

ESTUDIOS

LIBERTAD RELIGIOSA,  
NEUTRALIDAD DEL ESTADO  
Y EDUCACIÓN.  
UNA PERSPECTIVA EUROPEA  
Y LATINOAMERICANA

JAVIER MARTÍNEZ-TORRÓN  
SANTIAGO CAÑAMARES ARRIBAS  
EDITORES

INCLUYE LIBRO ELECTRÓNICO  
THOMSON REUTERS PROVIEW™

THOMSON REUTERS

**ARANZADI**

# Índice General

*Página*

|                    |    |
|--------------------|----|
| PRESENTACIÓN ..... | 17 |
|--------------------|----|

## I.

### LIBERTAD RELIGIOSA Y NEUTRALIDAD RELIGIOSA EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS

|  |    |
|--|----|
| 1  |    |
| LIBERTAD DE EXPRESIÓN, OFENSAS A LA RELIGIÓN Y MORAL PÚBLICA EN LA JURISPRUDENCIA DE ESTRASBURGO ..... | 21 |
| JAVIER MARTÍNEZ-TORRÓN   |    |
| I. Un problema recurrente .....  | 21 |
| II. Los principios generales formulados por el Tribunal Europeo .....                                  | 24 |
| III. Una jurisprudencia que necesita desarrollo .....  | 28 |
| IV. Libertad religiosa y protección de los sentimientos religiosos .....                               | 31 |
| V. Hechos objetivos y opiniones subjetivas .....   | 34 |
| VI. Manipulación de la historia y discurso de odio .....   | 41 |
| VII. La moral pública como concepto-límite aplicable a la libertad de expresión .....                  | 45 |
| VIII. Hacia una concepción integradora de los derechos humanos .....                                   | 51 |

2

|   |    |
|---|----|
| <b>AUTONOMÍA DE LAS CONFESIONES RELIGIOSAS, NEUTRALIDAD DEL ESTADO Y PROHIBICIÓN DE ARBITRARIEDAD, EN LA RECIENTE JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS</b> ..... | 55 |
| MARÍA JOSÉ VALERO ESTARELLAS  |    |

|  |    |
|--|----|
| I. <b>Introducción</b> .....   | 55 |
| II. <b>Neutralidad, arbitrariedad estatal y personalidad jurídica de los grupos religiosos en la jurisprudencia de Estrasburgo</b> ..... | 58 |
| III. <b>Arbitrariedad estatal en la aplicación de requisitos de calificación</b> .....   | 61 |
| IV. <b>Arbitrariedad estatal y discriminación en el acceso a un estatus jurídico cualificado</b> .....                                   | 64 |
| V. <b>Arbitrariedad estatal y alcance de las obligaciones positivas del Estado</b> .....   | 68 |
| VI. <b>Neutralidad, arbitrariedad estatal y reconocimiento de privilegios a las confesiones religiosas</b> .....                         | 74 |
| VII. <b>Reflexiones finales</b> .....  | 78 |

3

|   |    |
|---|----|
| <b>MINISTROS DE CULTO Y AUTONOMÍA CONFESIONAL EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS</b> ..... | 81 |
| SANTIAGO CAÑAMARES ARRIBAS  |    |

|  |    |
|--|----|
| I. <b>Libertad religiosa colectiva y autonomía de las confesiones religiosas</b> .....                 | 81 |
| II. <b>La autonomía organizativa de las confesiones religiosas</b> ....                                | 85 |
| 1. <i>Alcance de la autonomía confesional</i> .....  | 85 |
| 2. <i>La calificación de las relaciones de servicio</i> .....  | 86 |
| III. <b>Las relaciones de servicio entre las confesiones religiosas y los ministros de culto</b> ..... | 88 |
| 1. <i>Garantía de la autonomía confesional</i> .....   | 88 |
| 2. <i>La posición del Tribunal de Estrasburgo en la Sentencia Karoly Nagy v. Hungría (2017)</i> .....  | 90 |

