

DICCIONARIO ANALÍTICO DE DERECHOS HUMANOS E INTEGRACIÓN JURÍDICA

Mario I. Álvarez Ledesma y Roberto Cippitani
Coordinadores

ISEG
Roma-Perugia-México

PROPIEDAD LITERARIA RESERVADA

© Copyright 2013 by

Istituto per gli Studi Economici e Giuridici - "Giacchino Scaduto"
Università degli Studi di Perugia - Dipartimento di Medicina Sperimentale e Scienze Biochimiche
Instituto Tecnológico y de Estudios Superiores de Monterrey – Campus de Ciudad de México

Roma – Perugia – México

ISBN 978-88-95448-40-4



Este libro forma parte de las actividades del Proyecto "IR&RI - Individual Rights and Regional Integration", financiado por la Unión Europea, EACEA, en el ámbito del Programa Jean Monnet - Lifelong Learning Programme. Proyecto n. 528610

IR&RI
Individual Rights & Regional Integration

Queda prohibida, salvo excepción prevista en la ley, cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública y transformación de esta obra. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual.

Impreso en Italia, Istituto per gli Studi Economici e Giuridici "Giacchino Scaduto" s.r.l.
Spin-off dell'Università degli Studi di Perugia, Via Margutta, 1/A – Roma por Università degli Studi di Perugia -
Dipartimento di medicina sperimentale e scienze biochimiche y Instituto Tecnológico y de Estudios Superiores de
Monterrey – Campus de Ciudad de México

NIF-IVA IT 08967801005

Derechos reservados

Coordinadores del Proyecto IR&RI: Roberto Cippitani (Università degli Studi di Perugia); Mario I. Álvarez Ledesma (Instituto Tecnológico y de Estudios Superiores de Monterrey - CCM)

Comité científico del Proyecto IR&RI: Rainar Arnold (Universität Regensburg); Hadley Christ (University of Brighton); Valentina Colcelli (Università degli Studi di Perugia), Juan J. Faundes (Universidad Católica de Temuco), Manuel Hallivis Pelayo (Tribunal Federal de Justicia Fiscal y Administrativa, México, D.F.); Víctor M. Martínez Bulle-Goyri (Universidad Nacional Autónoma de México), Carlos Francisco Molina del Pozo (Universidad de Alcalá de Henares), Juan P. Pampillo Baliño (Universidad Anáhuac; Escuela Libre de Derecho), Hellen T. Pacheco (Universidad de la Frontera); Luz Pacheco Zerga (Universidad de Piura); Massimo Paradiso (Università degli Studi di Catania); Calogero Pizzolo (Universidad de Buenos Aires); Antonio Palazzo (Università degli Studi di Perugia); Susana Sanz Caballero (Universidad Carlos Herrera); Andrea Sassi (Università degli Studi di Perugia); Francesco Scaglione (Università degli Studi di Perugia); Giovanni Semeraro (Universidade Federal Fluminense de Niteroi); Stefania Stefanelli (Università degli Studi di Perugia); Ferdinando Treggiari (Università degli Studi di Perugia); Andrea Trisciuglio (Università degli Studi di Torino).

Secretaría editorial: *Rossana Riccini (Università degli Studi di Perugia)*

Traducción del Italiano al Español bajo la dirección de la Mtra. Marisa Dalla Costa.

| | |
|---|-----|
| Status en el derecho de la Unión Europea | |
| Valentina Colcelli | 653 |
| Sucesiones transfronterizas «mortis causae» | |
| Manuel Alejandro Munive Páez | 659 |
| Sufragio | |
| Hernán Alejandro Olano García | 661 |
| Sustracción internacional parental de menores | |
| Nuria González Martín | 669 |
| | |
| Tortura | |
| Luana Scarcella | 677 |
| Trabajo | |
| Luz Pacheco Zerga | 682 |
| Trabajo irregular (sumergido, clandestino) | |
| Antonio Vicente Sempere Navarro | 685 |
| Tutela del Medio Ambiente (Roma, Europa, América Latina) | |
| Andrea Trisciuglio | 691 |
| Tutela no jurisdiccional de los derechos de los contribuyentes | |
| Diana Rosalia Bernal Ladrón de Guevara | 700 |

Tutela del Medio Ambiente (Roma, Europa, América Latina)

