

# VU Research Portal

## Het kerkgenootschap in de neutrale staat

Kooten, T.

2017

### **document version**

Publisher's PDF, also known as Version of record

[Link to publication in VU Research Portal](#)

### **citation for published version (APA)**

Kooten, T. (2017). *Het kerkgenootschap in de neutrale staat: Een verkenning en analyse van de positie van het kerkgenootschap binnen de Nederlandse rechtsorde.* [, Vrije Universiteit Amsterdam].

### **General rights**

Copyright and moral rights for the publications made accessible in the public portal are retained by the authors and/or other copyright owners and it is a condition of accessing publications that users recognise and abide by the legal requirements associated with these rights.

- Users may download and print one copy of any publication from the public portal for the purpose of private study or research.
- You may not further distribute the material or use it for any profit-making activity or commercial gain
- You may freely distribute the URL identifying the publication in the public portal

### **Take down policy**

If you believe that this document breaches copyright please contact us providing details, and we will remove access to the work immediately and investigate your claim.

### **E-mail address:**

[vuresearchportal.ub@vu.nl](mailto:vuresearchportal.ub@vu.nl)

<b>Hoofdstuk 1 .....</b>	<b>15</b>
<b>Inleiding.....</b>	<b>15</b>
1.1    Staat en kerk: neutraliteit en gelijkheid.....	17
1.2    Grenzen aan de institutionele vrijheid van kerkgenootschappen.....	18
1.3    Financiële facilitering van kerkgenootschappen.....	19
<b>I. Constitutionele kaders: van scheiding kerk en staat naar staatsneutraliteit .....</b>	<b>21</b>
<b>Hoofdstuk 2 .....</b>	<b>22</b>
<b>Scheiding van kerk en staat in Nederland: historische schets en inhoud .....</b>	<b>22</b>
2.1    Inleiding .....	22
2.2    Unie van Utrecht, Bataafse Omwenteling en Franse overheersing .....	23
2.2.1    Bataafse omwenteling en Franse tijd: periode 1795-1798.....	25
2.2.2    Bataafse omwenteling en Franse tijd: periode 1798-1801 .....	26
2.2.3    Bataafse omwenteling en Franse tijd: periode 1801-1805.....	26
2.2.4    Bataafse omwenteling en Franse tijd: periode 1805-1813.....	28
2.3    Restauratie.....	29
2.3.1    De Grondwet van 1814 .....	29
2.3.2    De Grondwet van 1815 .....	31
2.4    De Grondwet van 1848 .....	32
2.5    De Wet op de Kerkgenootschappen van 1853.....	34
2.6    De Grondwet van 1972 .....	37
2.7    De Grondwet van 1983 .....	38
2.8    Evaluatie .....	39
<b>Hoofdstuk 3 .....</b>	<b>40</b>
<b>De vrijheid van godsdienst in artikel 9 EVRM.....</b>	<b>40</b>
3.1    Inleiding .....	40
3.2    Reikwijdte recht op godsdienstvrijheid in de zin van artikel 9 EVRM .....	41
3.3    Religieuze collectieven ook drager van het recht in artikel 9 EVRM?.....	44
3.3.1    Organisatievrijheid van geloofsgemeenschappen: Hasan-Chaush-arrest.....	45
3.3.2    Recht op rechtspersoonlijkheid als geloofsgemeenschap: Jehovah's Getuigen/Oostenrijk.....	46
3.3.4    Positieve verplichting tot bescherming van geloofsgemeenschappen .....	51
3.3.5    Conclusies .....	51
3.4    Toegestane beperkingen.....	52
3.4.1    Beperking bij de wet voorzien .....	52
3.4.2    Legitiem doel.....	53

