

JOHANNES GOLDBECKER

DIPLOM - JURIST
ROSTOCK

ROSTOCK, 01.09.07

PATRIOTISCHER WEG 37 - 18057 ROSTOCK
TELEFON (03 81) 206 50 17
E.MAIL: johannes_goldbecher@web.de

Rechtliche Aspekte des „Homeschooling“

Rechtsgutachten

im Auftrag von:

RA Mathias Westerholt

in Vertretung von:

Dagmar und Tilman Neubronner

Erstattet von:

Dipl. – Jur. Johannes Goldbecher

Rostock, September 2007

Literaturverzeichnis

Anders, Sönke, Die Schulgesetzgebung der neuen Bundesländer, Weinheim (1995)

Anschütz, Gerhard, Staatsaufsicht und Börsenverwaltung, in: *VerwArch* 11 (1903), 519-533

Anschütz, Gerhard, Die Verfassungs-Urkunde für den preußischen Staat vom 31. Januar, ein Kommentar für Wissenschaft und Praxis, Berlin (1912)

Bender, Reinhard, Rechtsfragen im Zusammenhang mit Aids und Schule, in: *NJW* 1987, 2903-2910

Coester, Michael, Das Kindeswohl als Rechtsbegriff, Frankfurt a. M. (1982)

Degenhart, Christoph, Die allgemeine Handlungsfreiheit des Art 2 I GG, in: *JuS* 1990, 161-169

Dolzer, Rudolf/Vogel, Klaus/Graßhoff, Karin [Hrsg.], Bonner Kommentar zum Grundgesetz, Loseblatt, Band 2, Art. 6 Abs. 2 und 3 GG, Heidelberg (1995)

Dörpfeld, Friedrich Wilhelm, Das Fundamentalstück einer gerechten, gesunden und friedlichen Schulverfassung, Gesammelte Schriften, 7. Band, 2. Aufl., Gütersloh (1897)

Ericksen, Hans-Uwe, Verstaatlichung der Kindeswohllentscheidung?, 2. Aufl., Berlin (1979)

Fuß, E.-W., Verwaltung und Schule, *VVDStRL* 23, (1966), 199

Hamann, Andreas, Das Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland vom 23. Mai 1949, 2. Aufl., Neuwied (1961)

Haratsch, Andreas/Koenig, Christian/Pechstein, Mathias, Europarecht, 5. Aufl., Tübingen 2006

Heckel, Hans, Schulverwaltung, in: *Peters, Hans* (Hrsg.), Handbuch der kommunalen Wissenschaft und Praxis, Bd. 2, Berlin (1957)

Heckel, Hans/Avenarius, Hermann, Schulrechtskunde, 6. Aufl., Neuwied (1986)

Herdegen, Matthias, Völkerrecht, 5. Aufl., München (2006)

Hömig, Dieter/Seifert, Karl Heinz/Antoni, Michael [Hrsg.], Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland, 8. Aufl., Baden-Baden (2007)

Holfelder, Wilhelm/Bosse, Wolfgang/Benda, Hans-Heinrich/Runck, Andreas, Sächsisches Schulgesetz, Handkommentar, 4. Aufl., Berlin (1995)

Jarass, Hans D., Zum Grundrecht auf Bildung und Ausbildung, in: *DÖV* 1995, 674-679

Jarass, Hans D./Piero, Bodo, GG Kommentar, 9. Aufl., München 2007

Jeand´Heur, Bernd, Verfassungsrechtliche Schutzgebote zum Wohle des Kindes und staatliche Interventionspflicht aus der Garantienorm des Art. 6 Abs. 2 S. 2, Berlin (1993)

Köttgen, Arnold, Die verfassungsrechtlichen Grundlagen der Erwachsenenbildung, in: Die Volkshochschule in Recht und Verwaltung 1962, 13 ff.

