

ALLAN R. BREWER-CARÍAS
LUCIANO PAREJO ALFONSO
VÍCTOR HERNÁNDEZ-MENDIBLE
(Coordinadores)

EL DERECHO PÚBLICO Y SUS RETOS ACTUALES

LIBRO HOMENAJE AL PROFESOR
LIBARDO RODRÍGUEZ R.

REUS
EDITORIAL



Bogotá - Colombia
2023

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Presentación (Allan R. Brewer-Carías, Luciano Parejo Alfonso, Víctor Rafael Hernández Mendible).....	VII
Libardo Rodríguez R.: El hombre, el jurista.....	XV

TEORÍA GENERAL

LECTURAS SOBRE “EL PRÍNCIPE” Y ALGUNOS CONSEJOS DE MAQUIAVELLO A LOS GOBERNANTES

ALLAN R. BREWER-CARIÁS
Venezuela

1. El libro y la vida en el entorno de Maquiavelo	4
2. La vida de Maquiavelo en los tiempos de los Medici y los Borgia.....	7
3. La experiencia diplomática de Maquiavelo como fuente de observación.....	9
4. El fin de la república, la persecución contra Maquiavelo y “El príncipe”.....	9
5. Los consejos generales de Maquiavelo	10
6. Consejos generales a los gobernantes: la razón de estado.....	12
7. Consejos para acceder al poder y sobre el gobierno.....	14
8. Consejos sobre las relaciones de poder	16
9. Consejos sobre la toma de decisiones	18
10. Consejos sobre las políticas públicas	20
11. Consejos sobre el trato a los gobernados.....	21
12. Consejos sobre las conspiraciones.....	24
13. Los príncipes y gobernantes cuyas ejecutorias, observadas por Maquiavelo, fueron las que dieron origen a sus consejos	24

EL INSTRUMENTO DE LOS CONTRALÍMITES: ELEMENTOS DE REFLEXIÓN

GIUSEPPE FRANCO FERRARI
Italia

29

ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE EL PRINCIPIALISMO Y EL NEOCONSTITUCIONALISMO

JUAN CARLOS CASSAGNE
Argentina

1. El principialismo	39
----------------------------	----

	PÁG.
2. El Estado de derecho constitucional y los distintos neoconstitucionalismos	45
3. La llamada constitucionalización del ordenamiento	49
4. Hacia el Estado subsidiario	50
5. Conclusiones.....	52

DERECHO ADMINISTRATIVO Y ÉTICA

PEDRO JOSÉ JORGE COVIELLO

Argentina

55

LAS RAÍCES HISPANAS DEL DERECHO ADMINISTRATIVO Y LA DEFENSA DEL ESTADO DE DERECHO

RICARDO RIVERO ORTEGA

España

1. Raíces hispanas de la democracia y el Estado de derecho	71
2. La independencia y las primeras constituciones	72
3. El desarrollo del derecho público y el origen del Estado de derecho en América	73
4. Los autoritarismos y su efecto devastador sobre el derecho administrativo...	75
5. El papel de la doctrina, los tribunales y las normas internacionales	76
Bibliografía	76

DERECHO ADMINISTRATIVO GENERAL

RECENTI SVILUPPI E NUOVI PROBLEMI NELLA DISCIPLINA DEGLI ACCORDI FRA L'AMMINISTRAZIONE E I CITTADINI NEL DIRITTO AMMINISTRATIVO

ALDO TRAVI

Italia

81

RAZONABILIDAD Y PROPORCIONALIDAD EN LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA

AUGUSTO DURÁN MARTÍNEZ

Uruguay

1. Introducción.....	93
2. Raíces de los principios de razonabilidad y de proporcionalidad	94
3. Contenido del principio de razonabilidad.....	102
4. Razonabilidad e interdicción de la arbitrariedad	102
5. Razonabilidad y principio de legalidad	103
6. Razonabilidad y principio de igualdad	106

	PÁG.
7. Razonabilidad y subprincipio de proporcionalidad.....	111
8. Proyecciones de los principios de razonabilidad y de proporcionalidad en la actividad administrativa.....	113
Bibliografía	117

DERECHO ADMINISTRATIVO TRANSICIONAL.
NOTAS PARA UNA INVESTIGACIÓN A PROPÓSITO
DEL CASO COLOMBIANO

DANILO ROJAS BETANCOURTH
Colombia

1. Las sanciones propias que impondrá la Jurisdicción Especial para la Paz ...	124
2. Formulación y ejecución de las sanciones propias: los trabajos, obras y acciones reparadoras y restauradoras	129
3. Sanciones restaurativas, trabajos, obras y acciones reparadoras y restauradoras y planes de desarrollo con enfoque territorial.....	131
4. Víctimas y sanciones propias	134
5. El derecho administrativo transicional en escena.....	135
A) Derecho administrativo transicional y los estudios del derecho administrativo global o transnacional.....	136
B) Derecho administrativo transicional y constitucionalismo transicional...	137
C) Derecho administrativo transicional, derecho penal y criminología crítica	139
D) Derecho administrativo transicional, políticas públicas, desarrollo y reconciliación	141
6. A modo de conclusión	141
Bibliografía	142