3.4.2.1	Arrest Lautsi/Italië .....	54
3.4.2.2	Vrijheid van organisatie en individu .....	55
3.4.3	Noodzakelijk in een democratische samenleving .....	58
3.4.3.1	Dringende maatschappelijke noodzaak.....	59
3.5	Conclusies .....	61
<b>Hoofdstuk 4 .....</b>	<b>63</b>	
<b>Gelijke behandeling van kerkgenootschappen .....</b>	<b>63</b>	
4.1	Inleiding .....	63
4.2	Verdragsrechtelijk kader .....	64
4.2.1	Vergelijkbaarheidstoets .....	65
4.2.2	Wettig doel .....	66
4.2.3	Verschil in behandeling geschikt om doel te bereiken.....	66
4.2.4	Proportionaliteitscriterium .....	67
4.3	Het discriminatieverbod in artikel 14 EVRM .....	68
4.3.1	Heilige kloosters/Griekenland.....	68
4.3.2	RKK te Canea/Griekenland.....	69
4.3.3	Jehovah's Getuigen/Oostenrijk .....	70
4.3.4	Mennonieten/Hongarije.....	71
4.3.5	Mormonen/Verenigd Koninkrijk.....	72
<b>Hoofdstuk 5 .....</b>	<b>75</b>	
<b>De vrijheid van godsdienst in artikel 6 Gw .....</b>	<b>75</b>	
5.1	Inleiding .....	75
5.2	Grondrechten in de Grondwet.....	75
Beperkingen op grondrechten .....	77	
5.3	Artikel 6 Gw .....	79
5.3.1	Godsdienstige praktijk.....	79
5.3.2	Objectieveerbaarheid en interpretatieve terughoudendheid.....	80
5.3.3	Godsdienstoefening .....	81
5.3.4	Uitdragen en overdragen overtuiging.....	82
5.3.5	Organisatievrijheid .....	82
5.4	Beperkingsclausules .....	84
5.6	Conclusie.....	86
<b>Hoofdstuk 6 .....</b>	<b>88</b>	
<b>Scheiding van kerk en staat in Nederland en staatsneutraliteit in Duitsland.....</b>	<b>88</b>	
6.1	Inleiding .....	88

6.2	Staatsneutraliteit in Nederland: drie benaderingen .....	88
6.2.1	Vermeulen: staatsneutraliteit in Nederland => pluralistische coöperatie.....	89
6.2.2	Van der Burg: staatsneutraliteit => inclusieve neutraliteit.....	90
6.2.3	Van Bijsterveld: ontvlechting en accommodatie .....	92
6.3	Aspecten scheiding van kerk en staat .....	94
6.3.1	Verbod institutionele zeggenschap over en weer .....	94
6.3.2	Gelijkheidsbeginsel .....	95
6.3.3	Nadere duiding: beginsel scheiding kerk en staat achterhaald, beter staatsneutraliteit .....	96
6.4	Duitsland.....	98
6.4.2	‘Hinkender Trennung’ .....	100
6.5	Conclusie.....	101

## **II. Grenzen aan de institutionele vrijheid van kerkgenootschappen ..... 104**

### **Hoofdstuk 7 ..... 105**

#### **Het kerkgenootschap en de Algemene wet gelijke behandeling ..... 105**

7.1	Inleiding .....	105
7.2	De Algemene wet gelijke behandeling: historie en enkele hoofdlijnen.....	106
7.2.1	Parlementaire geschiedenis .....	107
7.2.2	Structuur .....	108
7.3	Mogelijke inbreuk op de Kaderrichtlijn – adviezen en discussie .....	112
7.3.1	Kaderrichtlijn: omzetting .....	112
7.3.2	Bezwaren Europese Commissie .....	113
7.3.3	Advies CGB .....	114
7.3.4	Advies Raad van State.....	116
7.3.5	Standpunt kabinet.....	120
7.4	Artikel 3 AWGB nader beschouwd: enkele CGB-oordelen .....	121
7.4.1	Wetshistorie.....	121
7.4.2	Kerkgenootschappen, zelfstandige onderdelen en genootschappen op geestelijke grondslag in de AWGB.....	123
	Commentaar .....	125
	7.4.2.2 Huize Het Oosten.....	128
	Commentaar .....	129
	Commentaar .....	131
	7.4.2.4 Conclusie.....	131
7.4.3	Rechtsverhoudingen binnen het kerkgenootschap .....	132

