

La jurisprudence de la CJUE sur la discrimination religieuse dans l'emploi

Isabelle Rorive

*Professeure à la Faculté de droit de l'Université libre de
Bruxelles (ULB)*

Présidente du Centre Perelman (ULB)

Co-directrice de l'Equality Law Clinic

European Equality Law Network

www.philodroit.be

ULB

UNIVERSITÉ LIBRE DE BRUXELLES

CJEU case law on religious discrimination at the workplace

Isabelle Rorive

*Law professor and president of the Centre Perelman
University of Brussels (ULB)*

Co-director of the Equality Law Clinic

Senior expert of the European Equality Law Network

www.philodroit.be

ERA et Institut de formation judiciaire
Le droit anti-discrimination de l'UE
Séminaire pour les membres de la magistrature
Bruxelles, 20 Septembre 2019

www.philodroit.be

Plan - Outline

Quatre arrêts principaux

Four main rulings

- Port de signes religieux

Wearing of religious symbols

- Refus d'engagement ou licenciement

Refusal of employment or dismissal

Plan - Outline

Trois questions centrales - Three key issues

- **Frontière entre discrimination directe et indirecte** – Boundary between direct and indirect discrimination
- **Exigence professionnelle essentielle et déterminante** – Genuine and determining occupational requirement (art. 4, § 1 directive 2000/78)
- **Entreprise de tendance** – Ethos-based organisation (art. 4, § 2 directive 2000/78)

Article 4, § 1 directive 2000/78

« Les Etats membres peuvent prévoir qu'une différence de traitement fondée sur une caractéristique liée à l'un des motifs visés (...) ne constitue pas une discrimination lorsque, en raison de la **nature** d'une activité professionnelle ou des **conditions de son exercice**, la caractéristique en cause constitue une **exigence professionnelle essentielle et déterminante**, pour autant que l'objectif soit **légitime** et que l'exigence soit **proportionnée** ».

Article 4, § 1 directive 2000/78

« Member States may provide that a difference of treatment which is based on a characteristic related to any of the grounds referred to (...) shall not constitute discrimination where, by reason of the **nature** of the particular occupational activities concerned or of the **context** in which they are carried out, such a characteristic constitutes a **genuine and determining occupational requirement**, provided that the objective is **legitimate** and the requirement is **proportionate**. »

Article 4, § 2 directive 2000/78

« ... dans le cas des activités professionnelles d'églises et d'autres organisations publiques ou privées dont **l'éthique est fondée sur la religion ou les convictions**, une différence de traitement fondée sur la religion ou les convictions d'une personne ne constitue pas une discrimination lorsque, par la **nature** de ces activités ou par **le contexte** dans lequel elles sont exercées, la religion ou les convictions constituent une **exigence professionnelle essentielle, légitime et justifiée** eu égard à l'éthique de l'organisation. Cette différence de traitement (...) ne saurait justifier une discrimination fondée sur un autre motif. »

Article 4, § 2 directive 2000/78

« in the case of occupational activities within churches and other public or private organisations the ethos of which is based on religion or belief, a difference of treatment based on a person's religion or belief shall not constitute discrimination where, by reason of the **nature** of these activities or of the **context** in which they are carried out, a person's religion or belief constitute a **genuine, legitimate and justified occupational requirement**, having regard to the organisation's ethos. This difference of treatment (...) should not justify discrimination on another ground. »

Plan - Outline

Un cinquième arrêt sur une question connexe

A fifth ruling on a related issue

– Jour de congé et fête religieuse

Day off and religious celebration

CJUE/CJEU (GC), *Cresco Investigation*

GmbH/Markus Achatzi, C-193/17, 22/01/2019

➔ Discrimination directe dans la loi

Direct discrimination in statutory law

Symboles religieux – Religious symbols

- CJUE/CJEU (GC), *Samira Achbita*, C-157/15, 14/03/2017
- CJUE/CJEU (GC), *Asma Bougnaoui*, C-188/15, 14/03/2017