EL INTERÉS GENERAL Y EL DERECHO
ADMINISTRATIVO

JAIME RODRÍGUEZ-ARANA
España

1. Introducción.....	143
2. El “Rapport” del Consejo de Estado francés de 1999	144
3. La centralidad del interés general en el derecho administrativo	147
4. Pertinencia del interés general.....	151
5. Significado del interés general.....	154
6. Dimensiones del interés general.....	157
7. Caracterización del interés general.....	160
8. Reflexión final: la motivación de las actuaciones administrativas	163
Bibliografía	164

LA PROFUNDA DIMENSIÓN SOCIAL Y AXIOLÓGICA
DEL PRINCIPIO DE JURIDICIDAD. LA TEORÍA DEL ACTO
ADMINISTRATIVO Y EL RÉGIMEN EXORBITANTE
COMO INSTRUMENTAL AL SERVICIO
DEL ALUDIDO PRINCIPIO

MARÍA JOSÉ RODRÍGUEZ

Argentina

	PÁG.
1. La profunda dimensión social y axiológica del principio de juridicidad	167
A) El orden jurídico como causa formal de la sociedad política.....	169
B) La integración del orden jurídico por principios y reglas	170
C) La integración del principio de juridicidad y su dimensión social en la dogmática del derecho administrativo.....	170
D) El principio de juridicidad en la jurisprudencia administrativa de la Pro- curación del Tesoro de la Nación (PTN), máximo órgano asesor en dere- cho del Poder Ejecutivo Nacional	171
E) Nuestra opinión	173
2. La articulación del principio de juridicidad con la dogmática del acto admi- nistrativo	174
A) El principio de juridicidad y su relación con la estabilidad del acto admi- nistrativo en la Ley Nacional de Procedimientos Administrativos 19.549	176
B) El acto administrativo “contractual” en relación con el principio de juri- dicidad. Exportación de las consideraciones precedentes a los contratos administrativos nulos, es decir contrarios a la juridicidad	182
C) Perplejidades en materia tributaria: la inalterabilidad superlativa (tanto en sede administrativa como judicial) del acto administrativo de determi- nación de oficio, consagrada pretorianamente	190
3. Conclusión	191

SOBRE LA DIFICULTAD DE UNA GRAN REFORMA
DEL RÉGIMEN FRANCÉS DE LAS COLECTIVIDADES
TERRITORIALES

PIERRE SUBRA DE BIEUSSES

Francia

1. El problema de las estructuras administrativas territoriales	196
A) La estructura municipal.....	196
B) La estructura departamental	198
C) La estructura regional.....	199
2. El problema de las competencias territoriales	202
A) La cuestión de la cláusula general de competencia.....	202

	PÁG.
B) La utilización de fórmulas de competencias exclusivas.....	203
C) El caso particular de las metrópolis.....	205

LA RELACIÓN JURÍDICA ADMINISTRATIVA

RODOLFO C. BARRA

Argentina

1. El ordenamiento jurídico	209
2. Ordenamiento mayor (nacional): sector público y sector privado	210
3. La riqueza social y su adjudicación.....	211
4. Las relaciones de adjudicación y el sector de origen de los bienes en el ordenamiento jurídico	214
5. Situación y relación jurídica.....	215
6. La relación jurídica y la virtud de la justicia	218
7. La substantividad de derecho público de toda relación jurídica en la que un sujeto público es parte	219
8. La relación jurídica sustancial de derecho público en la doctrina de la Corte Suprema de Justicia argentina	221
9. El régimen administrativo como modelo o sistema	224
10. Régimen exorbitante, derecho público y justicia distributiva	227
11. La justicia distributiva como patrón de la actuación de la administración pública	228

LA TRANSFORMACIÓN DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL Y LOS RETOS ANTE UN FUTURO INCIERTO

JOSÉ-LUIS PIÑAR MAÑAS

España

1. Los orígenes del moderno derecho administrativo español. La generación de la “Revista de Administración Pública” y las leyes de mediados del siglo xx	233
2. El impacto de la Constitución de 1978. Las bases constitucionales del derecho administrativo	236
3. Organización territorial. Entidades locales y comunidades autónomas	240
4. La reforma del empleo público.....	243
5. La reforma del procedimiento administrativo. Innovación tecnológica. Procedimientos transfronterizos.....	244
6. Transparencia y acceso a la información.....	247
7. La consolidación del pleno control jurisdiccional de la actividad de la Administración y la necesaria reforma de la Ley de la Jurisdicción	248
8. Sociedad digital y nuevos derechos.....	250
9. Retos de futuro para un derecho administrativo social pospandemia	253
Bibliografía	256