- Bibliografia:** ACUÑA SOLORZANO, *Los interdictos populares como instrumento de tutela a las res in usu publico en el derecho romano y su influencia en las codificaciones latinoamericanas. Con atención a la tutela del ambiente*, en *Roma e America. Diritto romano comune*, 25, 2008; ALBURQUERQUE, *La protección o defensa del uso colectivo de las cosas de dominio público: Especial referencia a los interdictos de publicis locis (loca, itinere, viae, flumina, ripae)*, Madrid, 2002; BURDESE, *Tutela privatistica dell'ambiente e diritto romano*, en *Riv. dir. civ.*, 35, 1989, II; CARRASCO GARCÍA, *Atmósfera, espacio radioeléctrico, flora silvestre, ecosistemas: ¿Res communes omnium?, ¿Dominio público? Perspectiva actual de las categorías jurídicas romanas*, en *Rev. general de derecho romano*, 14, 2010; CASOLINO, *L'ambiente nel diritto comunitario: nuovi strumenti extragiudiziari di tutela giuridica*, en SCHIPANI (cur.), *Mundus novus. America. Sistema giuridico latinoamericano*, Roma, 2005; CORRIERO, *Garanzie reali e personali in funzione di tutela ambientale*, en *Rass. dir. civ.*, 1, 2012; CROSETTI, FERRARA, FRACCHIA, OLIVETTI RASON, *Diritto dell'ambiente*, Bari, 2008; DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, Milano, 1990; DI PORTO, *Interdetti popolari e tutela delle «res in usu publico»*, en *Diritto e processo nella esperienza romana. Atti del seminario torinese (4-5 dicembre 1991) in memoria di Giuseppe Provera*, Napoli, 1994; DI PORTO, *La gestione dei rifiuti a Roma fra tarda repubblica e primo impero. Linee di un «modello»*, en *Societas-ius. Munuscula di allievi a Feliciano Serrao*, Napoli, 1999; DI PORTO, *Interdictos populares y protección de las «res in usu publico». Lineas de una investigación*, en *Roma e America. Diritto Romano comune*, 17, 2004; FASOLINO, *Interessi della collettività e dei vicini nell'«operis novi nuntiatio»*, en *Labeo* 45, 1999; FASOLINO, *Prime considerazioni in tema di tutela della salubritas fra III e I sec. a.C.*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 3, 2010; FIORENTINI, *Fiumi e mari nell'esperienza giuridica romana. Profili di tutela processuale e di inquadramento sistematico*, Milano, 2003; FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? I. La contaminazione delle acque*, en *Index*, 34, 2006; FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? II. La tutela boschiva*, en *Index*, 35, 2007; FIORENTINI, *Equilibri e variazioni ambientali nella prospettiva della tutela processuale romana*, en HERMON (dir.), *Société et climats dans l'empire romain. Pour une perspective historique et systémique de la gestion des ressources en eau dans l'Empire romain*, Napoli, 2009; FIORENTINI, *L'acqua da bene economico a «res communes omnium» a bene collettivo*, en *Analisi Giuridica dell'Economia*, 1, 2010; FISCHER, *Unweltschützende Bestimmungen im Römischen Recht*, Aachen, 1996; FRACCHIA, *Sviluppo sostenibile e diritti delle generazioni future*, en *Riv. quadr. dir. ambiente*, 0, 2010; GEREZ KRAEMER, *El derecho de aguas en Roma*, Madrid, 2008; GIAGNORIO, *Brevi note in tema di azioni popolari*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 5, 2012; GIANNINI, *I beni pubblici. Dispense delle lezioni del Corso di diritto amministrativo tenute nell'Anno Accademico 1962-63*, Roma, 1963; LEME MACHADO, *La déclaration de Lima du 16 mai 2008 et les perspectives d'un partenariat renforcé entre l'Union européenne et le Mercosur dans le domaine de l'environnement*, en FOIS (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011; LOBRANO, *Uso dell'acqua e diritto nel Mediterraneo. Uno schema di interpretazione storico-sistematica e de iure condendo*, en *Diritto@Storia*, 3, 2004; LÓPEZ GALVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, en *Index*, 34, 2006; MADDALENA, *Danno pubblico ambientale*, Rimini, 1990; MADDALENA, *L'ambiente, prolegomeni per una sua tutela giuridica*, en *Foro amm. TAR*, f. 4, 2007; MADDALENA, *I beni comuni nel codice civile, nella tradizione romanistica e nella costituzione della Repubblica italiana*, en *Giur. cost.* 56, 2011, 3; MASUELLI, *La refectio nelle servitù prediali*, Napoli, 2009; MATTEI, *Beni comuni. Un manifesto*, Bari, 2011; MIGLIETTA, *voce Azione popolare*, en *Enc. di bioetica e scienza giuridica*, I, Napoli, 2009; MONACO, *Sensibilità ambientali nel diritto romano, tra prerogative dei singoli e bisogni della collettività*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 5, 2012; NARDI, *Inquinamento e diritto romano*, en *Studi in onore di Tito Carnicini*, III, Milano, 1984; PALMA, *Le «curae» pubbliche. Studi sulle strutture amministrative romane*, Napoli, 1980; RUIZ PINO, ALBURQUERQUE, *Algunas notas referentes a la experiencia administrativa romana de protección de los recursos naturales*, en *Rev. general de derecho romano*, 13, 2009; RUSSO, *Democrazia eu-*

ropea e democrazia sudamericana a confronto, en Fois (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011; SACCOCCIO, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, en GAROFALO (cur.), «Actio in rem» e «actio in personam». In ricordo di M. Talamanca, I, Padova, 2011; SANNA, *L'azione popolare come strumento di tutela dei «beni pubblici»: alcune riflessioni tra «bene pubblico» ambiente nell'ordinamento giuridico italiano e «res publicae» nel sistema giuridico romano*, en *Diritto@Storia*, 5, 2006; SANNA, *VOZ Ambiente - parte giuridica*, en *Enc. di bioetica e scienza giuridica*, I, Napoli, 2009; SANTALUCIA, *Osservazioni sulla giustizia penale nei municipia*, en *Altri studi di diritto penale romano*, Padova, 2009; SCEVOLA, «*Utilitas publica*» (2 voll.) I. *Emerione nel pensiero greco e romano*. II. *Elaborazione della giurisprudenza severiana*, Padova, 2012; SCHIAVON, *Acqua e diritto romano: «invenzione» di un modello?*, en SANTUCCI, SIMONATI, CORTESE (cur.), *L'acqua e il diritto*. Atti del convegno Trento 2 febbraio 2011, Trento, 2011; SCHIPANI, *Riconoscimento del sistema giuridico latinoamericano e sue implicazioni*, en SCHIPANI (cur.), *Mundus novus. America. Sistema giuridico latinoamericano*, Roma, 2005; SCOVAZZI, *Il diritto all'acqua nella Dichiarazione di Lima e nel diritto internazionale*, en Fois (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011; SITEK, *Legal protection of the natural environment in the pre-classical and classical roman law*, en ZABLOCKA, KRZYŃÓWEK, URBANIK, SZLUSZEWSKA (edic.), *Au-delà des frontières. Mélanges de droit romain offerts a W. Wolodkiewicz*, II, Varsovie, 2000; SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, Torino, 2009; SOLDORO MARUOTTI, *Il civis e le acque*, en *Index*, 39, 2011; STARACE, *Aristone e i fumi della «taberna casearia». Brevi spunti per una rilettura di D.8.5.8.5*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi La bruna*, VIII, Napoli, 2007; TRISCIUOGUO, «*Sarta tecta, ultrotributa, opus publicum faciendum locare*». *Sugli appalti relativi alle opere pubbliche nell'età repubblicana e augustea*, Napoli, 1998; TRISCIUOGUO, *Consideraciones generales sobre la tutela de las res publicae y de sus usos en la experiencia romana*, en FERNÁNDEZ DE BUJÁN, GERZ KRAEMER, MALAVÉ OSUNA (coed.), *Hacia un derecho administrativo y fiscal romano*, Madrid, 2011; VALLOCCHIA, *Lex Metilia fullonibus dicta. Studi su una legge e una categoria produttiva*, en SERRAO (cur.), *Legge e società nella repubblica romana*, II, Napoli, 2000; VALLOCCHIA, «*Aqua*

publica» e «*aqua profluens*», en *Diritto@Storia*, 10, 2011-2012; VALLOCCHIA, *Fulloniche e uso delle strade urbane: sul concetto di incommodum publicum (a proposito di D.43.10.1)*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 6, 2013; VALLS, *La defensa del ambiente en el Mercosur: la acción popular*, en SCHIPANI (cur.), *Mundus novus. America. Sistema giuridico latinoamericano*, Roma, 2005; WACKE, *Umweltschutz im römischen Recht?*, en *Orbis Iuris Romani*, 7, 2002; WACKE, *Protection of the Environment in Roman Law?*, en *Roman Legal Tradition*, 1, 2002; ZAMORA MANZANO, *Precedentes romanos sobre el derecho ambiental. La contaminación de aguas, canalización de las aguas fecales y la tala ilícita forestal*, Madrid, 2003; ZHIMIN, *Riflessioni sull'azione popolare da una prospettiva comparativa*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi Labruna*, VIII, Napoli, 2007; ZOLO, *Il diritto all'acqua come diritto sociale e come diritto collettivo. Il caso palestinese*, en *Diritto pubblico*, 11, 2005; ZOZ, *Riflessioni in tema di res publicae*, Torino, 1999; ZOZ, *Idee vecchie e nuove in tema di acque pubbliche interne*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi Labruna*, VIII, Napoli, 2007.

