

THE SECULARITY AS AN INSTRUMENT TO ACHIEVE THE RELIGIOUS FREEDOM AS A FUNDAMENTAL RIGHT

A LAICIDADE COMO INSTRUMENTO À CONSECUÇÃO DA LIBERDADE RELIGIOSA COMO DIREITO FUNDAMENTAL¹

Natammy Luana de Aguiar Bonissoni²

ABSTRACT

The research aims the analysis of the Secularity and the Religious Freedom considering the principle of Secularity as an assumption to achieve the Religious Freedom as a Fundamental Right. Thus, it is specified as general objective the analysis of the evolution of the Secularity inside the brazilian legal system as an instrument to achieve the Religious Freedom as a Fundamental Right. On specific goals, it is indicated to investigate brief observations over the Secular State; the evolution of the Secularity inside the Brazilian legal system and feature the Secularity as a necessary instrument to achieve the Religious Freedom as a Fundamental Right. To accomplish the focus, the research will be divided into three stages, trying to develop the general and specific objectives, which were directed by the research problem. The research is justified by its own characteristics that involves the theme and finds relevance and interest in the landscape of national law.

Key-words: Secularity. Religious Freedom. Fundamental Right.

RESUMO

A pesquisa tem por objeto a análise da Laicidade e da Liberdade Religiosa considerando o princípio da Laicidade como pressuposto à consecução da

¹ This article contains adaptations from the book chapter named “A dicotomia entre o Estado Laico e o Estado Confessional: uma abordagem da prevalência do Princípio da Laicidade a favor da Liberdade Religiosa em corroboração aos pressupostos da Declaração dos Direitos Humanos” publicado pela autora em coautoria com Juliete Ruana Mafra na obra “As trajetórias multidimensionais da Globalização”, available in: file:///C:/Users/User/Downloads/Free_24227411-809f-4a08-a5f2-0e4aa90d31a4%20(1).pdf.

² Doctoral student of Legal Science from the Program in Legal Science Legal of UNIVALI. Postgraduate Student of Constitutional State and Religious Freedom from the Mackenzie Presbyterian University. Master in legal Science from the PPCJ/UNIVALI. Student supported by PROSUP/CAPES. Contact: natammy@hotmail.com.

Liberdade Religiosa como Direito Fundamental. Assim, especifica-se como objetivo geral, a partir da breve apresentação de características do Estado Laico, a apreciação da evolução da laicidade no ordenamento jurídico brasileiro por meio da compreensão da garantia da Liberdade Religiosa como um Direito Fundamental. Como objetivos específicos pretende-se uma análise concisa a respeito do Estado Laico; a evolução do princípio da laicidade no ordenamento jurídico brasileiro e caracterização da Laicidade como um instrumento essencial para o alcance da Liberdade Religiosa como um Direito Fundamental. Para alcançar tal enfoque, o desenvolvimento da pesquisa será dividido em três momentos, buscando-se desenrolar os objetivos geral e específicos, os quais foram dirigidos pela temática e problemática da pesquisa. A pesquisa se justifica pelas próprias particularidades que envolvem o tema e encontra interesse no cenário do ordenamento jurídico nacional.

Palavras-Chave: Laicidade. Liberdade Religiosa. Direito Fundamental.

INTRODUCTION

One of the main characteristics of a Secular State is the right to religious freedom, one of the most referenced types of freedom both in the west as in the east, and one of the issues with most relevance nowadays, having its theoretical basis grounded on fundamental rights.

The development of the article will be full-blown in the field of Constitutional Law, where it will seek to analyze the constitutional legislation and the national and international doctrines related to Religious Freedom and Fundamental Rights.

Therefore, this article aims investigate, from a brief analysis of the characteristics of the Secular State, the evolution of the secularity inside the Brazilian law through the comprehension of the Religious Freedom as a Fundamental Right.

Thus, as central issues will be focused the following issues: What is the Secular State and which are its main characteristics? How it was the construction and the development of the Secularity in Brazil? Does the Secularity an instrument that provides the Religious Freedom as a Fundamental Right?

To achieve these goals, the development of the research will be divided into three stages: "General notions on Secular State: a historical framing and the modern conceptualization"; "The evolution of the Secularity inside the Brazilian legal system" and, "The Secularity as an instrument to achieve Religious Freedom as a Fundamental Right".

Regarding methodology, will be used the Inductive method through the bibliographic research.

1. GENERAL NOTIONS ON SECULAR STATE: A HISTORICAL FRAMING AN THE MODERN CONCEPTUALIZATION

The expression “secular”³, descendent from the greek work “laos”, wich means “people”, was an expression that identified the Christians as the people of God. Posteriorly, the term used to establish a distinction between the believers and the priests, so that the “seculars” were the Christians that were not part of the clergy.

4

In the course of time and in the sequence of movements that grown in favor of the reform of the church, the idea of distinction was replaced by the idea of opposition, in a way that at the end of the medieval era, the expression “secular” started to be used to identify the initiatives that contested the supremacy of the clergy, claiming for more participation of the believers on the ecclesiastical government.⁵ The apex of the differentiation between the meaning of the original nomenclature happened because of the Enlightenment, when this expression passed to designate the separation of the religion from the political life, proposing the negation of intervention of religion in social life, giving birth to the laicism of the XIX century.⁶

Derived from the concept of lay, it is undeniable that the secularity has its importance highlighted in the beginning of the Modern State and its autonomy related to religion, especially from the church. In this ways, the *Lay State* is no longer confessional or defender of a certain religion and becomes a State without religion.⁷

³ Also known as “laico”, inside the brazilian legal system.