DERECHO ADMINISTRATIVO Y EMERGENCIA INSTITUCIONAL

EL DERECHO DE EXCEPCIÓN: CARENCIAS Y CONTRADICCIONES

TOMÁS-RAMÓN FERNÁNDEZ

España

	PÁG.
1. Introducción.....	263
2. El derecho de excepción y las situaciones de necesidad.....	266
3. Una breve referencia a la gestación del artículo 116 de la Constitución.....	271
4. El estado de alarma y la sentencia constitucional de 14 de julio de 2021.....	274
5. A modo de conclusiones.....	277

CRISIS EPIDÉMICA Y CRISIS CONSTITUCIONAL

SANTIAGO MUÑOZ MACHADO

España

1. Epidemia y crisis institucional: una constatación.....	281
2. Las tradiciones de la gobernación sanitaria en España y su marginación.....	285
3. Las consecuencias jurídico constitucionales de la pandemia.....	291
A) El desconcierto de los juristas.....	291
B) La posición del Tribunal Constitucional.....	294
C) La doctrina del Tribunal Supremo.....	298
4. Juzgar a la Administración es también administrar.....	301
5. La ruptura de los principios en materia de competencias territoriales.....	306

DERECHO ADMINISTRATIVO Y DERECHOS FUNDAMENTALES

EL DERECHO DE EXPROPIACIÓN EN FRANCIA: ENTRE PERMANENCIA Y NUEVAS PERSPECTIVAS

RENÉ HOSTIOU

Francia

1. La protección de los bienes inmuebles: consideraciones tradicionales.....	314
A) La protección de la propiedad inmobiliaria por jurisdicción administrativa.....	315
B) La protección de los bienes inmuebles por la jurisdicción judicial.....	321
2. La protección de los bienes inmuebles: nuevas consideraciones.....	322
A) Protección por la Corte Europea de Derechos Humanos.....	322
B) Protección por el Consejo Constitucional.....	327

EL “NON BIS IN IDEM” EN EL SISTEMA EUROPEO
E INTERAMERICANO Y SU RELATIVIZACIÓN
EN LA JURISPRUDENCIA DE ESTRASBURGO

TOMÁS CANO CAMPOS

España

	PÁG.
1. Introducción.....	331
2. Los textos normativos y el diferente estándar de protección	333
A) El “non bis in idem” en la Convención Americana de Derechos Humanos	333
B) El Protocolo 7 al Convenio Europeo de Derechos Humanos y el concepto autónomo de enjuiciamiento y sanción penal	336
C) El “non bis in idem” en el derecho español	339
D) Los diferentes estándares de protección.....	341
3. La relativización del “non bis in idem”, en particular en la jurisprudencia de Estrasburgo	343
A) El derecho interno español	344
B) La jurisprudencia de la Corte Interamericana	345
C) Los vaivenes en la jurisprudencia de Estrasburgo	346
4. La necesidad de considerar los intereses jurídicos protegidos por la norma punitiva	351
A) Los problemas de la ampliación del “idem” y la relativización del “bis”	351
B) Los intereses jurídicos protegidos por la norma punitiva	353
5. El fundamento del “non bis in idem”	356
A) El principio de proporcionalidad: ¿fundamento o consecuencia de la prohibición?	356
B) El principio de legalidad y la funcionalidad excluyente de las normas sancionadoras.....	358
Bibliografía	359

EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA PARTICIPACIÓN
CIUDADANA EN LA ÓPTICA DE LA CORTE
CONSTITUCIONAL DE COLOMBIA

VÍCTOR RAFAEL HERNÁNDEZ-MENDIBLE

Venezuela

1. Introducción.....	363
2. El planteamiento del problema.....	365
A) Los fundamentos constitucionales de la participación ciudadana.....	366
B) La inexistencia de los procedimientos de participación y coordinación en materia de hidrocarburos.....	368
C) La incipiente existencia de los procedimientos de participación y coordinación en materia minera.....	368
D) Los mecanismos de participación en los asuntos ambientales.....	369

	PÁG.
3. Los fundamentos jurídicos	370
A) El déficit de protección constitucional en materia de mecanismos de participación ciudadana e instrumentos de coordinación y concurrencia	370
B) Los mecanismos de participación ciudadana en materia ambiental.....	371
C) Las conclusiones generales respecto a las consultas populares con relación al aprovechamiento del subsuelo o de recursos naturales no renovables	373
D) La propuesta de criterios para la definición de mecanismos de participación ciudadana e instrumentos de coordinación y concurrencia de la nación y las entidades territoriales	375
4. La sentencia	379
A) Una medida de otro carácter: recurso judicial efectivo.....	380
B) Una medida de carácter legislativo: legislar sobre mecanismos de participación ciudadana	380
C) Las medidas de otro carácter: actuaciones de autoridades administrativas nacionales en las relaciones interadministrativas	381
D) Las medidas de otro carácter: actuaciones de autoridades administrativas nacionales en relación con los operadores económicos	381
E) Las medidas de otro carácter: actuaciones de autoridades administrativas territoriales	381
5. Reflexiones finales.....	382
A) El restablecimiento de las garantías del Estado de derecho	382
B) El principio de unidad de mercado.....	383
C) La sujeción de la sentencia a los principios convencionales.....	384
Bibliografía	385

