

ESTUDIOS DE DERECHO PÚBLICO

Director

ENRIQUE M. ALONSO REGUEIRA

Prólogo

ALBERTO ANTONIO SPOTA

Autores

ÁBALOS - ACUÑA - ALONSO REGUEIRA - ALTERINI
ÁLVAREZ TAGLIABUE - AMAYA - ASCÁRATE - BASTERRA
BESTARD - BONAVERI - BUTELER - CALDERÓN - CANDA
CARDACI MÉNDEZ - CARLÍN - CARNOTA - CASARINI
CAYSSIALS - CHIACCHIERA CASTRO - DAMSKY - DANESI
DIANA - DUBINSKI - FERRARA - FERRER ARROYO
FREEDMAN - GALLEGOS FEDRIANI - GARCÍA RAJO
GONZÁLEZ MORAS - GUSMAN - IVANEGA - KODELIA
LAVIÉ PICO - LÓPEZ MENDOZA - MAQUEDA FOURCADE
MARANIELLO - MÁRQUEZ - MARTÍNEZ - MIGLINO - MONTI
MORENO - MUÑOZ - OLMOS SONNTAG - PALACIOS
PÉREZ HUALDE - REJTMAN FARAH - RIQUERT - ROSATTI
SÁ ZEICHEN - SACRISTÁN - SANABRIA - SPOTA
THEA - TREACY - URRESTI - URTUBEY - VÍTOLO
VITTADINI ANDRÉS - VIVACQUA - VOCOS CONESA



1ª Edición: Diciembre de 2013

Estudios de Derecho Público / Edgardo Tobías Acuña ... [et.al.] ; prólogo de Alberto Antonio Spota. - 1a. ed. - Buenos Aires : Asociación de Docentes - Facultad de Derecho y Ciencias Sociales - UBA, 2013.

1200 p. ; 23x16 cm.

ISBN 978-987-97935-7-2

1. Derecho Público. I. Regueira, Enrique Alonso, coord. II. Spota, Alberto. Antonio, prolog.

CDD 340

Edición:

© Asociación de Docentes
Facultad de Derecho y Ciencias Sociales
Universidad de Buenos Aires

Prohibida su reproducción total por cualquier medio, sin expresa autorización de la editora. Permitida su reproducción parcial con la indicación expresa y clara de la editora, artículo, autor y página. Todos los trabajos son de la responsabilidad exclusiva de los autores.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son
responsabilidad exclusiva del autor)

ASOCIACIÓN DE DOCENTES
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES
UNIVERSIDAD DE BUENOS AIRES
Av. José Figueroa Alcorta 2263
(C1425CKB) Buenos Aires - Argentina

COMISIÓN DIRECTIVA DE LA ASOCIACIÓN DE DOCENTES
DE LA FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES
DE LA UNIVERSIDAD DE BUENOS AIRES

Presidente	Alberto Antonio Spota
Vicepresidente	Graciela Cristina Wüst
Secretario	Ariel Cardaci Méndez
Prosecretario	Leandro A. Martínez
Tesorero	Guido Dubinski
Protesorero	Gustavo Mason
Vocales Titulares	Alfredo S. Gusman Rodolfo Facio Marialma Berrino Esteban Furnari Néstor Losa Enrique Alonso Regueira
Vocales Suplentes	Marcela Basterra Mario Heffes Marcelo López Alfonsín Roberto Furnari Patricio Urresti Susana Gloria Marina Orlando Javier Moreno Fernanda Outon Agustín Bonaveri Diego Freedman Erica Elizabeth Gorbak Diego Papayanis

COMISIÓN REVISORA DE CUENTAS

Titulares	Silvia Tanzi Javier Ayala Claudia Belán
Suplentes	Ricardo Rovner Irma Carcerón Alejandro Turyn (†)

ÍNDICE

Los autores	29
Presentación de Enrique M. Alonso Regueira	45
Prólogo, Alberto A. Spota	49
APARTADO PRIMERO. El test de constitucionalidad y la interpretación constitucional	
El control jurisdiccional de los <i>interna corporis acta</i>, JORGE ALEJANDRO AMAYA.....	
I. Introducción	51
II. La doctrina de los <i>interna corporis acta</i> y su relación con el rol institucional de los órganos que ejercen el control de constitucionalidad	52
III. La doctrina en la jurisprudencia inglesa	56
IV. La doctrina en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional Español.	59
V. La doctrina en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de los Estados Unidos	61
VI. La doctrina en la jurisprudencia de la Corte Constitucional italiana.	62
VII. La doctrina en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	65
VIII. Un caso particular: El control jurisdiccional de los Reglamentos legislativos	67
a) El control de los Reglamentos legislativos en el modelo español.	67
b) El control de los Reglamentos legislativos en el modelo argentino. El caso “Binotti”	69
IX. Conclusiones	71
La función de los Tribunales Constitucionales y la eficacia de sus sentencias a la espera de un caso emblemático, CECILIA CELESTE DANESI	
I. Introducción	75
II. Los sistemas de control de constitucionalidad tradicionales y actuales	76
III. La función de los Tribunales Constitucionales	77

