

BIBLIOTECA DE DERECHO Y DE CIENCIAS SOCIALES

✓

TRATADO

DE

DERECHO POLÍTICO

POR

ADOLFO POSADA

Catedrático

de la Facultad de Derecho en la Universidad de Madrid.

3a. ed. revisada.

TERCERA EDICIÓN REVISADA

TOMO PRIMERO

INTRODUCCIÓN Y TEORÍA DEL ESTADO



MADRID

LIBRERÍA GENERAL DE VICTORIANO SUÁREZ

48, PRECIADOS, 48

1923

A LA MEMORIA SANTA

DEL MAESTRO Y FUNDADOR

DON FRANCISCO GINER DE LOS RÍOS

UN DISCÍPULO

*«... Hacedme
un duelo de labores y esperanzas.*

.....
¡Yunques, sonad...»

(Del poeta ANTONIO MACHADO, el día de la
muerte de DON FRANCISCO.)

INTRODUCCIÓN

EL DERECHO POLÍTICO

INDICE

Páginas.

INTRODUCCIÓN

El Derecho político.

CAPÍTULO PRIMERO

La Política.

1. El concepto de la Política.—2. Variedad de acepciones. Opiniones de Bluntschli, Holtzendorf, Jellinek, Pollock.—3. Transformación del concepto de la Política: la Política como oficio de gobernantes y como ciencia.—4. El Estado y la Política.—5. Ciencia política y Política. Garner.—6. El problema de la existencia de la ciencia política. — 7. Las ciencias políticas. Holtzendorff, Mohl.—8. El objeto de la Política como una ciencia especial en el conjunto de las ciencias políticas. Bluntschli, Holtzendorff. — 9. Crítica de este punto de vista.—10. Determinación del concepto de la Política en relación con su objeto, el Estado. Zachariæ, Gareis, Cornwal Lewis, Janet, Pollock.—11. Opiniones de Willoughby, Jellinek, Dealey, Jenks, Gettel.—12. La Política se refiere al Estado. Punto de vista unitario

CAPÍTULO II

La ciencia política y las ciencias políticas.

1. Las ciencias políticas especiales.—2. Las disciplinas relativas al Estado. Clasificación de las ciencias políticas. M. Kechnie, Willoughby y Gettel.—3. Punto de vista orgánico. —4. La unidad de los estudios políticos como exigencia metódica y doctrinal.—5. Desdoblamiento fundamental de la Política: política teórica y aplicada. La Política como acción. La justificación de la Política como ciencia.—6. La Política, ciencia del Estado. —7. La Política en sus fundamentales aspectos teóricos: como filosofía. Bosanquet, Jellinek. —8. La Filosofía política como un punto de vista. Dealey. Utopía y filosofía. Giner. —9. La Política como Historia del Estado. Giner. Materia de la Historia política. —10. La ciencia crítica del Estado. El ideal. Giner.—11. Tres disciplinas fundamentales: su alcance como métodos para elaborar la *Teoría del Estado*. —12. Las ciencias políticas particulares: problemas o aspectos del Estado y posición de éste en relación con otras manifestaciones de la realidad. Primer grupo de estudios: problemas del Estado. Segundo grupo: el Estado como objeto de otras ciencias. —13. Complemento del segundo grupo: el punto de vista político de otras manifestaciones del ser y del vivir humanos.—14. Bosquejo, según lo expuesto, de la Enciclopedia política.....

CAPÍTULO III

El Derecho, el Derecho político y la Teoría del Estado.

I

EL DERECHO

1. El Derecho político como expresión sintética del Derecho y del Estado. — 2. Necesidad de determinar el Derecho. Análisis del mismo. — 3. El Derecho como relación. La Utilidad y el Derecho. — 4. El aspecto psíquico en el Derecho: el Derecho implica utilidad y una reacción psíquica. Análisis de esta reacción. — 5. Supuesto de la relación de derecho: la razón, Giner. El Derecho como orden de la vida racional. Cómo surge el Derecho. Punto de vista genético. — 6. El fundamento psíquico y ético del Derecho. — 7. La sustancia del Derecho: la ética. Una finalidad exigible. — 8. El Derecho subjetivo y el Derecho objetivo. La opinión de Duguit. Definiciones. — 9. Unidad del Derecho. Cómo se afirma. La noción de exigencia — Derecho subjetivo — y la de la norma — Derecho objetivo — en el Derecho. Crítica de Duguit. La solidaridad social ¿excluye la exigencia ética? El *fluido ético*. — 10. Evolución íntima del Derecho. Autonomía y autodeterminación. La realización del Derecho. El orden. — 11. Elementos que el análisis descubre en el Derecho: la *relación*, el *orden* y la *norma*..... 29