⁴ SANTOS JUNIOR, Aloisio Cristovam dos. *Liberdade Religiosa e Contrato de Trabalho – A dogmática dos direitos fundamentais e a construção de respostas constitucionalmente adequadas aos conflitos religiosos no ambiente de trabalho*. Niterói: Impetus, 2013. p. 178.

⁵ SANTOS JUNIOR, Aloisio Cristovam dos. *Liberdade Religiosa e Contrato de Trabalho – A dogmática dos direitos fundamentais e a construção de respostas constitucionalmente adequadas aos conflitos religiosos no ambiente de trabalho*. Niterói: Impetus, 2013. p. 179.

⁶ SANTOS JUNIOR, Aloisio Cristovam dos. *Liberdade Religiosa e Contrato de Trabalho – A dogmática dos direitos fundamentais e a construção de respostas constitucionalmente adequadas aos conflitos religiosos no ambiente de trabalho*. Niterói: Impetus, 2013. p. 179.

⁷ SOUZA, Mauro Ferreira de. *A Igreja e o Estado: Uma análise da separação da Igreja Católica do Estado brasileiro na Constituição de 1891*. 207. 212 f. Dissertação. Mestrado em Ciências da Religião. Universidade Presbiteriana Mackenzie. p. 125.

It is the non-confessional, that is, the one that did not adopted a religion as the official one, also is the system that approve the separation between the State and thhe religious institutions, allowing to your own people any religion or even the possibility of do not have religion⁸. Equally, the freedom of religion is respected and sheltered, however, the State cannot present any kind of attitude that could persuade the population.

José Joaquim Gomes Canotilho⁹, using the example of the portuguese Constitution, says:

O laicismo, produto ainda de uma visão individualista e racionalista, desdobrava-se em vários postulados republicanos: separação do Estado e da Igreja, igualdade de cultos, liberdade de culto, laicização do ensino, manutenção da legislação referente à extinção das ordens religiosas.

Before proceeding, it is necessary approach the difference between two similar terms in writing but opposed in meaning: laicism and secularity. As already highlighted, the secularity is the characteristic of the non-confessional States that take a position of neutrality before religion, respecting all the faiths, including having no Faith; while the expression laicism, also known as non-confessional, refers to the States that assume a posture of tolerance or religious intolerance, on them, the religion is seeing in negative way, the opposite that happens with the laicity.¹⁰

The Secular State cannot be confused with that one where a person that profess a certain religion cannot manifest it, cannot have a opinion or cannot wish have representatives that make laws according to the principles e values that this person believes, acting in agreement with the majority will but also respecting the minorities. Therefore, the Secular State assumes the laic posture and cannot be related anymore to the laicism.

Similarly, is what defends Ives Gandra da Silva Martins:

⁸ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: <https://jus.com.br/artigos/20527/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia>. Last access in 19 de março de 2016.

⁹ CANOTILHO, José Joaquim Gomes. Direito constitucional e teoria da constituição. Coimbra: Almedina, 2003. p.165

¹⁰ DE CESARE, Paulo Henrique Hachich. Estado laico é diferente de Estado antirreligioso. Revista Consultor Jurídico. Available in: <http://www.conjur.com.br/2012-mar-21/estado-laico-nao-sinonimo-estado-antirreligioso-ou-laicista>. 21. mar. 2012. Last access in: 19 de março de 2016.

O certo, todavia, é que se faz necessário, de uma vez por todas, deixar claro uma coisa: “Estado laico” não significa que aquele que não acredita em Deus tenha direito a impor sua maneira de ser, de opinar e de defender a democracia. Não significa, também, que a democracia só possa ser constituída por cidadãos agnósticos ou ateus. Não podem, ateus e agnósticos, defender a tese de que a verdade está com eles e, sempre que qualquer cidadão, que acredita em Deus, se manifeste sobre temas essenciais – como por exemplo, direito à vida, eutanásia, família etc.-sustentar que sua opinião não deve ser levada em conta, porque inspirada por motivos religiosos. Por tal lógica conveniente e convivente, e desqualificada opinião de agentes ateus e agnósticos, precisamente porque seus argumentos são inspirados em sentimentos “anti-Deus”. Numa democracia, todos têm o direito de opinar, os que acreditam em Deus e os que não acreditam.¹¹

The Secular State, in the context of a democratic State, it is constituted by men elected by the people whom represent the will of the society, as also the legal system and the public order of its determined nation. So, in this type of State, is the society itself that establish the norms and the government, not the religious leaders, whom must respect the popular will.¹²

Therefore, the influence of the principle of laicity in a legal system it doesn't mean presuppose the “death of God” or even its total irrelevance to the public sphere, according Prof. Jónatas E. M. Machado.¹³ Thus, in the words of Paulo Bessa “the Secular State can be defined as the political institution legitimated by the popular sovereignty where the power and the authority of the State's institutions come from the people”. Consequently, the concept is closely linked to the democracy and to the protection of the fundamental rights.

It is interesting the grounding of the secularity in two principles: the first is related to the autonomy of the religious communities before the State, preventing the

¹¹ MARTINS, Ives Gandra. Do parecer no tocante ao Tratado Brasil-Santa Sé – constitucionalidade do artigo 11, § 1º, do decreto nº 7107/010 em face do artigo 210, § 1º, da constituição federal e do artigo 33 da lei de diretrizes e bases da educação. Liberdade de expressão – inteligência dos incisos IV, VI, VII E IX do artigo 5º da Constituição Federal – a correta exegese de repúdio ao “discurso do ódio”. Parecer. p. 18-19. Available in: <http://www.gandramartins.adv.br/parecer/index>. Last access in: 19 de março de 2016.