IV. La eficacia de las sentencias constitucionales	80
V. A la espera de un caso emblemático de constitucionalidad y convencionalidad en la Corte Constitucional colombiana.....	82
VI. Conclusión.....	84
VII. Bibliografía	84
Sobre la democracia y la declaración de inconstitucionalidad,	
NICOLÁS DIANA.....	87
I. Introducción	87
II. El Derecho y sus funciones.....	89
III. La democracia y el Derecho.....	92
IV. A modo de colofón.....	96
Derecho constitucional y Derecho Administrativo en el siglo XXI. Ni unidos ni dominados, EMILIO ROSATTI	
I. Introducción	99
II. Autonomía o subordinación	99
III. Algunos puntos de contacto	101
IV. Conclusión.....	106
Los límites impuestos por la Constitución nacional a la nueva reglamentación del Consejo de la Magistratura (a propósito del fallo “Rizzo” de la Corte Suprema de Justicia de la Nación), PABLO DANIEL SANABRIA.....	
I. Introducción	109
II. La incorporación del Consejo de la Magistratura al ordenamiento constitucional argentino	110
a) La deliberación preconstituyente	112
b) Los debates en el seno de la Convención Constituyente del año 1994.....	116
c) Las notas esenciales del Consejo de la Magistratura expresamente establecidas en el art. 114 de la Constitución nacional	118
III. La reglamentación del art. 114 de la Constitución nacional efectuada por el Congreso de la Nación	126
IV. La pretendida “democratización de la justicia” impulsada por el Poder Ejecutivo nacional. La sanción de la ley 26.855 de reforma del Consejo de la Magistratura.....	128
V. Las impugnaciones judiciales contra la ley 26.855.....	131
VI. El fallo de la Corte Suprema de Justicia de la Nación dictado en la causa “Rizzo”	133
a) Sobre la composición del Consejo de la Magistratura	134

<i>b)</i> Sobre la vigencia del principio de supremacía constitucional y del control de constitucionalidad de las leyes en cabeza de los jueces	136
VII. Conclusiones	140

El control de cambios y el régimen penal cambiario. necesidad de su revisión (una visión desde el Derecho Constitucional), ALFREDO M. VÍTOLO 143

APARTADO SEGUNDO. Aspectos constitucionales sobre las funciones del Ejecutivo y los entes administrativos

Los decretos legislativos en la actual doctrina de la CSJN, ANA MARÍA

BESTARD	161
I. Introducción	161
II. Análisis de la jurisprudencia sobre decretos delegados	162
<i>a)</i> Caso “Colegio Público de Abogados de Capital Federal c/ Estado Nacional-PEN- ley 25414 decr. 1204/01 s/ amparo”	162
III. Análisis de la jurisprudencia sobre decretos de necesidad y urgencia .	170
<i>a)</i> Caso “Consumidores Argentinos c/ Estado Nacional –PEN- Decreto 558/02 –SS- ley 20091 s/ amparo ley 16.986”	170
IV. Nuestra opinión	176
<i>a)</i> El fallo “Colegio Público”	176
<i>b)</i> El fallo “Consumidores Argentinos”	179
V. Palabras finales comunes a los dos fallos tratados.....	181
VI. Bibliografía	182

La expropiación mediante la revocación por oportunidad, mérito y conveniencia de actos administrativos, SANTIAGO MAQUEDA FOURCADE.... 183

I. Planteamiento general	183
II. Estado de la cuestión sobre el carácter expropiatorio de la revocación por oportunidad, mérito y conveniencia.....	185
<i>a)</i> La revocación por oportunidad, mérito y conveniencia como una facultad implícita o inherente de la Administración Pública..	185
<i>b)</i> La revocación por oportunidad mérito y conveniencia como una forma de expropiación	187
III. Derecho de propiedad, expropiación, y revocación por oportunidad, mérito y conveniencia.....	188
<i>a)</i> Derechos de propiedad y derechos con fuente en un acto administrativo	188
<i>b)</i> Privación de derechos de propiedad, expropiación, y revocación de actos administrativos por oportunidad, mérito y conveniencia	191
IV. Conclusiones	199

Reflexiones sobre la jerarquía normativa de las diferentes leyes del Congreso. A propósito de la ley de expropiación de YPF y el fallo “Zofracor”, LEANDRO ABEL MARTÍNEZ	201
I. Introducción	201
II. El orden jerárquico de las normas	202
III. Tipos de leyes que dicta el Congreso	204
IV. La interpretación de las normas jurídicas.....	205
V. Las reglas para el procedimiento de formación y sanción de las leyes	206
VI. De las mayorías establecidas en la Constitución.....	207
a) Mayorías calificadas para el dictado de ciertas leyes.....	207
b) Mayorías calificadas para el nombramiento, corrección, sus-	
pensión y remoción de determinados funcionarios	208
c) Mayorías calificadas para el funcionamiento de las Cámaras y el	
procedimiento de sanción y formación de leyes.....	209
d) Mayorías calificadas para la aprobación o denuncia de tratados	
y convenciones sobre derechos humanos con jerarquía constitu-	
cional, como así también, de los tratados de integración	210
VII. El fallo “Zofracor”	210
VIII. Conclusión.....	212
Nuevas formas de administración y los “organismos” constitucionales independientes, ALEJANDRO PÉREZ HUALDE	213
I. Institutos constitucionales independientes	216
a) Descentralización administrativa.....	217
b) Organismos independientes.....	219
c) Órganos extra-poderes	223
d) Ubicación de los “organismos”	225
II. Naturaleza, ubicación y función constitucional de los “organismos”	227
a) Configuración federal y establecimiento de los “organismos”	
en la división “vertical” del poder	228
b) La irrupción de los Municipios	240
c) El control del poder político	243
III. Reflexiones finales.....	245
¿Un Derecho Administrativo en retirada?, MARIO REJTMAN FARAH	251
I. A modo de hipótesis de trabajo	251
II. La habilitación de instancia de oficio	251
III. El plazo de caducidad en caso de silencio	254
IV. El rechazo <i>in limine</i> del amparo.....	256
V. La revocación del acto regular	258
VI. La responsabilidad del Estado y sus agentes.....	261

VII. Las fuentes del Derecho Administrativo	262
VIII. Los entes reguladores	263
IX. Las acciones de clase	267
X. Otras cuestiones	268
XI. A modo de conclusión.....	269

Potestades normativas del Ejecutivo. La “zona gris” entre los decretos autónomos y las facultades del Congreso, LUIS ESTEBAN VIVACQUA..

