

ANTONIO EMBID IRUJO

*Profesor Adjunto numerario en la Universidad  
de Zaragoza*

# LAS LIBERTADES EN LA ENSEÑANZA

*tecnos*

323.4  
E 53-1

Cubierta de  
J. M. Domínguez y J. Sánchez Cuenca

IIDH-8078  
ED

© by ANTONIO EMBID IRUJO, 1983  
EDITORIAL TECNOS, S. A., 1983  
O'Donnell, 27 - Madrid-9  
I.S.B.N.: 84-309-0947-8  
Depósito legal: M. 38.850 - 1982

Printed in Spain - Impreso en España por Velograf. Tracia, 17. Madrid-17

## INDICE

ABREVIATURAS .....	Pág.	15
PREFACIO .....		17

### PRIMERA PARTE

#### LIBERTAD Y ENSEÑANZA EN FRANCIA, ALEMANIA E ITALIA

CAPÍTULO I. LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA EN FRANCIA ....		23
SECCIÓN I. UNA LIBERTAD POLÉMICA Y PARADÓJICA .....		23
A) La controversia política en la libertad de enseñanza .....		24
B) Un contenido indeterminado .....		28
C) Una libertad subvencionada .....		30
SECCIÓN II. DE LA NEGACIÓN A LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DE LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA .....		33
A) La negación de la libertad .....		33
B) La progresiva afirmación de la libertad .....		35
C) La constitucionalización de la libertad de enseñanza .....		38
SECCIÓN III. EL RÉGIMEN DE LA ENSEÑANZA PRIVADA .....		43
A) La apertura de un centro de enseñanza y su control .....		43
B) La ayuda financiera del Estado. El régimen de los contratos ..		46
a) La prohibición de subvención y el cambio sucesivo .....		47
b) La Ley Debré y sus modificaciones .....		50
1. Las líneas generales de la Ley .....		50
2. El desarrollo de la Ley Debré .....		53
c) La situación jurídica del profesor en los centros privados..		56
1. La contratación del profesor .....		56
2. El respeto al carácter propio del centro .....		57
3. La vida privada del profesor y el respeto al carácter propio .....		59
4. La relación entre la libertad de conciencia del profesor y la libertad de enseñanza del titular del centro .....		61
SECCIÓN IV. EL RÉGIMEN DE LA ENSEÑANZA PÚBLICA .....		64
A) La laicidad, principio básico de la enseñanza pública francesa ..		65
B) La libertad de expresión del docente en los centros públicos...		70
a) El aspecto individual de la libertad de expresión del docente.		71
b) El aspecto institucional de la libertad de expresión del docente .....		75

CAPÍTULO II. LIBERTADES Y ENSEÑANZA EN ALEMANIA .....	80
SECCIÓN I. LAS FUENTES DEL DERECHO ESCOLAR .....	81
A) Los derechos fundamentales en la Ley Fundamental de Bonn ...	81
B) La recepción de algunos preceptos de la Constitución de Weimar y su significado .....	86
C) El sistema de acuerdos y Concordatos .....	88
SECCIÓN II. EL SECTOR PÚBLICO DE LA ENSEÑANZA Y SUS CARACTERÍSTICAS.	90
A) La creación histórica del sector público de la enseñanza .....	91
B) Las competencias administrativas y su distribución. La inspección escolar y los derechos de los padres .....	93
C) Los tipos de escuelas públicas por su concepción ideológica ...	99
D) La enseñanza de la religión y las prácticas religiosas .....	103
SECCIÓN III. LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA DEL DOCENTE .....	108
A) El derecho fundamental de libertad de enseñanza del profesor universitario .....	109
a) El planteamiento constitucional .....	109
b) El contenido de la libertad de enseñanza .....	112
c) La libertad de enseñanza y la organización universitaria ...	114
d) La lealtad a la Constitución como límite de la libertad de enseñanza .....	116
e) La mediatización de la libertad de enseñanza .....	119
B) La situación jurídica de los docentes no universitarios .....	120
SECCIÓN IV. LA LIBERTAD DE LA ESCUELA PRIVADA .....	126
A) El planteamiento constitucional de la libertad de la escuela privada .....	126
B) Los tipos de escuelas privadas y los principios generales de su régimen jurídico .....	129
C) La subvención a la escuela privada .....	134
a) El cambio de concepción de los derechos fundamentales ...	136
b) El debate sobre la subvención a la escuela privada .....	138
CAPÍTULO III. LIBERTADES Y ENSEÑANZA EN ITALIA .....	144
SECCIÓN I. EL PLANTEAMIENTO CONSTITUCIONAL DE LAS LIBERTADES ..	145
A) El artículo 33 de la Constitución como esqueleto del derecho escolar .....	145
B) Lo nuevo y lo tradicional del ordenamiento constitucional italiano .....	147
C) Libertad de enseñanza y libertad de creación de escuelas. Algunas precisiones .....	151
D) Los derechos educativos del Estado y de los padres en la Constitución .....	153
E) Iglesia y Estado en el ordenamiento de la educación .....	155
SECCIÓN II. LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA .....	158
A) Concepto y naturaleza de la libertad de enseñanza .....	158
B) Los sujetos de la libertad de enseñanza .....	160
C) Los límites de la libertad. La lealtad a la Constitución .....	162