7.4.3.1	Baptistengemeente Hengelo.....	132
	Commentaar .....	133
7.4.3.2	Doopsgezinde gemeente Groningen .....	133
	Commentaar .....	133
7.4.4	Geestelijk ambt.....	135
7.5	Conclusies .....	137
<b>Hoofdstuk 8 .....</b>		<b>139</b>
<b>Het kerkgenootschap, zijn zelfstandige onderdelen en lichamen.....</b>		<b>139</b>
8.1	Inleiding .....	139
8.2	Rechtskarakter kerkgenootschap.....	139
8.2.1	Rechtsvorm kerkgenootschap? .....	139
8.2.2	Samenloop met andere rechtsvormen? .....	142
8.3	Kerkgenootschap: voorgeschiedenis.....	146
8.3.1	Wet op de kerkgenootschappen.....	147
8.3.3	De definitie van Duynstee .....	150
8.3.3.1	‘Een blijvende vereniging van personen’ .....	151
8.4	Kerkgenootschap: wetsgeschiedenis.....	158
8.5	Kerkgenootschap: jurisprudentie .....	161
8.6	Kerkgenootschap: doctrine .....	163
8.7	Kerkgenootschap: conclusies .....	167
8.9	Zelfstandige onderdelen: inleiding .....	172
8.10	Zelfstandige onderdelen: wetsgeschiedenis .....	173
8.11	Zelfstandige onderdelen: jurisprudentie.....	174
8.11.1	Erkenning door kerkgenootschap.....	174
8.11.2	Rechtspersoonlijkheid .....	176
8.11.4	Criteria op basis van de jurisprudentie .....	180
8.12	Zelfstandige onderdelen: opvattingen in de literatuur .....	180
8.13	Zelfstandige onderdelen: criteria en conclusies .....	182
8.13.1	Rechtspersoonlijkheid .....	183
8.13.2	Onderdeel kerkgenootschap .....	184
8.13.3	Zelfstandig onderdeel, geen lichaam of kerkgenootschap .....	185
8.13.4	Conclusies zelfstandig onderdeel en knelpunten .....	187
8.14	Kerkelijke lichamen .....	190
8.14.1	Wetsgeschiedenis .....	191
8.14.2	Doctrine .....	193
8.14.3	Knelpunten en conclusies kerkelijk lichaam .....	194
8.15	Conclusies .....	195

<b>Hoofdstuk 9 .....</b>	<b>198</b>
<b>Het geestelijk ambt .....</b>	<b>198</b>
9.1 Inleiding .....	198
9.2 Scheiding van kerk en staat.....	200
9.3 De rechtspositie van de geestelijk ambtsdrager .....	201
9.3.1 Kerkelijke geschillen en de bevoegdheid van de burgerlijke rechter.....	201
9.3.2 Het geestelijk ambt juridisch geduid: een arbeidsovereenkomst?.....	210
9.3.3 De geestelijke sociaal verzekerd?.....	217
9.4 Afsluiting .....	219
<b>Hoofdstuk 10 .....</b>	<b>224</b>
<b>Toelaatbaarheid registratie van kerkgenootschappen... 224</b>	
10.1 Inleiding .....	224
10.2 Registratieplicht juridisch toelaatbaar?.....	225
10.2.1 Inleiding .....	225
10.2.2 Registratieplicht in het licht van het EVRM en de Grondwet.....	226
10.2.2.1 Essentia artikel 9 EVRM.....	226
10.2.2.2 Manoussakis versus Griekenland.....	227
10.2.2.3 Hasan-Chaush versus Bulgarije .....	227
10.2.2.4 Metropolitane Kerk Bessarabië versus Moldavië.....	228
10.2.2.5 Leger des Heils Moskou versus Rusland .....	228
10.2.2.6 Jehovah's Getuigen versus Oostenrijk.....	228
10.2.2.7 AIV-rapport en Guidelines Venice Commission .....	229
10.2.2.8 Nationaal bezien: artikel 6 Gw.....	230
10.2.2.9 Evaluatie .....	231
10.3 Registratie van kerkgenootschappen in de Handelsregisterwet.....	233
10.3.1 Inhoud oorspronkelijk wetsvoorstel en doelstellingen wetgever .....	233
10.3.2 Kritiek Raad van State en Tweede Kamer .....	235
10.3.3 Antwoord regering .....	236
10.4 Handelsregisterbesluit.....	239
10.4.1 Opgave ter inschrijving .....	239
10.4.2 Rechtsgang .....	240
10.4.3 Registratie kerkgenootschappen.....	240
10.4.4 Te registreren gegevens.....	241
10.4.5 Kerkgenootschap en onderneming .....	243
10.4.6 Financieel besluit handelsregister .....	244
10.5 Evaluatie .....	245
10.5.1 Inleiding .....	245

