

FRANCISCO VELASCO CABALLERO

DERECHO PÚBLICO
MÁS
DERECHO PRIVADO

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2014

ÍNDICE

	Pág.
ABREVIATURAS	13
NOTA PREVIA	15
TESIS	17

CAPÍTULO I

BASES PARA UNA PROPUESTA TEÓRICA SOBRE LA *SUMMA DIVISIO*

I. CULTURA JURÍDICA Y DIVISIÓN DERECHO PÚBLICO <i>VERSUS</i> DERECHO PRIVADO	21
II. RELATIVIZACIÓN Y PERMANENCIA DE LA <i>SUMMA DIVISIO</i>	25
III. TEORÍAS EXPLICATIVAS	30
1. Teorías objetivas	31
1.1. Interés general <i>versus</i> interés particular	31
1.2. Autonomía de la voluntad	32
1.3. Igualdad de partes	34
1.4. Personalidad <i>versus</i> comunidad	36
1.5. Valoración de los criterios objetivos	37
2. Teorías subjetivas: el destinatario de las normas como criterio	38
2.1. Formulación teórica	38
2.2. Correcciones a la teoría del sujeto: el Derecho privado como Derecho común	40
3. Crítica metodológica	45

	Pág.
IV. OBJETO Y SENTIDO DE LA PROPUESTA EXPLICATIVA	46
V. APROXIMACIÓN ESTRUCTURALISTA	49
1. Contextos históricos	50
1.1. Origen de la distinción	50
1.2. Permanencia de la <i>summa divisio</i> : recepción y Derecho de la monarquía absoluta	51
1.3. Imperio y reforma	52
1.4. Derecho público y Derecho natural a fines del Antiguo Régimen: iusnaturalismo e ilustración	53
1.4.1. El racionalismo de Domat	54
1.4.2. Dou y la <i>summa divisio</i> en la Ilustración	57
1.5. Revolución burguesa	58
1.6. Resistencia frente a la revolución: escuela histórica del Derecho	61
1.7. Conclusión	62
2. Contextos nacionales	63
2.1. <i>Public and private law</i>	63
2.2. <i>Droit public et droit privé</i>	68
2.3. <i>Öffentliches Recht und Privatrecht</i>	69
3. Contextos políticos	72
VI. APROXIMACIÓN SECTORIAL Y TIPOLOGICA	75

CAPÍTULO II

EL CONTEXTO DE UNA POSIBLE PROPUESTA EXPLICATIVA

I. LA CONSTITUCIÓN Y LA <i>SUMMA DIVISIO</i>	81
II. INDIFERENCIA DE DESTINATARIOS DE LAS NORMAS	87
III. ORDENACIÓN VERTICAL DEL PODER: ORGANIZACIONES PARA EL CUMPLIMIENTO DE LAS NORMAS	88
1. La Administración como «organización de cumplimiento» del Derecho	89
2. El poder judicial como «organización de cumplimiento» del Derecho	93
3. Estructura de la organización jurisdiccional	96
4. Distribución horizontal del poder	99

CAPÍTULO III

LA PROPUESTA TEÓRICA

I. ENUNCIADO	101
II. DISTINCIÓN ENTRE NORMA DE CONDUCTA Y GARANTÍA DE SU EFICACIA	102

III. DISTINCIÓN RESPECTO DE LAS TEORÍAS SUBJETIVAS	104
IV. ENCAJE EN LA DISTRIBUCIÓN TERRITORIAL DEL PODER	106
V. UTILIDAD EXPLICATIVA SECTORIAL	107
VI. RAZONES PARA LA ELECCIÓN DE UNA ORGANIZACIÓN DE CUMPLIMIENTO	109
1. División de poderes y organizaciones de cumplimiento	109
2. Eficacia	111
3. Seguridad jurídica	114
4. Tipología de intereses públicos	115
5. Flexibilidad	118
6. Economicidad y eficiencia	119
VII. LÍMITES DE LA OPCIÓN O COMBINACIÓN	121
1. Planteamiento	121
2. El derecho a la tutela judicial efectiva	122
3. La posición constitucional de la Administración	123
4. El sistema competencial como límite	123
5. Principios constitucionales como límites al poder de opción	124

CAPÍTULO IV

FALSACIÓN DE LA PROPUESTA

I. DERECHO DE VECINDAD	127
1. Mandatos conformadores a la Administración	128
2. Prohibición de perjuicios a terceros como norma primaria y unitaria	129
2.1. Diversidad de fuentes normativas para las prohibiciones de vecindad	130
2.1.1. El art. 590 CC y las normas «administrativas»	130
2.1.2. Normas urbanísticas de distancias	133
2.1.3. Normas constitucionales de «vecindad»	134
2.2. Pluralidad de intereses en la norma de vecindad	135
2.3. Pluralidad de destinatarios en la norma de vecindad	135
3. Formas organizativas para el cumplimiento de las prohibiciones de vecindad	136
II. PARTICULARES EN RÉGIMEN DE DERECHO PÚBLICO	138
1. Planteamiento	138
2. Regulación de las «entidades colaboradoras»	140
3. Contratación en sectores especiales	142
III. ADMINISTRACIÓN EN RÉGIMEN DE DERECHO PRIVADO	144
1. Planteamiento	144

	<u>Pág.</u>
2. El Derecho privado especial de la Administración.....	148
2.1. Integración constitucional del Derecho privado aplicable a la Administración	150
2.2. Adaptación sistemática del Derecho privado aplicado a la Administración.....	151
2.3. El poder de creación del Derecho privado de la Administración	153
BIBLIOGRAFÍA.....	157