DERECHO ADMINISTRATIVO DEL AMBIENTE

L'AMBIENTE NEL DIBATTITO GIURIDICO ITALIANO: UNA PROPOSTA FONDATA SULLA PROSPETTIVA DEL DOVERE

FABRIZIO FRACCHIA

Italia

1. Il problema della definizione giuridica dell'ambiente.....	389
2. Cenni al dibattito teorico e alla elaborazione giurisprudenziale in Italia sulla nozione di ambiente.....	391
3. Considerazioni critiche in ordine alla negazione della sussistenza di una concezione autonoma dell'ambiente	394
4. L'insufficienza del riferimento al diritto soggettivo all'ambiente	395
5. Uno scarto metodologico e una proposta differente.....	399
6. L'allargamento del dovere morale: la prospettiva giuridica. Dall'antropocentrismo del diritto all'antropocentrismo del dovere	402

	PÁG.
7. Il fondamento e l'estensione del diritto ambientale; l'interpositio legislatoris	405
8. I principi e la finalità ultima della disciplina	407
9. Considerazioni conclusive: tre paradossi	408

EL LOBO: PERCEPCIÓN SOCIAL
Y RÉGIMEN JURÍDICO

FERNANDO LÓPEZ RAMÓN

España

1. Sobre la historia cultural del animal	411
2. Las vigentes y contrapuestas visiones rural y urbana	414
3. El régimen histórico del exterminio	416
4. Las pautas de la conservación	419
5. La difícil valoración de los datos y la necesidad de concordia	425
6. Inclusión del lobo en el Listado de Especies de Protección Especial	428

LE JUSTE ET L'UTILE. LE DROIT DE L'ENVIRONNEMENT
IMPULSION POUR LE DROIT ADMINISTRATIF

JACQUELINE MORAND-DEVILLER

Francia

1. Le Juste	435
A) Le Beau. Droit administratif, esthétique, Bien commun	436
B) L'équité. Droit administratif, équilibre et proportionnalité	441
2. L'utile	444
A) Le Bonheur. Droit administratif et qualité de la vie	444
B) Le pragmatisme. Droit administratif et efficacité	447

NUEVOS DESAFÍOS DEL DERECHO AMBIENTAL:
PRINCIPIO DE RESPONSABILIDADES COMUNES
PERO DIFERENCIADAS

JOSÉ LUIS VILLEGAS MORENO

España

1. Contextualización	452
2. Configuración y perfil del principio	455
3. Escenario de convencionalidad del principio	458
4. Conexión con otros principios del derecho ambiental internacional	461
5. Impacto de su inclusión en el PMMA	462
6. Conexión del principio con los ODS-Agenda 2030	464

CONTRATACIÓN PÚBLICA

EL PRESUPUESTO Y LAS CONTRATACIONES PÚBLICAS

ALEJANDRO CANÓNICO SARABIA
Venezuela

	PÁG.
1. Los derechos sociales fundamentales y el presupuesto público	471
2. La administración financiera del sector público y el sistema presupuestario	473
A) Fases o etapas presupuestarias	475
3. Principios jurídicos vinculados al sistema presupuestario	481
A) El principio de legalidad presupuestaria	482
B) Otros principios jurídicos vinculados al sistema presupuestario	485
4. Aplicación de las reglas presupuestarias en la contratación pública	489
A) Planificación y presupuesto	489
B) Actividades previas o preparatorias en la contratación pública	492
C) Disponibilidad presupuestaria para contratar	496
D) Adjudicación del contrato sin la disponibilidad presupuestaria	499
E) Las modificaciones de las condiciones contractuales y la disponibilidad presupuestaria	504
F) Contrataciones con ejecución superior a un año	507
G) El contrato marco y el presupuesto	512
5. El control de la ejecución presupuestaria en las compras públicas	514
6. Reflexiones finales	516

SOBRE LA TEORÍA DEL ACTO ADMINISTRATIVO PARA EXPLICAR LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA CONCESIÓN ADMINISTRATIVA: UN ANÁLISIS CRÍTICO

ANDRY MATILLA CORREA
Cuba

1. Ideas iniciales	517
2. Teoría de la concesión administrativa como acto administrativo	524
A) Sobre algunos exponentes de la teoría de la concesión administrativa como acto administrativo	524
B) Sobre los principales postulados que se han planteado para sostener la teoría de la concesión administrativa como acto administrativo	532
C) Sobre las principales objeciones a la teoría de la concesión administrativa como acto administrativo	544
3. A modo de epílogo	560

LOS CONVENIOS CELEBRADOS POR LA ADMINISTRACIÓN
CON LOS PARTICULARES: FUNDAMENTOS, APROXIMACIÓN
CONCEPTUAL Y RASGOS CARACTERÍSTICOS