¹² MARTINS, Ives Gandra. Do parecer no tocante ao Tratado Brasil-Santa Sé – constitucionalidade do artigo 11, § 1º, do decreto nº 7107/010 em face do artigo 210, § 1º, da constituição federal e do artigo 33 da lei de diretrizes e bases da educação. Liberdade de expressão – inteligência dos incisos IV, VI, VII E IX do artigo 5º da Constituição Federal – a correta exegese de repúdio ao “discurso do ódio”. Parecer. p. 12. Available in: <http://www.gandramartins.adv.br/parecer/index>. Last access in: 19 de março de 2016.

¹³ MACHADO, Jónatas Eduardo Mendes. Estado Constitucional e neutralidade religiosa – entre o teísmo e o (neo) ateísmo. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2013. p. 124.

interference of the State in subjects strictly religious, as well as the embarrassment of any religion with the State; the second principle is related to the freedom of belief. Indeed, the Secular State is not unfavorable to any religion, since it allows the harmony of different faiths in its territory.¹⁴

Gustavo Gonet Branco¹⁵ takes a position in a same way:

A laicidade do Estado não significa, por certo, inimizade com a fé. Não impede a colaboração com confissões religiosas, para o interesse público (CF, art. 19, I). A sistemática constitucional acolhe, mesmo, expressamente, medidas de ação conjunta dos Poderes Públicos com denominações religiosas e reconhece como oficiais certos atos praticados no âmbito de cultos religiosos, como é o caso da extensão de efeitos civis ao casamento religioso.

Guilherme Bessa Neto describes that:

O Estado laico não deve ser entendido como uma instituição antirreligiosa ou anticlerical. Na realidade o Estado laico é a primeira organização política que garantiu a liberdade religiosa. A liberdade de crença, a liberdade de culto e a tolerância religiosa foram aceitas graças ao Estado laico e não como oposição a este.¹⁶

In general lines, Ives Gandra Martins¹⁷ affirms that the Secular State it is featured by the possibility of expression of conscience and belief and that do not present connection with the decisions ou any direct incidence of the religious institutions. Exemples that express the fruition of these freedom can be found on the French, German and Italian Constitutions, likewise the majority of the modern States that claimed the principles of the Secularity and inserted it on theirs constitutions,

¹⁴ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

¹⁵ MENDES, Gilmar Ferreira; BRANCO, Paulo Gustavo Gonet. Curso de direito constitucional.ed. 9. São Paulo: Saraiva, 2014. p. 318.

¹⁶ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

¹⁷ MARTINS, Ives Gandra. Estado laico não é ateu ou agnóstico. Available in: <http://www.conjur.com.br/2014-mai-21/estado-laico-nao-ateu-ou-agnostico-ives-gandra-martins>. Last access in: 16 set. 2014.

which consolidated a secular State including the religious freedom on the agenda and recognizing the plurality of confessions, all with equal freedom.¹⁸

In fact, the State that enables the right of its inhabitants to keep practicing theirs beliefs apart of any influence guarantee the right of religious freedom guaranteed by the Universal Declaration of Human Rights and, in case of the brazilian model, guarantee the religious freedom, presented on the list of Fundamental Rights and Guarantees; topic that will be discussed in the next chapter.

2. THE EVOLUTION OF THE SECULARITY INSIDE THE BRAZILIAN LEGAL SYSTEM

The project of The Universal Declaration of Human Rights, approved by the General Assembly of the United Nations, continued the process already started by The Declaration of the rights of Man and of the Citizen, which established the equality between all the human beings, regardless of their origins, race, color, language, religion, opinion or any other condition.¹⁹ Since then, the independence of the State against any religion has already been marked presence.

The Universal Declaration of Human Rights contains several endorsements about the issue, proclaiming in its preamble the arrival of a new world where can be enjoyable the freedom of belief; and hereafter, stating that the rights and the freedoms should be enjoyed without distinction of religion.²⁰

Furthermore, the article XVIII²¹ mentions specifically the issue of the religious freedom:

Art. XVIII - Everyone has the right to freedom of thought, conscience and religion; this right includes freedom to change his religion or belief, and freedom, either alone or in community with

¹⁸ SOUZA, Mauro Ferreira de. A Igreja e o Estado: Uma análise da separação da Igreja Católica do Estado brasileiro na Constituição de 1891. 207. 212 f. Dissertação. Mestrado em Ciências da Religião. Universidade Presbiteriana Mackenzie. p. 125.

¹⁹ BONISSONI, Natammy Luana de Aguiar. A internacionalização da proteção dos direitos humanos e da proteção ambiental. In: SOUZA, Maria Cláudia Antunes de; ARMADA, Charles Alexandre Souza. (Org.). Teoria Jurídica e Transnacionalidade. 1ed. Itajaí: Univali, 2014, v. 1, p. 20-36.

²⁰ OLÉ. Observatório da laicidade na educação. A laicidade do Estado e os Direitos Humanos. Available in: <http://www.edulaica.net.br/71/posicoes/a-laicidade-do-estado-e-os-direitos-humanos/>. Jus Navigandi. Last access in 16. set. 2014.

²¹ ONU. Declaração Universal dos Direitos Humanos. Available in: http://portal.mj.gov.br/sedh/ct/legis_intern/ddh_bib_inter_universal.htm. Last access in: 19 de março de 2016.

others and in public or private, to manifest his religion or belief in teaching, practice, worship and observance.

