

Índice

Prólogo	13
Capítulo I. Derecho público y Derecho privado: ¿Una «distinción funestísima» (KELSEN)?	39
<i>Gregorio Robles</i>	
1. LA POSICIÓN NEGADORA DE LA ANTÍTESIS ENTRE DERECHO PÚBLICO Y PRIVADO	39
2. EL LENGUAJE DE LOS JURISTAS MANTIENE LA DISTINCIÓN	43
3. FUNCIÓN DE LA ANTÍTESIS EN LA FILOSOFÍA LIBERAL	48
4. LA CRÍTICA DE LA DISTINCIÓN EN LA IDEOLOGÍA SOCIALISTA .	55
5. DERECHO PÚBLICO Y DERECHO PRIVADO EN EL NEOKANTISMO .	58
6. LOS CRITERIOS TRADICIONALES DE DISTINCIÓN Y EL CRITERIO DE LA RELACIÓN JURÍDICA BÁSICA	61
7. ¿A QUÉ RESPONDE LA ANTÍTESIS ENTRE DERECHO PÚBLICO Y PRIVADO, CUÁL ES SU SIGNIFICADO?	68
8. CONCLUSIONES	77
Capítulo II. La influencia del Derecho público en el Derecho privado	81
<i>José Ángel Martínez Sanchiz</i>	
1. LA POLÉMICA DISTINCIÓN ENTRE AMBOS DERECHOS	81
2. LA INFLUENCIA DEL DERECHO PÚBLICO	92
2.1. <i>La influencia indirecta o por repercusión</i>	92
2.1.1. El Derecho fiscal	92
2.1.1.1. Donaciones	92

2.1.1.2.	El leasing inmobiliario	94
2.1.1.3.	Las aportaciones a la sociedad conyugal	97
2.1.2.	Derecho procesal	99
2.1.2.1.	La eficacia probatoria	100
2.1.2.2.	Los títulos ejecutivos	101
2.1.2.3.	La adjudicación a favor del ejecutante en las subastas sin postor	102
2.2.	<i>La influencia directa</i>	104
2.2.1.	La absorción de competencias	104
2.2.1.1.	La propiedad	104
2.2.1.2.	La adopción	109
2.2.2.	La intervención	112
2.2.2.1.	La intervención judicial en el Derecho de familia	112
2.2.2.2.	El Derecho mercantil	116
2.2.2.2.1.	Derecho bancario.	116
2.2.2.2.2.	Derecho de sociedades.	119
2.2.2.3.	El Derecho patrimonial	123

Capítulo III. El matrimonio, Derecho constitucional e institución de Derecho civil

Pedro Tenorio Sánchez

1.	INTRODUCCIÓN	133
2.	ANTECEDENTES	135
3.	CONSTITUCIÓN VIGENTE	136
4.	VALORACIÓN DEL RECONOCIMIENTO CONSTITUCIONAL DE LA FAMILIA	137
4.1.	<i>Acerca de la constitucionalización de la familia</i>	138
4.2.	<i>Valoración de la regulación constitucional</i>	140
4.2.1.	Vinculación entre matrimonio y familia	140
4.2.1.1.	Interpretación literal del artículo 39 CE	140
4.2.1.2.	Jurisprudencia del Tribunal Constitucional	141
4.2.1.3.	Consideraciones finales acerca de la vinculación entre matrimonio y familia	146

4.2.2. Divorcio	147
4.2.3. Constitucionalidad o inconstitucionalidad de la unión homosexual	147
4.2.3.1. Garantía institucional de la familia y del matrimonio	147
4.2.3.2. Interpretación literal y sistemática del artículo 32 CE	151
4.2.3.3. STC 198/2012, de 6 de noviembre	158
4.2.3.4. Conclusiones acerca de la constitu- cionalidad del matrimonio homo- sexual	159
5. PERSPECTIVAS. LIBERTAD Y AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD . . .	159
6. CONSIDERACIONES FINALES. ELEMENTOS PARA UNA PROPUESTA DE DEBATE	162

Capítulo IV, El interés público y la familia ante la ruptura matrimonial

M.ª Isabel de la Iglesia Monje

1. INTRODUCCIÓN	166
2. EL INTERÉS PÚBLICO. UNA APROXIMACIÓN	167
3. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DE FAMILIA	173
3.1. <i>La regulación de la Familia en la Constitución</i>	173
3.2. <i>La Constitución y el reconocimiento de los derechos funda- mentales en las relaciones familiares. Situación actual</i>	174
4. LA FAMILIA O LAS FAMILIAS... Y EL INTERÉS PÚBLICO	176
5. EL PODER DE DISPOSICIÓN DE LOS CÓNYUGES	182
5.1. <i>El poder de disposición de los cónyuges tras la ruptura y el interés del menor</i>	185
5.2. <i>El poder de disposición de los cónyuges tras la ruptura y la pensión compensatoria</i>	189
6. RUPTURA MATRIMONIAL E INTERÉS PÚBLICO	189
7. MEDIDAS TRAS LA RUPTURA MATRIMONIAL	192
7.1. <i>Introducción</i>	192
7.2. <i>Medidas convencionales en relación con los hijos. El interés del menor</i>	194
7.2.1. <i>Cuestiones referidas a la patria potestad y al interés público</i>	195