I. Consideraciones preliminares	271
II. Delimitación de atribuciones normativas del Poder Ejecutivo nacional	273
a) Tipos de potestades normativas del Ejecutivo	273
b) Delimitación de las competencias del Congreso nacional y el Poder Ejecutivo nacional	277
III. Colofón	282

APARTADO TERCERO. El control jurisdiccional de la Administración

La inconstitucionalidad de la “exigencia del pago previo (*solve et repete*) de una multa para habilitar la instancia judicial”, ENRIQUE

LAVIÉ PICO.....	285
Conclusiones	295

La desviación de poder, JOSÉ A. LÓPEZ MENDOZA

I. Introducción	299
II. Origen de la desviación de poder	302
III. Conceptualización del instituto	304
IV. Aparente crisis del instituto, el pretendido carácter subsidiario como elemento certificante de la validez del acto administrativo y su prueba	306
V. Vigencia del vicio de desviación de poder en el contexto actual del Derecho Administrativo (Globalización)	309
VI. Aplicación del instituto a los otros poderes del Estado.....	311

Agotamiento de la vía administrativa y tutela judicial efectiva, LAURA

MONTI	317
-------------	-----

Todos los caminos... ¿conducen a Roma?, FEDERICO G. THEA

I. Introducción	327
II. Primera etapa: una oportunidad para conciliar.....	331

a) El peaje en la “Autopista Inglesa”	332
b) “Un [laberinto] para gobernarlos a todos”: El agotamiento del administrado en la ‘Senda Argentina’	337
c) Conclusiones preliminares del Primer Tramo	345
III. Segunda etapa: golpeando las puertas de los jueces	346
a) La lotería en la “Autopista Inglesa”	349
b) La habilitación de instancia en la “Senda Argentina”	357
c) Conclusiones preliminares del Segundo Tramo	364
IV. Conclusión.....	365

El control judicial de la Administración va al jardín de infantes. La discrecionalidad y “Los Espejitos de Colores”, ENRIQUE M. ALONSO REGUEIRA.....

I. Introducción	369
II. Un punto de partida teórico, hacia la discrecionalidad administrativa.....	370
III. ¿De qué hablamos cuando hablamos de discrecionalidad?.....	371
IV. La norma atributiva de competencia	373
V. El control judicial de la actividad administrativa	374
a) La presunción de legitimidad	375
b) El control de legalidad, los aspectos reglados	375
c) Control sobre los aspectos discrecionales, los principios generales del Derecho	380
d) Las cuestiones de oportunidad, mérito y conveniencia	386
e) El riesgo de sustitución judicial de la función administrativa....	388
VI. Despedida.....	389

Los límites constitucionales y convencionales de la discrecionalidad administrativa y de su control (a propósito de los casos “Rodríguez Pereyra” y “Asociación de Magistrados y Funcionarios”), ENRIQUE M. ALONSO REGUEIRA

I. Introducción	391
II. El caso “Rodríguez Pereyra” y el deber judicial de efectuar un control de constitucionalidad y de convencionalidad	392
III. El precedente “Asociación de Magistrados y Funcionarios”, la intensidad del examen de razonabilidad y su relación con el de mera conveniencia.....	397
IV. Los límites convencionales a la discrecionalidad administrativa....	402
V. Conclusión.....	405

APARTADO CUARTO. Derecho Administrativo federal y lo local

Facultades delegadas y potestades tributarias provinciales. Especial referencia a la prescripción de tributos locales, MARÍA GABRIELA ÁBALOS.	409
I. Introducción	409
II. Autonomía provincial y poder tributario. Alcance y contenido	410
III. Tributos provinciales y normas sobre prescripción. Distintas posiciones doctrinarias y jurisprudenciales	416
IV. Algunas conclusiones a favor de la defensa de las potestades provinciales.....	431
Los decretos de necesidad y urgencia en las provincias, PAULINA R. CHIACCHIERA CASTRO y MAXIMILIANO R. CALDERÓN.....	433
I. Alcances del estudio.....	433
II. ¿Pueden las provincias incorporar los DNU en sus constituciones? ..	433
III. La práctica constitucional	435
a) Presentación	435
b) Constituciones provinciales que receptan expresamente la figura	436
c) Constituciones que no los contemplan expresamente	441
IV. Consideraciones finales	444
V. Bibliografía	445
El contencioso administrativo en la Constitución entrerriana reformada en 2008, MIGUEL AUGUSTO CARLÍN	449
I. Introducción	449
II. La Reforma Constitucional de 2008	450
III. Las normas legales vigentes.....	458
IV. La doctrina judicial	461
V. Sistema municipal	464
¿Todo Derecho Administrativo es local?, WALTER F. CARNOTA	471
I. Presentación del problema	471
II. Un replanteo de las fuentes del Derecho Administrativo	472
III. Una crisis más de la legalidad formal	474
IV. Los insumos no tradicionales: el <i>soft law</i> administrativo	474
V. Los procesos de integración regional	476
VI. El Derecho Administrativo para la gobernanza multi-nivel.....	477
VII. A modo de conclusión.....	478