AUGUSTO RAMÓN CHÁVEZ MARÍN

Colombia

	PÁG.
Introducción	563
1. Fundamentos conceptuales y contexto histórico en el caso de Colombia.....	564
A) La participación en la función administrativa	566
B) La concertación económica.....	574
C) El fomento.....	577
D) La colaboración convencional de los particulares.....	580
2. Concepto del convenio administrativo, celebrado por la Administración con los particulares.....	584
3. Aspectos relevantes para la identificación del convenio administrativo	592
A) Intereses de los sujetos contratantes.....	592
B) Régimen general de los convenios administrativos	594
4. Conclusiones.....	596

SITUACIONES JURÍDICAS DE LOS PARTICIPANTES
EN PROCEDIMIENTOS COMPETITIVOS
DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

CARLOS E. DELPIAZZO

Uruguay

1. Objeto	599
2. Enfoque propuesto	600
3. Situación del interesado en la etapa preparatoria	602
A) Preparación.....	602
B) Presentación	603
4. Situación del oferente en la etapa esencial	604
A) Recepción	604
B) Apertura.....	605
C) Admisión.....	606
D) Evaluación.....	609
4. Situación del adjudicatario en la etapa integrativa	611
A) Alcance de la adjudicación.....	611
B) Efectos de la adjudicación.....	614
6. Conclusión	615

EL CONTROL DE LEGALIDAD EN LOS CONTRATOS
DEL ESTADO: EXPRESIÓN DE LA SUPREMACÍA
DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD

CIRO NOLBERTO GÜECHÁ MEDINA

Colombia

	PÁG.
Introducción	617
1. El principio de legalidad en la contratación pública	618
2. Las acciones contencioso administrativas son la expresión material del control de legalidad en la contratación del Estado	625
A) Una acción de legalidad e indemnizatoria, el mecanismo adecuado para el control de legalidad de la contratación pública	630
3. El arbitramento como mecanismo de control de legalidad de los actos en la contratación estatal	632
4. Conclusiones.....	637
Bibliografía	638

MOTIVACIÓN DE LA ADJUDICACIÓN
CONTRACTUAL

CRISTINA VÁZQUEZ

Uruguay

Introducción: nuestro homenaje al profesor Libardo Rodríguez Rodríguez	639
1. Motivo y motivación	641
2. La motivación como principio general del derecho administrativo	643
3. La motivación en el derecho positivo uruguayo.....	646
4. La motivación en la doctrina	649
A) Sobre el fundamento de la motivación.....	649
B) Sobre la motivación “in aliunde” y ulterior o póstuma	650
C) La motivación y el principio de interdicción de la arbitrariedad	651
D) Sobre el carácter esencial de la motivación	652
E) Sobre las características exigidas a la motivación	652
F) En particular, sobre actos ilógicamente motivados	656
5. La motivación de la adjudicación en la jurisprudencia uruguayana reciente....	658
6. Conclusiones.....	661

CLÁUSULA PENAL Y MULTAS EN LA CONTRATACIÓN
ADMINISTRATIVA COSTARRICENSE

ERNESTO JINESTA LOBO

Costa Rica

1. Régimen jurídico positivo.....	665
A) Ley de Contratación Administrativa (en adelante LCA).....	665

	PÁG.
B) Reglamento LCA (en adelante RLCA)	666
C) Reglamento al Título II Ley de Fortalecimiento y Modernización de las Entidades Públicas del Sector de Telecomunicaciones (en adelante RLF MEPST).....	668
2. Jurisprudencia de la Sala Primera de la Corte Suprema de Justicia	669
A) General: carácter de fuente jurídica, rango y jerarquía de la jurisprudencia de la Sala Primera de Casación.....	669
B) Aproximación conceptual a la cláusula penal y las multas en la jurisprudencia de la Sala Primera	670
C) Previsión expresa en el cartel y en el contrato administrativo que se formaliza	671
D) Los límites de la discrecionalidad administrativa en la redacción de la cláusula penal o de las multas	672
E) El límite infranqueable de los principios de proporcionalidad y razonabilidad al fijar el contenido y monto de la cláusula penal o de la multa	676
3. Jurisprudencia de la Sala Constitucional de la Corte Suprema de Justicia ...	678
A) Valor y jerarquía de la jurisprudencia constitucional en el derecho costarricense	678
B) Aproximación conceptual y distinción de figuras	678
C) Proporcionalidad en la determinación del quantum de la cláusula penal	679
D) Necesidad de debido proceso para imponer la cláusula penal o la multa	681
4. Pronunciamientos de la Contraloría General de la República	682
A) Competencia en materia de contratación administrativa.....	682
B) Aproximación conceptual y deslinde de las categorías jurídicas de cláusula penal y de multas	683
C) Proporcionalidad en la determinación del quantum de la cláusula penal y límite máximo del mismo.....	684

LA REGULACIÓN DE LA DISTRIBUCIÓN DE RIESGOS
EN LA EJECUCIÓN DE LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS
EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL

GERMÁN FERNÁNDEZ FARRERES

España

1. Consideraciones previas	687
2. La regla del riesgo y ventura del contratista y sus excepciones	688
A) Fuerza mayor	689
B) “Factum principis”	690
C) Cláusula de progreso	695
D) Riesgo imprevisible.....	695
E) “Ius variandi” y poder de dirección de la Administración en la ejecución del contrato	700
3. Conclusiones.....	702

EL CONCEPTO DE ASOCIACIÓN PÚBLICO-PRIVADA
EN EL DERECHO COLOMBIANO

JORGE ENRIQUE SANTOS RODRÍGUEZ
Colombia

	PÁG.
Introducción	705
1. El origen de las asociaciones público-privadas y su incorporación al derecho colombiano	706
A) El origen la figura de las asociaciones público-privadas como elemento esencial para comprender su concepto	706
B) La introducción de la noción de asociación público-privada en el derecho colombiano	709
2. Elementos de la noción de asociación público-privada en el derecho colombiano	711
A) La inversión de capital privado y la presencia de un inversionista privado	711
B) La celebración de un contrato estatal como mecanismo de instrumentación jurídica.....	714
C) El desarrollo de un proyecto de infraestructura pública.....	721
D) La adecuada distribución de los riesgos previsibles.....	728
E) La disponibilidad de la infraestructura y los niveles de servicio como condicionamiento de la retribución.....	732

A PROPÓSITO DE LA RECEPCIÓN DE OBRAS PÚBLICAS
EN EL PERÚ: APORTES PARA SUPERAR
LA CULTURA ADVERSARIAL

JUAN CARLOS MORÓN URBINA
JUAN CARLOS MEDINA FLORES
Perú

1. Presentación del tema	737
2. Delimitando algunos términos asociados: entrega, recepción, verificación, aprobación	739
3. Los caracteres jurídicos de la recepción de obra	741
A) La entrega es un derecho del contratista y la recepción un deber de la entidad pública. Necesidad de colaboración	742
B) La recepción de las obras demanda una comprobación objetiva de lo construido	743
C) La comprobación se diseña como una operación contradictoria entre el constructor y la entidad	744
4. Las diversas modalidades de recepción de obra en el derecho de la construcción	744
A) El modelo de la doble recepción (recepción provisional y definitiva) y el de la recepción única de lo construido	744

	PÁG.
B) La recepción expresa, la recepción tácita o presunta y la de pleno derecho de lo construido	747
C) La recepción total y las recepciones parciales de la construcción	749
D) La recepción plena o pura y simple, y la recepción con reservas	752
5. Los efectos de la recepción de la obra. Diferentes efectos según la clase de recepción.....	754
A) La transferencia de la posesión a la entidad	755
B) Se inicia período de garantía	756
C) Derecho a que la entidad pueda destinar la obra a la finalidad pública para que se contrató.....	757
D) Verificación de vicios aparentes	758
E) Certificado de recepción.....	758
F) Entrega del cuaderno de obra.....	759
G) Cesan labores de la Junta de Resolución de Disputas	759
H) Cierre financiero del contrato: liquidación.....	760
6. El procedimiento de recepción de obra: un procedimiento interactivo y no solo un trámite administrativo	760
A) Competencia para entregar y recibir la obra	761
B) Etapas y plazos para la recepción.....	762
C) Observaciones y su solución	763
D) El procedimiento de recepción en la normativa comparada	765
7. Conclusiones y recomendaciones.....	769

DERECHO ADMINISTRATIVO DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS Y ACTIVIDADES DE INTERÉS GENERAL

DERECHO ADMINISTRATIVO DE LA LIBERTAD: TRANSFORMACIONES DEL “DERECHO DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS” Y SUBSIDIARIEDAD DE LAS “PRERROGATIVAS DE PODER PÚBLICO”

GUILLERMO SÁNCHEZ LUQUE
Colombia

Introducción	773
1. El derecho administrativo de la libertad: las transformaciones del ordenamiento legal del derecho administrativo.....	779
A) El régimen legal de los servicios públicos domiciliarios: desmonopolización y libertad económica	779
B) Régimen legal de los contratos estatales: menos unilateralidad y más autonomía de la voluntad	794
2. El derecho administrativo de la libertad: las reformas pendientes al ordenamiento legal del derecho administrativo.....	808

	PÁG.
A) Hacia un régimen de la organización administrativa y de la actuación administrativa de la libertad.....	809
B) Hacia un control jurisdiccional de la Administración basado en la libertad	820
Conclusiones.....	833
Bibliografía.....	840

