

TABLE DES MATIÈRES

Préface. L'avenir de la liberté de religion.....	9
---	----------

Avant-propos.....	21
--------------------------	-----------

I. La liberté individuelle de religion, de conscience et d'expression.....	23
---	-----------

I.1. Les principes	23
---------------------------------	-----------

<i>I.1.1. Introduction. La liberté de culte</i>	<i>23</i>
---	-----------

Extraits : Cass., arrêt du 27 novembre 1834.....	23
--	----

Extraits : Cass., arrêt du 8 juin 2022.....	24
---	----

Observations Louis-Léon Christians, Stéphanie Wattier et Frédéric Amez	24
---	----

<i>Introduction.....</i>	<i>24</i>
--------------------------	-----------

A. <i>L'article 14 de la Constitution de 1831 et l'arrêté du gouvernement provisoire du 16 octobre 1830</i>	<i>25</i>
---	-----------

B. <i>Les (tentatives) de définition de la liberté des cultes</i>	<i>27</i>
---	-----------

C. <i>La liberté des cultes et le contrôle de la Cour constitutionnelle</i>	<i>29</i>
---	-----------

D. <i>Garanties constitutionnelles et diversification du paysage religieux et convictionnel</i>	<i>31</i>
---	-----------

E. <i>La primauté de la loi civile qui respecte les garanties constitutionnelles et conventionnelles</i>	<i>33</i>
--	-----------

<i>I.1.2. L'objection de conscience en droit belge</i>	<i>38</i>
--	-----------

Extraits : C.E., arrêt <i>J.-F. Maréchal c. Communauté française</i> n° 214.384 du 1 ^{er} juillet 2011	38
--	----

Observations Étienne Montero et Léopold Vanbellinggen	38
--	----

<i>Introduction. Les questions soulevées, mais non résolues par l'arrêt</i>	38
<i>A. Esquisse des contours juridiques de l'objection de conscience</i>	42
1. <i>Le fondement de l'objection de conscience</i>	42
2. <i>L'effet salutaire de l'objection de conscience</i>	45
3. <i>Les clauses de conscience</i>	45
4. <i>Les objections de conscience élevées contre la loi</i>	46
5. <i>Un acte individuel et personnel</i>	47
<i>B. Limites internes de l'objection de conscience</i>	49
1. <i>Objection fondée sur une conviction</i>	50
2. <i>Lien entre la conviction et l'acte auquel il est objecté</i>	54
<i>C. Limites externes de l'objection de conscience</i>	58
1. <i>Les contrôles de légalité et de légitimité</i>	59
2. <i>Le contrôle de proportionnalité</i>	61
<i>Conclusion</i>	65
<i>I.1.3. La liberté d'expression</i>	67
Extraits : Cass., arrêt du 19 janvier 1852	67
Observations Charles-Eric Clesse.....	68
<i>Introduction</i>	68
<i>L'incrimination de l'article 267 du Code pénal</i>	69
1. <i>Un ministre du culte</i>	69
2. <i>Une bénédiction nuptiale préalable au mariage civil</i>	72
3. <i>L'élément moral</i>	73
<i>Conclusions</i>	73
Extraits : C. arb., arrêt <i>Verbeke et Delbouille</i> n° 45/96 du 12 juillet 1996.....	75
Extraits : C. const., arrêt n° 17/2009 du 12 février 2009.....	76
Observations Louis-Léon Christians.....	77
A. <i>Négationnisme : une prohibition à géométrie variable ?</i>	78
B. <i>L'incitation implicite à la haine, l'infériorité d'un groupe humain, le raciste et le blasphémateur</i>	81
<i>Conclusion</i>	84
Extraits : C.E., arrêt n° 90.265 du 17 octobre 2000	86