1. **Introducción.** En la experiencia romana no se puede encontrar una conciencia ecológica similar a la moderna⁽¹⁾, pero no hay duda de que la cultura de la antigua Roma pagana se caracterizaba por un profundo respeto del ser humano por la naturaleza - por lo menos por los integrantes de la misma (bosques, fuentes) dedicados a los dioses - que representaba el espacio en el cual se manifestaba la voluntad de los mismos⁽²⁾. Por lo

(1) Sobre la conciencia ecológica como conquista reciente véase SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, Torino, 2009, p. 4 ss.; para una crítica a recientes lecturas de las fuentes romanas desde una perspectiva excesivamente ecologista véase FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? I. La contaminazione delle acque*, en *Index*, 34, 2006, p. 356 ss.; *Id.*, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? II. La tutela boschiva*, en *Index*, 35, 2007, p. 328 ss.

(2) Véase SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 114 ss. Es muy interesante que los Augures, intérpretes de los signos divinos presentes en los fenómenos naturales, eran considerados como «reforzadores» de la salud del pueblo: véase MONACO, *Sensibilità ambientali nel diritto romano, tra prerogative dei singoli e bisogni della collettività*, en *Teoria*

tanto, el medio ambiente⁽³⁾ no constituye un bien inmaterial, un valor que se debe proteger en sí mismo⁽⁴⁾.

Sin embargo, lo que interesa aquí, es la salud de las personas, garantizadas por la *salubritas* de los lugares frecuentados⁽⁵⁾ y de los elementos vitales, que es objeto de diferentes formas de protección.

Por otra parte, parece que los Romanos eran plenamente conscientes de los riesgos para la salud a causa de la contaminación de los elementos naturales básicos, como el aire y el agua. La medicina antigua creía que miasmas deletéreos habrían podido causar epidemias⁽⁶⁾ y esta creencia es quizás la base de

las opiniones de los juristas que reconocen el uso de interdictos - véase más adelante - para la defensa de la salubridad del aire, así como la base de aquellas disposiciones urbanísticas de la antigüedad tardía tendientes a separar, en las ciudades, la zona industrial de la zona residencial⁽⁷⁾. Además, los peligros de la contaminación del agua potable son advertidos por Vitruvio cuando recomienda el uso de tubos de arcilla en lugar de las tuberías de plomo, mientras que Plinio el Viejo pone de relieve la nocividad del agua recogida en cisternas⁽⁸⁾.

2. Protección mixta, pública y privada, en la edad republicana e imperial. En la época republicana en las ciudades (Roma y *municipia*) los magistrados tenían el cargo de

e *storia del diritto privato*, 5, 2012, p. 6 ss. Es muy difundida la opinión según la cual, la llegada del cristianismo haya puesto la naturaleza al servicio del ser humano, según una visión antropocéntrica que ya se encuentra en Aristóteles; para una crítica a esa tesis véase SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 29 ss.

⁽³⁾ El término «ambiente» (en español, como en italiano) deriva del verbo latino «*ambire*», que significa «dar vuelta»: véase SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 5.

⁽⁴⁾ A diferencia de lo que pasa ahora en el derecho europeo: véase, entre los demás, CASOLINO, *L'ambiente nel diritto comunitario: nuovi strumenti extragiudiziari di tutela giuridica*, en SCHIPANI (COORD.), *Mundus novus. America. Sistema giuridico latinoamericano*, Roma, 2005, p. 629 ss.; CROSETTI, FERRARA, FRACCHIA, OLIVETTI RASO, *Diritto dell'ambiente*, Bari, 2008, p. 5 ss.; crítica la inclusión del medio ambiente entre los bienes inmateriales MADDALENA, *L'ambiente, prolegomeni per una sua tutela giuridica*, en *Foro amm.* TAR, f. 4, 2007, p. 1503, que considera más correcto el encuadramiento en la categoría concreta de la *universitas facti*.

⁽⁵⁾ Una referencia explícita a la *salubritas* de las ciudades se puede leer en D.43.23.1.2 (Ulp. 71 *ad ed.*); véase *infra*, § 2; en D.50.16.86 (Cels. 5 *dig.*) la *salubritas* se considera como una de las cualidades del terreno. Sobre los sentidos de «*salubritas*» véase WACKE, *Umweltschutz im römischen Recht?*, en *Orbis Iuris Romani*, 7, 2002, p. 136 ss.; LÓPEZ GÁLVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, en *Index*, 34, 2006, p. 401, y nota 2.

⁽⁶⁾ Véase sobre el tema FIORENTINI, *Fiumi e mari nell'esperienza giuridica romana. Profili di tutela processuale e di inquadramento sistematico*, Milano, 2003, p. 263, y nota 178; FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? I. La contaminazione delle acque*, cit., p. 382. A menudo las inmisiones nocivas en el aire venían de lugares de producción como las

tabernae casariae o las *fornaces plumbi*: véase DI PORTO, *La gestione dei rifiuti a Roma fra tarda repubblica e primo impero. Linee di un «modello»*, en *Societas. Munuscula di allievi a Feliciano Serrao*, Napoli, 1999, p. 46.

⁽⁷⁾ Por lo que se refiere a los hornos de cal, C.Th. 14.6.5 (a. 419 d.C.); LÓPEZ GÁLVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, cit., p. 404. Con referencia a los edictos del *praefectus praetorio*, recopilados por el arquitecto Juliano de Ascalón, véase NARDI, *Inquinamento e diritto romano*, en *Studi in onore di Tito Carnicini*, III, Milano, 1984, p. 764 ss.

