

ESTUDIOS DE
DERECHO
ADMINISTRATIVO

El Derecho Administrativo Iberoamericano
Innovación y reforma

Libro homenaje al profesor
JUAN CARLOS CASSAGNE

TOMO I

JUAN CARLOS MORÓN URBINA / JORGE DANÓS ORDÓÑEZ
(Coordinadores)

GACETA
JURIDICA

Av. Angamos Oeste 526, Urb. Miraflores
Miraflores, Lima - Perú ☎(01) 710-8900
www.gacetajuridica.com.pe

Índice general

Presentación	9
<i>Jorge Danós Ordóñez / Juan Carlos Morón Urbina</i>	
Trayectoria académica del profesor Juan Carlos Cassagne	13
<i>Por: Pablo Esteban Perrino</i>	
Dr. Juan Carlos Cassagne, un jurista con mayúscula	19
<i>Por: Maximo J. Fonrouge</i>	

CUESTIONES GENERALES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO

La teoría del órgano y el Derecho peruano

Víctor Sebastián Baca Oneto

I.	A modo de justificación del tema elegido y de mi participación en esta obra colectiva	27
II.	El sentido de la teoría: el órgano como fenómeno de imputación o el órgano como descripción de la realidad organizativa	28
III.	La estructura del órgano: los cambios en los elementos	34
IV.	Los órganos y la personificación. Aproximación al concepto de Administración Pública	39
V.	El órgano en el ordenamiento jurídico administrativo peruano	42

Algunas cavilaciones sobre el Derecho de Daños en el Derecho Administrativo

Enrique Rivero Ysern

I.	Volviendo la vista atrás	45
----	--------------------------------	----

Aspectos prospectivos del Derecho Administrativo

La gestión eficiente

Hernán Celorrio

Aspectos prospectivos del Derecho Administrativo. La gestión eficiente.....	51
---	----

Repensar el sistema iusadministrativo

José Luis Meilán Gil

I.	Preámbulo	61
II.	Poder de la Administración e intereses generales	63
III.	El Derecho Administrativo como <i>ius commune</i>	65
IV.	La funcionalidad del acto administrativo y su revisión	67
V.	Acto, contrato, norma.....	69
VI.	Superación de la mera concepción garantista	72
VII.	Principios y derechos fundamentales	73
VIII.	La relación Estado-Sociedad.....	76

Reflexiones a propósito de la institución expropiatoria y la procedencia de su actualización

Luciano Parejo Alfonso

I.	Introducción	79
II.	Las transformaciones en curso del Estado y su Derecho	82
III.	La expropiación vista con ojos actuales; apuntes para su deseable reconstrucción	89

Dignidad humana y servicialidad administrativa

Carlos E. Delpiazzo

I.	Propósito	101
II.	Centralidad de la persona humana	102
III.	Esencialidad de la servicialidad administrativa	109
IV.	Conclusión.....	113

Actitudes, retos y tendencias ante el Derecho Administrativo en tiempos de reformas

Luis Martín Rebollo

I.	Pórtico	115
II.	Actitudes: el valor de las ideas, la asunción del pasado, la precisión de los conceptos, la marginación de los tópicos	116
III.	Retos y tendencias.....	123
IV.	Final.....	129

Relaciones entre el Derecho Civil y el Derecho Administrativo
A propósito de la sanción del nuevo Código Civil y Comercial argentino

Ignacio M. De La Riva

I.	Relaciones entre el Derecho Administrativo y el Derecho Civil y comercial	132
II.	Personas privadas y personas públicas.....	135
III.	El acto jurídico y el acto administrativo	139
IV.	El régimen de los contratos en el CCC y el contrato administrativo	141
V.	Régimen de responsabilidad del CCC y responsabilidad del Estado.....	142
VI.	Derechos reales y régimen de bienes del Estado	144
VII.	Limitaciones al derecho de propiedad. Función social de la propiedad y tutela de los derechos de incidencia colectiva. Bienes afectados a los servicios públicos.....	149

Recentes princípios do Direito Administrativo

Odete Medauar

I.	Considerações preliminares	153
II.	Os princípios e o Direito Administrativo	154
III.	Princípios recentes	156
IV.	Conclusão.....	161

**Los modelos de separación de poderes y su influencia
en el modelo de Administración Pública**

Alberto B. Bianchi

I.	Introducción	163
II.	Una teoría sencilla y una realidad compleja	164
III.	El modelo británico	169
IV.	El modelo francés.....	176
V.	El modelo norteamericano	183
VI.	¿Tres modelos de Administración?	190
VII.	Conclusiones	192

Racionalidad y formas en el Derecho Administrativo

Guido Santiago Tawil

I.	Introducción	193
II.	La tentación de regular. La regulación instintiva o inorgánica	194
III.	La racionalidad en las decisiones judiciales.....	200