Observations Frank Judo	88
A. <i>Who pays the piper, calls the tune – vraiment ?</i>	88
B. <i>Les subventions – un phénomène hybride</i>	88
C. <i>Le contexte et la teneur de l'arrêt annoté</i>	90
D. <i>Subventions et droits fondamentaux, ou l'art de l'équilibriste</i>	92
E. <i>En guise de conclusion</i>	94
I.2. La religion dans l'espace public	96
Uittreksels : Grondwettelijk Hof, 6 december 2012, nr. 145/2012	96
Beschouwingen Eva Brems en Jogchum Vrielink	101
A. <i>'Boerkaverbod': historiek en strekking</i>	103
B. <i>Legaliteitsbeginsel</i>	104
C. <i>Grondrechten vs. beperkingsgronden</i>	108
1. <i>Veiligheid</i>	109
2. <i>Vrouwenrechten en menselijke waardigheid</i>	110
3. <i>'Samen leven'</i>	114
D. <i>Verbod op gezichtsbedekking, rechtsstatelijkheid en de 'coronalens'</i>	119
II. La neutralité de l'État	123
II.1. L'impartialité du juge	123
Extraits : Cass., arrêt du 8 mai 2012, R.G. n° P.12.0730.N	123
Observations Sébastien Van Drooghenbroeck.....	125
A. <i>L'arrêt et ses rétroactes</i>	126
B. <i>La conformité aux exigences européennes de l'impartialité</i>	128
C. <i>Les échos de la jurisprudence constitutionnelle</i>	133
D. <i>La pente liberticide d'une renonciation à la confiance</i>	135

- II.2. La neutralité du législateur 138
 - Extraits : Cass., arrêt du 1^{er} juin 2006 138
 - Observations** Frank Judo..... 139
 - A. *La neutralité – une évidence difficile à cerner* 139
 - B. *Garantir la neutralité sans hypothéquer la séparation des pouvoirs, ou la quadrature du cercle* 142
 - C. *La genèse de l’arrêt de la Cour de cassation* 144
 - D. *Un revirement discret ?*..... 146
 - Conclusion*..... 147

- II.3. Le serment et l’invocation de la divinité 148
 - Extraits : Cass., arrêt du 28 juillet 1857 148
 - Extraits : Cass., arrêt du 28 mai 1867 et Cass., 25 juin 1867 148
 - Observations** Xavier Dijon..... 149
 - A. *La question posée par les deux arrêts*..... 149
 - B. *Le refus de serment : entre la secte et la libre pensée* 150
 - 1. *L’acceptation du refus par la secte (arrêt de 1857)* 150
 - 2. *Le rejet du refus par la libre pensée (arrêts de 1867)* 152
 - 3. *La discrimination selon les croyances* 153
 - C. *Le débat sur la transcendance*..... 155
 - 1. *Le Dieu commun du serment civil* 155
 - 2. *Le danger de l’athéisme*..... 157
 - 3. *La contestation du serment religieux*..... 159
 - D. *L’évolution postérieure aux arrêts commentés* 162
 - 1. *Vers l’horizontalisation du serment* 162
 - 2. *Le choix du législateur* 165
 - E. *Quelle transcendance pour le lien social ?* 167
 - 1. *Conjurer la faille mensongère du langage ?*..... 167
 - 2. *Assurer le lien social par une figure divine ?* 169
 - 3. *Limiter la sécularisation ?*..... 171

II.4. Les funérailles et sépultures. La mort entre droit et religions : les rites funéraires et les droits ultimes.... 173

Extraits : Cass., arrêt du 3 juillet 1899.....173

Extraits : C.E., arrêt *Commune de Knesselaere et Van Rossem c. Région flamande* du 11 décembre 1990174

Observations Louis-Léon Christians 174

Introduction..... 174

A. *Religion et intention réelle du défunt*..... 176

B. *Limites à l'exécution de l'intention religieuse ou philosophique du défunt* 179

III. L'autonomie des communautés religieuses185

III.1. La reconnaissance d'un culte..... 185

Extraits : C. const., arrêt n° 173/2004 du 4 novembre 2004.....185

Observations Stéphanie Wattier 187

Introduction..... 187

A. *La reconnaissance des cultes : une compétence réservée à l'autorité fédérale* 188

B. *La reconnaissance des communautés religieuses locales et le temporel des cultes : une compétence attribuée aux trois régions*..... 193