8

|  | <u>Página</u> |
|--|---------------|
| 2.1. El razonamiento de la Sala en su<br>diciembre de 2015 .....   | 80            |
| 2.2. El razonamiento de la Gran Sala<br>14 de septiembre de 2017 .....   |               |
| 2.3. Las críticas internas al contenido de<br>la Gran Sala .....   |               |
| <b>IV. Conclusiones .....</b>  | <b>99</b>     |
| 4  |               |
| <b>DISCRIMINACIÓN RELIGIOSA Y DERECHO DE ASILO .....</b>   | <b>101</b>    |
| ÁNGEL LÓPEZ-SIDRO  |               |
| <b>I. Introducción .....</b>   | <b>101</b>    |
| <b>II. Relación entre persecución y discriminación por motivos re-<br/>ligiosos en la normativa de asilo .....</b>                                       | <b>103</b>    |
| <b>III. Discriminación religiosa en casos de asilo vistos por los tri-<br/>bunales españoles .....</b>   | <b>110</b>    |
| <b>IV. ¿Existe una jurisprudencia europea respecto del asilo en ca-<br/>sos de discriminación religiosa? .....</b>                                       | <b>119</b>    |
| <b>V. Conclusiones .....</b>   | <b>123</b>    |
| 5  |               |
| <b>EL DERECHO A ALIMENTARSE CONFORME A LAS CREEN-<br/>CIAS RELIGIOSAS EN LA JURISPRUDENCIA DE ESTRAS-<br/>BURGO Y SU INCIDENCIA EN LA ESPAÑOLA .....</b> | <b>125</b>    |
| MARCOS GONZÁLEZ SÁNCHEZ  |               |
| <b>I. Introducción .....</b>   | <b>125</b>    |
| <b>II. El Reconocimiento en la normativa internacional y en la ju-<br/>risprudencia de Estrasburgo .....</b>   | <b>128</b>    |
| 1. <i>Normativa</i> .....  | 128           |
| 2. <i>Jurisprudencia</i> .....   | 131           |
| <b>III. El Reconocimiento en la normativa y en la jurisprudencia<br/>española .....</b>  | <b>138</b>    |
| 1. <i>Normativa</i> .....  | 138           |
| 1.1. LOLR y otra normativa .....   | 138           |

|  |     |
|--|-----|
| 1.2. Acuerdos del Estado con las Confesiones Religiosas .....  | 141 |
| 2. <i>Elaboración, distribución y comercialización de productos</i> .....  | 144 |
| 3. <i>La alusión al caso “Vartic” en la STSJ de Madrid de 16 de junio de 2015: la problemática en los centros docentes</i> ..... | 148 |
| 3.1. Fundamentos de derecho y fallo de la STSJ .....   | 150 |
| 3.2. Comentario a la STSJ .....  | 152 |
| <b>IV. Conclusiones</b> .....  | 156 |

6

|  |     |
|--|-----|
| <b>CRITERIOS DE LIMITACIÓN EN EL USO DE SÍMBOLOS RELIGIOSOS EN COMPARECENCIAS JUDICIALES EN LA JURISPRUDENCIA DE ESTRASBURGO</b> ..... | 159 |
| MARÍA HELENA SÁNCHEZ GÓMEZ   |     |

|  |     |
|--|-----|
| <b>I. Introducción</b> .....   | 159 |
| <b>II. La limitación en el empleo de prendas y símbolos religiosos en sede judicial en la reciente jurisprudencia de Estrasburgo: novedades jurisprudenciales en torno al caso Hamidović c. Bosnia y Herzegovina</b> ..... | 163 |
| 1. <i>Antecedentes</i> .....   | 163 |
| 2. <i>De las partes y evaluación del Tribunal Europeo de Derechos Humanos</i> .....  | 165 |
| <b>III. Una perspectiva comparada: soluciones a supuestos análogos en la jurisprudencia de Canadá y Reino Unido</b> .....  | 169 |
| <b>IV. Conclusiones</b> .....  | 172 |

