

DANIEL BASTERRA MONTSERRAT

EL DERECHO A LA LIBERTAD RELIGIOSA Y SU TUTELA JURIDICA

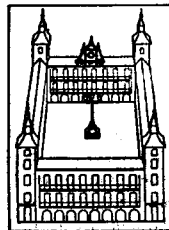


Prólogo de
PABLO LUCAS VERDÚ



SERVICIO DE PUBLICACIONES
DE LA FACULTAD DE DERECHO
UNIVERSIDAD COMPLUTENSE

EDITORIAL CIVITAS, S. A.



INDICE

PRÓLOGO	15
INTRODUCCIÓN	21

PRIMERA PARTE LA LIBERTAD RELIGIOSA

Capítulo Primero. Concepto de la libertad religiosa	29
1. CONCEPTO FILOSÓFICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	29
2. CONCEPTO TEOLÓGICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	30
A) <i>Concepto protestante de la libertad religiosa</i>	33
B) <i>Concepto católico de la libertad religiosa</i>	39
C) <i>Diferencias y similitudes entre ambos conceptos</i>	41
3. CONCEPTO JURÍDICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	45
Capítulo Segundo. Los fundamentos de la libertad religiosa	49
1. FUNDAMENTO METAFÍSICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	50
2. FUNDAMENTO TEOLÓGICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	52
A) <i>Fundamento según la teología católica</i>	53
B) <i>Fundamento según la teología protestante</i>	55
3. FUNDAMENTO JURÍDICO DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	61
Capítulo Tercero. Fundamento histórico de la libertad religiosa	71
1. TEORÍA SOBRE LA RAÍZ DE LOS DERECHOS HUMANOS	71
2. HISTORIA DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	74
A) <i>En la antigüedad</i>	76
a) <i>En la teocracia de Israel</i>	77
b) <i>En la hegemonía griega</i>	78
c) <i>En el Imperio Romano</i>	80
d) <i>En el cristianismo</i>	80
B) <i>En la Baja Edad Media</i>	85
C) <i>La Reforma</i>	87
a) <i>En Centroeuropa</i>	87
b) <i>En Inglaterra</i>	93
c) <i>En Francia</i>	94
d) <i>En España</i>	98
e) <i>Valoración general de la Reforma</i>	106
D) <i>Las colonias americanas</i>	108
E) <i>La Revolución francesa</i>	117
F) <i>Del siglo XIX a nuestros días</i>	122
G) <i>Valoración general de las declaraciones de derechos</i>	134
Capítulo Cuarto. Extensión de la libertad religiosa	137
1. NECESIDAD DE LA PROTECCIÓN ESTATAL	137

2.	REFERENCIA A LA DECLARACIÓN DE LA ONU SOBRE ELIMINACIÓN DE TODAS LAS FORMAS DE INTOLERANCIA RELIGIOSA.	141
3.	DERECHOS DEL INDIVIDUO	144
	A) <i>Tener una convicción o una religión</i>	144
	B) <i>Cambiar de convicción o de religión</i>	146
	C) <i>Manifestar su convicción o su religión</i>	147
4.	ETAPAS EN LA MANIFESTACIÓN DE LA RELIGIÓN O CONVICCIÓN.	149
	A) <i>Nacimiento</i>	150
	B) <i>Educación</i>	150
	C) <i>Alimentación</i>	152
	D) <i>Servicio militar</i>	153
	E) <i>Casamiento</i>	157
	F) <i>Trabajo</i>	158
	G) <i>Días de fiesta religiosas</i>	159
	H) <i>Culto privado y público</i>	165
	I) <i>Funerales</i>	166
	J) <i>Actos que no pueden realizarse</i>	167
5.	OTRAS MANIFESTACIONES DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	168
	A) <i>Juramento</i>	168
	B) <i>Secreto profesional</i>	169
6.	DERECHOS COMUNITARIOS	169
	A) <i>Asociación</i>	170
	B) <i>Reunión</i>	171
	a) <i>Culto</i>	171
	b) <i>Objetos y emblemas</i>	173
	c) <i>Procesiones o manifestaciones públicas</i>	173
	C) <i>Organización</i>	174
	D) <i>Administración</i>	175
	E) <i>Predicación</i>	176
7.	DERECHOS DE LAS MINORÍAS	177