1. *La reconnaissance des communautés religieuses locales en Région flamande* 193

2. *La reconnaissance des communautés religieuses locales en Région wallonne* 194

3. *La reconnaissance des communautés religieuses locales en Région bruxelloise*..... 195

C. *Les organisations philosophiques non confessionnelles : une matière ayant échappé à la régionalisation* 195

Conclusion..... 199

III.2. Création et reconnaissance d'un organe représentatif 200

Extraits : C. const., arrêt n° 148/2005 du 28 septembre 2005 200

Observations Adriaan Overbeek 202

Introduction – Contexte – Autonomie organisationnelle 202

A. *L'islam – Le modèle belge mis à l'épreuve* 209

B. *Législateur et autonomie organisationnelle* 211

C. *Discrimination – L'islam comparé aux autres religions reconnues* 216

D. *Renouvellement total ou partiel et liberté d'organisation* ... 217

E. *Droit et jurisprudence européennes* 219

Conclusion – L'article 21 de la Constitution, revisité ? 221

III.3. Le statut social des ministres des cultes 223

Extraits : Cass., arrêt du 13 janvier 1992 223

Observations Filip Dorsssemont 226

Introduction 226

A. *« Les religieux »* 228

B. *La classification des relations de travail* 228

C. *Les enjeux de la qualification* 229

D. *À la recherche du contrat de travail* 231

E. *La relation de travail du recrutement à la révocation* 235

 1. *Les relations individuelles* 235

 2. *Les relations collectives* 240

Conclusion 244

III.4. Le financement des fabriques d'église 246

Extraits : C.E. (6° ch.), arrêt *Évêque de Liège et fabrique d'église Saint-Barthélemy de Liège c. Province de Liège* n° 242.873 du 7 novembre 2018 246

Observations Jean-François Husson 249

A. *Législation applicable aux fabriques d'église* 250

B. *Revenus et charges des fabriques* 252

1. Décret impérial du 30 décembre 1809	252
2. Budgets et comptes des fabriques.....	253
3. Responsabilité première du financement du culte.....	254
C. Patrimoine privé.....	256
1. Biens concernés.....	256
2. Rôle économique et dispositions en découlant.....	257
3. Dépenses de gros entretien du patrimoine privé.....	258
4. Conséquences économiques du caractère obligatoire des dépenses.....	259
D. Dépenses obligatoires et facultatives	263
1. Dans le cadre du décret de 1809 appliqué aux fabriques d'église catholiques.....	263
2. Autres considérations.....	264
E. Remarques conclusives.....	265
III.5. Les effets des décisions religieuses en droit civil.....	268
Extraits : Cass. (ch. réun.), arrêt du 3 juin 1999.....	268
Extraits : Cass., arrêt du 20 octobre 1994.....	268
Observations Marie-Françoise Rigaux	269
<i>Introduction</i>	269
A. <i>La portée de l'autonomie organisationnelle des confessions religieuses et le financement des cultes reconnus</i>	271
1. <i>Un paradoxe parmi d'autres</i>	271
2. <i>Un paradoxe contourné par la Cour de cassation</i>	272
3. <i>L'autonomie interne implicitement contrôlée ?</i>	272
B. <i>L'article 6 de la Convention européenne des droits de l'homme</i>	273
1. <i>Avant l'arrêt de la Cour européenne des droits de l'homme du 20 juillet 2001</i>	273
2. <i>L'arrêt de la Cour européenne du 20 juillet 2001</i>	274
3. <i>L'arrêt Pellegrini et le principe de l'autonomie des organisations religieuses dans la jurisprudence strasbourgeoise</i>	275

