

DERECHO E ISLAM EN UNA SOCIEDAD GLOBALIZADA

Coordinadores:

Dra. Zoila COMBALÍA

Dra. M^a del Pilar DIAGO DIAGO

Dr. Alejandro GONZÁLEZ-VARAS IBÁÑEZ



LABORATORIO SOBRE LIBERTAD
DE CREENCIAS
Y GESTIÓN DE LA DIVERSIDAD



tirant lo blanch

Valencia, 2016

Copyright © 2016

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

© Zoila Combalía
M^a del Pilar Diago Diago
Alejandro González-Varas Ibáñez

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.S.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
DEPÓSITO LEGAL: V-
ISBN: 978-84-
IMPRIME: Guada Impresores, S.L.
MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro Procedimiento de quejas.

Relación de autores

Coordinadores:

Dra. Zoila COMBALÍA

Dra. M^a del Pilar DIAGO DIAGO

Dr. Alejandro GONZÁLEZ-VARAS IBÁÑEZ

Autores:

Dr. Olivier BOREL

Investigador del Instituto de Investigación en Derecho Europeo, Internacional y Comparado

Universidad de Toulouse (Francia)

Dra. Zoila COMBALÍA

Catedrática de Derecho Eclesiástico del Estado

Universidad de Zaragoza

Dra. M^a del Pilar DIAGO DIAGO

Catedrática Acr. de Derecho Internacional Privado

Universidad de Zaragoza

Dr. Juan FERREIRO GALGUERA

Catedrático de Derecho Eclesiástico del Estado

Universidad de Coruña

Dr. Ricardo GARCÍA GARCÍA

Subdirector Gral. de Relaciones con las Confesiones Religiosas.

Ministerio de Justicia de España

Dr. Alejandro GONZÁLEZ-VARAS IBÁÑEZ

Profesor Titular de Derecho Eclesiástico del Estado.

Universidad de Zaragoza

Dra. María Dolores ORTIZ VIDAL

Profesora de Derecho Internacional Privado

Universidad de Murcia

Dr. Jaime ROSSELL

Catedrático Acr. de Derecho Eclesiástico del Estado

Universidad de Extremadura

Índice

Presentación	15
--------------------	----

Capítulo 1

Nuevos desafíos sociales y jurídicos derivados de la presencia del Islam en las sociedades occidentales del s. XXI

ZOILA COMBALÍA

I. INTRODUCCIÓN	17
II. EL CONSENSO EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS....	18
1. Fundamento de los derechos humanos	21
2. Inseparabilidad entre derechos y deberes: especial referencia a los conflictos entre libertad de expresión y libertad religiosa ...	22
3. La Sharia como límite; especial referencia a los derechos de la mujer.....	25
4. Interpretación y aplicación de la ley islámica en los actuales contextos sociales.....	29
III. EL RESPETO A LA DIVERSIDAD	33
IV. ESTADO SECULAR E ISLAM.....	37
1. Política y religión en Occidente y en el Islam.....	37
2. Islam y Estado secular	40
V. CONCLUSIÓN	43

Capítulo 2

El Islam en Europa y los conflictos ocultos en el ámbito familiar Islam in Europe and the hidden conflicts in the family field

M^a DEL PILAR DIAGO DIAGO

I. INTRODUCCIÓN	45
II. LOS CONFLICTOS OCULTOS Y LA REALIDAD DEL ISLAM EN LA EUROPA DEL S. XXI.....	48
III. ANTECEDENTES HISTÓRICOS RECIENTES EN EL DERECHO ESPAÑOL: TRIBUNALES Y DERECHO CHERÁNICO EN LA PROVINCIA ESPAÑOLA DEL SAHARA	54
1. Estatuto personal islámico y doctrina de la Dirección General de los Registros: a propósito de la Resolución de 18 de septiembre de 1971	57
IV. DIFERENTES SISTEMAS JURÍDICOS, DIFERENTES SOLUCIONES JURÍDICAS.....	63
1. Sistema anglosajón: Tribunales islámicos y Tribunales de arbitraje en Reino Unido	67