Les affaires – The cases

- Premier contentieux préjudiciel devant la CJUE depuis l'adoption de la directive 2000/78 en matière de discriminations religieuses – First referral for a preliminary ruling before the CJEU concerning religious discrimination since the adoption of directive 2000/78
- Faits similaires mais différents – Similar but different facts

Les affaires – The cases

- Cours de cassation de Belgique et de France –
Belgian and French Courts of cassation
- Affaires soumises à la grande chambre de la
CJUE - Grand Chamber cases
- Conclusions des Avocates générales divisées –
Divided Opinions of the General Advocates

Motifs de discrimination – Discrimination grounds

- Religion - Notion autonome
Religion - Autonomous notion
- Discrimination intersectionnelle?
Intersectional discrimination?

*Comp. CDH/HRC, Yaker c. France et Hebbadj c.
France (17/07/2018)*

Quelle discrimination? - Which discrimination?

- **Discrimination directe = exceptions limitées**
Direct discrimination = limited exceptions
(art. 4, § 1 et art. 4, § 2 directive 2000/78)
→ Asma Bougnaoui (**faits à apprécier par la juridiction nationale** – facts to be assessed by the domestic court)
- **Discrimination indirecte = système de justification ouvert**
Indirect discrimination = open justification system
→ Samira Achbita (**critiques doctrinales** – academic critics)

Neutralité d'une entreprise privée – Neutrality of a private company

- **Ethique d'une entreprise « de tendance »?** Ethos of an ethos-based organisation?
- **Exigence professionnelle essentielle et déterminante?**
Genuine and determining professional requirement?
- **Image de marque = objectif légitime d'une différence de traitement indirectement fondée sur la religion?**
Corporate identity = legitimate objective of a difference of treatment indirectly based on religion?

Refus d'engagement et licenciement Refusal of employment and dismissal

- CJUE/CJEU, *Egenberger*, C-414/16 , 17/04/2018
- CJUE/CJEU, *IR c. JQ*, C-68/17, 11/09/2018

Les affaires – The cases

Premier contentieux préjudiciel devant la CJUE où l'exception spécifique à la discrimination directe fondée sur la religion, qui bénéficie aux églises et entreprises de tendance, est au cœur du litige

First referral for a preliminary ruling before the CJEU where the specific exception of direct discrimination based on religion, which benefits churches and ethos-based organisations, is at the heart of the dispute

Les affaires – The cases

Egenberger = refus d'engagement – organisation protestante – contrat d'emploi visant la rédaction d'un rapport parallèle (respect de la CERD)

Egenberger = refusal of employment – protestant organisation – job aiming at writing a shadow report (implementation of the CERD)

Les affaires – The cases

IR c. JQ = licenciement – organisation catholique – médecin chef de service remarié après divorce

IR c. JQ = dismissal – catholic organisation – doctor head of service remarried after divorce

Limites de l'exception – Limits of the exception

- Contrôle juridictionnel effectif
Effective judicial review
- Lien important entre l'exigence professionnelle fondée sur l'éthique et l'activité concernée
Close link between the occupational requirement based on the ethos of the organisation and the job concerned

Limites de l'exception – Limits of the exception

- « ... la religion ou les convictions constituent une exigence professionnelle **essentielle, légitime et justifiée** eu égard à l'éthique de l'organisation »
« ... a person's religion or belief constitute a **genuine, legitimate and justified** occupational requirement, having regard to the organisation's ethos »
(art. 4, § 2 directive 2000/78)

Bibliographie

- E. Bribosia et I. Rorive, « Affaires Achbita et Bougnaoui : entre neutralité et préjugés (obs. sous C.J.U.E., Gde Ch., arrêts Achbita et Bougnaoui, 14 mars 2017) », *Revue trimestrielle des droits de l'homme*, 2017, pp. 1015-1035
- E. Bribosia et I. Rorive, Chronique annuelle « Droit de l'égalité et de la non-discrimination », dans le *Journal européen des droits de l'homme* (notamment 2019, n° 2, pp. 120-140, spéc. 131-140)