II

EL DERECHO POLÍTICO Y LA TEORÍA DEL ESTADO

1. El Derecho político como el orden jurídico referido al Estado. El Estado como definidor del Dere-

cho.—2. Los problemas fundamentales del Derecho político: el Estado, órgano que define y establece la norma jurídica, y el Estado sometido a la norma jurídica.—3. Solución provisional.—4. Necesidad lógica de una teoría del Estado para resolver los problemas del Derecho político.—5. Los problemas de la teoría del Estado: el Derecho político contenido en la teoría del Estado.....	43
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

PRIMERA PARTE

Teoría del Estado.

LIBRO PRIMERO

Concepto del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

El Estado.

ELABORACIÓN DEL CONCEPTO DEL ESTADO

1. El concepto del Estado, primer problema de la Política.—2. Noción e idea del Estado, según Bluntschli.—3. Los *tipos* de Estado, según Jellinek. Valor de esta determinación en el concepto.—4. ¿Se busca en el concepto la determinación de un *tipo empírico* o de un *tipo ideal* del Estado?—5. Punto de vista metódico.—6. El ideal del Estado.—7. *Estado* en su más amplia acepción.—8. Sentido histórico.—9. Investigación de lo característico del Estado político.—10. Concepto general corriente. El Estado como sociedad independiente organizada. M'Kechnie.—11. El Estado como instrumento de

poder.—12. El concepto en las doctrinas. Rousseau. El Estado como comunidad y como gobierno, Anson.—13. Unidad de los conceptos. Bodin, Laveleye, Mohl, Schulze, Bornhak, Willoughby.—14. Definición del Estado según los datos reales. Necesidad de una interpretación de estos datos.—15. El punto de vista de la finalidad del Estado. Mohl y Schulze. El Estado como dominación. Bornhak, Seydel.—16. El Estado y las luchas, Gumplowicz. El Estado como poder coactivo y de imposición. P. Leroy-Beaulieu, Duguit, Oppenheimer, Engels.—17. Interpretación del Estado como poder de dominación, Gumplowicz. Doctrina de Ward. El Estado organismo ético.—18. El Estado y el gobierno de la sociedad. Intimidad del Estado y los grupos sociales, Jellinek.—19. Relación del Estado como poder con el equilibrio de las fuerzas sociales en el Derecho.—20. Resumen de la investigación: compenetración del Estado y la vida social: función de armonía social del Estado.—21. El Estado como organización social: oposición de gobernantes y gobernados. Cómo se resuelve en el concepto del Estado. Duguit: la regla de Derecho.—22. El Estado y el equilibrio jurídico.—23. Interpretación del proceso histórico.—24. El problema de la relación entre el Derecho y el Estado que plantea el concepto de éste.....	49
---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

CAPÍTULO II

El Derecho y el Estado.

1. Elementos del Derecho.—2. El sujeto agente del Derecho. La Persona.—3. El Derecho de cada Persona. Giner.—4. Derecho inmanente.—5. Cumplimiento del Derecho.—6. El Estado y el Derecho. La coacción.—7. Esferas de realización del Dere-

cho: la Persona individual. Las instituciones.—
 8. El Derecho y la coacción.—9. Función de la coacción.—10. La coacción fuera del Estado. Jellinek.—11. La coacción y el nivel moral. Tendencia de la coacción a transformarse en influjo ético.—12. Esfera de la coacción. Giner.—13. La coacción sobre el Estado: análisis del Estado. Los elementos esenciales de la realización del Derecho por el Estado y la coacción.—14. El problema del Derecho político y la coacción sobre el Estado. ¿Hay un derecho para el Estado? Autodirección y autolimitación en el Estado.—15. Conclusiones...

74

LIBRO II

La teoría de los Estados de Derecho y el Estado político.

CAPÍTULO PRIMERO

Teoría de los Estados de Derecho.