D) El conflicto entre libertades: libertad de enseñanza versus libertad de la escuela privada. El caso Cordero .....	164
SECCIÓN III. LA LIBERTAD DE CREACIÓN DE ESCUELAS .....	168
A) Concepto y extensión de la libertad .....	168
B) Los tipos de escuelas no estatales y el control administrativo ....	169
C) La problemática de la subvención a la escuela no estatal .....	173

## SEGUNDA PARTE

## LIBERTAD Y ENSEÑANZA EN ESPAÑA

CAPÍTULO IV. EL MARCO JURIDICO Y SOCIAL DE LA EDUCACION EN ESPAÑA .....	179
SECCIÓN I. LOS PRECEPTOS CONSTITUCIONALES BÁSICOS EN EL MARCO DE UN ESTADO PLURALISTA .....	179
SECCIÓN II. LOS SUJETOS BÁSICOS DEL SISTEMA EDUCATIVO .....	183
A) Las competencias estatales sobre la educación .....	183
B) La posición especial de la Iglesia Católica en el sistema educativo .....	194
a) Los textos dogmáticos generales .....	196
b) Los planteamientos eclesiales sobre la educación en nuestro país .....	199
c) El rechazo a la escuela neutra o pluralista .....	201
d) El Acuerdo docente entre la Santa Sede y el Estado español.	203
C) Los derechos educativos de los padres .....	206
D) El escolar en el sistema educativo .....	210
SECCIÓN III. CENTROS PÚBLICOS Y CENTROS PRIVADOS: PRECISIONES CONCEPTUALES .....	213
SECCIÓN IV. LA ENSEÑANZA DE LAS RELIGIONES COMO REFLEJO DEL ESTADO PLURALISTA .....	219
A) La enseñanza de la religión como derivación de la libertad religiosa .....	219
B) El régimen jurídico de la enseñanza de la religión .....	221
CAPÍTULO V. LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA: LOS PROBLEMAS DEL CONCEPTO Y DE SU REGIMEN JURIDICO GENERAL ...	224
SECCIÓN I. LA DIFÍCIL DEFINICIÓN DE LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA ...	225
A) Los planteamientos doctrinales tradicionales .....	225
B) Los variados ejemplos del derecho extranjero .....	229
C) Una indagación en nuestro derecho histórico .....	229
D) El concepto del derecho penal de la libertad de enseñanza ...	235
E) El sentido de la proclamación de la libertad de enseñanza en la Constitución de 1978 .....	237

SECCIÓN II. LOS PROBLEMAS DEL RÉGIMEN JURÍDICO GENERAL DE LA LIBERTAD DE ENSEÑANZA .....	244
A) La naturaleza jurídica. El derecho de libertad y la negación de una directa pretensión de subvención .....	245
B) Las formas de control administrativo .....	248
C) Regulación, protección y pervivencia en estados excepcionales de la libertad de enseñanza .....	249
D) La extensión de las libertades a las relaciones entre particulares. El caso de la libertad de cátedra .....	252
a) El debate doctrinal acerca de la eficacia respecto a terceros de las libertades públicas .....	253
b) La aplicación a nuestro ordenamiento y a la libertad de cátedra .....	258
E) La colisión entre derechos: criterios de solución .....	259
a) Los derechos en conflicto: libertad de cátedra versus libertad del titular del centro .....	259
b) Los criterios doctrinales de solución. La sentencia del Tribunal Constitucional de 13 de febrero de 1981 .....	261
c) Los problemas del conflicto entre libertades .....	263
d) Un criterio de resolución del conflicto .....	265
F) Aplicación del ordenamiento internacional y libertad de enseñanza .....	271
a) La interpretación de los derechos conforme a los pactos internacionales .....	271
b) La doctrina general de los pactos internacionales .....	274
c) El derecho de los padres a elegir la educación que deben recibir sus hijos .....	276
 CAPÍTULO V. LA LIBERTAD DE CÁTEDRA .....	 282
SECCIÓN I. SUJETOS DE LA LIBERTAD DE CÁTEDRA .....	284
SECCIÓN II. CONTENIDO DE LA LIBERTAD DE CÁTEDRA .....	289
A) Principios generales .....	289
B) La diferenciación de los niveles educativos .....	294
SECCIÓN III. LOS LÍMITES DE LA LIBERTAD DE CÁTEDRA .....	297
A) Los límites generales de la libertad .....	298
B) La lealtad a la Constitución del profesor .....	303
SECCIÓN IV. EL ESTATUTO DE LOS PROFESORES .....	307
 CAPÍTULO VII. LA LIBERTAD DE CREACION DE CENTROS DE ENSEÑANZA .....	 312
SECCIÓN I. NATURALEZA, EXTENSIÓN Y LÍMITES DE LA LIBERTAD DE CREACIÓN DE CENTROS .....	312
A) Naturaleza: libertad de enseñanza y libertad de creación de centros .....	312
B) Los sujetos del derecho .....	317

C) Extensión y contenido de la libertad de creación de centros. La participación en el gobierno del centro .....	318
D) El ideario de los centros docentes .....	323
E) Los límites de la libertad de creación de centros .....	326
SECCIÓN II. EL CONTROL SOBRE LOS CENTROS DOCENTES .....	328
A) La autorización administrativa para la apertura de un centro docente .....	329
B) El procedimiento de autorización .....	332
C) Servicio público, libertad pública y autorización administrativa. ....	335
SECCIÓN III. LAS SUBVENCIONES A LOS CENTROS PRIVADOS .....	342
A) Subvención y derechos fundamentales .....	344
B) Principios del régimen de las subvenciones en materia de enseñanza .....	349
 BIBLIOGRAFIA .....	 355