10.5.2.	Introductie vormvereiste(n) voor kerkgenootschappen.....	246
10.5.3	Beoordelingscriteria inschrijving kerkgenootschap .....	248
10.5.4.	Rechtsgang .....	250
10.5.5.	Deskundigheid Kamers van Koophandel .....	250
10.5.6	Lastenverzwaring .....	251
10.5.7.	Omvang registratie .....	252
10.5.7.1	Rechtsonzekerheid: domiciliekeuze niet-geregistreerde kerkelijke rechtspersonen .....	253
10.5.7.2	Registratie kerkelijke bestuurders .....	254
10.5.7.3	Facultatieve registratie vertegenwoordigingsbepalingen en vertegenwoordigers .....	257
10.6	Conclusies en aanbevelingen .....	258
<b>Hoofdstuk 11 .....</b>		<b>261</b>
<b>Ontbinding van kerkgenootschappen: mogelijkheden en beperkingen .....</b>		<b>261</b>
11.1	Inleiding .....	261
11.1.1	Zelfstandige onderdelen en lichamen .....	261
11.2	Ontbinding in het Nederlandse rechtspersonenrecht .....	263
11.2.1	Ontbindingsbesluit door bevoegd kerkgenootschappelijk orgaan .....	264
11.2.2	Ontbreken regeling in kerkelijk statuut .....	264
11.2.3	Gebeurtenis leidend tot ontbinding .....	266
11.2.4	Ontbinding en vereffening na faillissement .....	268
11.2.4.1	Faillissement kerkgenootschap .....	268
11.2.4.2	Positie kerkelijke ambtsdragers bij faillissement.....	270
11.2.4.3	Res sacrae.....	271
11.2.4.4	Ontbinding na insolventie of wegens de toestand van de boedel .....	272
11.2.5	Ontbreken van leden.....	273
11.2.6	Beschikking van de Kamer van Koophandel .....	275
11.3	Tussenconclusies ontbinding .....	278
11.4	Gerechtelijke ontbinding kerkgenootschappen .....	279
11.4.1	Ontbinding op grond van artikel 2:21 BW .....	280
11.4.2	Gebreken klevend aan de totstandkoming.....	280
11.4.3	Statuten voldoen niet aan eisen der wet .....	281
11.4.5	Niet voldoen aan wettelijke omschrijving rechtsvorm.....	282
11.5	Ontbinding op grond van artikel 2:20 BW .....	282
11.5.1	Wetsgeschiedenis .....	283
11.5.1.1	Jaren vijftig .....	283
11.5.1.3	Jaren tachtig .....	285