1. Derecho, Persona y Estado.—2. Esferas del Derecho. Persona y Estado en el individuo. Giner, Alas.—3. Consagración del Estado individual: derechos de la personalidad.—4. Primera diferenciación de la idea del Estado: Estado de las personas individuales y Estado de las personas sociales.—5. Problema previo: la naturaleza de las personas sociales: sociedad y personalidad.—6 La realidad social. Los individuos como única realidad de hecho. Duguit —7. Crítica. La concepción orgánica de lo social.—8. Gierke. Lo social como distinto.—9. Las agrupaciones sociales como unidades de vida. Giner. La persona.—10. Condiciones de la Persona social. Giner.—11. El mundo de

1a Personalidad real: individualidad y sociedad: Estado. — 12. Lo social base de Personalidad y de Estado. — 13. Los Estados de Derecho.— 14. El supuesto de la sustantividad. Azcárate. Clasificación de las Sociedades: personas sociales. Sociedades totales y especiales. Giner, Ahrens. — 15. Diferencia entre las Sociedades totales y las especiales. — 16. El Estado de las sociedades especiales.— 17. El Estado de las sociedades totales 93

CAPÍTULO II

Sociedades políticas y Estados.

1. Tipos fundamentales de sociedades totales. Familias. Sociedades locales: su variedad. Municipios. Regiones. — 2. La Nación. Sus caracteres.— 3. Sociedad de Naciones. Estado universal..... 113

CAPÍTULO III

Caracteres positivos del Estado político.

1. Determinación del Estado político. Sociedad política.— 2. El lazo político: familia y sociedad territorial.— 3. La convivencia territorial.— 4. El Estado político como Estado territorial-geográfico. Personalidad del Estado político. Función jurídica. Problemas 119

LIBRO III

Origen del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

El problema del origen del Estado.

1. Planteamiento del problema: Wilson.—2. El punto de vista histórico y el racional: Willoughby. M'Kechnie.—3. Explicación y justificación del Estado.—4. El origen del Estado y la justificación del Poder. Jellinek, M'Kechnie. — 5. Origen del Estado como comunidad política. Las doctrinas.—6. La doctrina teológica.—7. La doctrina del pacto social. Su carácter filosófico. La fórmula de Rousseau.—8. Su interpretación. Crítica.—9. La doctrina histórica. El Estado como fenómeno natural: el punto de vista positivo y sociológico.—10. Términos del problema..... 125

CAPÍTULO II

Las conclusiones de las modernas teorías acerca del origen de la Sociedad y del Estado.

1. Los supuestos de la Sociología moderna para investigar el origen del Estado.—2. Las teorías sobre el Estado social primitivo.—3. El Patriarcado. Sumner Maine.—4. Teorías opuestas. Bachofen y Mac-Lennan.—5. Teoría de Morgan. Organización social y sociedad política.—6. El proceso social. Giraud Teuton.—7. Conclusiones generales: el Estado posterior a las formas sociales primitivas..... 135

CAPÍTULO III

**La familia y la sociedad primitivas.
El Estado político.**

1. Familia y sociedad en el origen: consanguinidad, parentesco y descendencia: Starcke, Durkheim. Aceptaciones de la familia. Sus formas. La tribu.—
2. La convivencia en el espacio como un hecho real, Starcke. — 3. Permanencia social: la convivencia, la renovación. — 4. Los lazos sociales primitivos no consanguíneos. El totem. La organización política. Spencer.—5. El Estado primitivo. Estado como ordenación y como instrumento de dominación. La organización política. Ratzel.—6. ¿Hay pueblos sin Estado? Integración de la cooperación y de la violencia en la concepción sociológica del Estado.—7. Dificultades para determinar el origen del Estado. Las formas primitivas confusas. Indefinición de los lazos sociales.—8. Formas sociales intermedias: La familia y las relaciones políticas. — 9. Especificación del lazo político mediante la diferenciación del lazo sanguíneo y del territorial.—10. Familia-Estado. La gens. Foussiel de Coulanges, Ihering.—11. Conclusión..... 151

LIBRO IV

Naturaleza del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

Conclusiones generales acerca de la naturaleza del Estado.

1. Análisis del Estado: elementos constitutivos. Caracteres del Estado según su composición. Ward. —

2. Consecuencias de la consideración realista de la naturaleza del Estado.—3. Espacio territorial, población, soberanía. 167

CAPÍTULO II

Base física del Estado.