7

|  |     |
|--|-----|
| <b>LIBERTAD RELIGIOSA, PADRES Y EDUCACIÓN EN INGLATERRA: LA INFLUENCIA DE LA JURISPRUDENCIA DE ESTRASBURGO</b> ..... | 175 |
| JAVIER GARCÍA OLIVA  |     |
| HELEN HALL   |     |

|  |     |
|--|-----|
| <b>I. Introducción</b> .....                           | 175 |
| <b>II. Opción parental y educación religiosa</b> ..... | 177 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| III. | Comunidades religiosas que ignoran o se oponen al marco legal .....   | 180 |
| IV.  | Grupos que se oponen al statu quo a través de vías legales y políticas .....                                    | 183 |
| V.   | Grupos que buscan negociar con las autoridades públicas con objeto de alcanzar una solución de compromiso ..... | 191 |
| VI.  | Conclusiones .....  | 194 |

8

|  |  |            |
|--|--|------------|
| <b>EL DERECHO A LA INTIMIDAD EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS CON ESPECIAL REFERENCIA AL VIH/SIDA .....</b> |  | <b>195</b> |
| ISIDORO MARTÍN SÁNCHEZ   |  |            |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Introducción: privacidad, intimidad y confidencialidad .....   | 195 |
| II.  | El derecho a la intimidad en el Convenio Europeo de Derechos Humanos .....   | 201 |
| III. | El derecho al respeto de la vida privada y el VIH/SIDA en la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos ..... | 204 |
|      | 1. <i>VIH/SIDA e intimidad</i> .....   | 204 |
|      | 2. <i>VIH/SIDA y falta de información a la pareja</i> .....  | 214 |
|      | 3. <i>VIH/SIDA y despido laboral</i> .....   | 217 |
|      | 4. <i>VIH/SIDA y discriminación</i> .....  | 221 |
| IV.  | Conclusiones .....   | 230 |

9

|   |  |            |
|---|--|------------|
| <b>EL INTERÉS DEL MENOR EN EL ÁMBITO DE LA SALUD: EL CONFLICTO ENTRE EL DESEO DE LOS PADRES Y EL PATER-<br/>NALISMO MÉDICO ANTE EL TEDH .....</b> |  | <b>233</b> |
| GLORIA MORENO BOTELLA   |  |            |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Introducción .....   | 233 |
| II.  | La dignidad humana en los textos de derechos humanos ...   | 234 |
| III. | El derecho al consentimiento en los códigos éticos y convenios internacionales de derechos humanos ..... | 238 |

|   |            |
|---|------------|
| <b>IV. Imposición o supresión de tratamiento y autonomía de la voluntad en menores ante el TEDH .....</b> | <b>245</b> |
| 1. <i>Glass c. Reino Unido STEDH de 9 de marzo de 2004 .....</i>  | 247        |
| 2. <i>Caso Charlie Gard c. Reino Unido, de 27 de junio de 2017 .....</i>                                  | 250        |
| 3. <i>Afiri et Biddarri c. France de 23 de enero de 2018 .....</i>  | 252        |
| 4. <i>Caso Alfie Evans c. Reino Unido .....</i>   | 255        |
| <b>V. Conclusiones .....</b>  | <b>259</b> |

## II.

**LIBERTAD RELIGIOSA Y NEUTRALIDAD  
EN ESPAÑA Y LATINOAMERICA.  
ALGUNOS CASOS RELEVANTES**

10

|   |            |
|---|------------|
| <b>NEUTRALIDAD, DIVERSIDAD Y CELEBRACIÓN DE LAS FESTIVIDADES RELIGIOSAS EN LA ESCUELA PÚBLICA .....</b> | <b>263</b> |
|---|------------|

SILVIA MESEGUER VELASCO

|   |            |
|---|------------|
| <b>I. Introducción .....</b>  | <b>264</b> |
| <b>II. Libertad religiosa y celebración de las festividades religiosas .....</b>                            | <b>265</b> |
| <b>III. La neutralidad ideológico-religiosa de los centros educativos públicos .....</b>                    | <b>269</b> |
| <b>IV. Celebración de festividades religiosas en la escuela de titularidad pública .....</b>                | <b>272</b> |
| 1. <i>Celebración de festividades que presentan un significado religioso y una tradición cultural .....</i> | 272        |
| 2. <i>La respuesta de los tribunales de justicia en materia de celebraciones religiosas .....</i>           | 273        |
| 3. <i>Algunas claves para la solución de estos conflictos .....</i>   | 276        |
| <b>V. Celebración de las festividades religiosas en el horario escolar .....</b>                            | <b>278</b> |
| 1. <i>Marco jurídico de las festividades laborales en el ámbito escolar .....</i>                           | 279        |
| 2. <i>Discriminación de los grupos religiosos minoritarios .....</i>  | 283        |