⁽⁸⁾ Con respecto a las fuentes, DI PORTO, *La gestione dei rifiuti a Roma fra tarda repubblica e primo impero. Linee di un «modello»*, cit., p. 47; FIORENTINI, *Fiumi e mari nell'esperienza giuridica romana. Profili di tutela processuale e di inquadramento sistematico*, cit., p. 226, y nota 114; SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 58 ss. Entre las principales causas de polución de las aguas (y de los terrenos) existían las actividades de las *fullonicae*, empresas que se ocupaban de limpiar y teñir las ropas; según la tesis de VALLOCCHIA, *Lex Metilia fullonibus dicta. Studi su una legge e una categoria produttiva*, en SERRAO (cur.), *Legge e società nella repubblica romana*, II, Napoli, 2000, p. 375 ss., esa actividad fue dirigida hasta un mejor respeto del medio ambiente por la oscura *lex Metilia fullonibus dicta*, que tiene una fecha entre el 220 y el 217 a.C., que habría impuesto a los *fullones* que echaran los líquidos en cloacas o pozos negros. Más en general sobre las causas de alteración del medio ambiente en el mundo antiguo véase SANNA, voz *Ambiente - parte giuridica*, en *Enc. di bioetica e scienza giuridica*, I, Napoli, 2009, p. 399 ss.; MONACO, *Sensibilità ambientali nel diritto romano, tra prerogative dei singoli e bisogni della collettività*, cit., p. 1 ss.

garantizar, a través de actividades de supervisión e inspección, o por medio de órdenes de intervenciones materiales, la salubridad de los lugares públicos más frecuentados⁽⁹⁾, volviendo efectivas incluso aquellas prohibiciones que parecen atribuibles, aunque no exclusivamente, a razones de salud e higiene⁽¹⁰⁾. Seneca, por ejemplo, nos recuerda que en Roma los ediles tenían la tarea de verificar las condiciones higiénicas y la salubridad de la temperatura en los baños públicos⁽¹¹⁾. El servicio de mantenimiento y custodia de los acueductos y cloacas era atribuido a contratistas privados, bajo el control de los magistrados⁽¹²⁾. Este servicio tenía como fin, incluso, el de prevenir casos de contaminación (o de solucionarlos), y un medio eficaz de disuasión probablemente era la amenaza de multas en dinero contra los que contaminaban las aguas; dicha amenaza era contenida en varias disposiciones adecuadamente publicitadas⁽¹³⁾. Se trata de medidas que

⁽⁹⁾ Con respecto al ámbito municipal véase, con indicación de las fuentes, LÓPEZ GÁLVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, cit., p. 407 ss.

⁽¹⁰⁾ Se puede hacer referencia, por ejemplo, a la prohibición - establecida a partir de las XII Tablas y abrogada más tarde por León VI el Sabio (Nov. 53, ed. Noailles-Dain, 204 s.) de enterrar o cremar los cadáveres dentro de las ciudades; véase FISCHER, *Unweltschützende Bestimmungen im Römischen Recht*, Aachen, 1996, p. 109; ZAMORA MANZANO, *Precedentes romanos sobre el derecho ambiental. La contaminación de aguas, canalización de las aguas fecales y la tala ilícita forestal*, Madrid, 2003, p. 16 ss.; en ese ámbito es muy probable que los magistrados tenían incluso el poder de aplicar sanciones: véase LÓPEZ GÁLVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, cit., p. 402.

⁽¹¹⁾ Véase Sen., *Ep. ad Luc.* 11.86.10: «*Sed, di boni, quam iuvat illa balinea intrare obscura et gregali tectorio inducta, quae scires Catonem tibi aedilem aut Fabium Maximum aut ex Corneliis aliquem manu sua temperasse! Nam hoc quoque nobilissimi aediles fungebantur officio intrandi ea loca quae populum receptabant exigendique munditias et utilem ac salubrem temperaturam*».

⁽¹²⁾ Véase TRISCUOGUO, «*Sarta tecta, ultrotributa, opus publicum faciendum locare*». *Sugli appalti relativi alle opere pubbliche nell'età repubblicana e augustea*, Napoli, 1998, p. 27 ss.

⁽¹³⁾ Una *lex* del final de la edad republicana - FISCHER, *Unweltschützende Bestimmungen im Römischen Recht*, cit., p. 7 - sancionaba con una multa de

ponen la experiencia jurídica romana, como se ha señalado recientemente⁽¹⁴⁾, en los orígenes del principio - hoy establecido en el derecho europeo (Directiva 35/2004/CE), y también adoptado por los países latinoamericanos pertenecientes al Mercosur (Acuerdo Marco sobre medio ambiente del Mercosur 2001, cap. I, art. 3, letra f) - según el cual «quien contamina paga»⁽¹⁵⁾.

Junto con las medidas de protección de la *salubritas* en el derecho público, donde un papel clave lo tiene la iniciativa de los magistrados republicanos y (a partir de Augusto) de los *curatores* imperiales⁽¹⁶⁾ - medidas que, incluso más adelante en el tiempo, asumirán las formas de represión penal para los ilícitos particularmente perjudiciales para la salud pública⁽¹⁷⁾ - se establecen, en el período con-

10.000 sestercios el *oletare* (ensuciar) *dolo malo* el agua de una fuente pública (Front., *de aq.* 97.5-6); véase F. VALLOCCHIA, «*Aqua publica*» e «*aqua profluens*», en *Diritto@Storia*, 10, 2011-2012, sub 3.1, nota 15. Según una *lex rivi incerta* (FIRA III, 224 s.), inscrita en un epígrafe y por lo tanto presumiblemente expuesta al público, el *miscere spurcitiā* (orinar, defecar) en un río comportaba la aplicación de una multa a favor del arca del templo de Júpiter y del delator; véase SANTALUCIA, *Osservazioni sulla giustizia penale nei municipia*, en *Altri studi di diritto penale romano*, Padova, 2009, p. 351.

⁽¹⁴⁾ Véase SQUADRO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 67.

⁽¹⁵⁾ Sobre ese tema véase, *ex multis*, CROSETTI, FERRARA, FRACCHIA, OLIVETTI RASON, *Diritto dell'ambiente*, cit., p. 47 ss.; la parte del Acuerdo Marco del Mercosur 2001 citado establece, entre las líneas de acción para que se logren los objetivos previstos, el «fomento a la internalización de los costos ambientales mediante el uso de instrumentos económicos y regulatorios de gestión»; véase a propósito LEME MACHADO, *La déclaration de Lima du 16 mai 2008 et les perspectives d'un partenariat renforcé entre l'Union européenne et le Mercosur dans le domaine de l'environnement*, en Fois (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011, p. 190 ss.

⁽¹⁶⁾ Véase, para el agua y los acueductos, SQUADRO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 66; SANNA, *voce Ambiente - parte giuridica*, cit., p. 403.

⁽¹⁷⁾ A propósito de la contaminación del agua, véase D.47.11.1.1 (Paul. 5 sent.), con las notas de TRISCUOGUO, *Consideraciones generales sobre la tutela de las res publicae y de sus usos en la experiencia romana*, en FERNÁNDEZ DE BUJÁN, GEREZ KRAEMER, MALAVÉ OSUNA

siderado aquí, otros medios de protección, disciplinados por el edicto del pretor, que benefician sobre todo a dos tipos de sujetos: el *vicinus* y el *civis* interesados en el goce normal de los lugares públicos (*res publicae*) *in publico usu*.

