepflichten u.a. Nicht sämtliche einfachgesetzlichen Ausnahme-, Befreiungs- oder Begünstigungstatbestände lassen sich aber als negative Staatsleistungen qualifizieren, da nicht alle diese Tatbestände historischen Ursprungs sind und vor dem Inkrafttreten der WRV bestanden. Als negative Staatsleistung anerkannt ist etwa die Grundsteuerbefreiung der Kirchen nach § 3 Abs. 1 S. 1 Nr. 4, § 4 Nr. 1 GrStG (BFHE 230, 93), während dies bsp. für die Gerichtsgebührenbefreiung nicht gilt (BVerwG NVwZ 1996, 786). Die einzelnen Arten von historisch fundierten Staatsleistungen lassen sich kaum einer geschlossenen Typologie oder Ordnungssystematik zuführen. Grundsätzlich lassen sich unterscheiden:

- (1) Staatliche Zuwendungen für den Bedarf der allgemeinen kirchlichen Verwaltung (sog. kirchenregimentliche Zwecke);
- (2) Zuschüsse zu Personalkosten (Bischöfe, Pfarrer und Kirchenbeamte) einschließlich Versorgungsleistungen;
- (3) Zuschüsse zu kirchlichen Ausbildungsstätten;
- (4) staatliche Aufwendungen für kirchliche Gebäude sowie
- (5) als „Auffangtatbestand“ sonstige staatliche Zuschüsse zu kirchlichen Bedürfnissen verschiedenster Art.

**Staatliche Förderung zugunsten von Kirchen und Religionsgemeinschaften:** Art. 140 GG/138 Abs. 1 WRV verbieten nicht die Neubegründung von staatlichen Geldzahlungen an die Kirchen/Religionsgemeinschaften und ihre Einrichtungen. Grundsätzlich zu differenzieren ist danach, ob der Staat mittels seiner finanziellen Förderung den Trägerpluralismus etwa im Bereich der sozialen Dienstleistungserbringer unterstützen will oder ob er Kirchen/Religionsgemeinschaften „an sich“ fördert. Die staatlichen Zahlungen im Rahmen der dualen Krankenhausfinanzierung oder der „kryptodualen“ Förderung stationärer Altenpflegeeinrichtungen u.a.m.

sind Ausprägung des Subsidiaritätsgedankens als „Regulativ von Staat und Gesellschaft“ (Josef Isensee). Solche Fördermaßnahmen sind auf die Grundentscheidung des deutschen Sozialstaats für ein wohlfahrtspluralistisches System zurückzuführen. Ein solches System zeichnet sich durch Trägervielfalt aus, ohne dass diese Vielfalt ausschließlich religiös-kirchlich motiviert ist, selbst wenn kirchliche Akteure und ihr Eigenprofil durchaus in einem erheblichen Maße davon profitieren. Derartige Subventionen wurzeln in der sozialstaatlichen Förderlogik und unterliegen den allgemeinen verfassungsrechtlichen Kautelen für Subventionen wie etwa der Beachtung des Gleichheitssatzes. Speziell unmittelbare Fördermaßnahmen zugunsten von Kirche und Religion wie z.B. die finanziellen Unterstützungen des Staates des für die Lutherdekade, Kirchen- und Katholikentage lassen sich grundsätzlich davon abgrenzen.

*(Prof. Dr. Ansgar Hense unter Mitarbeit von Markus Schulten)*