Síntesis histórico-jurídica de la evolución de lo Contencioso Administrativo nacional , PABLO G. CAYSSIALS	479
I. El régimen nacional.....	479
II. El principio de indemandabilidad del Estado.....	480
III. El sistema de venia legislativa y las leyes 3952 y 11.364.....	483
IV. La sanción de ley 19.549.....	487
¿Son realmente autónomos los municipios en la Constitución Argentina? , ALFREDO SILVERIO GUSMAN	491
I. La trascendencia del municipio, ahora y antes.....	491
II. ¿Autonomía o autarquía?	492
III. La Constitución reformada.....	494
IV. Conclusión.....	496
Algunas observaciones sobre el régimen de las notificaciones en el procedimiento administrativo de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires , PATRICIO ESTEBAN URRESTI	497
I. Introducción	497
II. La Ley de Procedimientos Administrativos de la Ciudad	498
III. Las notificaciones administrativas	498
IV. De los actos que deben ser notificados	500
V. Medios para notificar	501
VI. Algunas consideraciones sobre los medios de notificación mencionados en la ley	502
a) Notificación personal	502
b) Notificación espontánea.....	503
c) Notificación por cédula	504
d) Notificación por telegrama.....	505
e) Notificación por oficio con aviso de recepción.....	506
f) Notificación por carta documento.....	506
g) Notificación por medios postales	506
VII. Otras formas de notificación: publicación de edictos y notificación verbal	509
VIII. Diligenciamiento de las notificaciones	510
IX. Contenido de las notificaciones	511
X. Indicaciones que debe contener la notificación y consecuencias de su omisión	512
a) El sistema vigente en el ámbito nacional	514
b) Comparación de ambos sistemas.....	515
XI. El régimen de las notificaciones inválidas	515
XII. Efectos de las notificaciones.....	517

XIII. Notificaciones administrativas y plazos de prescripción	518
XIV. El control de oficio acerca de la validez de las notificaciones	520
a) Postura que niega la facultad de los jueces	520
b) Postura que admite la posibilidad del control de oficio	521
XV. Conclusiones	522

APARTADO QUINTO. Lo procesal

Consolidación de deudas y Derechos Humanos (a propósito del fallo “Cots”, de la Corte Suprema de Justicia de la Nación), EDGARDO

TOBÍAS ACUÑA	527
--------------------	-----

El nuevo régimen de medidas cautelares contra el Estado. A propósito de la ley 26.854, MARCELA I. BASTERRA.....

I. Finalidad de las medidas cautelares	533
II. Las medidas cautelares contra el Estado. Aspectos relevantes de las modificaciones introducidas por la ley 26.854	535
a) Medidas cautelares dictadas por juez incompetente	536
b) Idoneidad del objeto de la pretensión cautelar	537
c) Informe previo	541
d) Vigencia temporal de las medidas cautelares frente al Estado ...	543
e) Afectación de los recursos y bienes del Estado	547
f) Suspensión de los efectos de un acto estatal	549
III. Test de constitucionalidad. Derechos lesionados	552
a) Derecho a la Igualdad.....	552
b) Derecho a una tutela judicial efectiva	554
IV. Conclusiones	555

La competencia contencioso-administrativa. Criterios seguidos jurisprudencialmente para su determinación, FABIÁN OMAR CANDA

I. Introducción	557
II. Competencia de los tribunales	558
III. Competencia del fuero contencioso: qué dicen las normas	559
IV. Competencia contenciosa y norma procesal aplicable.....	559
V. La competencia contenciosa en la actual jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	560
VI. La competencia contenciosa en la jurisprudencia del fuero.....	563
V. Conclusiones	564

El amparo por mora como técnica de control jurisdiccional de la inactividad formal de la Administración, LUIS CASARINI	567
I. Introducción.	567
II. El régimen legal del amparo por mora	569
a) El amparo por mora como un sistema de control de la gestión administrativa in procedendo.....	570
b) Requisitos para su admisibilidad y fundabilidad.....	571
c) El procedimiento y las previsiones del art. 43 de la Constitución nacional.....	575
d) La decisión judicial.....	576
e) Las pautas en materia recursiva	577
III. Reflexiones finales.....	577
 La legitimación activa de las Fiscalías contencioso administrativas de la Ciudad de Buenos Aires para promover acciones judiciales no penales, FRANCISCO JAVIER FERRER ARROYO	579
I. La legitimación como puerta de acceso a la justicia	579
II. Fundamentos normativos del deber de actuación de los Fiscales ...	583
III. Un nuevo perfil para las Fiscalías contencioso-administrativas de la Ciudad de Buenos Aires	587
 Las ruinas circulares o la nueva ley sobre medidas cautelares contra la Administración Pública, PABLO OSCAR GALLEGOS FEDRIANI	589
I. Prefacio	589
II. Aclaración necesaria	589
III. Aspectos destacables de la normativa	590
a) El nuevo art. 195 bis del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	592
b) Nueva legislación de emergencia. Modificación del art. 195 bis del Código Procesal	598
c) Decr. 214/02	600
IV. El interés público	601
a) Facultades del juez	601
b) Criterio de admisibilidad	601
c) Poder cautelar general y discrecionalidad	602
d) El interés público. Concepto	603
e) El interés público como causa y medida de la actividad cautelar	604
V. Constitucionalidad de la norma	605
VI. Conclusión	606
VII. Bibliografía	606