**El sacrificio especial como factor de atribución
en la responsabilidad estatal por actividad legítima**

Laura Monti

El sacrificio especial como factor de atribución en la responsabilidad es- tatal por actividad legítima.....	205
---	-----

LOS PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS

**Las razones de la reforma de la Ley
de Procedimiento Administrativo peruana**

De ley general a ley que también contiene las normas comunes
para todas las actuaciones administrativas

Jorge Danós Ordóñez

I.	Objetivos generales de la reforma.....	219
II.	Clasificación de los procedimientos administrativos	222
III.	Del Reglamento de Normas Generales de Procedimientos Administra- tivos - RNGPA (1967) a la Ley de Procedimiento Administrativo Gene- ral peruana - LPAG (2001).....	225
IV.	La Ley de Procedimiento administrativo general peruana como ley que contiene normas comunes para todos los procedimientos administrativos	228
V.	Regulaciones que tienen el carácter de norma común para todos los pro- cedimientos en la Ley de Procedimiento Administrativo General peruana	231

**La definición de la actividad de fiscalización
en la Ley de Procedimiento Administrativo General peruana**

Diego Zegarra Valdivia

I.	Introducción	237
II.	Deslinde con la potestad sancionadora y precisión terminológica.....	238
III.	¿Qué es la fiscalización?	239

IV.	Caracterización jurídica	243
V.	Principios vinculados con la actividad de fiscalización	245

Los derechos de los administrados frente a la potestad sancionadora del Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental

Hugo Ramiro Gómez Apac

María Luisa Egúsquiza Mori

I.	Introducción	247
II.	Competencias del OEFA	248
III.	El macroproceso de la fiscalización ambiental	250
IV.	El artículo 19 de la Ley N° 30230	251
V.	Los hallazgos críticos, significativos y moderados	254
VI.	Los derechos de los administrados en la etapa de supervisión	254
VII.	Los derechos de los administrados en el procedimiento administrativo sancionador del OEFA.....	257
VIII.	Colofón.....	268

Procedimiento administrativo

O cuando lo formal es esencial para el Respeto de los derechos humanos

Juan Carlos Cardona

I.	De la Administración Pública.....	272
II.	Del procedimiento administrativo	273
III.	De la normativa determinante para el análisis	274
IV.	Principio de legalidad o juridicidad	277
V.	Principio de razonabilidad	278
VI.	Principio de la verdad material	279
VII.	De la actuación e impulsión de oficio	279
VIII.	Informalismo a favor del administrado y un ejemplo a emular	279
IX.	Realidad de nuestro procedimiento administrativo hoy.....	281
X.	A modo de reflexión final.....	283

Medidas cautelares en vía administrativa

Ernesto Jinesta L.

I.	Introducción	285
----	--------------------	-----

II.	Función de la tutela cautelar en el procedimiento administrativo.....	286
III.	Derecho fundamental a la tutela cautelar: proyección al procedimiento administrativo.....	287
IV.	Características estructurales.....	288
V.	Presupuestos.....	293
VI.	Contenido de las medidas cautelares.....	297
VII.	Contracautelas.....	302

**Retos del procedimiento administrativo
ante la modernización de la gestión pública y la globalización**

Ricardo Salazar Chávez

I.	Punto de partida.....	305
II.	Naturaleza del procedimiento administrativo.....	308
III.	Profundicemos.....	310
IV.	Retos que plantea la modernización de la gestión pública.....	312
V.	Retos que plantea la globalización.....	315
VI.	Conclusiones.....	316

**Algunos criterios jurisprudenciales sobre los principios
de legalidad y tipicidad en el procedimiento administrativo
disciplinario y el extraño caso del Código de Ética de la Función Pública**

Janeyri Boyer Carrera

I.	Introducción: Los principios de legalidad y tipicidad en la responsabilidad administrativa disciplinaria.....	321
II.	La aplicación de los principios de legalidad y tipicidad en la jurisprudencia del Tribunal del Servicio Civil.....	324
III.	Algunos criterios previstos en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional.....	328
IV.	El extraño caso del Código de Ética de la Función Pública.....	329
V.	El CEFP, el régimen disciplinario de la Ley del Servicio Civil y los principios de legalidad y tipicidad.....	332

Cambios en el procedimiento administrativo

(Decretos 891/17 y 894/17)

Pablo Oscar Gallegos Fedriani

I.	Esquema general.....	335
----	----------------------	-----

II.	Buenas prácticas en materia de simplificación.....	335
III.	Conclusión.....	340

El futuro del procedimiento administrativo

Una referencia a la actividad de transporte ferroviario

Armando N. Canosa

	El futuro del procedimiento administrativo. Una referencia a la actividad de transporte ferroviario	343
--	---	-----