11.5.2	Visies in de rechtsliteratuur .....	287
11.5.3	Ontwikkelingen sinds het jaar 2000 .....	292
11.6	Evaluatie en alternatieven .....	295
11.6.1	Ontbinding kerkgenootschappen wenselijk? .....	298
11.6.2	Optie 1: rechtstreekse toepasselijkheid artikel 2:20 BW .....	299
11.6.3	Optie 2: afzonderlijke ontbindingsprocedure kerkgenootschappen .....	300
11.6.3.1	Verzwarende procedure met voorschriften artikel 9 EVRM .....	300
11.6.3.2	Verzwarende procedure artikel 2:20 BW met deskundigen .....	301
11.6.3.3	Ontbinding bij wet in formele zin .....	302
11.7	Slotsom .....	303
<b>III. Financiële facilitering kerkgenootschappen .....</b>		<b>308</b>
<b>Hoofdstuk 12 .....</b>		<b>309</b>
<b>Subsidieverlening aan kerkgenootschappen .....</b>		<b>309</b>
12.1	Inleiding .....	309
12.2	Toelaatbaarheid subsidiëring kerkgenootschappen .....	311
12.2.1	Subsidies voor gebouwen met een religieuze functie .....	311
12.2.2	Rapport <i>Overheid, godsdienst en levensovertuiging</i> .....	312
12.2.3	Tweeluik <i>Religie en publieke domein</i> .....	315
12.2.4	Jurisprudentie .....	317
12.2.5	Subsidiëring organisaties met van overheid afwijkend eigen beleid .....	319
12.3	De wettelijke subsidieregeling .....	325
12.3.1	Achtergronden .....	325
12.3.2	Structuur subsidietitel .....	325
12.3.4	Definitie subsidie .....	327
12.4	Subsidieverplichtingen .....	328
12.4.1	Inleiding .....	328
12.4.2	Subsidieverplichtingen binnen de rechtsstaat .....	328
12.4.3	Vier soorten subsidieverplichtingen in de Awb .....	329
12.4.4	Drie soorten subsidieverplichtingen naar de mate van sturing .....	331
12.5	Grenzen aan subsidieverplichtingen .....	332
12.5.1	Algemene beginselen van behoorlijk bestuur .....	333
12.5.2	Verbod misbruik van bevoegdheid .....	333
12.5.4	Parallellie met grondrechtenbeperkende overeenkomsten .....	335
12.5.5	Visie Van der Burg .....	336
12.5.6	Kerkgenootschappen en niet-doelgebonden verplichtingen .....	336
12.6	Duitsland .....	337
12.6.1	Bekostiging .....	338



12.6.2	Medezeggenschap personeel .....	340
12.6.3	Financiële verantwoordingsplicht kerkelijke instellingen.....	340
12.6.4	Conclusies .....	344
12.7	Parallel met subsidiëring politieke partijen.....	344
12.7.1	Wet Subsidiëring Politieke Partijen .....	345
12.7.1.1	Inleiding .....	345
12.7.1.2	Structuur van de Wet Subsidiëring Politieke Partijen.....	346
12.7.1.3	Afweging ‘autonomie ontvanger’ en ‘controle verstrekker’.....	348
<b>Hoofdstuk 13 .....</b>		<b>353</b>
<b>Subsidiëring opleidingen geestelijk of levensbeschouwelijk ambt .....</b>		<b>353</b>
13.1	Inleiding .....	353
13.2	Historische achtergrond .....	355
13.2.1	Staatscommissie .....	355
13.2.2	Gelijke behandeling: wijziging artikelen XIII en XIV WWO oud .....	357
13.2.3	Bekostigingssysteem .....	359
13.2.4	Wet op het hoger onderwijs en wetenschappelijk onderzoek .....	360
13.3	Imamopleidingen in Nederland.....	362
13.3.1	Inleiding .....	362
13.3.3	Conclusie.....	366
13.4	Vereisten subsidiëring ambtsopleidingen .....	368
13.4.1	Inleiding .....	368
13.4.2	Vereisten kerkelijke ambtsopleidingen .....	368
13.4.3	Vereisten subsidiëring ambtsopleiding en beginsel van scheiding van kerk en staat	374
13.5	Conclusies .....	378
<b>Hoofdstuk 14 .....</b>		<b>382</b>
<b>Fiscale begunstiging van kerkgenootschappen.....</b>		<b>382</b>
14.1	Inleiding .....	382
14.2	Actuele regelgeving algemeen nut beogende instellingen.....	384
14.2.1	Voorwaarden erkenning .....	384
14.2.2	Groepsbeschikkingen en convenant kerkgenootschappen .....	388
14.3	Algemeen nut .....	389
14.3.1	Algemeen nut: historische schets .....	389
14.3.2	Kerkgenootschappen: intrinsiek algemeen nut beogend? .....	391
14.4	Feitelijke werkzaamheid .....	394
14.5	Vrijstelling onroerendezaakbelastingen .....	397