LA CONSTITUCIÓN Y LA NOCIÓN DE SERVICIO PÚBLICO: PROPUESTA DE REVISIÓN

JOSÉ ARAUJO-JUÁREZ

Venezuela

Introducción.....	847
§ 1. Presentación del tema.....	847

SECCIÓN I. DEL ESTADO DEL BIENESTAR AL ESTADO SOCIAL DE DERECHO

1. Intervención del Estado constitucional.....	850
§ 2. Planteamiento de la cuestión.....	850
§ 3. Estado social de derecho.....	852
2. Deberes del Estado social de derecho.....	854
§ 4. Plan.....	854
§ 4 a) Deber y garantía de prestación.....	854
§ 4 b) Deber de buen funcionamiento.....	855
§ 4 c) Principio de prohibición de no regresividad.....	856
3. Servicio público y revisión crítica.....	856
§ 5. Planteamiento de la cuestión.....	856
§ 6. Revisión crítica.....	858
§ 7. Conclusión.....	859

SECCIÓN II. SERVICIO PÚBLICO Y FINES DEL ESTADO CONSTITUCIONAL

4. Fundamento constitucional.....	861
§ 8. Enunciado.....	861
5. Intervención administrativa.....	862
§ 9. Idea general.....	862
§ 10. Prestación de servicios públicos.....	863
§ 10 a) Deber estatal de prestación de servicios públicos.....	863
§ 10 b) Servicio público industrial y comercial.....	864
§ 10 b) 1. Garantía de la libertad de empresa o económica privada.....	864
§ 10 b) 2. Actividad administrativa de intervención.....	865
§ 10 b) 3. Actividad de control administrativo.....	865
6. Evolución.....	866
§ 11. Plan.....	866

	PÁG.
§ 11 a). La actividad de control en el Estado de derecho.....	866
§ 11 b) Intervencionismo administrativo en el Estado social de derecho.....	867

SECCIÓN III. SERVICIO PÚBLICO

7. Génesis	867
§ 12. Idea general	867
§ 13. Características.....	867
§ 14. Funciones.....	868
8. Propuesta de revisión.....	868
§ 15. Enunciado y plan	868
§ 15 a) Elemento orgánico: la titularidad pública	869
§ 15 b) Elemento material: el interés público	870
§ 15 c) Elemento formal: el régimen jurídico exorbitante.....	874

SECCIÓN IV. PERSPECTIVA CONTEMPORÁNEA

9. Privatización.....	875
§ 16. Planteamiento de la cuestión	875
§ 17. Concepto.....	876
§ 18. Desregulación y neoregulación	877
10. Servicio de interés general	878
§ 19. Presentación del tema.....	878
§ 20. Concepto.....	879
§ 21. Caracteres jurídicos	880
§ 22. Obligaciones o cargas jurídicas, por razones de servicio público	882
§ 22 a) Servicio universal	882
§ 22 b) Otras obligaciones o cargas jurídicas	884
11. Reflexión final	884
§ 23. “Le service public est mort ¡Vive le service public!”.....	884

EL SECTOR Y EL SISTEMA ELÉCTRICO ESPAÑOLES

LUCIANO PAREJO ALFONSO

España

1. Introducción: los condicionantes de la construcción del sector sobre la técnica del mercado competitivo impuestos por las características de la electricidad	889
2. La evolución de la regulación administrativa, nacional y europea en la materia	891
A) En España.....	891
B) En la Unión Europea	892

	PÁG.
3. El sector energético y la organización y el funcionamiento del sistema eléctrico	904
A) La distribución territorial de competencias en el sector	904
B) El régimen legal del sector y el mercado eléctricos	905
4. La última evolución: la lucha contra el cambio climático	914
Bibliografía	917

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ERROR JUDICIAL Y ANORMAL FUNCIONAMIENTO DE LA JUSTICIA EN LA LEY 26.944 DE RESPONSABILIDAD DEL ESTADO Y DE LOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS

PABLO ESTEBAN PERRINO
Argentina

1. La ley 26.944 de responsabilidad del Estado	921
2. La responsabilidad del Estado por anormal funcionamiento de la justicia y por error judicial en la jurisprudencia de la Corte Suprema	922
A) Notas que caracterizan la responsabilidad por el anormal funcionamiento de la Administración de Justicia y el error judicial	924
B) Recaudos para la procedencia de la responsabilidad del Estado por error judicial	927
3. La responsabilidad del Estado por anormal funcionamiento de la justicia y por error judicial en la ley 26.944. La aplicación del factor de atribución falta de servicio	930

CONFIANZA LEGÍTIMA Y RESPONSABILIDAD DEL LEGISLADOR EN COLOMBIA

RAMIRO SAAVEDRA BECERRA
Colombia

1. La jurisprudencia sobre responsabilidad del legislador	936
2. Las dificultades del sistema propuesto	938
A) El principio de confianza legítima	938
B) Excepcionalidad y subsidiariedad del principio	939
3. El derecho alemán	940
A) El sistema de responsabilidad del Estado en el derecho alemán	941
4. El sistema colombiano de responsabilidad	944
A) La interpretación de la Corte Constitucional	945
B) Los fundamentos de la responsabilidad del Estado	946

	PÁG.
C) Un sistema híbrido	947
D) La confianza legítima como fundamento de responsabilidad por la actividad legislativa.....	950