1. La naturaleza física. Schäffle, Ratzel, Jellinek. El suelo, el territorio y el Estado.—2. La adaptación geográfica. Ratzel. El país.—3. Relaciones mediatas del Estado con el medio físico. Indicaciones generales.—4. El Estado según el suelo. Territorio. Estados *grandes y pequeños*. Importancia política de la extensión territorial. Garner, Bluntschli. Ideas de Rousseau. Wilson.—5. La extensión territorial y los métodos y formas de gobierno. Jellinek. La democracia y los grandes Estados. Montesquieu, Madison. Conclusiones.—6. Estados nómadas y fijos.—7. Estados simples y compuestos, en relación con el territorio.—8. El Estado y las condiciones físicas. Acción política.. 171

CAPÍTULO III

La acción del Estado y el país. Territorio del Estado.

1. Territorio del Estado.—2. El espacio condición del Estado.—3 Las relaciones del Estado en el medio: variedad de las mismas. - 4. Lo económico y lo político en el Estado. Suelo económico y suelo político. Ocupación y anexión política de territorios.—5. Determinación de la acción del Estado en el país. Acción jurídica.—6. La exclusión o no intervención en las relaciones territoriales de los Estados.—Compatibilidad de diversas acciones de

Estados en un mismo espacio o territorio. <i>Self-government</i> local.....	180
-----------------------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO IV

**La población y el Estado. Idea del pueblo.
La composición y distribución geográfica de
la población y el Estado.**

1. La población elemento del Estado. Los grupos humanos.—2. Noción del pueblo.—3. Población y pueblos.—4. Sistema de relaciones de la población con el Estado.—5. La población como factor cuantitativo. Rousseau.—6. La población en su estructura geográfica. Lo rural y lo urbano.—7. Efecto político de la transformación geográfica de la población. La ciudad.—8. La densidad. El crecimiento de la población. La emigración.—9. Complejidad política de la población.....	187
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO V

**La población atendiendo a su carácter dinámico y al momento de su evolución política.
Estados y Uniones de Estados.**

1. Principio general: el Estado según el proceso de la población. Posiciones esenciales de la población respecto del Estado. — 2. Falta de coincidencia de Pueblo y Estado.—3. 1.º Atracción y perturbación ejercidas por la acción de un poder político A) Acción de otro Estado: Diversos resultados.—4. Uniones políticas: imperfectas: a) Colonias y Estados coloniales; b) Uniones personales; c) Otras Uniones (administración, protectorados, mandatos, etc.).—5. B) Perturbación centralizadora.—6. 2.º Pueblos

sin su Estado.—7. Relación de coincidencia o de armonía entre Pueblo y Estado. A) Estado unitario con <i>self-government</i> local. — 8. B) Uniones de Estados. — 9. a) Confederaciones de Estados. — 10. b) Unión real. — 11. c) Estado federal. Concepto. Elaboración histórica y doctrinal. <i>The Federalist</i> , Freeman. Imprecisión del concepto, Waitz. Su dificultad. Los Estados no soberanos, Jellinek. Crítica. Compatibilidad de Estados y Soberanías. — 12. Estado federal y Estado de <i>self-government</i> . — 13. Sociedad de Naciones. Wilson. — 14. Objeto y organización.....	194
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO VI

El Estado y la estructura social de la población.

I

SOCIEDAD Y ESTADO

1. Estado y sociedad. — 2. Noción de sociedad, Jellinek. La sociedad contenido del Estado. — 3. Dos puntos de vista para determinar los conceptos de Sociedad y Estado. — 4. Sociedad y Estado en los grupos políticos. — 5. Coincidencia cuantitativa: Ciudad, Nación-Estado. — 6. La sociedad política y las sociedades según Rousseau. — 7. El problema en Hegel. Sociedad civil y Estado. — 8. Procesos diversos en la distinción: el socialismo. Lo económico y el Estado. Lucha de clases. — 9. Elaboración doctrinal de la distinción según Philippovich: Krause, Ahrens, Stein, Mohl. — 10. Importancia de la distinción. La política social. El Estado órgano social. Influjos que se señalan en el proceso de la distinción entre Sociedad y Estado órgano social: la Economía, los Derechos del hombre, la Sociolo-

gía, la tendencia ético-histórica. — 11. Razón y contenido sociales del Estado..... 215