On the Brazilian legal system, the Secularity was recognized by the Constitution of the Federative Republic of Brazil. The Current Carta established on its article 19, I, the following content:

The Union, the States, the Federal District and the Municipalities are forbidden to: I – establish religious sects or churches, subsidize them, hinder their activities, or maintain relationships of dependence or alliance with them or their representatives, without prejudice to collaboration in the public interest in the manner set forth by law;

Based on the above-mentioned, the Brazilian State was characterized as Secular (or Laic). However, it was not always so. Even in the period of the Empire, the first Constitution of Brazil published in 1824 invoked the Holy Trinity, because that time, the State had the religion Catholic and Apostolic Roman as the official one, what already happened in the period of “Brasil Colônia”.²²

At that time, it was like a model of Confessional State. It was allowed the manifestation of other religions, though, some requirements should be respected, such as: the fulfillment of its encounters must happen in places without exterior form of temple, the respect to the official religion of the State and the no offense to public morals. Na interesting fact was related to the passive electoral capacity, only could be elected the deputies who followed the religion of the State.²³

In 1890, one year after the proclamation of the Republic, the church was separated from the State, inaugurating a new period on the Brazilian history. The Constitution broke up with the relationship “State-church”, featuring the Constitution of 1891 a secular State, almost inserted in the laicism context, without any official religion or mention about God in its text. From this moment, leaving impossible the deprivation of rights on grounds of religious freedom.

After the Revolution of 1930 have proposed the adoption of a social democracy, the Constitution of 1934 features the statal theism when recognizes that

²² JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado. Last access in: 19 de março de 2016.

²³ JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado. Last access in: 19 de março de 2016.

God is worthy of all trust. It remains the secularity and the religious freedom being welcomed to the State-church” collaboration in favor of the collective interest.²⁴

Enacted by Getúlio Vargas, the Constitution of 1937 imposed the “Estado Novo” regime, with fascist inspiration. Nevertheless, the name of God was banned of the Constitution, mas the religious freedom was kept. The manifestations could be public and it was forbidden to the State the embarrassment or financing of the religious services. The Constitution of Poland was the first of the Constitutions to expressly predict the staff of the employees os religious holidays.²⁵

In 1945, right after the restauration of the liberal democracy, with the deposition of Getúlio Vargas and the Constituent Assembly installation, it is enacted the Constitution of 1946 with the return of the expression “under God’s protection” in the preamble. Published during the mandate of Eurico Gaspar Dutra, it was the first Carta that indicated the tax collection impediment on temples of any denomination.

Using the example of the Constitutions of 1934 and 1946, Celso Ribeiro de Bastos²⁶ in comments with Ives Gandra Martins, defend the separation between the freedom of conscience and the freedom of belief alleging the following reasoning:

Em primeiro lugar, porque uma consciência livre pode determinar-se no sentido de não ter crença alguma. Deflui, pois, da liberdade de consciência, uma proteção jurídica que os próprios ateus e agnósticos. De outra parte, a liberdade de consciência pode apontar para uma adesão a certos valores morais e espirituais que não passam por sistema religioso algum. Exemplo disso são os movimentos pacifistas que, embora tendo por centro um apego à paz e o banimento de guerra, não implicam uma fé religiosa.

Published after the Military Coup of 1964, the Constitution of 1967 preserved the religious freedom and only invoked the protection of God instead of declare it, as it happened in the previous Constitution. Two years later, the Constitutional Amendment nº 1 of 1969, introduced by the Institutional Act nº 5, brought innovations

²⁴ JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado. Last access in: 19 de março de 2016.

²⁵ JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado. Last access in: 19 de março de 2016.

²⁶ NETO, Jayme Weingartner. Liberdade religiosa na constituição: fundamentalismo, pluralismo, crenças, cultos. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2007. p. 85-86

in relation to the Constitution of 1967 in two aspects: express prohibition of parliamentary pronouncement and publicity related to religious prejudice.²⁷

Finally, the Constitution of 1988 back to declare the protection of God and announce the "freedom of conscience and of belief is inviolable, the free exercise of religious cults being ensured and, under the terms of the law, the protection of places of worship and their rites being guaranteed"²⁸, including this liberty in the newly opened list of Fundamental Rights and Guarantees.

As mentioned, it is perceptible the development of the Brazilian State since the colonial period until the Democratic Rule of Law, departing from a Confessional State until the current stage: the Secular State. Over this development, Paulo Roberto Iotti Vecchiatti²⁹ declares that:

A doutrina laica surgiu ou se fortaleceu em virtude dos abusos estatais cometidos em nome de crenças religiosas, como ocorrido na Idade Média, quando a Igreja Católica Apostólica Romana impunha seus dogmas a todos, sob pena inclusive de fogueira em casos que julgasse mais graves (através de julgamentos canônicos realizados pelo Tribunal da "Santa" Inquisição, o que fez com que se denomine este período histórico como "Idade das Trevas").

Deve-se ter em mente, contudo, que o Estado Laico não é um Estado Ateu, pois este proíbe toda e qualquer crença teísta, exigindo que todos sejam descrentes (que não acreditem em nenhuma crença teísta), ao passo que aquele permite que as pessoas escolham a crença teísta que lhes faça melhor sentido ou então que não adotem crença teísta nenhuma, sendo, portanto, descrentes, ateus.

In this way, the Constitution guarantee the religious freedom in order to facilitate people to enjoy their Faith.³⁰ Another relevant aspect is the issue of equality without religious distinction of creed. José Afonso da Silva³¹ remembers that all people must receive equal treatment "nas condições de igualdade de direitos e obrigações, sem que sua religião possa ser levada".