Apremios por deudas inexistentes. La defensa pretoriana, EDUARDO

GARCÍA RAJO	607
I. El proceso de apremio	607
II. El exceso ritual	608
III. Aplicación del principio en el juicio de apremio	609
IV. El derecho español y nuestra Constitución	612
V. Caracterización de la defensa.....	612
VI. Necesidad de recepción legislativa.....	613

La protección cautelar contra los frenos a la importación, MARÍA

GIMENA OLMOS SONNTAG	615
I. Introducción	615
II. Regulación legal.....	615
III. El caso del Certificado de Importación de Juguetes (CIJ).....	619
IV. Resolución MEyP 485/05	624

El litigio de Derecho Público y la función judicial: observaciones acerca del control judicial de las políticas públicas, GUILLERMO F.

TREACY.....	633
I. Introducción	633
II. Aclaración terminológica.....	634
III. La dificultad contramayoritaria y el litigio estratégico.....	635
IV. Los distintos paradigmas de proceso.....	637
a) El paradigma del litigio clásico	638
b) El paradigma del litigio de Derecho Público	639
c) Los litigios de Derecho Público en nuestro país	640
V. El deslinde entre las funciones judiciales y las funciones gubernamentales.....	642
a) Observaciones generales	642
b) La legitimación procesal y el principio de división de poderes .	644
VI. Revisitando el problema contramayoritario: el alcance de las sentencias en los litigios de Derecho Público.....	647
VII. Consideraciones finales	650

APARTADO SEXTO. Lo procedimental**Algunos problemas en el enjuiciamiento de magistrados, DIEGO**

FREEDMAN	655
I. Interrogantes iniciales	655
II. Reflexiones previas sobre la independencia judicial	655

III. La causal de mal desempeño en el ejercicio de sus funciones.....	660
IV. Las garantías en el procedimiento de enjuiciamiento de magistrados	672
V. Palabras finales	687

Procedimiento ante el jurado de enjuiciamiento de magistrados –art.

115 de la Constitución nacional–, ARMANDO MARIO MÁRQUEZ.....	689
I. A modo de introducción y presentación.....	689
II. Los jueces y su régimen disciplinario en el sistema constitucional argentino.....	689
III. El procedimiento ante el jurado de enjuiciamiento de magistrados de la Nación.....	695
IV. A modo de conclusión y despedida.....	697

De la inutilidad del recurso jerárquico en la actualidad, ORLANDO

JAVIER MORENO.....	699
--------------------	-----

Aspectos relevantes sobre normas sobre procedimiento administrativo en el Derecho Comparado (Caso de Argentina y Taiwán), SUSANA

N. VITTADINI ANDRÉS	703
I. Estructura gubernamental de Taiwán	707
II. Acta de Procedimiento Administrativo	711
III. Ley de Procedimientos Administrativos, LNPA, ley 19.549, de Argentina. Correlato comparativo con APA	714
IV. Conclusiones	719
V. Bibliografía	720

APARTADO SÉPTIMO. Contrataciones administrativas

El concurso docente universitario, ALFONSO BUTELER	725
I. Introducción	725
II. Regulación legal	725
III. Etapas	726
a) La existencia de partida presupuestaria	727
b) Designación del jurado	727
c) La convocatoria	731
d) La admisión de los postulantes	733
e) La prueba de oposición	735
f) Dictamen del jurado – orden de mérito	728
g) Ampliación.....	738
h) Empate	739

i) Aprobación del dictamen	739
j) Designación	740
k) La revocación del concurso.....	740
IV. Control judicial	741
a) La revisión de las decisiones internas de las universidades nacionales.....	741
b) La revisión judicial de los concursos universitarios	742
V. El derecho de defensa y la intervención del tercero interesado en la acción judicial	744
VI. Mecanismos de impugnación del concurso docente universitario .	744
a) Administrativos	744
b) Jurisdiccionales.....	745

Las facultades sancionatorias de la Administración Pública en los contratos administrativos, GUIDO JULIÁN DUBINSKI.....

I. Introducción	755
II. Impugnación judicial de los actos administrativos sancionatorios .	757
III. Las sanciones contractuales en el régimen nacional de contrataciones.....	758
a) Tipología sancionatoria. Clases.....	760
b) Procedimiento sancionatorio.	762
c) Otras sanciones.....	765

Primeras aplicaciones del nuevo reglamento del régimen de contrataciones de la Administración nacional: riesgos y potencialidades, GONZALO KODELIA.....

I. Saldar una vieja deuda	770
II. Una impronta distinta.....	771
III. La licitación pública frente a otros procedimientos	772
IV. Comienzo de actuación del nuevo reglamento.....	775
V. La adjudicación simple interadministrativa	776
VI. La modalidad de acuerdo marco	777
VII. Méritos y alertas.....	778

La Comisión Evaluadora de Ofertas. Un organismo *sui generis* en el procedimiento de adquisiciones, SANTIAGO URTUBEY y GUSTAVO SÁ ZEICHEN

I. Introducción	781
II. La Comisión Evaluadora de Ofertas en el ámbito nacional.....	781
a) Nociones preliminares.....	781
b) Concepto.....	783

c) Características. Su ubicación dentro de la organización administrativa	784
d) Constitución	794
e) Sus funciones. Importancia de las Comisiones Evaluadoras.....	795
f) Las impugnaciones en contra de sus dictámenes	801
III. Comisión Evaluadora en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	805
a) Conformación, funcionamiento, régimen legal	805
b) Impugnación de los dictámenes de preadjudicación	807
IV. Conclusiones	810