Por lo que se refiere al *vicinus*, él podía obtener del pretor un interdicto *de cloacis privatis* (de prohibición)⁽¹⁸⁾, que era una orden dirigida al propietario de una cloaca para que interrumpiera inmediatamente aquellos actos de oposición que impedían al *vicinus* su actividad (realizada *in alieno* en lugar del propietario negligente) de limpieza y de reconstrucción de la cloaca. Aquí es de particular importancia el hecho de que Ulpiano (al inicio del siglo III d.C.), al comentar la cláusula del edicto, considera la «*salubritas civitatum*» (concretización de la *utilitas publica* también mencionada), como la finalidad del interdicto, recordando que una falta de manutención de las cloacas puede volver «*pestilens*» el «*caelum*»⁽¹⁹⁾. En la misma *ratio* [«(...) *cum publicae salutis et securitatis intersit* (...) *cloacas* (...) *purgari* (...)»] se basa la opinión de Ulpiano, cuando opina que el propietario de una cloaca no

puede hacer uso de la *operis novi nuntiatio* contra el vecino, que sobre dicha cloaca realiza obras de *refectio* o de *purgatio*⁽²⁰⁾. Las mismas obras de restauración y limpieza *in alieno*, sin embargo con respecto a *fontes* y *rivi*, están protegidas por correspondientes interdictos de prohibición, que se basan verosímilmente incluso en razones de salud e higiene⁽²¹⁾. Las mismas razones que probablemente inducen Labeón, en la época de Augusto, a admitir la posibilidad de solicitar al pretor el *interdictum quod vi aut clam* de carácter restitutorio, para cuando un vecino haya volcado sustancias, contaminando las aguas del pozo⁽²²⁾. Por otra parte, las inmisiones molestas y consideradas como nocivas para la salud podían ser interrumpidas a través de la *actio negatoria servitutis*, como previsto en una célebre opinión del jurista Aristón (siglo I d.C.), expresada en relación a un caso ocurrido en el municipio de Minturno (*Minturnae*), donde el propietario de un piso superior (*Cerellius Vitalis*) se quejaba de molestias que provenían de los humos generados por una fábrica de quesos

(coed.), *Hacia un derecho administrativo y fiscal romano*, Madrid, 2011, p. 158 ss.; además, NARDI, *Inquinamento e diritto romano*, cit., p. 758 s.; ZAMORA MANZANO, *Precedentes romanos sobre el derecho ambiental. La contaminación de aguas, canalización de las aguas fecales y la tala ilícita forestal*, cit., p. 19 ss.; FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? I. La contaminazione delle acque*, cit., p. 358.

(18) Pero el edicto, probablemente, prevalece incluso un interdicto restitutorio: véase DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, Milano, 1990, p. 119. Se debate sobre la naturaleza, administrativa o judicial, de los interdictos en general: véase FIORENTINI, *Fiumi e mari nell'esperienza giuridica romana. Profili di tutela processuale e di inquadramento sistematico*, cit., p. 270 ss.

(19) Véase D.43.23.1.2 e 7 (Ulp. 71 *ad ed.*); PALMA, *Le «curae» pubbliche. Studi sulle strutture amministrative romane*, Napoli, 1980, p. 28 ss.; FIORENTINI, *Fiumi e mari nell'esperienza giuridica romana. Profili di tutela processuale e di inquadramento sistematico*, cit., p. 263 s.; MASUELLI, *La refectio nelle servitù prediali*, Napoli, 2009, p. 171; FASOUNO, *Prime considerazioni in tema di tutela della salubritas fra III e I sec. a.C.*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 3, 2010, p. 5 ss.; SCEVOLA, *Utilitas publica*, vol. II. *Elaborazione della giurisprudenza severiana*, Padova, 2012, p. 134 ss.

(20) Véase D.39.1.5.11 (Ulp. 52 *ad ed.*); FASOUNO, *Interessi della collettività e dei vicini nell'«operis novi nuntiatio»*, en *Labeo* 45, 1999, p. 44 ss.; FIORENTINI, *Equilibri e variazioni ambientali nella prospettiva della tutela processuale romana*, en HERMON (dir.), *Société et climats dans l'empire romain. Pour une perspective historique et systémique de la gestion des ressources en eau dans l'Empire romain*, Napoli, 2009, p. 82 s.; SCEVOLA, *Utilitas publica*, vol. II. *Elaborazione della giurisprudenza severiana*, cit., p. 142 ss.

(21) Sobre los interdictos *de fonte* y *de rivis* (canales naturales o artificiales: véase GEREZ KRAEMER, *El derecho de aguas en Roma*, Madrid, 2008, p. 131 s.) que datan al siglo I a.C., véase D.43.21.1.pr. (Ulp. 70 *ad ed.*); D.43.22.1.6 (Ulp. 70 *ad ed.*); DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, cit., p. 91 s.; SANNA, *voz Ambiente - parte giuridica*, cit., p. 406 s.; MASUELLI, *La refectio nelle servitù prediali*, cit., p. 149 ss.; FASOUNO, *Prime considerazioni in tema di tutela della salubritas fra III e I sec. a.C.*, cit., p. 15 ss., en part. p. 18, a propósito de D.43.21.4 (Ven. 1 *interd.*).

(22) Véase D.43.24.11.pr. (Ulp. 71 *ad ed.*); DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, cit., p. 3 ss.; ZAMORA MANZANO, *Precedentes romanos sobre el derecho ambiental. La contaminación de aguas, canalización de las aguas fecales y la tala ilícita forestal*, cit., p. 29 ss.; FASOUNO, *Prime considerazioni in tema di tutela della salubritas fra III e I sec. a.C.*, cit., p. 19 ss.

(*taberna casiaría*), dada por el municipio en concesión pública⁽²³⁾. Y, para cerrar con este rápido análisis, aún se puede recordar la opinión jurisprudencial mayoritaria que admitía la *actio aquae pluviae arcendae*, en el caso de que la implantación de una *fullonica*⁽²⁴⁾ hubiera introducido agua contaminada en el terreno del vecino⁽²⁵⁾.

Con respecto a esas formas específicas de protección - donde la función principal es la defensa del goce de un inmueble, en el contexto de las relaciones de vecindad, asegurada sobre todo por medidas de urgencia del pretor, y sólo como un efecto secundario se pone remedio a un problema más general de carácter medioambiental - sería posible una similitud con el moderno «derecho privado del medio ambiente», donde también la protección del mismo se configura como un efecto indirecto del uso de las medidas de protección de derecho privado⁽²⁶⁾.

⁽²³⁾ Véase D.8.5.8.5 (Ulp. 71 *ad ed.*): «Aristo Cere-llio Vitali respondit non putare se ex taberna casiaría fumum in superiora aedificia iure immitti posse, nisi ei rei servitutem talem admittit (...). Dicit igitur Aristoteum, qui tabernam casiaríam a Minturnensibus conduxit, a superiore prohiberi posse fumum immittit, sed Minturnenses ei ex conducto teneri: agique sic posse dicit cum eo, qui eum fumum immittat, ius ei non esse fumum immittit»; WACKE, *Umweltschutz im römischen Recht?*, cit., p. 115 s.; STARACE, *Aristone e i fumi della «taberna casearia»*. *Brevi spunti per una rilettura di D.8.5.8.5*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi Labruna VIII*, Napoli, 2007, p. 5403 ss.; FIORENTINI, *Precedenti di diritto ambientale a Roma? II. La tutela boschiva*, cit., p. 342 ss.; SQUADRO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 96 ss.

