

# CONTRATOS DE PARTICIPACIÓN PÚBLICO-PRIVADA



CARLOS J. REGAZZONI

*Director*

SOFÍA CAPALBO

MARÍA PAULA RENNELLA

*Coordinadoras*

*Prólogo de*

OSCAR AGUILAR VALDEZ

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

# ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo.....	IX
Presentación de la obra. Introducción .....	XV

## PARTE I

### PROBLEMAS ACTUALES Y DESAFÍOS QUE PLANTEAN LOS DIFERENTES TIPOS EMPRESARIALES Y SOCIETARIOS DEL ESTADO

#### CAPÍTULO 1

#### LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS CON PARTICIPACIÓN ESTATAL MAYORITARIA (SAPEM)

*Pablo Fernández Lamela*

I. Introducción.....	3
II. Antecedentes históricos y normativos.....	3
III. Naturaleza jurídica de las SAPEM .....	8
IV. Régimen jurídico de las SAPEM.....	13
V. Nuestra opinión sobre las SAPEM .....	18
VI. Algunos supuestos en particular .....	20
VII. Consideraciones finales .....	26

#### CAPÍTULO 2

#### SOCIEDADES ANÓNIMAS BAJO INJERENCIA ESTATAL

*Gastón D. Oberda y Gustavo P. Lupetti*

I. Introducción.....	29
II. La intervención del Estado en el campo económico. Su encuadre en la Constitución histórica de 1853-60 y en la reforma constitucional de 1994.....	31

	Pág.
III. Las empresas públicas en la Argentina. Evolución histórica .....	36
1. Las sociedades de economía mixta.....	36
2. Empresas del Estado .....	37
3. Las sociedades anónimas con participación estatal mayoritaria .....	38
4. Las sociedades del Estado .....	39
IV. Las sociedades anónimas bajo injerencia estatal (SABIE) .....	42
1. Las SABIE con total o mayoritaria propiedad estatal.....	43
2. Las SABIE con participación estatal minoritaria .....	47
V. El impacto del Código Civil y Comercial en el régimen jurídico de las denominadas empresas públicas, o la "tendencia" hacia el derecho privado .....	57
1. La cuestión anterior a la entrada en vigencia del CCyCN.....	57
2. Las modificaciones del CCyCN .....	59
a) Las disposiciones que se refieren a las personas jurídicas en general.....	59
b) El impacto en la nueva clasificación de las personas privadas y públicas con las posibles consecuencias que se derivan en el régimen jurídico aplicable.....	62
c) Las modificaciones a la LSC, en cuanto a la posibilidad de la constitución de sociedades de un solo socio por los particulares.....	64
VI. Nuevas normas de derecho público sobre las SABIE o la "huida" hacia el derecho administrativo y su posterior derogación.....	65
VII. Algunas conclusiones.....	69

## CAPÍTULO 3

## EMPRESAS DEL ESTADO

*Mauro Valente Cano*

I. Introducción: La actividad empresarial del Estado y el régimen de la ley 13.653.....	73
II. Características, régimen jurídico aplicable y control.....	76
1. Características generales .....	76
2. Régimen jurídico aplicable y naturaleza de los actos emanados de empresas del Estado .....	77
3. Control.....	80
III. Las empresas del Estado y la ley 27.328. Contratos de participación público-privada.....	82
1. Introducción al Régimen de participación público-privada.....	82

	Pág.
2. Las empresas del Estado como sujetos legitimados para celebrar contratos de participación público-privada .....	82
3. La sociedad de propósito específico .....	84
IV. Conclusiones .....	85

## CAPÍTULO 4

## PERSONAS JURÍDICAS NO ESTATALES

*Marcelino A. Cornejo*

I. Introducción.....	87
II. La <i>Summa Divisio Iuris</i> .....	88
III. Los entes públicos no estatales .....	90
1. Concepto .....	90
2. Criterios de diferenciación.....	92
3. Caracteres .....	95
4. El carácter público o privado de los actos que emiten las entidades públicas no estatales.....	96
a) Postura que la niega.....	96
b) Postura que la admite .....	97
5. Algunos entes públicos no estatales .....	98
a) Los colegios profesionales.....	98
b) Obras sociales del sector público .....	100
c) Instituto Nacional de Servicios Sociales para Jubilados y Pensionados.....	100
d) Los partidos políticos.....	103
6. Los entes públicos no estatales Incluidos en el inciso c) del artículo 8° de la ley 24.156.....	104
a) Ente Nacional de Alto Rendimiento Deportivo (ENARD) ....	104
b) Instituto Nacional de Cine y Artes Audiovisuales (INCAA) .	105
c) Instituto de Obra Social de las Fuerzas Armadas (IOSFA)....	107
d) Instituto Nacional de Servicios Sociales para Jubilados y Pensionados (INSSJP) .....	108
e) Instituto Nacional de Promoción Turística .....	108
IV. El régimen jurídico aplicable a los entes públicos no estatales en materia de contrataciones incluidos en el inciso c) del artículo 8° de la ley de administración financiera .....	108
V. La alternativa de la participación público-privada: su aplicación a los entes públicos no estatales.....	116
VI. Conclusión.....	120