APARTADO OCTAVO. Regulación, inversión y servicios públicos

La actual naturaleza jurídica de YPF S.A. y sus implicancias jurídicas, CYNTHIA ÁLVAREZ TAGLIABUE	815
I. Introducción	815
II. La historia de YPF.....	815
III. Análisis de la normativa	821
a) Los decretos de la intervención	821
b) La ley 26.741 (B.O. 3/5/2012)	822
IV. Actual naturaleza jurídica de YPF S.A. y sus implicancias jurídicas.....	823
a) YPF S.A. forma parte o no del Sector Público Nacional	824
b) Los Directores de YPF S.A. designados a propuesta del Estado Nacional son funcionarios públicos.....	825
V. Observaciones finales	826

El régimen del servicio público en los ordenamientos públicos

globales, JUAN M. GONZÁLEZ MORAS	827
I. Introducción	827
II. Sobre el concepto de servicio público.....	830
a) Implicancia constitucional: intervención del Estado. Creación de infraestructuras económicas. El servicio público en la constitución económica y el sistema de potestades estatales.....	833
III. El servicio público y el sistema constitucional de derechos	837
a) Reforma constitucional de 1949. El servicio público en el marco de los derechos sociales. Ratificación de las potestades de intervención del Estado argentino y del servicio público	837
b) Reforma constitucional de 1994. Derechos de “tercera generación”: el servicio público y los derechos de los usuarios. Servicio público y Derecho internacional.....	840

IV. El servicio público en los ordenamientos públicos globales.....	844
a) Derecho de la integración y derecho internacional del comercio de servicios	846
b) El servicio público como derecho social en los ordenamientos internacionales de Derechos Humanos.....	852
V. Conclusiones	863
La cláusula de comercio y sus implicancias sobre el “federalismo regulatorio” , RICARDO ALBERTO MUÑOZ (H).....	867
I. Introducción	867
II. Un diagnóstico liminar del federalismo en nuestro país	869
III. La cláusula de comercio y sus efectos en las competencias provinciales.....	872
IV. La cláusula de comercio en los Estados Unidos	873
a) Primera Etapa (1787-1887)	875
b) Segunda etapa (1888-1933)	877
c) Tercera etapa (1933-1936).....	878
d) Cuarta etapa (1937 en adelante)	879
V. La cláusula de comercio y sus antecedentes nacionales	880
VI. La cláusula de comercio en la Constitución nacional	883
a) La terminología aplicada y su sentido constitucional	883
b) La “cláusula de comercio interjurisdiccional” en sus justos límites	884
VII. La cláusula de comercio y la unidad de mercado	888
a) El principio constitucional de unidad de mercado	888
b) El mercado constitucional y las facultades provinciales.....	889
VIII. La cláusula de comercio y los poderes de imposición local	890
IX. La cláusula de comercio y la prestación de servicios públicos.....	893
a) El federalismo regulatorio y sus principios generales.....	893
b) Articulación de las facultades locales ante los servicios públicos federales.....	898
X. Palabras finales	907
Importación de capitales extranjeros y defensa del valor de la moneda , ESTELA B. SACRISTÁN	909
I. Planteo. Plan de exposición.....	909
II. La primera convertibilidad pre-constitucional	912
III. Primera convertibilidad (1867-1876).....	913
IV. Segunda convertibilidad (1881-1885).....	914
V. Tercera convertibilidad (1899-1914).....	914

VI. Cuarta convertibilidad (1927-1929).....	915
VII. Quinta convertibilidad (1989-2002).....	917
VIII. Reflexiones. La jurisprudencia de la desorización. La vía renegociatoria.....	918
IX. Conclusiones	920

El contrato de concesión de servicios públicos (a propósito del inversor español en la república argentina), ALBERTO A. SPOTA 921

I. El contrato de concesión de servicios públicos y el mantenimiento de su equilibrio económico-financiero	921
II. La rescisión del contrato por parte de la Administración por razones imputables al concesionario	922
III. El derecho del concesionario a reclamar indemnización en el caso de que los nuevos precios alteren la ecuación económico-financiera de la concesión. La doctrina de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (CSJN, de ahora en más)	923
IV. La resolución del contrato por el adjudicatario ante la imposibilidad de cumplimiento imputable a la concedente	926
V. El reclamo administrativo y la acción judicial a propósito de la resolución contractual por imposibilidad de cumplimiento imputable a la Administración	929
VI. La continuidad de la prestación del servicio. Acción de resolución contractual. Responsabilidad administrativa y penal	931
VII. El Acuerdo para la Protección Recíproca de Inversiones entre la República Argentina y el Reino de España y la competencia del Centro Internacional de Arreglo de Diferencias de Controversias Relativas a Inversiones (CIADI)	933
VIII. La posición actual de la República Argentina ante el Centro Internacional de Arreglo de Diferencias de Controversias Relativas a Inversiones (CIADI)	936
IX. Los cursos de acción. La opción por la Justicia Argentina en detrimento del CIADI. La interposición del reclamo administrativo previo	938

APARTADO NOVENO. Recursos naturales y medio ambiente

Alcance de la aplicación de la ley 24.051 de residuos peligrosos en un caso de Derecho Administrativo ambiental, AGUSTÍN BERNARDO

BONAVERI.....	941
I. Introducción. La ley de Residuos Peligrosos	941
II. El caso bajo análisis	943