12

|  |     |
|--|-----|
| <b>VI. Consideraciones finales: la acomodación razonable de las creencias religiosas</b> ..... | 285 |
|--|-----|

11

|  |     |
|--|-----|
| <b>ADAPTACIÓN DEL MENÚ EN LOS COMEDORES ESCOLARES POR MOTIVOS RELIGIOSOS</b> ..... | 289 |
|--|-----|

BELÉN RODRIGO LARA

|   |     |
|---|-----|
| <b>I. Factor religioso, neutralidad estatal y escuela</b> .....                                       | 289 |
| <b>II. Regulación jurídica y contexto</b> .....   | 292 |
| <b>III. Alimentos y preceptos religiosos: los menús alternativos en los comedores escolares</b> ..... | 296 |
| <b>IV. Planteamiento de situaciones en el comedor escolar. Propuestas de solución</b> .....           | 297 |

12

|   |     |
|---|-----|
| <b>LIBERTAD RELIGIOSA Y NEUTRALIDAD DEL ESTADO EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL ARGENTINO</b> ..... | 303 |
|---|-----|

JUAN G. NAVARRO FLORIA

|  |     |
|--|-----|
| <b>I. Las presencias explícitas del factor religioso</b> .....   | 306 |
| 1. <i>La dimensión colectiva de la religión</i> .....  | 309 |
| 1.1. Personas jurídicas: iglesias, comunidades religiosas y asociaciones con finalidad religiosa ..... | 309 |
| 1.2. Bienes de las iglesias y comunidades religiosas .....   | 310 |
| 1.3. Las comunidades religiosas en el derecho sucesorio .....  | 311 |
| 2. <i>La dimensión individual de la religión</i> .....   | 313 |
| 2.1. Nombre de las personas .....  | 313 |
| 2.2. Actos jurídicos .....   | 314 |
| 2.3. Obligaciones .....  | 315 |
| 2.4. Ejercicio de la responsabilidad parental .....  | 316 |
| 2.5. Sepulturas .....  | 317 |
| <b>II. Las presencias implícitas del factor religioso</b> .....  | 318 |
| 1. <i>Moral y buenas costumbres, moral pública y religión</i> .....                                    | 319 |
| 2. <i>Exequias</i> .....   | 321 |



|  | <i>Página</i> |
|--|---------------|
| 3. Régimen de los cementerios y sepulturas .....   | 322           |
| 4. El derecho personalísimo a la identidad .....   | 324           |
| 5. Responsabilidad de los padres en la formación espiritual de los hijos .....           | 326           |
| <b>III. Las ausencias notables del factor religioso .....</b>                            | <b>327</b>    |
| 1. Matrimonio .....  | 328           |
| 2. Adopción .....  | 331           |
| 3. Planes de parentalidad .....  | 333           |
| 4. Régimen de bienes de las confesiones religiosas .....                                 | 334           |
| 5. Desaparición de la ilicitud de los actos contrarios a la libertad de conciencia ..... | 336           |
| 6. Irrelevancia jurídica de los lazos espirituales .....                                 | 337           |
| 7. La fallida inclusión de los pueblos indígenas en el CCC .....                         | 338           |
| <b>IV. Conclusiones .....</b>  | <b>341</b>    |

13

|  |            |
|--|------------|
| <b>TENSIONES ENTRE LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y LIBERTAD RELIGIOSA: UNA PERSPECTIVA LATINOAMERICANA ¿FRONTERAS EN DISPUTA, ARMONIZACIÓN O INTERPRETACIÓN? .....</b> | <b>343</b> |
|--|------------|

