

# **L**o 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. Ranelletti . . . . .	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