2. Reconocimiento del Estatuto personal de base confesional: el caso actual de <i>Mayotte</i> y los conflictos interpersonales.....	71
V. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD COMO POSIBLE HERRAMIENTA SUPERADORA DE LOS CONFLICTOS OCULTOS	75
V. CONSIDERACIONES FINALES.....	82

Capítulo 3

L'ideal de neutralité religieuse

OLIVIER BOREL

I. INTRODUCTION.....	86
II. UN PRINCIPE DE LAÏCITE À GÉOMETRIE VARIABLE	91
1. Le concept de laïcité, produit de confluences	91
A. La lente construction du concept et les interprétations du principe de laïcité	92
B. L'affirmation du principe de laïcité face au phénomène religieux	97
2. Un principe de laïcité partagé entre concepts et valse des qualifications.....	102
A. Le recours contingent à la nature juridique de la personne morale	102
B. Le recours au concept d'«entreprise de tendance»	107
III. L'ENCADREMENT DE LA LIBERTE RELIGIEUSE, ENTRE RHETORIQUE JURIDIQUE ET FAITS SOCIOLOGIQUES.....	112
1. Entre liberté et restriction d'expression religieuse dans l'entreprise	112
A. Une protection générale et relative de la liberté de conscience et de religion	112
B. Les employeurs face à l'entre-deux jurisprudentiel français	116
2. L'appréhension juridique des expressions religieuses sous influence des données sociologiques	117
A. Evolution des pratiques du port du voile en milieu scolaire.....	118
B. Une perception incertaine du religieux.....	120

Capítulo 4

El Islam y la Administración en España

RICARDO GARCÍA GARCÍA

I. INTRODUCCIÓN: LAS RELACIONES ENTRE LA ADMINISTRACIÓN Y LOS MUSULMANES EN ESPAÑA	131
II. EL ISLAM EN ESPAÑA	135
1. ¿Cuántos musulmanes hay en España?.....	135
2. ¿Cuántas entidades religiosas islámicas hay en España?	141

3. Fundaciones islámicas	145
4. Asociaciones musulmanas	151
5. ¿Cuántos lugares de culto?	152
6. La comunicación a través de internet de las federaciones y comunidades islámicas.....	153
7. Financiación pública recibida desde la Fundación Pluralismo y Convivencia	156
8. Otras ayudas desde la Fundación Pluralismo y Convivencia con el Islam.....	161
9. La Comisión Islámica de España	161
III. LAS MANIFESTACIONES CONCRETAS DE LA COOPERACIÓN ENTRE LA ADMINISTRACIÓN Y LOS MUSULMANES EN ESPAÑA. UN SUJETO DE CUASI DERECHO PÚBLICO: LA COMISIÓN ISLÁMICA DE ESPAÑA (CIE).....	167
1. La Administración General del Estado	169
A. Ministerio de Asuntos Exteriores y de Cooperación	170
B. Ministerio de Justicia.....	172
C. Ministerio de Defensa.....	177
D. Ministerio de Hacienda y Administraciones Públicas.....	178
E. Ministerio del Interior	179
F. Ministerio de Fomento	181
G. Ministerio de Educación, Cultura y Deporte.....	182
H. Ministerio de Empleo y Seguridad Social.....	183
I. Ministerio de Industria, Energía y Turismo y Ministerio de Agricultura, Alimentación y Medio Ambiente.....	184
J. Ministerio de la Presidencia	185
2. Comunidades Autónomas	185
IV. CONCLUSIONES	191

Capítulo 5

La cuestión de la alimentación religiosa en Europa: cuestiones legales y consecuencias económicas

JAIME ROSSELL

I. INTRODUCCIÓN	193
II. EL SACRIFICIO RELIGIOSO	196
III. CERTIFICACIÓN Y DISTRIBUCIÓN: EL MERCADO ALIMENTARIO HALAL Y KOSHER.....	203
1. Reino Unido.....	205
2. Alemania.....	207
3. Francia	208
4. España	213