14.6	Evaluatie .....	401
14.6.1	Wijzigingen ANBI-regelgeving: de zilveren koorde aangehaald! .....	401
14.6.2	CIO-convenant: ongelijke behandeling tussen kerkgenootschappen? .....	404
14.6.3	Conclusies .....	406
<b>Hoofdstuk 15 .....</b>		<b>408</b>
<b>Conclusies en aanbevelingen .....</b>		<b>408</b>
15.1	Constitutionele kaders: van scheiding van kerk en staat naar staatsneutraliteit ..	408
15.2	Grenzen aan de institutionele vrijheid van kerkgenootschappen .....	411
15.3	Financiële facilitering van kerkgenootschappen .....	415
<b>Samenvatting .....</b>		<b>419</b>
<b>Summary .....</b>		<b>433</b>
<b>Bijlagen .....</b>		<b>446</b>
	Bijlage I: artikel XIII Unie van Utrecht 1579 .....	447
	Bijlage II: relevante bepalingen Staatsregeling 1798 .....	448
	Bijlage III: relevante bepalingen Staatsregeling 1801 .....	450
	Bijlage IV: artikel 4 en 51 Staatsregeling 1805 .....	451
	Bijlage V: artikel 6 Staatsregeling 1806 .....	452
	Bijlage VI: relevante bepalingen Grondwet 1814 .....	453
	Bijlage VII: relevante bepalingen Grondwet 1815 .....	454
	Bijlage VIII: relevante bepalingen Grondwet 1848 .....	456
	Bijlage IX: additioneel artikel X Grondwet 1972 .....	457
	Bijlage X: relevante bepalingen Grondwet 1983 .....	458
	Bijlage XI: relevante bepalingen Wet op de kerkgenootschappen .....	459
	Bijlage XII: relevante bepalingen Boek 2 Burgerlijk Wetboek .....	460
	Bijlage XIII: artikel 1 t/m 10 Algemene wet gelijke behandeling .....	464
	Bijlage XIV: artikel 18 en 47 Handelsregisterwet 2007 .....	469
	Bijlage XV: artikel 8 en 31 Handelsregisterbesluit 2008 .....	470
	Bijlage XVI: relevante bepalingen Wet op het hoger onderwijs en wetenschappelijk onderzoek 471	
	Bijlage XVII: relevante bepalingen Algemene wet bestuursrecht .....	477
	Bijlage XVIII: artikel 220 en 220d Gemeentewet .....	479
	Bijlage XIX: artikel 5b Algemene wet inzake rijksbelastingen .....	480
	Bijlage XX: relevante bepalingen Uitvoeringsregeling Algemene wet inzake rijksbelastingen 1994 .....	482
	Bijlage XXI: relevante bepalingen Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden .....	484
	Bijlage XXII: relevante bepalingen Grundgesetz BRD met Weimarer Reichsverfassung	486
	Bijlage XXIII: artikel 291 Code Pénal .....	489
	Bijlage XXIV: relevante bepalingen VN-Vrouwenverdrag .....	490
	Bijlage XXV: artikel 17 lid 3 Sozialgesetzbuch/Erstes Buch .....	491

Bijlage XXVI: relevante bepalingen Krankenhausgestaltungsgesetz des Landes Nordrhein-Westfalen (KHGG NRW) .....	492
Bijlage XXVII: § 118 Betriebsverfassungsgesetz .....	493
Bijlage XXVIII: relevante bepalingen Bundeshaushaltsordnung.....	494
Bijlage XXIX: artikel 2.142 en 2.171 Mediawet 2008.....	495
Bijlage XXX: relevante bepalingen Wet subsidiëring politieke partijen .....	496
Bijlage XXXI: artikel 16 en 17 Wet bescherming persoonsgegevens .....	498
<b>Bibliografie .....</b>	<b>499</b>
<b>Jurisprudentieregister .....</b>	<b>520</b>
<b>Gebruikte afkortingen .....</b>	<b>526</b>
<b>Trefwoordenregister .....</b>	<b>528</b>