4. <i>L'incidence de l'arrêt Pellegrini dans la jurisprudence belge</i>	277
<i>Conclusion</i>	277
III.6. La personnalité juridique du culte	279
Extraits : Bruxelles, arrêt du 18 novembre 1892	279
Observations Jean-Philippe Schreiber.....	279
<i>Introduction</i>	279
A. <i>Les attendus des jugements de 1886 et 1889</i>	281
B. <i>Le problème de la personnalité juridique du culte israélite</i>	284
C. <i>L'acquisition d'une nouvelle synagogue</i>	290
<i>Conclusion</i>	294
III.7. Religions, philosophies et dérives sectaires	297
Extraits : C. arb., arrêt n° 31/2000 du 21 mars 2000.....	297
Extraits : Extraits : C. const., arrêt n° 146 du 7 novembre 2013.....	298
Observations Louis-Léon Christians	299
A. <i>L'arrêt de la Cour d'arbitrage du 21 mars 2000 : l'information publique</i>	300
1. <i>Prévention et politique d'information</i>	300
2. <i>Spécificité du religieux et du philosophique</i>	301
3. <i>La portée de la notion légale d'« organisation sectaire nuisible »</i>	301
4. <i>La confirmation jurisprudentielle des risques et responsabilités informationnels en matière sectaire</i>	303
B. <i>L'arrêt de la Cour constitutionnelle du 7 novembre 2013 : la sujétion psychologique</i>	306
<i>Conclusion</i>	310
IV. La religion dans la vie privée et familiale	313
IV.1. Le mariage religieux	313
Extraits : Cass., arrêt du 12 décembre 2003.....	313
Observations Delphine de Jonghe	314

A.	<i>La ratio legis du principe de l'antériorité du mariage civil sur le mariage religieux</i>	316
1.	<i>Quelques repères historiques</i>	316
2.	<i>Quelques balises contextuelles et conceptuelles</i>	318
B.	<i>Le régime juridique de la putativité du mariage et son application au mariage religieux célébré avant ou sans un mariage civil</i>	321
1.	<i>La théorie des nullités et son correctif : du général au particulier</i>	322
2.	<i>La putativité appliquée à la « bénédiction nuptiale » non précédée d'un mariage civil</i>	325
C.	<i>La remise en question du principe de la préséance temporelle du mariage civil sur le mariage religieux</i>	328
1.	<i>La persistance du non-respect et de la contestation du principe</i>	329
2.	<i>Les pistes juridiques et politiques envisagées</i>	333
D.	<i>L'avenir de la théorie de la putativité du mariage face à cette remise en question</i>	335
	<i>Conclusion</i>	337
IV.2. La polygamie et la répudiation		339
Extraits : Cass., arrêt du 14 février 2011		339
Extraits : Cass., arrêt du 29 avril 2002		340
Observations Geoffrey Willems		340
<i>Introduction</i>		340
A.	<i>La polygamie</i>	341
1.	<i>Le cadre européen : le principe de la monogamie</i>	342
2.	<i>La célébration en Belgique d'un mariage polygamique : une impossibilité absolue</i>	344
3.	<i>La reconnaissance d'un mariage polygamique : la « bigamie technique »</i>	345
4.	<i>Les effets du mariage polygamique : une ouverture variable</i>	347
5.	<i>L'atténuation des contrastes : polygamie et polyamour</i>	353
B.	<i>La répudiation</i>	354

1. <i>Le cadre européen : l'égalité dans la dissolution du mariage</i>	355
2. <i>Le prononcé d'une répudiation : une impossibilité absolue</i>	357
3. <i>La reconnaissance de la répudiation : un « dispositif spécial »</i>	358
4. <i>Les effets de la répudiation : effet de fait et ordre public</i>	361
5. <i>L'atténuation des contrastes : répudiation et divorce éclair sur demande unilatérale</i>	363
<i>Conclusion</i>	364
IV.3. L'éducation des enfants	366
Extraits : C. const., arrêt n° 34/2015 du 12 mars 2015.....	366
Observations Michaël Mallien	367
A. <i>Dimension verticale : la reconnaissance du droit des parents de déterminer la religion de l'enfant face à l'État</i>	368
1. <i>Dans le contexte scolaire</i>	368
2. <i>Hors du contexte scolaire</i>	376
B. <i>Dimension horizontale : les contentieux entre les parents et l'autonomie de l'enfant en matière de religion</i>	378
1. <i>Les contentieux entre les parents à propos du choix religieux pour l'enfant</i>	378
2. <i>L'autonomie de l'enfant sur le plan religieux</i>	380
<i>Conclusion</i>	385
IV.4. L'âge des fidèles	387
Extraits : C. const., arrêt n° 152/05 du 17 octobre 2005.....	387
Observations Albert Evrard	390
<i>Particularités de l'arrêt</i>	391
A. <i>Ce qui ne se trouve pas dans l'arrêt</i>	392
B. <i>Ce qui se trouve dans l'arrêt</i>	397