CONTRATACIÓN ADMINISTRATIVA

La influencia de los tratados de libre comercio

en la actualización del Derecho de las Contrataciones peruano

Juan Carlos Morón Urbina

I.	Del Derecho Administrativo como disciplina interna al Derecho Administrativo global o transnacional	364
II.	La conformación del Derecho internacional de las contrataciones administrativas	373
III.	Los Tratados de Libre Comercio suscritos por el Perú como fuente desde el derecho internacional de las contrataciones	379
IV.	Cuestiones finales.....	389

Un anteproyecto de Ley General sobre Contratos de la Administración

Jorge H. Sarmiento García

I.	A modo de introducción.....	393
II.	De los contratos de la administración	394
III.	Anteproyecto de Ley General	404

Principios de la contratación pública

José Luis Martínez López-Muñiz

I.	Introducción	411
II.	Principios generales de la contratación del común de los contratos públicos	413
III.	Extensión de algunos de estos principios a ciertos contratos de sujetos privados.....	430
IV.	A modo de conclusión.....	433

**Comportamiento exigible a una sociedad 100 % pública
en la gestión de sus contratos sometidos al Derecho Privado**

Juan Miguel de la Cuétara

Francisco Hernández González

I.	Introducción: la problemática de los contratos adjudicados por empresas públicas.....	439
II.	Algunos datos importantes para el análisis	441
III.	Naturaleza jurídica del contrato	444
IV.	Obligaciones de la empresa pública con personalidad jurídica privada de mantener la finalidad de interés social determinante del contrato.....	447
V.	Aplicabilidad de la cláusula <i>rebus sic stantibus</i>	449
VI.	Dos principios contrapuestos en el caso de PROMONSA.....	454
VII.	Consideraciones finales. Hacia la unificación del régimen jurídico de los contratos del Sector Público.....	458

Los principios del Derecho Global de la contratación pública

Jaime Rodríguez-Arana

I.	Introducción	461
II.	El Derecho Administrativo Global.....	462
III.	Los principios generales y el Derecho Administrativo Global	467
IV.	Los principios generales de la contratación pública en el Derecho Administrativo Global	471
V.	Reflexión conclusiva	483

El régimen de participación público privada en Argentina

Ezequiel Cassagne

I.	Los sistemas tradicionales para construir y financiar las infraestructuras públicas	487
II.	Las nuevas formas de gestión y financiación.....	489
III.	El nuevo modelo en Argentina de participación público privada	498
IV.	Colofón.....	521

**Las convenciones internacionales contra la corrupción
y la contratación pública**

David Andrés Halperin

I.	Introducción: la atenuación del carácter local del Derecho Administrativo: la mundialización de las reglas aplicables en materia de contrataciones publicadas	523
II.	La Convención Interamericana Contra la Corrupción	533
III.	La Convención de las Naciones Unidas Contra la Corrupción.....	537

**O controle interno da Administração Pública
e sua aplicação às contratações públicas**

Vitor Rhein Schirato

I.	Colocação do tema	541
II.	O Controle Interno da Administração Pública	544
III.	Controle Interno e Administração Democrática.....	547
IV.	Legalidade e Administração Pública.....	550
V.	A Organização Administrativa e suas Transformações.....	553
VI.	Por uma Teoria Geral do Controle Interno da Administração Pública.....	558
VII.	O Controle Interno e os Contratos Públicos.....	565

**Prerrogativas de la Administración en los contratos
de participación público-privada**

Pablo E. Perrino

I.	Introducción	569
II.	Los contratos de PPP en la legislación argentina.....	570
III.	Riesgos contractuales y ecuación económica financiera.....	573
IV.	Las prerrogativas de la Administración contratante en los contratos de PPP	576
V.	Conclusión.....	591

**Del Derecho Global de las contrataciones
públicas y su recepción local**

Alberto Biglieri

I.	La crisis existencial de las estructuras parlamentarias nacionales	593
----	--	-----

II.	Las no tan buenas noticias de Europa	595
III.	El resurgimiento de la Doctrina como fuente principal	597
IV.	El Derecho indicativo.....	599
V.	Los modelos y proyectos ceñidos a las Contrataciones Públicas.....	601
VI.	Aporte menor al menor aporte del Derecho comparado al Derecho Global de las contrataciones públicas	603
VII.	Objeto o características principales de las contrataciones directas por vía de excepción en el régimen jurídico argentino.....	606
VIII.	Contrataciones Directas en el Sistema Federal Argentino Ex Dec. 1023/2001.....	608
IX.	Normas indicativas internacionales sobre contrataciones directas	611
X.	Conclusión.....	614

Concepto, especies y criterios del contrato público

Ramón Huapaya Tapia

I.	Breve noticia de la circunstancia de este trabajo	617
II.	El contrato administrativo (Público): un enigma	618
III.	Nuestro concepto del contrato público.....	620
IV.	Criterios conceptuales respecto del contrato público.....	621
V.	Fases del contrato público.....	622
VI.	Especies de los contratos públicos	624
	Índice general.....	629