²⁷ JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado. Last access in: 19 de março de 2016.

²⁸ BRASIL. Constituição Federal de 1988. Constituição da República Federativa do Brasil promulgada em 05 de outubro de 1988. Available in: www.planalto.gov.br/ccivil_03/constituicao/constituicao.htm. Last access in: 19 de março de 2016.

²⁹ VECCHIATTI, Paulo Roberto Iotti. Tomemos a sério o princípio do Estado laico - Página 2/3. Jus Navigandi, Teresina, ano 13, n. 1830, 5 jul. 2008. Available in: <http://jus.com.br/artigos/11457>. Last access in 14 de março de 2016.

³⁰ MENDES, Gilmar Ferreira; BRANCO, Paulo Gustavo Gonet. Curso de direito constitucional.ed. 9. São Paulo: Saraiva, 2014. p.319

³¹ SILVA, José Afonso da. Curso de direito constitucional positivo. São Paulo: Malheiros, 2003.p. 225

So, there are no doubts that the religious freedom is a right completely related to the Secular State. Consequently, is the principle of secularity that allows citizens enjoy their worship services, deciding with freedom, as a real act of Faith, and not by political imposition, for their belief or nonbelief.

3. THE SECULARITY AS AN INSTRUMENT TO ACHIEVE RELIGIOUS FREEDOM AS A FUNDAMENTAL RIGHT

In the Middle Ages, the religion was considered the main sphere of human life. The Christianity was essential in the construction of people's mind and the church was effective in the formation of the European civilization. In view of religion have been the engine of the medieval civilization, its areas of influence also reached the politics; in point of fact,, the close connection between Christianity and politics was one of the central points of the philosophical discourse in Middle Age. Great philosophers as Giles of Rome, William of Ockham and Marsilius of Padua marked the confrontation between the spiritual and temporal powers, treating about the struggles of the limits of the church political action.³²

Centuries later, the struggle continues. The theme of religious freedom is one of the issues most relevantly nowadays, both in east as in east, having its theoretical basis based on fundamental rights, specifically from the Universal Declaration of Human Rights on order to reach the religious tolerance among the beliefs.

Unfortunately the topic of human rights or fundamental rights has trivialized and beyond it, there is also a confusion about this term with others. According to José Joaquim Gomes Canotilho³³, can be noted that the expressions "human rights" and "fundamental rights", that are been used as synonyms, can, however, from the criterion and the meaning be distinguished this way: human rights are those rights of the man valid to all people in all fields and in all history (the natural law – universalism dimension). There are rights that come right from the human essence and thenceforth, emerge its inviolable, timeless and inviolable character. While the

³² GUIMARÃES, Pedro Henrique Correa. Estado laico, simbolismo e evocação religiosa. Direito Net. Available in: <http://www.direitonet.com.br/artigos/exibir/7990/Estado-laico-simbolismo-e-evocacao-religiosa>. Last access in: 14 de março de 2016.

³³ CANOTILHO, José Joaquim Gomes. Direito Constitucional e teoria da Constituição. 7. ed. Coimbra: Almedina. 2003. p. 393.

fundamental rights ate the rights of the man guaranteed and limited into a space, which means that are rights that exists in a particular specific legal order.

About this, Ingo Wolfgang Sarlet³⁴ encompasses the differentiation with a succinct defense: human rights (positive in international area), and fundamental rights (rights recognized and protected but the constitutional right of each Nation). It is possible that the rights can be humans and fundamentals at the same time in view of this case they correspond to the rights recognized as legal constitutional position inside an internal legal system at the same time that is positive while guiding policy of international law.

Like this, is the right to religious freedom, since is a right declared as human and fundamental. This right dawned as human right in the Universal Declaration of Human Rights of 1948, which recognized its connection with the freedom of belief, conscience and thought which is manifested through religion or belief³⁵.

Along the fundamental rights sense, it is necessary to indicate that the characteristic of fundamentality stems from two distinct directions: one from the formal prevision in the constitutional text; and others in reason of its material content. In other words, can be appointed a special protection of the rights that could come from a formal or material aspect³⁶.

The Constitution of the Federative Republic of Brazil declares in its Totle II, an exemplary list of rights and fundamental guarantees, systemizes in five chapters and identified as formals, those which consist the protection presented by the Constitution, this for been write on the Carta, which means, the formality is the characteristic that comes from the fact that some rights has been elected by the Original Constituent Power as fundamentals and, so, have been written in the Constitution, receiving a special juridical status with an own legal regime³⁷.

On the material aspect, only the analysis of the right content will allow the verification of the material fundamentality existence. "A fundamentalidade material, por sua vez, decorre da circunstância de serem os direitos fundamentais elemento

³⁴ SARLET, Ingo Wolfgang. A eficácia dos Direitos Fundamentais. 11. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado. 2012. p. 30.

³⁵ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

³⁶ CANOTILHO José Joaquim Gomes. Direito Constitucional. 5. ed. Coimbra: Almedina. 1992. p. 509.

³⁷ MIRANDA, Jorge. MIRANDA, Jorge. Manual de direitos constitucional. Tomo IV. 3º edição. Coimbra: Coimbra Editora, 2000. p. 137.

constitutivo da Constituição material, contendo decisões fundamentais sobre a estrutura básica do Estado e da sociedade”, guides Ingo Wolfgang Sarlet³⁸.

In this case, the fundamental right to religious freedom is a juridical position com a formal fundamentality (article 5, VI), but also presents a material character, once the content defended by the religious freedom is conducted by the principle of secularity, that includes ideological contribution with relevant ethical criteria and, even relating with the principle of human dignity.