⁽²⁴⁾ Sobre las *fullonicae* véase *supra*, nota 8; además VALLOCCHIA, *Fulloniche e uso delle strade urbane: sul concetto di incommodum publicum (a proposito di D.43.10.1)*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 6, 2013, p. 33 ss.

⁽²⁵⁾ Véase D.39.3.3.pr. (Ulp. 53 *ad ed.*); DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, cit., p. 56 ss.; СИТЕК, *Legal protection of the natural environment in the pre-classical and classical roman law*, en ZABLOCKA, KRZYŃOWEK, URBANIK, SZUZEWSKA (edic.), *Au-delà des frontières. Mélanges de droit romain offerts a W. Wolodkiewicz*, II, Varsovie, 2000, p. 868 ss.; SQUADRO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 64 ss.

⁽²⁶⁾ Véase a tal propósito, recientemente, CORRIERO, *Garanzie reali e personali in funzione di tutela am-*

Por otro lado, la experiencia romana, al menos hasta la época clásica, revela una cierta riqueza de soluciones, especialmente cuando la agresión al medio ambiente se localiza en espacios públicos de uso colectivo, y a cada *civis* se le asigna un papel esencial en la preservación de la *salubritas*. La evidencia más clara en este sentido la proporciona Nerva padre (en la primera edad imperial), que, con una muy creativa interpretación del edicto pretorio, opinaba que se habría podido usar el interdicto de prohibición «*ne quid in loco publico vel in itinere fiat*», en el caso de que el *locus publicus* se hubiera convertido en «*pestilentiosus*» (con el riesgo de epidemias), por la mera presencia de olores («*solo odore*») considerados como nocivos para la salud⁽²⁷⁾. Por este medio, cualquier ciudadano habría podido entonces solicitar el cese de las actividades que envenenaban el aire en un espacio público y que perjudicaban la salud colectiva; el interdicto, en otras palabras, era popular⁽²⁸⁾. Por lo tanto, frente

bientale, en *Rassegna di diritto civile*, 1, 2012, p. 43, y bibliografía citada en nota 1; para la utilización de los arts. 844 y 2043 del código civil italiano para defender el medio ambiente véase también BURDESE, *Tutela privatistica dell'ambiente e diritto romano*, en *Riv. dir. civ.*, 35, 1989, II, p. 505 ss.; además, SQUADRO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 128 ss.

⁽²⁷⁾ Véase D.43.8.2.29 (Ulp. 68 *ad ed.*); DI PORTO, *La tutela della «salubritas» fra editto e giurisprudenza I. Il ruolo di Labeone*, cit., p. 141 ss.; ALBURQUERQUE, *La protezione o defensa del uso colectivo de las cosas de dominio público: Especial referencia a los interdictos de publicis locis (loca, itinere, viae, flumina, ripae)*, Madrid, 2002, p. 136 ss.; RUIZ PINO, ALBURQUERQUE, *Algunas notas referentes a la experiencia administrativa romana de protección de los recursos naturales*, en *Rev. general de derecho romano*, 13, 2009, p. 10 ss.; SANNA, *voz Ambiente - parte jurídica*, cit., p. 410 ss.

⁽²⁸⁾ Véase DI PORTO, *Interdictos populares y protección de las «res in usu publico»*. *Lineas de una investigación*, en *Roma e America. Diritto Romano comune*, 17, 2004, p. 308 ss.; según FIORENTINI, *L'acqua da bene economico a «res communis omnium» a bene collettivo*, en *Analisi giuridica dell'economia*, 1, 2010, p. 48 ss., sin embargo, era popular sólo el interdicto para la protección de las *viae* y de los *itineres publicae*. Sobre el tema de los interdictos populares véase recientemente ZHIMIN, *Riflessioni sull'azione popolare da una prospettiva comparativa*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi Labruna VIII*, Napoli, 2007, p. 6067 ss.; ACUÑA SOLÓRZANO, *Los interdictos populares*

a la *cognitio* pretoria, contra el autor de la actividad perjudicial para la salud pública se recurría al *quivis de populo*, que no intervenía como representante de un ente público (o, desde el punto de vista romano, del *populus romanus*), sino como detentor de un interés personal y difuso⁽²⁹⁾ a la *salubritas*; y por esta razón se ha opinado correctamente que tal remedio, ya que favorece intereses de los *cives* (entendidos como miembros de una comunidad organizada, y no como individuos o como sujetos de un relación de alguna manera estructurada con los organismos públicos) se colocaba fuera de la tradicional dicotomía derecho privado-derecho público⁽³⁰⁾.

3. La decadencia del medio popular. La participación del ciudadano, actor en los procedimientos populares, en la defensa de las *res publicae in publico usu* (y de la *salubritas* colectiva) era de hecho coherente con la ideología republicana en general favorable a fomentar una mayor participación en la gestión de los asuntos públicos. No es de extrañar, pues, que con la llegada de la edad imperial y con la compresión de los espacios de poder del pueblo, las acciones populares hayan comenzado a conocer un largo período de decadencia, con el resultado de que el ciudadano, entonces convertido en un súbdito, por las amenazas ambientales a la salud

sólo hubiera podido confiar en la decisión administrativa de un funcionario público⁽³¹⁾. Inicia con el «cambio de dirección» imperial una larga fase histórica en la cual las acciones populares en general, siendo contrarias a las ideologías autoritarias, se descuidan sustancialmente en los ordenamientos jurídicos europeos y en las reflexiones doctrinales. Tendrá que esperarse hasta la segunda mitad del siglo XIX para asistir a un redescubrimiento de esas acciones favorecido por el pensamiento liberal⁽³²⁾, en una época en la cual la Pandectística, tan condicionada por conceptos como «estado» y «derecho subjetivo», considera la acción popular incompatible con sus propios esquemas⁽³³⁾.

4. Conceptos y modelos de protección romanos para la integración entre Europa y América Latina en el derecho del medio ambiente. El aire y el agua, que consideramos ahora como bienes ambientales a consecuencia de la toma de conciencia de que son recursos escasos desde el punto de vista cualitativo y no cuantitativo, estaban incluidos por el jurista Marciano (al inicio del siglo III d.C.) en la categoría de las *res communes omnium*, es decir entre las cosas que pertenecen a todos los hombres

como instrumento de tutela a las *res in usu publico* en el derecho romano y su influencia en las codificaciones latinoamericanas. Con atención a la tutela del ambiente, en *Roma e America. Diritto romano comune*, 25, 2008, p. 58 ss.