II

LA ESTRUCTURA SOCIAL Y EL ESTADO;
REACCIÓN DEL ESTADO SOBRE EL ELEMENTO PERSONA

1. El Estado, reflejo de la estructura social. — 2. La formación social del Estado. Oposiciones que se resuelven en éste y divisiones que las producen en la población. — 3. La familia. El Estado y las oposiciones naturales y sociales que entraña la familia. — 4. Oposiciones generadoras de la sociedad política. — 5. Libres y esclavos. — 6. Las castas. — 7. Las clases. Evolución: cómo constituyen el Estado (Edad Media). — 8. Consecuencias para el Estado de la estructura social de clases. — 9. Formación libre y abierta de las clases. Transformación. Schmoller. El Estado. — 10. División de la población en relación con el Estado. — 11. Reacción del Estado sobre los elementos que lo forman. Los miembros del Estado. Individuos y grupos. — 12. Concepto del miembro del Estado. La ciudadanía. — 13. Estructura social y estructura del Estado. Lo social y lo jurídico en el Estado, Función de la constitución política 227

CAPÍTULO VII

El Estado según todo lo expuesto.

1. El Estado político unidad territorial y de población. — 2. Los individuos y los grupos en el Estado. Tendencias actuales. El sindicalismo. Su importancia. — 3. El sindicalismo y la concepción orgánica de la sociedad y del Estado. Significación amplia

y estricta del Sindicalismo. Sindicalismo y acción directa.—4. Sindicalismo. Lucha y cooperación. El sindicalismo y el Estado.—5. El Estado compuesto de individuos, núcleos locales y entidades sociales de carácter especial.—6. La realidad social y el Estado contemporáneo. Los elementos individual y social en el mismo. Opinión de Barker.—7. Cómo se constituye el medio social del Estado. La teoría de Cole. El elemento funcional.—8. La clasificación de las formas de asociación en las sociedades actuales según Cole. Opinión de Giner.—9. El medio social y el político. Autonomía, estructura y funciones.....	241
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

LIBRO V

Fin del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

Las Doctrinas.

1. Interés del problema.—2. Criterio para la determinación del fin del Estado. Jellinek.—3. El Estado como fin y como medio.—4. El Estado fin.—5. El Estado fin y medio.—6. Las doctrinas relativas al fin del Estado.—7. El Estado con un fin único y universal: el bien público. El fin moral. Concepción griega. Hegel, Stahl. El fin jurídico.—8. Fin y fines del Estado. La misión múltiple. A. Smith, Stuart Mill, Schulze, Held, Escher.—9. Determinación histórica y nacional de los fines del Estado. Mohl, Zöpl, Bluntschli, Holtzendorff.—10. Otras doctrinas. Burges, Willoughby, Garner, Wilson, Villey, Jellinek.—11. Los fines del Estado y las tendencias políticas reinantes. Imperialismo y pa-

cifismo.—12. Explicación del imperialismo. Reinsch, Treitschke. Maquiavelismo, nacionalismo e internacionalismo.—13. Tendencias pacifistas.—14. Anarquismo.—15. Individualismo. El *mínimum* de la acción del Estado. Funciones del Estado en el individualismo. Sidgwick. Opinión de Willoughby y Spencer. Manifestaciones del individualismo.—16. Socialismo. Concepto.—17. Interpretación del Socialismo. Schmöller, M'Kechnie, Schäffle, Gide, Menger.—18. Tendencias socialistas. La revolución rusa. Nota bibliográfica.—19. El intervencionismo.—20. Internacionalización del intervencionismo. El Organismo internacional del Trabajo de la Sociedad de las Naciones..... 261

CAPÍTULO II

El fin del Estado.

1. Punto de partida.—2. El Estado y los fines colectivos (Schäffle).—3. Elaboración de una doctrina. Rousseau, Kant.—4. Spencer.—5. Valor teórico de la doctrina: la acción jurídica positiva del Estado.—6. Cómo cumple el Estado el Derecho.—7. Dificultades para la comprensión del fin jurídico del Estado. Estados dominadores. Confusión del Estado y del Gobierno.—8. Lo que supone el cumplimiento efectivo del Derecho en el Estado.—9. El Estado ante el Derecho.—10. Los fines sociales y la justicia.—11. En el Estado contemporáneo..... 304

LIBRO VI

La actividad del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

Caracteres de la actividad del Estado.