To Daniel Sarmento³⁹, the actual Constitution did not limited itself to appreciate the religious freedom as a fundamental right, “ela foi além, consagrando, no seu art. 19, inciso I, o princípio da laicidade do Estado, que impõe aos poderes públicos uma posição de absoluta neutralidade em relação às diversas concepções religiosas”.

In the words of Jónatas E. M. Machado⁴⁰:

A titularidade de direitos fundamentais pelas pessoas colectivas reveste-se de particular importância no caso do fenómeno religioso. A história demonstra a existência e influência de inúmeros grupos que surgem da dinâmica social do homem e da religião. No caso particular do Cristianismo, por exemplo, a ideia de assembleia (*ecclesiae*), marcou tão profundamente os hábitos sociais que se torna hoje difícil conceber a religião desligada de sua dimensão associativa. Acresce que um dos actos mais significativos através dos quais o indivíduo exerce sua liberdade religiosa consiste, justamente, na adesão de uma comunidade moral de natureza religiosa. Assim, dado o carácter eminentemente social do fenómeno religioso, o reconhecimento do direito à liberdade religiosa individual tem como corolário o respeito pela autonomia das formações sociais a que aquele naturalmente dá lugar.

Following the theme, the fundamental rights are indivisible, unavailable, inalienable and even imprescriptible, which means, they are not lost from lack of use. Thus, for example, it is not because someone never enjoyed the right to change religion that will have lost this right.

In this sense, affirm Ramón Soriano⁴¹:

³⁸ SARLET, Ingo Wolfgang. A eficácia dos Direitos Fundamentais. 11. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado. 2012. p. 61.

³⁹ SARMENTO, Daniel. Diferentes, mas iguais. Estudos de Direito Constitucional. 1ª Edição, Rio de Janeiro: Editora Lumen Júris, 2006, pp. 115-118.

⁴⁰ MACHADO, Jónatas Eduardo Mendes. Liberdade Religiosa numa Comunidade Constitucional Inclusiva: dos direitos da verdade aos direitos dos cidadãos. Coimbra: Coimbra Editora, 1996, p. 208.

⁴¹ SORIANO, Ramón. Las libertades públicas. Madri: Tecnos, 1990.

La libertad religiosa – se dice – es el principio jurídico fundamental que regula las relaciones entre el Estado y la Iglesia en consonancia con el derecho fundamental de los individuos y de los grupos a sostener, defender y propagar sus creencias religiosas. De manera que el resto de los principios, derechos y libertades en materia religiosa son coadyuvantes e solidarios del principio básico de la libertad religiosa.

It is worthy highlight that recognize the freedom of thought, belief and religion as one of the fundamental rights of man proves that this right is not coming from human convention, yet, shows that its origin is established on natural law. Guilherme Bessa Neto also defends that “o Estado, para visar ao bem pessoal e ao bem comum, deve respeitar os direitos inerentes ao homem pela sua própria natureza de homem, sob pena de ofensa à sua dignidade.”⁴²

The Constitution of 1988 established the fundamental right to religious freedom, also constituting the principle of the State secularity, since Professor Jônatas E. M. Machado⁴³ points, the norm still deals about “a radical hostilidade constitucional para com a coerção e discriminação em matéria religiosa, ao tempo em que afirma o princípio da igual dignidade e liberdade de todos os cidadãos”.

The religious freedom, regarded by Ruy Barbosa as the most important of the social freedoms⁴⁴, has as consequence the right to manifest this belief, also including the responsibility of spreading this faith, as the example of Christianity, whose its founder commanded: “Go into all the world and preach the gospel to all creation”.⁴⁵

Note that “[...] a democracia, o pluralismo e a dignidade da pessoa humana são os fundamentos do direito à liberdade religiosa. Dessa maneira, afastar-se da religião não é a tarefa que se exige do Estado constitucional contemporâneo”,

⁴² NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

⁴³ MACHADO, Jônatas Eduardo Mendes. Liberdade Religiosa numa Comunidade Constitucional Inclusiva: dos direitos da verdade aos direitos dos cidadãos. Coimbra: Coimbra Editora, 1996, p. 347.

⁴⁴ LUZ, Samuel. Liberdade religiosa como fato social no século XXI. O Direito de Liberdade Religiosa no Brasil e no mundo – Aspectos teóricos e práticos para especialistas e líderes religiosos em geral. São Paulo: ANAJURE, 2014. p. 193.

⁴⁵ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

declare Felipe Germano Cacicedo Cidad⁴⁶, adding that: “ao contrário, reconhecê-la como uma manifestação cultural e basilar para a vida em sociedade é um imperativo, e o respeito e adequação de situações anômalas deve ser sua bandeira capital”.

It is extraordinarily important note that the religious freedom is closely linked to the conscience freedom. The right to public exercise a worship it is not an absolute right, thus, it is conditional to the rights of others or conditioned to the public order.⁴⁷

Furthermore, the right to the free practice of religion cover two aspects: the first is related to the fact that no one can be legally bound to practice a religion contrary to its own conscience, even if is declared true; on the other hand, nobody can be bound to realize acts that are averse to a certain religion, or, acts driven against to a religious community that this person belongs for its own conscience decision.⁴⁸ Likewise, the right to atheism is also guaranteed by the actual Constitution. In view of the freedom of belief comprehend the freedom to choose any religion as the freedom to change it, the Constitution also protects the freedom to have no religion, “bem como a liberdade de descrença, a liberdade de ser ateu e de exprimir o agnosticismo.”⁴⁹

Alexandre de Moraes also highlights that “(...) a liberdade de convicção religiosa abrange inclusive o direito de não acreditar ou professar nenhuma fé, devendo o Estado respeito ao ateísmo”⁵⁰

The right to religious freedom as a guarantee of the Fundamental rights aims protect the *forum internum*, in a way to avoid any kind of pressure to the options of faith. Thus, a new “juridical-objective sphere” is created around the individual which

⁴⁶ CIDAD, Felipe Germano Cacicedo. Considerações acerca da liberdade religiosa e do Estado laico. Jus Navigandi. Teresina, ano 19, n. 3972, 17 maio 2014. Available in: <<http://jus.com.br/artigos/28337>>. Last access in: 19 de março de 2016.