III. Breve digresión: algo sobre la interpretación de la ley	944
IV. Posibles soluciones al caso propuesto.....	947
V. Reflexión final	950
Breve panorama de las energías renovables. ISAAC AUGUSTO DAMSKY .	953
I. Introducción	953
II. Aproximación a algunos ejes problemáticos de las energías renovables en términos de gestión.....	955
a) Repasando la conformación del actual sector eléctrico	957
b) El consumo de energía por sectores básicos	957
c) Quid del deficitario balance energético de la última década como contexto dentro del cual se inscriben los incentivos a las energías renovables	958
III. Aproximación a las energías renovables y su problemática.....	958
a) Energía solar.....	959
b) Biomasa.....	960
c) Energía Eólica.....	962
d) Geotermia	964
e) Pequeños aprovechamientos hidroeléctricos	965
IV. Consideraciones sobre el marco jurídico de las energías renovables	967
V. Recapitulando y en síntesis	972
Razones, acciones y modelos regulatorios para promover la eficiencia energética y el uso de energías renovables. El caso de Argentina y la Unión Europea: Alemania y España, PABLO FERRARA y MARIANA A. MIGLINO	975
I. Introducción	975
II. Energías renovables: características.....	977
III. Razones para promover el uso de las energías renovables	979
IV. Argentina: política energética sobre energías renovables y eficiencia energética	981
V. Acciones implementadas sobre eficiencia energética.....	982
VI. Régimen legal para la promoción de las energías renovables.....	984
VII. Acciones de promoción del uso de energía renovables.....	988
VIII. Energías renovables: estadísticas, barreras y desafíos	989
IX. Unión Europea: política energética sobre energías renovables.....	991
X. Régimen legal comunitario: Directiva 2009/28/CE	992
XI. Alemania: estadísticas y acciones promocionales para el uso de las energías renovables	995

XII. España: estadísticas y acciones promocionales para el uso de las energías renovables	996
XIII. Conclusiones	998

APARTADO DÉCIMO. Cuestiones de responsabilidad

La responsabilidad del Estado en Argentina. Un abordaje desde el proyecto de Código Civil y comercial de 2012, JUAN MARTÍN ALTERINI	1003
I. Preliminar	1003
II. Los orígenes de la responsabilidad del Estado. Su recepción en la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	1004
III. El tratamiento de la responsabilidad del Estado y sus funcionarios conforme el actual Código Civil	1013
IV. El tratamiento de la responsabilidad del Estado y sus funcionarios en el proyecto de Código Civil y Comercial	1015
V. La responsabilidad del Estado y la autonomía provincial. Repercusiones	1024
VI. Conclusiones	1028

De las responsabilidades de los funcionarios públicos, MIRIAM M.

IVANEGA	1031
I. De la responsabilidad estatal y de los funcionarios públicos.....	1031
II. El fundamento de las responsabilidades	1034
III. Responsabilidad contable.....	1035
a) La responsabilidad y la rendición de cuentas.....	1035
b) La relación entre la rendición de cuentas y la responsabilidad contable.....	1039
IV. A modo de conclusión.....	1042

Responsabilidad del Estado legislador, PATRICIO MARANIELLO	1045
I. Introducción	1045
II. Origen y clases o tipos de responsabilidad del Estado.....	1045
a) Origen y secuencia lógica.....	1045
b) Clases o tipos	1048
c) Diferencias entre los presupuestos de la responsabilidad en el Derecho Público y privado	1049
III. Evolución jurisprudencial de la responsabilidad extracontractual del Estado por su actuar ilícito	1049
a) Responsabilidad indirecta o refleja y subjetiva	1049
b) Responsabilidad objetiva del funcionario	1050
c) Responsabilidad directa y objetiva	1051

d) Nuevos criterios doctrinales y jurisprudenciales	1053
IV. Indemnización por daños	1056
a) Daño físico	1056
b) Daño moral	1056
V. Presupuesto de responsabilidad	1057
VI. Responsabilidad extracontractual del Estado por su actividad lícita o legítima	1058
VII. Responsabilidad del Estado por su omisión antijurídica	1062
VIII. Responsabilidad del Estado por la acción legislativa	1064
a) Responsabilidad por el ejercicio del poder de policía	1065
b) Responsabilidad por delegación legislativa	1065
c) Sacrificio especial	1066
d) Responsabilidad de los asesores técnicos en el proceso de elaboración de leyes	1067
IX. Responsabilidad del Estado ante leyes inconstitucionales	1069
X. A modo de conclusión	1070

Las “Leyes Reparatorias” de violaciones a los Derechos Humanos, a la luz de la jurisprudencia de la Corte Suprema, JUAN MARTÍN

VOCOS CONESA	1073
I. Introducción	1073
II. Análisis del régimen jurídico	1076
a) Las leyes	1076
b) Los reglamentos	1077
III. La jurisprudencia de la CSJN	1078
a) Sobre la ley 24.043	1078
b) Sobre la ley 24.411	1087
c) Sobre la ley 25.914	1089
IV. Conclusiones	1090

APARTADO DÉCIMO PRIMERO. El Derecho Administrativo sancionador

Cuestiones preliminares para el estudio de la infracción administrativa, ANDRÉS ASCÁRATE

I. Introducción	1095
II. Cuestión filosófica y metodológica	1095
a) Las nociones conceptuales y funcionales en el Derecho Administrativo	1096
b) Ontología y funcionalismo en el Derecho. El rol de los institutos jurídicos	1099
c) Síntesis	1102