V. Le libre choix de l'école	409
V.1. L'enseignement libre. Le choix de l'école	409
Extraits : C. const., arrêt n° 49/98 du 15 juillet 1998.....	409
Observations Mathias El Berhoumi.....	412
A. <i>Le choix convictionnel au cœur de la liberté d'enseignement.....</i>	413
B. <i>Réguler le choix, sans atteindre les convictions philosophiques et religieuses</i>	418
V.2. L'enseignement officiel.....	423
V.2.1. Le port des signes convictionnels	423
Extraits : C.E., arrêt n° 210.000 du 21 décembre 2010.....	423
Observations Vincent de Coorebyter	424
A. <i>Rétroactes de l'arrêt n° 210.000 du Conseil d'État.....</i>	425
B. <i>Une conception laïque de la neutralité</i>	426
C. <i>De nouveaux accents laïques dans l'examen de conventionalité</i>	430
D. <i>D'étranges assertions à propos de la neutralité et de la laïcité.....</i>	433
E. <i>In fine, la suprématie de la liberté sur la neutralité</i>	438
V.2.2. Le choix entre l'enseignement d'une des religions reconnues et celui de la morale non confessionnelle.....	444
Extraits : C. const., arrêt n° 34/2015 du 12 mars 2015.....	444
Observations Mathias El Berhoumi.....	448
A. <i>Le cours de morale non confessionnelle n'est pas neutre : les élèves doivent pouvoir en être exemptés</i>	448
B. <i>Une brèche s'ouvre, le cours d'éducation à la philosophie et à la citoyenneté s'y introduit</i>	453
C. <i>Des cours philosophiques facultatifs pour les élèves de troisième année maternelle</i>	457

V.2.3. <i>La nomination et la révocation des enseignants</i>	462
Extraits : C. const., arrêt n° 45/2017 du 27 avril 2017	462
Observations Frédéric Amez	464
<i>Introduction</i>	464
A. <i>Le rôle de l'autorité religieuse dans le choix des enseignants de religion dans l'enseignement officiel de la Communauté française</i>	465
1. <i>Les principes du Pacte scolaire</i>	465
2. <i>Maîtres, professeurs et inspecteurs : une distinction ambiguë</i>	466
3. <i>La révocation d'un enseignant de religion</i>	466
4. <i>Les évolutions récentes</i>	471
B. <i>Le choix par les pouvoirs publics de l'autorité religieuse compétente pour les cours de religion</i>	474
1. <i>Les structures de l'Église orthodoxe</i>	474
2. <i>Le métropolite-archevêque du Patriarcat œcuménique de Constantinople comme organe représentatif du culte orthodoxe</i>	477
<i>Conclusion</i>	480
VI. La religion dans l'entreprise	481
VI.1. <i>La religion de l'employeur</i>	481
Extraits : C.E., arrêt <i>X. c. Ville de Charleroi</i> n° 210.000 du 21 décembre 2010.....	481
Observations Léopold Vanbellinghen et Romain Mertens.....	482
<i>Introduction</i>	482
A. <i>Définition, sens et portée de l'entreprise de tendance</i>	482
1. <i>Droit de la CEDH</i>	483
2. <i>Droit de l'Union européenne</i>	484
3. <i>Droit belge</i>	487
B. <i>Champ d'application</i>	487
1. <i>Entreprises concernées</i>	488
2. <i>Convictions visées</i>	494