Ladenthin, Volker/Fischer, Ralph, Homeschooling - Tradition und Perspektive, Würzburg (2006)

Landé, Walter, Preußisches Schulrecht, in: v. *Brauchitsch, Manfred*, Verwaltungsgesetze für Preußen, Band 6, Teilband 1, Berlin (1933)

Löhning, Bernd, Der Vorbehalt des Gesetzes im Schulverhältnis, Berlin (1972)

Manssen, Gerrit, Grundrechte, 5. Aufl., München 2007

Maunz, Theodor/Dürig, Günter [Hrsg.], Grundgesetz: Kommentar, Loseblattsammlung, Band 2 (Art. 6-16a GG), München (1958-)

Maurer, Hartmut, Allgemeines Verwaltungsrecht, 15. Aufl., München (2004)

Neumann, Volker, Schul - und Hochschulrecht, in: *Manssen, Gerrit/Schütz, Hans-Joachim*, Staats – und Verwaltungsrecht für Mecklenburg – Vorpommern, Baden-Baden (1999)

Obermayer, Klaus, Kommentar zum Verwaltungsverfahrensgesetz, 3. Aufl., Neuwied (1999)

Ossenbühl, Fritz, Schule im Rechtsstaat, in: DÖV 1977, 801-812

Oppermann, Thomas, Kulturverwaltungsrecht, Bildung, Wissenschaft, Kunst, Tübingen (1969)

Perschel, Wolfgang, Staatliche Schulaufsicht und kommunale Selbstverwaltung nach dem Grundgesetz, in: RWS, 1962, 101-109

Peters, Hans, Elternrecht, Erziehung, Bildung und Schule, in: *Bettermann, Karl August/Nipperdey, Hans Carl/Scheuner, Ulrich*, Die Grundrechte, Band IV, Teilband 1 (1972), S. 369 ff.

Ders., Die freie Entfaltung der Persönlichkeit als Verfassungsziel, in: Festschrift Rudolf *Laun*, Hamburg (1953), S. 669-678

Ders., Die höhere Schule als Gemeindeeinrichtung, in: Der Städtetag 1952, S. 99 – 105.

Pieroth, Bodo, Erziehungsauftrag und Erziehungsmaßstab der Schule im freiheitlichen Verfassungsstaat, in: DVBI 1994, 949-961

Pöggeler, Franz, Schule und Staat im Lichte der christlichen Lehre vom Menschen, von der Erziehung und vom Staate, in: Schule und Staat, Studien und Berichte der Katholischen Akademie in Bayern, Würzburg (1959), S. 91 ff.

- Ders.*, Der pädagogische Fortschritt und die verwaltete Schule, Freiburg (1960)
- Schlaich, Klaus/Korioth, Stefan*, Das Bundesverfassungsgericht, 6. Aufl., München (2004)
- Schmitt – Kammler, Arnulf*, Elternrecht und schulisches Erziehungsrecht nach dem Grundgesetz, Berlin (1983)
- Schweitzer, Michael*, Staatsrecht III: Staatsrecht, Völkerrecht, Europarecht, 8. Aufl., Heidelberg 2004
- Spitta, Theodor*, Kommentar zur Bremischen Verfassung von 1947, Bremen (1960)
- Stein, Erwin*, Elterliche Mitbeteiligung im deutschen Schulwesen, in: JZ 1957, 11-17
- Stein, Ekkehard*, Das Recht des Kindes auf Selbstentfaltung in der Schule, Neuwied (1967)
- Stephany, Horst*, Staatliche Schulhoheit und kommunale Selbstverwaltung, Stuttgart (1964)
- Thielike, H.*, Universitas 5 (1950), S. 7-16 und S. 163-172.
- v. Campenhausen, Axel Freiherr*, Erziehungsauftrag und staatliche Schulträgerschaft Göttingen(1967)
- v. Hippel, Ernst*, Schulverfassung und Demokratie, in: DÖV 1950, 601-605.
- v. Mangoldt, Hermann/Klein, Friedrich/Starck, Christian [Hrsg.]*, Kommentar zum Grundgesetz, Band 1, 5. Aufl., München (2005)
- v. Mangoldt, Hermann/Klein, Friedrich [Hrsg.]*, Das Bonner Grundgesetz, Band 1, 2. Aufl., Berlin [u. a.] (1957)
- v. Münch, Ingo/Kunig, Philip [Hrsg.]*, Grundgesetz-Kommentar, 5. Aufl., München (2000)