SEGUNDA PARTE

LA LIBERTAD RELIGIOSA EN LA HISTORIA CONSTITUCIONAL ESPAÑOLA

INTRODUCCIÓN	181
Capítulo Primero. Constituciones no reconocedoras de la libertad religiosa	185
1. LA CARTA DE BAYONA DE 1808 O LA CONTRADICCIÓN	185
2. LA CONSTITUCIÓN DE CÁDIZ DE 1812. TRADICIÓN O REVULSIÓN	188
3. LA CONSTITUCIÓN DE 1837. LA «ASOMBROSA»	197
4. LA CONSTITUCIÓN DE 1845. LA REFORMADA	203
5. LA CONSTITUCIÓN DE 1856. LA NO PROMULGADA	207
6. LA CONSTITUCIÓN DE LA MONARQUÍA DE 1876. LA MODERADA Y LONGEVA	215
7. EL FUERO DE LOS ESPAÑOLES DE 1945. VUELTA AL PASADO.	221
A) <i>La Ley de Libertad Religiosa de 1967</i>	233

Capítulo Segundo. Constituciones reconocedoras de la libertad religiosa	239
1. LA CONSTITUCIÓN DE 1869. LA LIBERAL	239
A) <i>Situación general</i>	239
B) <i>Primeras medidas en relación a la libertad religiosa</i> ...	240
C) <i>Constitución democrática</i>	244
D) <i>La cuestión religiosa en la Constitución</i>	246
E) <i>¿Posible influencia norteamericana en la Constitución española de 1869?</i>	259
F) <i>La Iglesia Católica contra la Constitución</i>	260
2. EL PROYECTO DE 1873. LA NONATA	261
3. LA CONSTITUCIÓN REPUBLICANA DE 1931. LA AGRESIVA	264
A) <i>Situación general</i>	264
B) <i>La II República española y la Iglesia Católica</i>	265
C) <i>Legislación religiosa y preconstitucional</i>	267
D) <i>Las Cortes Constituyentes y el Anteproyecto de Constitución</i>	270
E) <i>La cuestión religiosa en las Constituyentes de 1931</i> ...	273
F) <i>Legislación religiosa posconstituyente</i>	281
Capítulo Tercero. La Constitución de 1978. La esperada	283
1. ANTECEDENTES	283
2. CARACTERÍSTICAS DE LA CONSTITUCIÓN	287
3. CONCEPTO CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	290
A) <i>El «iter» seguido para la elaboración del artículo 16.</i>	292
a) <i>Primeros trabajos y Anteproyecto</i>	292
b) <i>El párrafo primero del artículo 16</i>	297
c) <i>La cláusula de orden público</i>	298
d) <i>El párrafo segundo del artículo 16</i>	300
e) <i>El párrafo tercero del artículo 16</i>	301
B) <i>En el Senado</i>	306
Capítulo Cuarto. La libertad religiosa como norma jurídica	309
1. EL HECHO RELIGIOSO EN EL ACTUAL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL	309
2. ANÁLISIS JURÍDICO DE LA LEY ORGÁNICA DE LIBERTAD RELIGIOSA	310
A) <i>El preámbulo inexistente</i>	311
B) <i>Garantía de la libertad religiosa: artículo 1.º</i>	314
C) <i>Contenido de la garantía: artículo 2.º</i>	317
D) <i>El límite del ejercicio de la libertad religiosa: artículo 3.º</i>	319
E) <i>La tutela de la libertad religiosa: artículo 4.º</i>	324
F) <i>La personalidad jurídica de las entidades religiosas: artículo 5.º</i>	324
G) <i>Organización y autonomía de las confesiones religiosas: artículo 6.º</i>	328
a) <i>Autonomía de las confesiones religiosas</i>	328
b) <i>El derecho a la propia identidad religiosa</i>	330

H) <i>Los convenios o acuerdos de cooperación del Estado español con las confesiones religiosas: artículo 7.º</i> ...	333
a) Antecedentes próximos del régimen pacticio ...	333
b) Naturaleza jurídica de las <i>intese</i> y su posición en el Derecho italiano ...	335
c) Naturaleza jurídica de los acuerdos con las Confesiones religiosas no católicas en el Derecho español ...	337
d) Sujetos y contenido de los acuerdos ...	338
e) Condiciones para concertar los acuerdos ...	341
I) <i>La Comisión Asesora del Ministerio de Justicia: artículo 8.º</i> ...	347
J) <i>Crítica a la Ley Orgánica de Libertad Religiosa</i> ...	348