⁴⁷ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

⁴⁸ NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Available in: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia. Last access in: 19 de março de 2016.

⁴⁹ RACHEL, Andrea Russar. Brasil: a laicidade e a liberdade religiosa desde a Constituição da República Federativa de 1988. Available in: <http://jus.com.br/artigos/22219/brasil-a-laicidade-e-a-liberdade-religiosa-desde-a-constituicao-da-republica-federativa-de-1988/1>. Last access in 16 set. 2014.

⁵⁰ MORAES, Alexandre de. Direito Constitucional. 24. ed. São Paulo: Atlas, 2009, p. 47.

“perímetro os poderes públicos e as entidades privadas devem respeitar”.⁵¹ Although the noun “freedom” be accompanied by the expression. “religious”, the expression. “religious freedom” does not refers to doctrinal issues of a specific religious pattern, “mas sim ao direito que cada ser humano tem de escolher livremente sua posição em relação à religião, conforme os ditames da sua consciência.”⁵²

Insomuch, is totally clear the primacy of Secularity in the structuring of the Religious Freedom as a Fundamental Right, consenting that this legal institute, in the quality of human rights, fundamental right and a constitutional principled basis is interlaced with the contemporary legal scenario, not allowing the possibility to think in another way, once it gives an obsolete ideal for this time.

FINAL CONSIDERATIONS

Through the development of the research, it was possible comprehend the Religious Freedom as one of the main characteristics of a Secular State, as well as demonstrated by national and international studies, it was able to confirm, in general aspects, the analysis of the Secular Principle as a prerequisite to the achievement of Religious Freedom.

It has been shown self-evident that a Secular State presupposes the nonexistence of an official religion and offer freedom of belief and choice to all members of the society. It was perceived the evolution coming from a Confessional State to a Secular State, ceasing to admit the Catholic and Apostolic Roman Church as the official religion to advance to the meeting with the religious freedom in respect to all the beliefs or even support the individual's disbelief.

Therefore, were answered in the course of the research the main issues presented in the introduction through the brief explosion of the principal characteristics of a Secular State over the solidification of the Secularity in the national legal system and, lastly, proving the initial hypothesis of the Secularity as a guarantor instrument of Religious Freedom as a Fundamental Right.

⁵¹ NETO, Jayme Weingartner. *Liberdade religiosa na constituição: fundamentalismo, pluralismo, crenças, cultos*. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2007. p. 113

⁵² LUZ, Samuel. *Liberdade religiosa como fato social no século XXI. O Direito de Liberdade Religiosa no Brasil e no mundo – Aspectos teóricos e práticos para especialistas e líderes religiosos em geral*. São Paulo: ANAJURE, 2014. p. 194.

Based on the research exposure, it could be concluded as coherent the possibility of a citizen chooses and enjoy with freedom his religion and change it when pleases him, also allowing the possibility of the choice of having no belief; being secured all the time of acting in favor of his own spirituality, not by imposition of the State. So, it remains incontestable that the Secularity Principle consists in an instrument that guarantees the Fundamental Right of Religious Freedom.

REFERÊNCIAS DAS FONTES CITADAS

BONAVIDES, Paulo. Curso de Direito Constitucional. 19ª Edição, São Paulo: Editora Malheiros, 2006, p. 563.

BONISSONI, Natammy Luana de Aguiar. A internacionalização da proteção dos direitos humanos e da proteção ambiental. In: SOUZA, Maria Cláudia Antunes de; ARMADA, Charles Alexandre Souza. (Org.). Teoria Jurídica e Transnacionalidade. 1ed. Itajaí: Univali, 2014, v. 1, p. 20-36.

BONISSONI, Natammy Luana de Aguiar; MAFRA Juliete Ruana . A dicotomia entre o Estado laico e o Estado confessional: Uma abordagem da prevalência do princípio da laicidade a favor da liberdade religiosa em corroboração aos pressupostos da Declaração dos Direitos Humanos. In: Maurizio Oliviero; Paulo Márcio Cruz. (Org.). As trajetórias multidimensionais da Globalização. 1 ed. Itajaí: UNIVALI, 2014, v. 1, p. 414-442. Disponível em: [file:///C:/Users/User/Downloads/Free_24227411-809f-4a08-a5f2-0e4aa90d31a4%20\(1\).pdf](file:///C:/Users/User/Downloads/Free_24227411-809f-4a08-a5f2-0e4aa90d31a4%20(1).pdf).

BRASIL. Constituição Federal de 1988. Constituição da República Federativa do Brasil promulgada em 05 de outubro de 1988. Disponível em: www.planalto.gov.br/ccivil_03/constituicao/constituicao.htm.

CANOTILHO José Joaquim Gomes. Direito Constitucional. 5. ed. Coimbra: Almedina. 1992.