CARMEN ASIAÍN

|   |            |
|---|------------|
| <b>I. Introducción: la primera tensión se da entre norma y realidad .....</b>   | <b>344</b> |
| 1. La libertad religiosa está ampliamente protegida por el bloque de los derechos humanos o de constitucionalidad ..... | 345        |
| 2. Los desafíos y tensiones .....   | 347        |
| <b>II. Las principales tensiones en América Latina .....</b>  | <b>349</b> |
| 1. Los dos escenarios de conflicto en ejemplos recientes .....  | 350        |
| <b>III. ¿Cómo resolver la problemática? .....</b>   | <b>354</b> |
| 1. La respuesta del ordenamiento jurídico: la Convención Americana .....  | 354        |
| 2. La respuesta de la Corte Interamericana en un caso: la última tentación de Cristo .....                              | 358        |
| 3. La respuesta de la doctrina: ¿cómo interpretar el derecho? .....   | 360        |
| 3.1. Tesis del conflicto entre dos libertades y su crítica .  | 361        |

|   |            |
|---|------------|
| 3.2. Tesis de la armonización. Dos aspectos de una única libertad. Aplicación de la teoría del abuso de derecho .....                               | 363        |
| <b>IV. Principales desafíos o peligros a la libertad religiosa en América Latina, por una visión unilateral o hemipléjica de los derechos .....</b> | <b>366</b> |
| 1. <i>La tendencia de la jurisprudencia, doctrina y de la opinión pública .....</i>   | <i>366</i> |
| 2. <i>Algunas provisiones normativas preocupantes .....</i>   | <i>368</i> |
| <b>V. Algunas reflexiones disparadoras para continuar procesando .....</b>  | <b>370</b> |

|  |            |
|--|------------|
| 14   |            |
| <b>LIBERTAD RELIGIOSA Y LIBERTAD DE ENSEÑANZA EN URUGUAY. TENSIÓN ENTRE NORMATIVA Y REALIDAD .....</b> | <b>375</b> |
| GABRIEL GONZÁLEZ MERLANO   |            |

|   |            |
|---|------------|
| <b>I. Introducción .....</b>  | <b>375</b> |
| <b>II. Contexto normativo .....</b>                                   | <b>376</b> |
| <b>III. La realidad de la libertad religiosa y de enseñanza .....</b> | <b>385</b> |
| <b>IV. Algunas conclusiones .....</b>                                 | <b>392</b> |

|  |            |
|--|------------|
| 15   |            |
| <b>LA PERSPECTIVA DE GÉNERO COMO EJE TRANSVERSAL EN EL CURRÍCULO ESCOLAR DEL PERÚ: ANÁLISIS DEL ROL DEL ESTADO EN LA EDUCACIÓN, DEL DERECHO DE LOS PADRES SOBRE LA EDUCACIÓN MORAL Y RELIGIOSA DE SUS HIJOS Y DEL INTERÉS SUPERIOR DEL MENOR .....</b> | <b>395</b> |
| GONZALO FLORES SANTANA   |            |

|  |            |
|--|------------|
| <b>I. Introducción .....</b>   | <b>395</b> |
| <b>II. La perspectiva de género en el currículo escolar .....</b>          | <b>396</b> |
| <b>III. La perspectiva o enfoque de género, ¿una ideología? .....</b>      | <b>398</b> |
| 1. <i>Desarrollo histórico y teórico de la perspectiva de género .....</i> | <i>399</i> |
| 2. <i>El género y los organismos internacionales .....</i>                 | <i>402</i> |
| 3. <i>Los comités de monitoreo .....</i>                                   | <i>405</i> |

|   | <u>Página</u> |
|---|---------------|
| 4. <i>Las legislaciones regionales y nacionales</i> .....   | 406           |
| 5. <i>Consideraciones</i> .....   | 407           |
| <b>IV. Derechos que se verían afectados con la inclusión de la perspectiva de género en el currículo de educación básica</b> .....  | <b>409</b>    |
| 1. <i>El derecho a la educación</i> .....   | 409           |
| 2. <i>La libertad de enseñanza</i> .....  | 411           |
| 3. <i>El interés superior del menor</i> .....   | 412           |
| 4. <i>El rol del estado en el sistema educativo</i> .....   | 414           |
| 5. <i>El deber de brindar y el derecho a recibir educación respetando las convicciones religiosas y morales de los padres</i> ..... | 416           |
| <b>V. A modo de conclusión</b> .....  | <b>421</b>    |

*Thomson Reuters ProView. Guía de uso*