⁽²⁹⁾ Ya mencionó los «derechos difusos» Vittorio Scialoja: véase DI PORTO, *Interdetti popolari e tutela delle «res in usu publico»*, en *Diritto e processo nella esperienza romana*. Atti del seminario torinese (4-5 dicembre 1991) in memoria di Giuseppe Provera, Napoli, 1994, p. 492 ss.; SACCOCCIO, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, en GAROFALO (cur.), *«Actio in rem» e «actio in personam»*. In ricordo di M. Talamanca I, Padova, 2011, p. 725; GIAGNORIO, *Brevi note in tema di azioni popolari*, en *Teoria e storia del diritto privato*, 5, 2012, p. 25.

⁽³⁰⁾ Véase FASOLINO, *Prime considerazioni in tema di tutela della salubritas fra III e I sec. a.C.*, cit., p. 29 ss.; SACCOCCIO, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, cit., p. 746 ss.

⁽³¹⁾ Sobre el tránsito del modelo republicano al modelo imperial, con la reducción gradual del alcance de los interdictos populares, véase DI PORTO, *Interdetti popolari e tutela delle «res in usu publico»*, cit., p. 514 ss.; lo. *La gestione dei rifiuti a Roma fra tarda repubblica e primo impero. Linee di un «modello»*, cit., p. 63 y sucesiva; además, ACUÑA SOLÓRZANO, *Los interdictos populares como instrumento de tutela a las res in usu publico en el derecho romano y su influencia en las codificaciones latinoamericanas. Con atención a la tutela del ambiente*, cit., p. 68; para la tarda edad imperial, véase LÓPEZ GÁLVEZ, *Actividades perjudiciales para la salubridad del aire de los espacios públicos en el derecho romano*, cit., p. 404.

⁽³²⁾ Véase MIGUETTA, voz *Azione popolare*, en *Enc. di bioetica e scienza giuridica*, I, Napoli, 2009, p. 702 ss.; SACCOCCIO, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, cit., p. 716 ss., espec. p. 731 s. (que hace referencia al célebre elogio de las acciones populares romanas de Jhering).

⁽³³⁾ Véase DI PORTO, *Interdetti popolari e tutela delle «res in usu publico»*, cit., p. 501 ss.; SACCOCCIO, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, cit., p. 730 ss., y p. 738 ss.

por derecho natural⁽³⁴⁾.

La urgencia en nuestros días para que se proporcione una protección adecuada y suficiente para el medio ambiente ha llevado a un redescubrimiento de la teoría de Marciano⁽³⁵⁾, considerada interesante, ya que reconoce una titularidad «global» (de los «omnes») sobre los bienes vitales, es decir independientemente de cualquier ciudadanía, con respecto a un derecho no impuesto directamente por las organizaciones públicas, sino preexistente y que se refiere a toda la humanidad. Cuando las Conferencias internacionales, a propósito del agua, hablan de «derecho humano fundamental», de

«bien común de la humanidad», de «bien común global», se piensa inevitablemente en Marciano⁽³⁶⁾.

Se ha argumentado, sin embargo, que la disciplina desarrollada por los Romanos con respecto a las *res communes omnium*, suponiendo que esas fueran ilimitadas, no parece la más adecuada hoy en día para plantear una eficaz tutela jurídica de los bienes ambientales, ya que establece una libre apropiación por parte de cada ser humano con el único límite de la igualdad de derecho de apropiación de otras personas, abriendo de esta manera el camino para una explotación de los bienes ambientales por cierto no coherente con el principio de desarrollo sostenible⁽³⁷⁾.

Por lo tanto, la atención hacia los modelos romanos ha cambiado dirección y se ha dirigido hacia otra clase de *res* (que ya hemos visto involucradas en los problemas medioambientales) y al tipo de protección referido a ellas: las *res publicae in publico usu* y las acciones (mejor dicho, los inter-

⁽³⁴⁾ D.1.8.2 (Marc. 3 *inst.*): «*Quaedam naturali iure communia sunt omnium, quaedam universitatis, quaedam nullius, pleraque singulorum, quae variis ex causis cuique adquiruntur. Et quidem naturali iure omnium communia sunt illa: aer, aqua profluens, et mare, et per hoc litora maris*»; véase también I.2.1.1. Sobre la categoría identificada por Marciano y sobre su controvertida relevancia jurídica véase, *ex multis*, MADDALENA, *Danno pubblico ambientale*, Rimini, 1990, p. 74 ss.; Zoz, *Riflessioni in tema di res publicae*, Torino, 1999, p. 34 ss.; SOLDORO MARUOTTI, *La tutela dell'ambiente nella sua evoluzione storica. L'esperienza del mondo antico*, cit., p. 105 ss.; CARRASCO GARCÍA, *Atmósfera, espacio radioeléctrico, flora silvestre, ecosistemas: ¿Res communes omnium?, ¿Dominio público? Perspectiva actual de las categorías jurídicas romanas*, en *Revista General de Derecho Romano*, 14, 2010, p. 15 ss.; FIORENTINI, *L'acqua da bene economico a «res communis omnium» a bene collettivo*, cit., p. 42 ss.; en particular sobre la referencia al *ius naturale*, vd. LOBRANO, *Uso dell'acqua e diritto nel Mediterraneo. Uno schema di interpretazione storico-sistemática e de iure condendo*, en *Diritto@Storia*, 3, 2004, 2.d. Véase también, entre los administrativistas, GIANNINI, *I beni pubblici. Dispense delle lezioni del Corso di diritto amministrativo tenute nell'Anno Accademico 1962-63*, Roma, 1963, p. 37 ss.

⁽³⁵⁾ No sólo con referencia a los bienes medioambientales: para la inclusión del espacio radioeléctrico en la categoría de las *res communes omnium* (con efectos prácticos en el derecho tributario español), véase CARRASCO GARCÍA, *Atmósfera, espacio radioeléctrico, flora silvestre, ecosistemas: ¿Res communes omnium?, ¿Dominio público? Perspectiva actual de las categorías jurídicas romanas*, cit., p. 8, p. 14 nota 32; además, más ampliamente FIORENTINI, *L'acqua da bene economico a «res communis omnium» a bene collettivo*, cit., p. 40 ss. Incluso en las decisiones de los jueces italianos dicha categoría ha sido valorizada: el tribunal administrativo regional del Veneto (TAR Veneto, 18 de diciembre de 2007, n. 4029) ha expresamente calificado como *res communis omnium* el «bien» medio ambiente.