TERCERA PARTE

LA PROTECCION JURIDICA DE LA LIBERTAD RELIGIOSA

INTRODUCCIÓN ...	257
Capítulo Primero. Tutela de la libertad religiosa en el Derecho español ...	361
1. BREVES CONSIDERACIONES SOBRE EL ESTADO DE DERECHO EN RELACIÓN A LOS DERECHOS FUNDAMENTALES ...	361
2. DERECHO A LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD RELIGIOSA ...	362
3. TUTELA EN ESPECIAL DE LA LIBERTAD RELIGIOSA ...	366
4. EL RECURSO DE AMPARO EN FAVOR DE LA LIBERTAD RELIGIOSA DENTRO DE LAS GARANTÍAS DE LA CONSTITUCIÓN ...	368
A) <i>Antecedentes y concepto del recurso de amparo</i> ...	368
B) <i>Naturaleza jurídica de este recurso</i> ...	371
C) <i>Fundamento</i> ...	372
D) <i>Objeto del recurso</i> ...	373
E) <i>Tipos de amparo</i> ...	375
5. EL PROCESO ADMINISTRATIVO PREVIO AL DE AMPARO CONSTITUCIONAL ...	377
A) <i>Nociones generales</i> ...	377
B) <i>Caracteres del procedimiento</i> ...	379
6. EL RECURSO DE AMPARO CONSTITUCIONAL ...	386
A) <i>Función del Tribunal Constitucional</i> ...	386
B) <i>Presupuesto básico para la interposición de este recurso</i> ...	391
C) <i>Supuestos legales para la procedencia del recurso de amparo constitucional</i> ...	393
D) <i>Límites concretos de la tutela</i> ...	394
F) <i>Característica especial de la tutela constitucional</i> ...	395
F) <i>Procedimiento de este proceso</i> ...	395

Capítulo Segundo. El contenido esencial de la libertad religiosa ...	401
1. EL CONTENIDO ESENCIAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.	401
2. ¿QUÉ DEBE ENTENDERSE POR CONTENIDO ESENCIAL DE UN DERECHO?	405
3. EL CONTENIDO ESENCIAL DE LA LIBERTAD RELIGIOSA	410
Capítulo Tercero. La libertad religiosa ante los principios de igualdad y no discriminación	415
1. LA IGUALDAD JURÍDICA	415
2. IGUALDAD EN LA APLICACIÓN DE LA LEY	417
3. LA INTERPRETACIÓN DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL DE LA IGUALDAD EN LA APLICACIÓN DE LA LEY	420
Capítulo Cuarto. El Tribunal Constitucional y la libertad religiosa.	427
1. PLANTEAMIENTO DE UN RECURSO VISTO POR EL TRIBUNAL ...	428
2. ANÁLISIS DE LA SENTENCIA EN LO RELATIVO AL CONTENIDO ESENCIAL	430
3. ANÁLISIS DE POSIBILIDADES	434
4. ANÁLISIS DE LAS POSIBILIDADES EN ESPAÑA	438
5. IGUAL DISFRUTE DE LA LIBERTAD RELIGIOSA PARA TODOS LOS CIUDADANOS	441
6. SE APUNTA UNA POSIBILIDAD DE SOLUCIÓN	443
Capítulo Quinto. La tutela de la libertad religiosa en el Tribunal Europeo	449
1. NOCIONES GENERALES	449
2. LA LIBERTAD RELIGIOSA Y LA COMISIÓN Y TRIBUNAL EUROPEOS.	453
Capítulo Sexto. El futuro de la libertad religiosa	457
1. PERSPECTIVA GENERAL DE LA SITUACIÓN	457
2. EN EL CUADRO DE LOS DERECHOS HUMANOS EN GENERAL	459
3. LA LIBERTAD RELIGIOSA DEL PRESENTE Y DEL FUTURO: DEFINICIÓN FINAL	463
A) <i>Derechos del individuo</i>	463
B) <i>Deberes del Estado</i>	464
C) <i>Los deberes del individuo y del grupo</i>	464
4. LA LIBERTAD RELIGIOSA, UNA LUCHA CONSTANTE	464
BIBLIOGRAFÍA	469