7.2.2. Cuestiones referidas a la guarda y custodia de los hijos y al interés público	196
7.2.3. Cuestiones referidas al derecho de alimentos y el interés público	205
7.2.4. Cuestiones referidas al derecho a la vivienda familiar y el interés público	206
7.3. <i>Medidas convencionales en relación con el cónyuge tras la ruptura. El derecho a la pensión compensatoria y el interés público</i>	206
BIBLIOGRAFÍA	218
INDICE DE SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO, AUDIENCIAS Y TRIBUNALES SUPERIORES	220
Capítulo V. Regulación del contrato de subrogación uterina: protección del bien público e interés privado	223
<i>M. Olaya Godoy</i>	
1. CONSIDERACIONES PREVIAS	223
2. CONCEPTO Y MODALIDADES	225
3. DEBATE DOCTRINAL SOBRE SU ADMISIBILIDAD	228
4. NULIDAD DEL CONTRATO DE GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN	233
5. DETERMINACIÓN LEGAL DE LA FILIACIÓN DEL NACIDO VÍA SUBROGACIÓN UTERINA	239
6. INSCRIPCIÓN EN ESPAÑA DE LA FILIACIÓN DEL NACIDO VÍA SUBROGACIÓN UTERINA «CONFORME A LEGISLACIÓN EXTRANJERA	242
7. VALORACIÓN CRÍTICA	250
BIBLIOGRAFÍA	253
Capítulo VI. Enseñanza privada y servicio público	257
<i>Alejandro González-Varas Ibáñez</i>	
1. INTRODUCCIÓN	257
2. EL SERVICIO PÚBLICO	258
2.1. <i>La evolución de este concepto en el Derecho comparado</i>	259
2.2. <i>Aproximación a la situación española</i>	267
2.3. <i>Concepto a los efectos de esta investigación</i>	272
3. ACTIVIDAD EDUCATIVA Y SERVICIO PÚBLICO	275
3.1. <i>La progresiva intervención de los poderes públicos en la actividad educativa</i>	275

3.2. <i>Manifestaciones actuales</i>	278
3.3. <i>La identificación entre enseñanza y servicio público</i>	283
3.4. <i>Las diferencias entre la actividad educativa y el servicio público</i>	287
4. EL RÉGIMEN DE LA ENSEÑANZA CONCERTADA	294
4.1. <i>La intervención de los poderes públicos sobre la enseñanza concertada</i>	294
4.2. <i>Significado del concierto</i>	299
4.3. <i>La ampliación de la oferta de modelos educativos</i>	302
5. CONCLUSIONES.	307

Capítulo VII. Derecho público y Derecho privado en el Ordenamiento canónico. Nuevas manifestaciones de un viejo problema 311

María J. Roca

1. INTRODUCCIÓN: DIFERENCIAS DE PLANTEAMIENTO ENTRE LAS RELACIONES ENTRE DERECHO PÚBLICO Y DERECHO PRIVADO EN LOS ORDENAMIENTOS SEculares Y EN EL ORDENAMIENTO CANÓNICO	312
1.1. <i>Origen del Derecho público en el ámbito secular</i>	312
1.2. <i>La distinción de ámbitos público y privado en el Derecho canónico</i>	314
2. LAS RETICENCIAS DE LA DOCTRINA A LA DISTINCIÓN ENTRE DERECHO PÚBLICO Y DERECHO PRIVADO EN EL ORDENAMIENTO CANÓNICO	319
3. NUEVOS PROBLEMAS QUE SUSCITA LA FRONTERA ENTRE DERECHO PÚBLICO Y DERECHO PRIVADO EN EL ORDENAMIENTO CANÓNICO	322
3.1. <i>La actuación de las asociaciones públicas de fieles</i>	323
3.1.1. Límites genéricos, aplicables a todos los fieles y asociaciones	323
3.1.2. Límites específicos, aplicables sólo a las asociaciones públicas	327
3.1.3. La actuación «en nombre de la Iglesia», ¿compromete a la Jerarquía?	330
3.2. <i>La protección jurisdiccional del bien público, especialmente en el ámbito penal</i>	334
3.2.1. La discrecionalidad del Ordinario y del Juez en el proceso penal y en la imposición de la pena	336

3.2.2. La discrecionalidad del Ordinario para iniciar el proceso penal o emitir un decreto penal . .	337
3.2.3. La discrecionalidad del juez en la imposición de la pena	339
3.2.4. Algunos aspectos contradictorios	340
4. CONSIDERACIONES FINALES	345