_____. Direito constitucional e teoria da constituição. Coimbra: Almedina, 2003.

CIDAD, Felipe Germano Cacicedo. Considerações acerca da liberdade religiosa e do Estado laico. Jus Navigandi. Teresina, ano 19, n. 3972, 17 maio 2014. Disponível em: <http://jus.com.br/artigos/28337>.

DE CESARE, Paulo Henrique Hachich. Estado laico é diferente de Estado antirreligioso. Revista Consultor Jurídico. Disponível em: <http://www.conjur.com.br/2012-mar-21/estado-laico-nao-sinonimo-estado-antirreligioso-ou-laicista>. 21. mar. 2012.

GUIMARÃES, Pedro Henrique Correa. Estado laico, simbolismo e evocação religiosa. Direito Net. Disponível em:

<http://www.direitonet.com.br/artigos/exibir/7990/Estado-laico-simbolismo-e-evocacao-religiosa>.

JUNIOR, Antonio Carlos da Rosa Silva. Laicidade do Estado: Uma interpretação a partir do preâmbulo constitucional. Jus Navigandi. Disponível em: jus.com.br/artigos/18975/laicidade-do-estado.

LUZ, Samuel. Liberdade religiosa como fato social no século XXI. O Direito de Liberdade Religiosa no Brasil e no mundo – Aspectos teóricos e práticos para especialistas e líderes religiosos em geral. São Paulo: ANAJURE, 2014. p. 193.

MACHADO, Jónatas Eduardo Mendes. Estado Constitucional e neutralidade religiosa – entre o teísmo e o (neo) ateísmo. Porto Alegre: Livraria do Advogado, 2013.

_____. Liberdade Religiosa numa Comunidade Constitucional Inclusiva: dos direitos da verdade aos direitos dos cidadãos. Coimbra: Coimbra Editora, 1996, p. 208.

MARTINS, Ives Gandra. Estado laico não é ateu ou agnóstico. Disponível em: <http://www.conjur.com.br/2014-mai-21/estado-laico-nao-ateu-ou-agnostico-ives-gandra-martins>.

_____. Do parecer no tocante ao Tratado Brasil-Santa Sé – constitucionalidade do artigo 11, § 1º, do decreto nº 7107/010 em face do artigo 210, § 1º, da constituição federal e do artigo 33 da lei de diretrizes e bases da educação. Liberdade de expressão – inteligência dos incisos IV, VI, VII E IX do artigo 5º da Constituição Federal – a correta exegese de repúdio ao “discurso do ódio”. Parecer. Disponível em: <http://www.gandramartins.adv.br/parecer/index>.

MENDES, Gilmar Ferreira; BRANCO, Paulo Gustavo Gonet. Curso de direito constitucional. ed. 9. São Paulo: Saraiva, 2014. p. 318.

MIRANDA, Jorge. MIRANDA, Jorge. Manual de direitos constitucional. Tomo IV. 3ª edição. Coimbra: Coimbra Editora, 2000. p. 137.

MORAES, Alexandre de. Direito Constitucional. 24. ed. São Paulo: Atlas, 2009, p. 47.

NETO, Guilherme Bessa. Estado laico, liberdade de expressão e democracia. Jus Navigandi. Disponível em: jus.com.br/artigos/20257/estado-laico-liberdade-de-expressao-e-democracia.

OLÉ. Observatório da laicidade na educação. A laicidade do Estado e os Direitos Humanos. Disponível em: <http://www.edulaica.net.br/71/posicoes/a-laicidade-do-estado-e-os-direitos-humanos/>. Jus Navigandi.

ONU. Declaração Universal dos Direitos Humanos. Disponível em: http://portal.mj.gov.br/sedh/ct/legis_intern/ddh_bib_inter_universal.htm.

PISARELLO, Gerardo. Los derechos sociales y sus garantías. Elementos para una reconstrucción. 2007, p. 80.

RACHEL, Andrea Russar. Brasil: a laicidade e a liberdade religiosa desde a Constituição da República Federativa de 1988. Disponível em: <http://jus.com.br/artigos/22219/brasil-a-laicidade-e-a-liberdade-religiosa-desde-a-constituicao-da-republica-federativa-de-1988/1>.

SANTOS JUNIOR, Aloisio Cristovam dos. Liberdade Religiosa e Contrato de Trabalho – A dogmática dos direitos fundamentais e a construção de respostas constitucionalmente adequadas aos conflitos religiosos no ambiente de trabalho. Niterói: Impetus, 2013.

SARLET, Ingo Wolfgang. A eficácia dos Direitos Fundamentais. 11. ed. Porto Alegre: Livraria do Advogado. 2012. p. 30.

SARMENTO, Daniel. Diferentes, mas iguais. Estudos de Direito Constitucional. 1ª Edição, Rio de Janeiro: Editora Lúmen Júris, 2006, pp. 115-118.

SILVA, José Afonso da. Curso de direito constitucional positivo. São Paulo: Malheiros, 2003. p. 225

SOUZA, Mauro Ferreira de. A Igreja e o Estado: Uma análise da separação da Igreja Católica do Estado brasileiro na Constituição de 1891. 207. 212 f. Dissertação. Mestrado em Ciências da Religião. Universidade Presbiteriana Mackenzie.

SORIANO, Ramón. Las libertades públicas. Madrid: Tecnos, 1990.

VECCHIATTI, Paulo Roberto Iotti. Tomemos a sério o princípio do Estado laico - Página 2/3. Jus Navigandi, Teresina, ano 13, n. 1830, 5 jul. 2008. Disponível em: <<http://jus.com.br/artigos/11457>>.