⁽³⁶⁾ Véase SOLDORO MARUOTTI, *Il civis e le acque*, en *Index*, 39, 2011, p. 244 ss.; además, ZOLO, *Il diritto all'acqua come diritto sociale e come diritto collettivo. Il caso palestinese*, en *Diritto pubblico*, 11, 2005, p. 130 ss. Sobre las fuentes de derecho internacional donde se reconoce un derecho «humano» al agua, véase recientemente SCOVAZZI, *Il diritto all'acqua nella Dichiarazione di Lima e nel diritto internazionale*, en Fois (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011, p. 169 ss.; el autor (p. 176 s.) destaca que recientemente (2006) la Corte Interamericana de los Derechos Humanos ha opinado que la falta de acceso al agua, se debe considerar como una violación del derecho humano a la vida, protegido por el art. 4, párrafo 1, de la Convención americana sobre los derechos humanos de San José de Costa Rica.

⁽³⁷⁾ Véase FIORENTINI, *L'acqua da bene economico a «res communis omnium» a bene collettivo*, cit., p. 67; SOLDORO MARUOTTI, *Il civis e le acque*, cit., p. 248 ss., 272 ss.; véase también MADDALENA, *L'ambiente, prolegomeni per una sua tutela giuridica*, cit., p. 1505. Sobre el principio de desarrollo sostenible, receptivo de un pacto intergeneracional para la protección de la especie humana, en el ámbito del derecho italiano y europeo véase recientemente (con especial atención a la relación de este principio con la protección del medio ambiente) FRACCHIA, *Sviluppo sostenibile e diritti delle generazioni future*, en *Riv. quadr. dir. ambiente*, 0, 2010, p. 13 ss.

dictos) populares⁽³⁸⁾. Lo público, abierto al uso colectivo, no dispone de una dimensión universal de la titularidad típica de las *res communes omnium*, sin embargo puede ser tutelado de mejor manera, en estrictos ámbitos de ciudadanía, gracias a instrumentos procesales que tienen su fuerza en la legitimación activa difusa. Y podemos decir con seguridad que siguen la línea de continuidad de la tradición jurídica romana (especialmente republicana) todas aquellas propuestas, no sólo del mundo académico, finalizadas a reforzar la participación democrática en la gestión de los «bienes comunes» (incluyendo el «medio ambiente»)⁽³⁹⁾. Esas propuestas se dirigen hacia la identificación de los titulares de los bienes comunes, no en el Estado-persona, sino en los ciudadanos (o en el Estado-comunidad), y en consecuencia desean incrementar el uso de la acción popular (de la cual, por cierto, aún deben ser profundizados los mecanismos de incentivación)⁽⁴⁰⁾.

Las propuestas presentadas en el ámbito italiano y europeo, a las cuales hemos hecho referencia rápidamente, una vez aceptadas, facilitarían enormemente la integración entre Europa y América Latina, la cual en ciertas medidas es mucho más avanzada que la primera, si consideramos el espacio reservado a la acción popular por los códigos civiles elaborados bajo la influencia del pensamiento de Andrés Bello⁽⁴¹⁾. Por otra parte, la mayor participación democrática en el ámbito de la protección del medio ambiente ya está profundamente erradicada en el espíritu del Tratado de Lisboa (art. 11) y Brasilia (art. 18)⁽⁴²⁾, y esto facilita, sin duda, un proceso de armonización entre los países de la Unión Europea y los países adherentes al UNASUR.

Andrea Triscioglio

⁽³⁸⁾ Véase a propósito Zoz, *Idee vecchie e nuove in tema di acque pubbliche interne*, en *Fides Humanitas Ius. Studii in onore di Luigi Labruna*, VIII, Napoli, 2007, p. 6110; incluso, SCHIAVON, *Acqua e diritto romano: «invenzione» di un modello ?*, en SANTUCCI, SIMONATI, CORTESE (cur.), *L'acqua e il diritto*. Atti del convegno Trento 2-febbraio 2011, Trento, 2011, p. 175.

⁽³⁹⁾ Sobre esta categoría de bienes, que tendría que superar la rígida, y ya insuficiente, dicotomía entre propiedad pública y propiedad privada, véase recientemente, con referencia al ordenamiento jurídico italiano, MADDALENA, *I beni comuni nel codice civile, nella tradizione romanistica e nella costituzione della Repubblica italiana*, en *Giur. cost.*, 56, 2011.3, p. 2613 ss.; más en general MATTEI, *Beni comuni. Un manifesto*, Bari, 2011, *passim*.

⁽⁴⁰⁾ Véase MADDALENA, *L'ambiente, prolegomeni per una sua tutela giuridica*, cit., p. 1506 y sucesivas; se puede encontrar un análisis de la historia de la acción popular en la reciente legislación italiana en relación al tema del medio ambiente en SANNA, *L'azione popolare come strumento di tutela dei «beni pubblici»: alcune riflessioni tra «bene pubblico» ambiente nell'ordinamento giuridico italiano e «res publicae» nel sistema giuridico romano*, en *Diritto@Storia*, 5, 2006, III.c; *Id.*, voz *Ambiente - parte giuridica*, cit., p. 430 ss., donde se destaca (p. 434 ss.) un retorno a los principios de derecho romano, por lo que se refiere a la titularidad y a la protección del medio ambiente; además véase Saccoccio, *Il modello delle azioni popolari romane tra diritti diffusi e «class actions»*, cit., p. 765 ss.

⁽⁴¹⁾ Véase el código civil chileno, art. 948 (con una detallada disciplina del *praemium litis* otorgado al actor); ZHIMIN, *Riflessioni sull'azione popolare da una prospettiva comparativa*, cit., p. 6071 ss.; MIGUETTA, voz *Azione popolare*, cit., p. 704 ss., y nota 51; sobre los otros códigos latinoamericanos inspirados por el grande jurista de origen venezolano, con referencia a los artículos que aquí interesan, véase ACUÑA SOLÓRZANO, *Los interdictos populares como instrumento de tutela a las res in usu publico en el derecho romano y su influencia en las codificaciones latinoamericanas. Con atención a la tutela del ambiente*, cit., p. 71 ss. En Brasil la acción popular está prevista a nivel constitucional (véase el art. 5.73); además, ZHIMIN, *Riflessioni sull'azione popolare da una prospettiva comparativa*, cit., p. 6072. Para la utilización de la acción popular en América Latina véase también, con particular atención a Argentina, VALLS, *La defensa del ambiente en el Mercosur: la acción popular*, en SCHIPANI (a cura), *Mundus novus. America. Sistema giuridico latinoamericano*, Roma, 2005, p. 585 ss.; incluso *Id.*, *Riconoscimento del sistema giuridico latino-americano e sue implicazioni*, *ivi*, p. 726 ss.

⁽⁴²⁾ Véase Russo, *Democrazia europea e democrazia sudamericana a confronto*, en Fois (cur.), *La protezione dell'ambiente e la collaborazione fra l'Unione europea e il Mercosur*, Napoli, 2011, espec. p. 258 ss.