El poder político. La soberanía.

1. Concepto y caracteres de la actividad del Estado. —
2. La actividad del Estado como poder y como función. Dos teorías. — 3. El poder en los grupos sociales. — 4. Análisis del poder político. El poder político, poder de mando. La imposición jurídica y la concreción territorial. — 5. La Autoridad. La acción del Estado como suya. — 6. La Soberanía, cualidad del Poder. Orlando, Giner. — 7. La Soberanía, poder *sin* apelación. La Persona soberana. Soberanía y poder político. Blunstedt, Jellinek. Soberanía y capacidad jurídica. — 8. Definición de la Soberanía. Giner. Soberanía del Estado, soberanía social. — 9. Soberanías compatibles. Punto de vista contrario: soberanía y poder supremo. — 10. Aceptaciones de Soberanía política. Merriam. Ideas dominantes en las diversas acepciones. — 11. Problema anterior: el concepto del poder soberano, independientemente de los órganos de supremacía y concreción. El poder soberano del Estado: autolimitación. Autonomía. — 12. La soberanía como independencia. Interpretación. Estados no soberanos. El Estado unitario y la idea de Estados no independientes. Estados de Estados. La teoría de la Soberanía y el Estado unitario. Duguit. Doctrina distinta sugerida por la historia. Federalismo. Self-government. Penetrabilidad sociológica de Estados y Soberanías. La soberanía relativa y absoluta. — 13. Elaboración del concepto. Soberanía y poder de autodeterminación. — 14. Los problemas de la doctrina

CAPÍTULO II

Las doctrinas acerca de la Soberanía.

I

EL PROCESO DE LAS IDEAS HASTA ROUSSEAU

1. Momentos y posiciones en las doctrinas. — 2. La doctrina de Aristóteles. — 3. La doctrina romana. — 4. El problema en la Edad Media: elementos determinantes del proceso general de la doctrina. — 5. Las direcciones históricas. — 6. Origen divino de la Soberanía. Fórmulas. — 7. Santo Tomás. — 8. Dante, Marsilio de Padua. Soberanía en el pueblo. Ockam. — 9. El concepto y la atribución del poder soberano. — 10. Bodin. Los caracteres de la Soberanía. — 11. Althusio. Significación de Althusio. — 12. Mariana. — 13. Corrientes favorables a la soberanía popular. Direcciones. La soberanía del Príncipe. — 14. La labor de Belarmino y Suárez. Consideración especial de Suárez. Su representación. Explicación del Poder: cómo surge en la Comunidad. Origen mediato e inmediato. Emanación humana del Poder: el pueblo. El Soberano. La ley. El legislador y la ley. — 15. Grocio. La concepción del poder soberano. La Soberanía: poder supremo. Indeterminación de conceptos. — 16. El poder del príncipe: absolutismo. Maquiavelo. Elaboración del principio monárquico. El derecho divino de los reyes. Direcciones. Filmer, Bossuet, Fénelon. — 17. Elaboración directa del concepto de la soberanía. Hobbes. Esfuerzo para construir la soberanía. *Leviathan*. Naturalismo de Hobbes. El estado de naturaleza. Su significación. El Estado. El Poder. Soberano y súbditos. Soberanía ab-

soluta. Soberanía y libertad.—18 Dos corrientes: soberanía absoluta y limitada. Posición de Puffendorf. Hacia la inmanencia. — 19. Locke. Posición de Locke. Supuestos en que descansa la teoría. Estado de naturaleza. Fin del Estado. Estado de naturaleza y sociedad política. Poder legislativo y ejecutivo. — 20. Rousseau. Momento culminante. Significación de Rousseau. El <i>Contrato social</i> . Nociones que entraña la doctrina de la soberanía. Explicación del estado naturaleza. El contraste esencial. Solución del problema y del contraste. El pacto social. Lo que crea. La voluntad general. Análisis de la voluntad general como órgano de soberanía. Caracteres. Apreciación.....	344
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