III. El debate sobre el delito y la infracción	1104
a) Las diversas posturas doctrinarias	1104
b) La superación del debate	1109
c) Síntesis.....	1112
IV. Cuestión terminológica	1113
V. Conclusiones	1116

La incompetencia en razón del tiempo (A propósito de los sumarios

administrativos), ARIEL CARDACI MÉNDEZ.....	1119
I. La normativa aplicable	1119
a) El Régimen Nacional y la doctrina de la PTN.....	1119
b) El régimen de la CABA.....	1121
c) El régimen del Servicio Exterior de la Nación y la doctrina de la PTN.....	1122
II. La jurisprudencia.....	1125
III. Conclusión.....	1128

La “naturaleza jurídica” de la unidad de información financiera y el alcance del control de sus actos sancionatorios, ORLANDO JAVIER

MORENO	1129
I. Objeto	1129
II. Desarrollo	1129
III. Conclusión	1132

Derechos humanos y sanción disciplinaria a los agentes públicos,

LEONARDO PABLO PALACIOS	1135
I. Nociones preliminares.....	1135
II. Sanción administrativa y pena.....	1137
III. Fin y fundamento de las penas	1140
IV. Relación con las sanciones administrativas.....	1142
V. La protección de los derechos humanos.....	1144
VI. Tipicidad y sanción administrativa.....	1145
VII. Motivación, debido proceso y sanción administrativa	1148
VIII. Procedimiento administrativo y tutela internacional.....	1153
IX. Corolario: la tutela administrativa efectiva	1156
X. Bibliografía	1157

Los alcances de la revisión judicial de las sanciones disciplinarias de las personas privadas de libertad, FABIÁN LUIS RIQUERT.....

I. Consideraciones preliminares	1159
---------------------------------------	------

II. El debido proceso es aplicable a las resoluciones del Servicio Penitenciario.....	1160
III. La revisión judicial de las sanciones administrativas: ¿Hasta cuándo?.....	1162
IV. Palabras finales	1165
 APARTADO DÉCIMO SEGUNDO. MEMORIA DE LOS PRIMEROS TRES ENCUENTROS DEL CICLO DE DEBATES “DR. OMAR DALMAZZO”	
PRIMER ENCUENTRO. REFLEXIONES ACERCA DE LA POTESTAD DISCIPLINARIA DE LA ADMINISTRACIÓN.....	1168
Facultades discrecionales, proporcionalidad y Derechos Humanos (resumen), ENRIQUE M. ALONSO REGUEIRA.....	1170
El procedimiento ante la Comisión de Disciplina y Acusación del Consejo de la Magistratura de la Nación (resumen), DIEGO FREEDMAN.....	1172
La incompetencia en razón del tiempo (a propósito de los sumarios administrativos) (resumen), ARIEL CARDACI MÉNDEZ.....	1175
Facultades sancionatorias de la Administración Pública en los contratos administrativos (resumen), GUIDO J. DUBINSKI.....	1178
SEGUNDO ENCUENTRO. FRAGMENTOS DE ACTUALIDAD EN DERECHO PÚBLICO	1180
Mutaciones constitucionales por actos de los poderes públicos en el ejercicio diario de sus funciones. Problemática actual (resumen), ÉRICA GORBAK.....	1182
Primeras aplicaciones del nuevo Reglamento del Régimen de Contrataciones de la Administración Nacional: riesgos y potencialidades (resumen), GONZALO KODELIA.....	1184
La protección cautelar contra los frenos a la importación. Los nuevos precedentes de la Corte y la Cámara en lo Contencioso Administrativo (resumen), MARÍA GIMENA OLMOS SONNTAG	1186
Las servidumbres administrativas. El caso del servicio público de gas natural (resumen), JUAN SANTIAGO PASQUIER	1188

TERCER ENCUENTRO. DIAPOSITIVAS DE DERECHO ADMINISTRATIVO	1191
Disonancias en torno al rol judicial (resumen), NICOLÁS DIANA y FEDERICO THEA	1192
El control jurisdiccional de las sanciones administrativas, a la luz de la jurisprudencia de la Corte IDH (resumen), LUIS CASARINI	1194
La expropiación en su sentido constitucional y sus implicancias para el derecho administrativo (resumen), SANTIAGO MAQUEDA FOURCADE ...	1196
Particularidades sobre la contratación y compra de inmuebles. Ámbito Nacional y Ciudad de Buenos Aires (resumen), MARTIN CORMICK.....	1197

1ª Edición: Diciembre de 2013

Estudios de Derecho Público / Edgardo Tobías Acuña ... [et.al.] ; prólogo de Alberto Antonio Spota. - 1a. ed. - Buenos Aires : Asociación de Docentes - Facultad de Derecho y Ciencias Sociales - UBA, 2013.

1200 p. ; 23x16 cm.

ISBN 978-987-97935-7-2

1. Derecho Público. I. Regueira, Enrique Alonso, coord. II. Spota, Alberto. Antonio, prolog.

CDD 340

Edición:

© Asociación de Docentes
Facultad de Derecho y Ciencias Sociales
Universidad de Buenos Aires

Prohibida su reproducción total por cualquier medio, sin expresa autorización de la editora. Permitida su reproducción parcial con la indicación expresa y clara de la editora, artículo, autor y página. Todos los trabajos son de la responsabilidad exclusiva de los autores.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son
responsabilidad exclusiva del autor)

ASOCIACIÓN DE DOCENTES
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES
UNIVERSIDAD DE BUENOS AIRES
Av. José Figueroa Alcorta 2263
(C1425CKB) Buenos Aires - Argentina