Gliederung

A. Einleitung	1
I. Sachstand	1
II. Ziel der Untersuchung	3
III. Was ist Homeschooling? – Definition, Geschichte, Lagebericht aus pädagogischer Sicht	4
B. Zulässigkeit nach bremischem Landesrecht	7
I. Allgemeine Schulpflicht	7
1. Allgemeine Schulpflicht gem. Art. 30 BremLV	7
2. Konkrete schulrechtliche Ausgestaltung	7
a) Allgemeine Schulpflicht gem. § 52 BremSchulG	7
b) Ausnahmefall der Schulpflichterfüllung in Privatschulen	8
c) Besonderer Ausnahmetatbestand gem. § 57 Abs. 2 BremSchulG	9
aa) Eignung auch für Ausnahmegenehmigungen für Homeschooler	9
bb) Bisherige Anwendungsprobleme	13
cc) Mögliche Rechtsanwendungsfehler	14
d) Anwesenheit als unabdingbares Merkmal der Schulpflicht?	16
II. Bildungs- und Erziehungsauftrag der Schule	17
1. Was umfasst der Bildungs- und Erziehungsauftrag?	18
2. Homeschooling kann den Bildungs- und Erziehungsauftrag erfüllen	18
C. Zulässigkeit nach dem Grundgesetz	23
I. Verfassungsrechtlich garantierte allgemeine Schulpflicht?	23
1. Die staatliche Aufsicht über das Schulwesen gem. Art. 7 Abs. 1 GG	24
a) Zur Institutsgarantie des Art. 7 Abs. 1 GG	24
b) Art. 7 Abs. 1 GG als Garantie der „uneingeschränkten Organisations- gewalt“ des Staates?	25
c) Argumente gegen den extensiven Aufsichtsbegriff	26
2. Das Elternrecht als ein dem Staate vorausliegendes Recht	28
a) Zu den Eltern und anderen alternativen Schulträgern	28
b) Zu Herleitung, Rang und Bedeutung des Elternrechts	29
aa) Bedeutung des Begriffes „natürliches Recht“	29
bb) Konsequenzen der Einordnung als ein dem Staate vorausliegendes Recht	30

cc) Kritik an der Gleichordnung von staatlichem und elterlichem Erziehungsrecht	31
3. Zur Lösung des Konkurrenzproblems zwischen staatlichem und elterlichem Erziehungsrecht	32
a) Herkömmlicher Lösungsansatz (Separationsthese)	32
b) Bedenken gegenüber dem herkömmlichen Lösungsansatz	33
c) Alternativer Lösungsansatz	33
aa) Bestandsaufnahme	33
bb) Gleichberechtigtes elterliches Bestimmungsrecht als Lösung	36
II. Kollision einer unbeschränkten allgemeinen Schulpflicht mit dem Selbstbestimmungsrecht des Kindes	38
1. Allgemeine Rechtsfragen	38
a) Gewährleistungsgehalt des Art. 2 Abs. 1 GG	38
b) Zur Geltung des Grundrechts auch für Kinder – Grundrechtsfähigkeit und Grundrechtsmündigkeit	39
c) Keine Einschränkung des Art. 2 Abs. 1 GG durch die Lehre vom besonderen Gewaltverhältnis	40
2. Zur allgemeinen Schulpflicht als Eingriff in das Recht des Kindes auf freie Selbstentfaltung	40
a) Unverhältnismäßige Verkürzung der Auswahlmöglichkeiten des Kindes	41
b) Verletzung des Rechts auf Bildung	43
III. Versagung von einzelnen Genehmigungen als Gleichheitsverstoß nach Art. 3 Abs. 1 GG?	44
1. Ungleichbehandlung von wesentlich Gleichem	45
2. Keine Unterschiede von solcher Art und solchem Gewicht zwischen den verglichenen Gruppen von Homeschoolern	47
IV. Schlussbemerkung zur grundrechtlichen Lage und zum Entwicklungspotenzial des Schulrechts	49
D. Internationale Bezüge	49
I. EMRK	50
1. Zur Auswirkung der EMRK auf das deutsche Recht	50
2. Zur materiellrechtlichen Garantie des Elternrechts in der EMRK	52
II. UN-Menschenrechtskonvention	54
E. Zusammenfassung/Anregungen zur Umsetzung	56