JUSTICIA ADMINISTRATIVA TRADICIONAL Y ALTERNATIVA

EL ARBITRAJE EN EL DERECHO PÚBLICO ECUATORIANO

EFRAÍN PÉREZ
Ecuador

1. Normativa ecuatoriana sobre arbitraje en derecho público	957
2. Contratos de inversión.....	959
3. Aspectos de la competencia para someterse al arbitraje	960
4. Objeto del arbitraje en las instituciones públicas	962
5. Cuestiones que el Estado y las entidades públicas pueden someter al arbitraje	964
6. El valor de los documentos exhibidos y producidos por las instituciones públicas.....	973
7. Legislación aplicable en el arbitraje y la “Lex Mercatoria”	974
8. Arbitraje internacional.....	976
9. Acciones contra el laudo arbitral	977

LA ILUSIÓN DE LOS ADMINISTRADOS EN LA EFECTIVA PROTECCIÓN DE SUS DERECHOS: ¿EL JUEZ ADMINISTRATIVO, GUARDIÁN DE LAS LIBERTADES ANTE LA TENTACIÓN DE ARBITRARIEDAD DE LA ADMINISTRACIÓN?

GUSTAVO QUINTERO NAVAS
Colombia

Introducción.....	979
1. El control de la legalidad de las decisiones administrativas: ¿es el juez administrativo una extensión de la administración contra la ilusión del administrado?	984
2. Las medidas cautelares: ¿una muralla contra la arbitrariedad de la administración?	991
3. La acción de tutela frente a decisiones judiciales: de la gran ilusión a la desilusión.....	995
4. Conclusión.....	999

LA REVISIÓN JUDICIAL EN EL SISTEMA
JURÍDICO NORTEAMERICANO

JAVIER A. ECHEVARRÍA VARGAS
Puerto Rico

	PÁG.
Introducción	1001
1. El derecho administrativo dentro del ordenamiento constitucional	1002
2. Legitimación del poder administrativo	1004
3. Misión de legitimación del derecho administrativo	1006
4. Intervención judicial con las acciones administrativas	1007
5. Orígenes de la revisión judicial	1009
6. Autoridad de las agencias administrativas frente al señorío de los tribunales	1010
7. Presunción de revisión judicial	1012
8. Estándar para la revisión judicial	1013
9. Deferencia judicial	1016
10. Dos fases de evaluación	1021
11. Agotamiento de remedios administrativos y jurisdicción primaria	1023
12. Conclusión	1024

EL IMPACTO DE LA ENTRADA EN VIGENCIA DE LAS LEYES
DE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO GENERAL
Y DEL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO
EN PERÚ, VEINTE AÑOS DESPUÉS

JORGE DANÓS ORDÓÑEZ
Perú

1. La Ley de Procedimiento Administrativo General	1026
A) La constitucionalización del procedimiento administrativo	1028
B) El establecimiento de un régimen general de simplificación administrativa	1031
C) La disciplina de la potestad sancionadora de la Administración	1033
D) La digitalización del procedimiento administrativo	1035
2. La Ley Reguladora del Proceso Contencioso Administrativo	1037
A) Proceso de plena jurisdicción	1038
B) Particularidades y contexto	1039
C) Rol de los jueces	1044

DE LA DECLARATORIA DE LESIVIDAD
EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO DOMINICANO

MANUEL FERMÍN CABRAL
República Dominicana

1. El proceso de lesividad: delimitación conceptual	1049
---	------

	PÁG.
2. El procedimiento en sede administrativa: la declaratoria de lesividad.....	1052
A) La declaración de lesividad como acto administrativo	1052
B) Iniciación del procedimiento	1054
C) Desarrollo del procedimiento	1054
D) La doble exigencia: infracción jurídica y lesión al interés público.....	1057
E) Objeto: actos administrativos en sentido estricto.....	1061
F) Impugnabilidad.....	1064
G) Medidas provisionales: el caso de la suspensión como medida cautelar	1065

**HACIA UN MODELO ABIERTO DE PRETENSIONES
 PROCESALES CON DIVERSIDAD DE OBJETOS EN LA JUSTICIA
 ADMINISTRATIVA IBEROAMERICANA: AFIANZANDO
 EL CONTROL Y LA TUTELA JURISDICCIONAL**

MIGUEL ÁNGEL TORREALBA SÁNCHEZ

Venezuela

Introducción	1069
1. La adopción parcial del esquema original francés: la dicotomía nulidad (ex- ceso de poder)-condena pecuniaria (plena jurisdicción) como paradigma del contencioso-administrativo iberoamericano.....	1071
2. Las nuevas tendencias. El establecimiento de un modelo abierto de preten- siones procesales administrativas con múltiples objetos.....	1080
A) El remozamiento de las formas clásicas.....	1080
B) Las novedades, algunas no tan novedosas	1088
3. Algunas consecuencias del establecimiento de un modelo abierto de preten- siones procesales administrativas con diversos objetos. Otro capítulo en “la lucha contra las inmunidades del poder” mediante la aplicación del princi- pio de universalidad o globalidad de la justicia administrativa.....	1092