C. <i>Portée de la dérogation</i>	498
<i>Conclusion</i>	504
VI.2. La religion du travailleur	506
Extraits : Cass., arrêt <i>Achbita et Centre pour l'égalité des chances et la lutte contre le racisme c. S.A. G4S Secure Solutions</i> du 9 octobre 2017	506
Extraits : C.J.U.E., arrêt <i>G4S Secure Solutions</i> du 14 mars 2017	506
Observations Fabienne Kéfer.....	510
A. <i>La notion de religion et de conviction</i>	511
B. <i>Le débat sous l'angle de la liberté religieuse</i>	513
C. <i>Le débat sous l'angle de la discrimination religieuse</i>	515
D. <i>Les justifications admissibles des discriminations</i>	520
1. <i>Les fondements juridiques de l'obligation de neutralité</i>	521
2. <i>La neutralité comment ?</i>	524
3. <i>Quels travailleurs peuvent être visés par la mesure ?</i>	527
4. <i>La taille des signes convictionnels</i>	529
E. <i>Synthèse</i>	531
VI.3. Le repos dominical	534
Extraits : C.A., arrêt n° 19/94 du 3 mars 1994	534
Observations Léopold Vanbellinghen	536
<i>Introduction</i>	536
A. <i>Ratio legis du repos dominical</i>	537
B. <i>Absence du travailleur pour motif religieux</i>	540
1. <i>Droit européen</i>	540
2. <i>Droit belge</i>	542
C. <i>Test de sincérité et droit au secret des convictions</i>	545
D. <i>Absence pour motif religieux dans les entreprises familiales et de tendance</i>	549
<i>Conclusion</i>	551

VII. La religion et la santé publique553

VII.1. La liberté de religion à l'épreuve de la lutte contre le coronavirus 553

Extraits : C.E., arrêt n° 249.177 du 8 décembre 2020.....553

Observations Louis-Léon Christians, Stéphanie Wattier et Frédéric Amez..... 556

Introduction..... 556

A. *Rappel du cadre juridique dans lequel s'insère l'arrêt du Conseil d'État* 556

B. *Rappel des faits ayant donné lieu à l'arrêt du Conseil d'État du 8 décembre 2020* 557

C. *Religions et philosophies, inégales ou singulières devant les mesures sanitaires* 558

D. *La représentation en justice des communautés cultuelles* 563

E. *L'injonction d'entrer en dialogue avec les cultes et les organisations philosophiques non confessionnelles* 566

Conclusion..... 569

VII.2. La circoncision rituelle 570

Extraits : Conseil consultatif de bioéthique, avis n° 70 du 8 mai 2017 relatif aux aspects éthiques de la circoncision non médicale.....570

Observations Hélène Lerouxel et Xavier Delgrange 583

A. *Le comité consultatif de bioéthique, un précieux allié du droit confronté à la délicate question de la circoncision* 587

B. *L'enfant, un être au cœur d'un conflit qui le dépasse* 589

1. *Le conflit entre deux droits fondamentaux, résolu par l'application du principe de proportionnalité autour de l'intérêt supérieur de l'enfant ?* 590

2. *La santé de l'enfant n'est-elle pas sacrifiée par le flou juridique entourant la circoncision ?*..... 592

Conclusion..... 594

VII.3. L'abattage rituel	596
Extraits : C. const., arrêt n° 118/2021 du 30 septembre 2021	596
Observations Xavier Delgrange, Jogchum Vrielink et Hélène Lerouxel	619
A. <i>Dans les deux plateaux de la balance, l'intérêt pour le bien-être animal face au droit fondamental à la liberté religieuse</i>	622
1. <i>Le bien-être animal, un intérêt qui pèse de plus en plus....</i>	623
2. <i>La liberté religieuse traitée avec légèreté</i>	626
B. <i>Un contrôle de proportionnalité dilué dans la marge nationale d'appréciation</i>	636
1. <i>Une marge nationale d'appréciation étendue par le règlement européen</i>	637
2. <i>La mise en balance du bien-être animal et de la liberté religieuse</i>	638
3. <i>La discrimination entre le ritualiste et le chasseur ou le matador</i>	641
<i>Premier épilogue</i>	642
 Conclusions générales	 645
 Index alphabétique	 649
 Table des décisions commentées	 653
 Liste des auteurs	 655