II

DESARROLLO DE LAS TEORÍAS DE LA SOBERANÍA;
DOCTRINAS CONTEMPORÁNEAS

1. Fórmula corriente de la soberanía popular. —
2. Continuación del proceso. Kant.—3 Posición de Fichte. — 4. Reacción. De Maistre, De Bonald, Stahl. La legitimidad y patrimonialidad de la Soberanía. Haller. Resumen de doctrinas (Michel). —
5. Posición de Burke. Escuela histórica. Contra la acción arbitraria de la voluntad. El espíritu del Pueblo.—6. El doctrinarismo: rey y pueblo. Significación del doctrinarismo. Giner. Política de fórmulas y combinaciones. Las constituciones pactos de soberanía. Soberanía de la Razón y de la Justicia. Cousin, Guizot, B. Constant. — 7. Doctrina inglesa. Bentham.—8. La Teoría de Austin. La ley, la obediencia a la ley y la Soberanía. La sociedad política, la Soberanía y e Estado. La determinación del Soberano gobernante. Régimen legal de la Soberanía. Crítica de la doctrina.—9. Posición

de Green. La soberanía y la voluntad general (Rousseau y Austin). Bryce, M'Kechnie. — 10. La soberanía del Estado. Schelling y la idea de organismo. La concepción de Hegel. Krause y su escuela. Giner. Otras manifestaciones. Gerber, Gierke. — 11. Las doctrinas fundamentales de la Soberanía. Orlando. — 12. Crisis de la noción de Soberanía..... 404

CAPÍTULO III

Teoría de las funciones del Estado.

1. La función del Estado. La actividad para el Derecho. — 2. La función del Estado en su unidad. — 3. Las diversas funciones según las manifestaciones de la actividad. — 4. Variedad de funciones y división de poderes: las funciones y la estructura. — 5. La función del Estado en la realización del Derecho: su unidad esencial: personalidad del Estado: acción total del Estado. — 6. Proceso de la realización del Derecho en el Estado. — 7. Elaboración de normas. — 8. La ley. La norma consuetudinaria y la ley. — 9. Alcance y función de la costumbre y de la ley. — 10. Valor y eficacia de ley y costumbre. Conclusiones que pueden formularse. Función *legislativa* — 11. La aplicación de la norma: Función *ejecutiva*. — 12. Compenetración de estas funciones. — 13. Adaptación de la regla a los actos. *La judicial*. — 14. Especialización o separación de funciones. Unidad superior. — 15. La función de unidad en el régimen constitucional. — 16. Función de relaciones del Estado. — 17. Función de conservación del organismo del Estado. — 18. La obtención del medio en el Estado. Función *administrativa*. — 19. El concepto de la actividad

administrativa. — 20. Unidad superior de las funciones.....	440
-------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO IV

Las teorías de la división de los Poderes.

1. La división de los Poderes y el régimen constitucional. — 2. Antecedentes. Aristóteles. Punto de vista empírico. — 3. Breves indicaciones. Marsilio de Padua, Maquiavelo, Bodin. Especial consideración de Locke. — 4. Montesquieu. Interpretación. — 5. Direcciones doctrinales. — 6. La división de poderes. B. Constant, Hello, Balbo, Romagnosi, Palma. — 7. Interpretación de Kant. — 8. Crítica de la doctrina de la separación de los Poderes. — 9. Otros puntos de vista. Ahrens. — 10. Stein. — 11. Treitschke y Goodnow.....	466
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

LIBRO VII

Forma del Estado.

CAPÍTULO PRIMERO

Teoría de la Representación.

1. El problema de la forma del Estado. — 2. Estado y Gobierno. Estado <i>oficial</i> y <i>no oficial</i> . Giner. Ideas de Marsilio de Padua, de Bodin y de Locke. Opiniones de Carre de Malberg y de Duguit. — 3. Forma y funciones del Estado. — 4. Forma y <i>constitución</i> del Estado. — 5. Aspecto sociológico del problema. La exteriorización natural de la Soberanía. — 6. Los elementos de la realidad social política. — 7. Constitución social y política. — 8. Cómo	
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--

obra el Estado. Acción general.—9. El elemento <i>neutro</i> . Azcárate.—10. Actos del Estado. La representación. El órgano del Estado.—11. Clases de representación. Espontánea y general, reflexiva y específica. Necesaria, voluntaria y mixta. Necesaria, natural y jurídicamente.—12. Fórmula de la doctrina.—13. La representación y la organización del Estado. El Estado y los órganos.—14. La difusión de la <i>emoción política</i> . Opinión pública.—15. Teoría de la opinión pública. Cómo se forma. Baldwin, Giner.—16. Definición de la opinión pública.—17. Indicaciones sobre la teoría de la opinión pública. — 18. La forma del Estado y la opinión pública. Medios de formación y de expresión de ésta. — 19. La formación del <i>medio político</i> . Reuniones. Manifestaciones. Asociaciones políticas. Prensa.— 20. Los partidos políticos. Azcárate y Ostrogorski. Definición. Burke, Bluntschli, Minghetti, Ostrogorski, Michels. — 21. Doctrina especial de los partidos políticos. Sus problemas....	481
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO II

Teoría del Gobierno.

