

Lo público como supuesto constitucional

Antonio de Cabo de la Vega

Universidad Nacional Autónoma de México



LO PÚBLICO COMO SUPUESTO CONSTITUCIONAL

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS
Serie G: ESTUDIOS DOCTRINALES, Núm. 186

Cuidado de la edición y formación en computadora: María Bono López

ANTONIO DE CABO DE LA VEGA

LO PÚBLICO
COMO SUPUESTO CONSTITUCIONAL



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
MÉXICO, 1997

Primera edición: 1997

DR © 1997, Universidad Nacional Autónoma de México
Ciudad Universitaria, México, D. F., C. P. 04510

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Impreso y hecho en México

ISBN 968-36-6111-4

ÍNDICE

Introducción	7
PRIMERA PARTE	
LA CARACTERIZACIÓN HISTÓRICA DEL BINOMIO	
PÚBLICO-PRIVADO	
CAPÍTULO I	
PRIMERA APROXIMACIÓN A UN CONCEPTO	
DE LO PÚBLICO Y LO PRIVADO:	
EL CASO ROMANO	
1. Poder y propiedad como notas iniciales de la definición	25
A. Lo público, el poder, el ejército, la familia y los individuos	26
B. La caracterización jurídica: la <i>lex publica</i> y el <i>ius civile</i>	32
C. La transformación imperial: la codificación como <i>fons omnis publici privatique iuris</i>	34
D. Lo público y lo privado como categorías dentro de la codificación	40
2. Crítica de estas notas definitorias	41
A. La propiedad como derecho	41
B. El poder como reflejo y consecuencia de la propiedad	42
CAPÍTULO II	
CONFUSIÓN DE PÚBLICO Y PRIVADO EN LA CRISIS	
DEL MODELO ROMANO DE ORGANIZACIÓN:	
LA SÍNTESIS MEDIEVAL (EL SEÑORÍO)	
1. Introducción	45

2. El proceso histórico de descomposición del mundo romano y su transición al feudalismo	46
3. Aspectos institucionales y jurídicos: el señorío como síntesis de la dominación pública y privada	52
A. Propiedad y poder en la sociedad feudal	52
B. La Iglesia y sus funciones públicas	61

CAPÍTULO III

LA APARICIÓN DE LO PÚBLICO Y LA ARTICULACIÓN DE LO PÚBLICO-PRIVADO COMO SUPUESTO CONSTITUCIONAL

1. Elementos para la diferenciación público-privado	67
A. La separación propiedad-poder: aparición del Estado moderno y elementos estatales para un concepto de lo público	70
B. La separación Estado-sociedad: la aparición del mercado y la justificación liberal	76
C. La interpretación liberal de estos hechos: la percepción de las esferas de lo público y lo privado, su importancia relativa y la crítica marxista	79
2. La contradicción público-privado y su articulación	88
A. La articulación política	88
a. Aparición e importancia de la opinión pública	91
b. La democracia como mecanismo de configuración de lo público desde lo privado (voto, participación, representación, etcétera)	103
B. La articulación jurídica: la Constitución como mecanismo garantizador de la necesaria coexistencia de lo público y lo privado	109

a. Primera fase: Estado de derecho: primacía de lo privado (mecanismos de defensa frente a lo público: la división de poderes y las declaraciones de derechos)	111
b. Estado social: equilibrio o predominio de lo público	128
c. La crisis del Estado social: nueva estructuración	142

SEGUNDA PARTE

EL CONCEPTO DE LO PÚBLICO EN LA DOGMÁTICA Y EN EL DERECHO POSITIVO: EL CASO ESPAÑOL

CAPÍTULO I

EL CONCEPTO DE LO PÚBLICO EN LA DOGMÁTICA: UNA LLAMATIVA POBREZA TEÓRICA

1. Las aportaciones explícitas (consideración crítica)	154
A. Ranelleti	155
B. Norberto Bobbio	162
C. Achille Meloncelli	171
D. Rudolf Smend	177
2. Las aportaciones implícitas	184
A. Lo público como rasgo del Estado (la doctrina alemana)	185
B. Lo público como carácter de la nación (la doctrina francesa)	196
C. El caso inglés (el reino)	202

CAPÍTULO II

TEORÍAS SECTORIALES DEL CONCEPTO DE “LO PÚBLICO”

1. Publicidad material o por el contenido	208
-----------------------------------------------------	-----

Nota sobre la “publicidad” de los poderes públicos	213
2. La publicidad formal	215

CAPÍTULO III

EL CONCEPTO DE LO PÚBLICO EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA DE 1978

1. Estudio sistemático del término “público” y sus derivados en el texto de la Constitución española de 1978	229
A. Lo público como especificidad orgánico-funcional	231
B. Lo público como garantía	239
C. Lo público como ámbito	244
D. Lo público como interés	248
2. La articulación público-privado en la Constitución española	251
A. La articulación política	252
a. La opinión pública	252
b. La democracia representativa	254
B. La articulación jurídica	256
a. Estado de derecho	258
b. Estado social de derecho	260
Bibliografía	265

Lo público como supuesto constitucional, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 7 de julio de 1997 en los talleres de J. L. Servicios Gráficos, S. A. de C. V. En la edición se empleó papel bond 70 x 95 de 50 kg. para las páginas interiores y cartulina couché de 162 kg. para los forros.

Consta de 1,000 ejemplares.

PRIMERA PARTE
LA CARACTERIZACIÓN
HISTÓRICA DEL BINOMIO
PÚBLICO-PRIVADO

SEGUNDA PARTE

EL CONCEPTO DE LO PÚBLICO
EN LA DOGMÁTICA
Y EN EL DERECHO POSITIVO:
EL CASO ESPAÑOL