Capítulo 6

La situación jurídica de las mezquitas en España y en el ámbito internacional

ALEJANDRO GONZÁLEZ-VARAS IBÁÑEZ

I. INTRODUCCIÓN	221
II. EL ESTABLECIMIENTO DE MEZQUITAS EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL	222
1. El derecho a erigir mezquitas.....	222
2. Cuestiones urbanísticas	227
3. El régimen de las licencias	231
III. LA PREOCUPACIÓN INTERNACIONAL POR EL ODIO RELIGIOSO Y LA DIFUSIÓN DE ESTEREOTIPOS NEGATIVOS POR CAUSA DE LA RELIGIÓN.....	237
IV. LA PROBLEMÁTICA EN TORNO A LA MEZQUITA.....	244
1. La mezquita: ¿lugar de encuentro, o de apropiación del territorio?.....	244
2. Los lugares de culto islámico y su identificación con el yihadismo.....	248
3. Otras causas.....	251
4. La remoción de los obstáculos al establecimiento de lugares de culto islámico	251
V. CONCLUSIONES	255

Capítulo 7

La *Kafala* islámica: institución jurídica protegida en España por la prestación social de orfandad

MARÍA DOLORES ORTIZ VIDAL

I. INTRODUCCIÓN	260
II. EL RECONOCIMIENTO EN ESPAÑA DE RESOLUCIONES DE <i>KAFALA</i> CONSTITUIDAS EN EL EXTRANJERO: EL CONVENIO DE LA HAYA DE 19 DE OCTUBRE DE 1996.....	262
III. LOS EFECTOS JURÍDICOS QUE UNA <i>KAFALA</i> CONSTITUIDA EN MARRUECOS PUEDE PRODUCIR EN ESPAÑA	270
1. La <i>Kafala</i> marroquí: institución jurídica de cuidado y protección de menores	270
2. Los efectos jurídicos que puede producir en España una institución jurídica desconocida en nuestro ordenamiento jurídico: la calificación funcional de la <i>Kafala</i> marroquí reconocida en España	272
A. La <i>Kafala</i> marroquí y las instituciones jurídicas españolas de protección de menores: la adopción, el acogimiento familiar y la tutela	274

IV. LA EQUIPARACIÓN FUNCIONAL DE LA <i>KAFALA</i> MARROQUÍ Y LA ADOPCIÓN ESPAÑOLA, A LOS SOLOS EFECTOS DE PODER ACCEDER A UNA PENSIÓN POR ORFANDAD....	278
1. La <i>Kafala</i> marroquí y la adopción española: instituciones jurídicas funcionalmente similares en el acceso a la pensión por orfandad	279
2. Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Madrid de 31 de enero de 2008 en la que se desestima el recurso de suplicación interpuesto por el INSS contra la sentencia de instancia que da derecho a dos menores marroquíes kafalados a percibir la prestación social de orfandad	281
A. El requisito de la filiación para acceder a la prestación social por orfandad	282
B. El principio de igualdad de los menores sin que puedan ser discriminados por razón de su filiación.....	286
C. La interpretación de la norma en los casos de pensión por orfandad debe inspirarse en la función asistencial que realiza dicha prestación y en el principio del interés superior del menor	290
V. CONSIDERACIONES FINALES.....	293

Capítulo 8

Egitpo y la primavera árabe

JUAN FERREIRO GALGUERA

I. ANTECEDENTES.....	297
II. REVUELTAS Y ELECCIONES (FEBRERO 2011-JULIO 2012)....	298
III. GOBIERNO DE MORSI: JULIO 2012-JULIO 2013	301
1. Breve análisis de la política de Morsi.....	303
A. Libertades.....	303
B. Poder Ejecutivo	303
C. Economía y relación con el Ejército	304
IV. GOLPE DE ESTADO Y GOBIERNO TUTELADO POR MILITARES.....	304
1. Principal objetivo político: borrar a la Hermandad del mapa Egitcio	306
A. Detención y el acoso.....	307
B. Ilegalización	307
C. Estrangulamiento jurídico de sus líderes	307
D. Cortar apoyos internacionales: Hamas	308
2. Legislación: Libertades y Constitución	308
3. Seguridad ciudadana y economía	309