I

DOCTRINA GENERAL

1. El Estado y el Gobierno. Acepciones del Gobierno.
2. Carácter de los representantes del Gobierno. Funcionarios.—3. La idea del funcionario, órgano. Lazo orgánico y jurídico que el funcionario entraña.—4. La relación de Gobierno. Su fundamento. Supuestos que importa tener en cuenta.—5. El Gobierno, necesidad social; consecuencia de la división del trabajo social; especialización de funciones; interdependencia y solidaridad entre Estado y

Gobierno. — 6. Lo espontáneo y lo específico en las funciones del Estado. El Gobierno como conjunto de servicios. La noción del servicio público.—7. Sustantividad del Gobierno: su fundamento <i>jurídico y técnico</i> .—8. La doctrina del Gobierno representativo. Relaciones entre el Gobierno y su Estado. Tiranía. El abuso de poder. Perturbaciones en la vida del Estado. Revolución. Golpe de Estado.—9. Doctrina de los trastornos políticos. La resistencia	509
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

II

LA FORMA DE GOBIERNO

1. Términos del problema. Organización de magistraturas. — 2. Variedad necesaria-histórica de las formas de Gobierno. Causas generales de la variedad de formas de Gobierno.—3. Las representaciones generales en que se inicia y concreta el Gobierno. El Sufragio.—4. La definición del Sufragio. El elector, órgano del Estado. El cuerpo electoral y el Estado.—5 El elector funcionario. El Sufragio, función. Giner. Limitaciones del Sufragio.—6. El Sufragio como <i>derecho</i> y como <i>deber</i> . Voto obligatorio.—7. La forma de Gobierno y el Sufragio: problemas.—8. El sufragio y la teoría del Gobierno: dos formas. Democracia directa y régimen representativo.—9. Consideración especial de estas formas. Instituciones de Democracia directa. Crítica.—10. La democracia y la eficacia. La opinión y la técnica en el Gobierno.....	523
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO III

Las formas de Gobierno. Doctrinas y clasificaciones.

1. Las formas de Gobierno en el mundo antiguo. Herodoto, Platón.—2. Aristóteles: Gobiernos pu-

ros e impuros y según el número de personas que tienen la autoridad: compenetración de los dos criterios de clasificación. — 3. Valor de la división.	
4. Polívio y Cicerón. La forma mixta de Gobierno.	
5. Doctrina de Santo Tomás. — 6. Maquiavelo. El gobierno mejor. Explicación de su posición. —	
7. Montesquieu. Apreciación de su punto de vista.	
8. Rousseau. — 9. Criterios diversos. — 10. Kant y Schleiermacher: el desarrollo del sentimiento del Estado y las tres formas políticas. Haller. — 11. La clasificación de Mohl. — 12. Bluntschli: formas fundamentales o primarias y secundarias. — 13. La doctrina de Jellinek. Monarquía y República: los tipos irreductibles: sus varias formas. Doctrina comprensiva. — 14. La clasificación de formas históricas. Woolsey. — 15. Los criterios de distinción de Burgess: cuatro grupos de formas de gobierno. Las formas del Estado y de Gobierno en Garner. — 16. Clasificaciones de De Parieu, Passy, Benoist y Esmein. — 17. De otros escritores: Balbo, Palma, Calamandrei, Brunialti, Orlando, Raccioppi.	
18. Santa María. — 19. Nuestro punto de vista. —	
20. El problema en el Estado constitucional. Los caracteres generales formales del Estado contemporáneo. — 21. Los gobiernos. Monarquía y República. — 22. Clases de Monarquías. — 23. Las Repúblicas. — 24. Estados unitarios y Estado federal. —	
25. Democracias puras y representativas. Representación y organización.....	536