## PARTE II

## COLABORACIÓN PÚBLICO-PRIVADA

## CAPÍTULO 1

UN NUEVO MARCO JURÍDICO PARA EL DESARROLLO  
DE LAS ASOCIACIONES PÚBLICO-PRIVADAS EN LA ARGENTINA*Ezequiel Cassagne*

I. Los sistemas tradicionales para construir y financiar las infraestructuras públicas.....	123
II. Las nuevas formas de gestión y financiación.....	126
1. Las asociaciones público-privadas .....	126
2. El decreto 1299/2000.....	131
3. El decreto 967/2005: las APP como asociaciones jurídicas.....	133
4. La dificultad del financiamiento .....	134
III. Hacia un nuevo modelo en la Argentina de asociación público-privada. Bases para una ley de APP .....	136
1. Tipos de contratos de asociación público-privada.....	137
2. Los principios de los contratos de APP incluidos en el proyecto de ley.....	139
3. Contenido de los contratos: seguridad jurídica.....	141
a) Aspectos generales que deben contener los contratos.....	141
b) Las prerrogativas de la Administración.....	143
c) El equilibrio económico financiero de los contratos.....	148
4. Consideraciones generales que deben contemplarse en una ley de APP .....	152
a) Procedimiento de selección .....	152
b) Garantías.....	153
c) Mecanismos de resolución de cuestiones técnicas y de controversias: Panel técnico y arbitraje .....	154
d) Responsabilidad patrimonial .....	156
e) Regulación y control de la ejecución del contrato .....	157
f) Órgano rector.....	157
5. Colofón.....	158

## CAPÍTULO 2

LA COLABORACIÓN PÚBLICO-PRIVADA Y SUS FORMAS  
DE PRODUCCIÓN DE INFRAESTRUCTURA. NOTAS  
PARA UN RÉGIMEN SOSTENIBLE DE ASOCIACIÓN  
PÚBLICO-PRIVADA*Javier Francisco Caruso*

I. Introducción.....	161
II. La Ley de Obras Públicas 13.064 .....	164
III. El decreto-ley 17.520 de Concesión de Obra Pública.....	167
IV. El Régimen para la Promoción de la Participación Privada en el Desarrollo de Infraestructura del decreto 1299/2000.....	168
V. El Régimen Nacional de Asociación Público-Privada .....	170
VI. Conclusión.....	172

## CAPÍTULO 3

LA INSUFICIENCIA DE LOS CONTRATOS DE OBRA PÚBLICA  
Y CONCESIÓN DE OBRA PÚBLICA COMO HERRAMIENTA JURÍDICA  
PARA EL DESARROLLO DE INFRAESTRUCTURAS PÚBLICAS*Pablo D. Sanabria y Juan I. Ogallar*

I. Introducción.....	175
II. El ordenamiento constitucional argentino y su mandato expreso a favor del progreso, el bienestar general y el crecimiento armónico de la Nación .....	176
1. El ideal de crecimiento y desarrollo en la etapa preconstituyente y su recepción constitucional en el Preámbulo y las cláusulas del progreso (art. 75, incs. 18 y 19, CN).....	176
2. El incumplimiento de los poderes constituidos al mandato constitucional de desarrollar la infraestructura pública .....	181
III. Los sistemas tradicionales para construir y financiar proyectos de infraestructura pública en la Argentina.....	182
1. La ley de obra pública (ley 13.064).....	182
2. La ley de concesión de obra pública (ley 17.520).....	185
3. El financiamiento de las obras por medio del Tesoro nacional y la aplicación de las cláusulas exorbitantes. La crisis del sector público.....	187
4. Conclusión preliminar: las herramientas jurídicas tradicionales resultan insuficientes para el desarrollo intensivo de infraestructura pública que necesita la Argentina .....	190

	Pág.
IV. El reverdecer del principio de subsidiariedad. El aporte de los capitales privados por medio de la asociación público-privada (APP) ....	193
V. Principales características de la ley 27.328 .....	197
VI. Conclusión final: la esperanza de una virtuosa alianza entre lo público y lo privado para el desarrollo de infraestructura pública .....	199

## CAPÍTULO 4

## PPP E INNOVACIÓN. CLAVES PARA SU DESARROLLO

*María Morena del Río*

I. Introducción.....	201
II. Conceptos esenciales .....	203
III. El factor innovación.....	204
IV. Algunos casos ilustrativos .....	207
1. El caso del Centro Médico de la Universidad de Erasmus.....	207
2. El caso del Hospital Rawicz.....	208
3. El caso de la Ciudad de Detmold.....	209
V. A modo de conclusión .....	210

## PARTE III

## ASOCIACIÓN PÚBLICO-PRIVADA EN EL SECTOR DE LA SALUD: EXPERIENCIA COMPARADA

## CAPÍTULO 1

## LOS NUEVOS MODELOS DE GESTIÓN DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS SOCIO-SANITARIOS: EXPERIENCIAS EN EUROPA

*Fernando Vicente Fuentes*

I. Introducción.....	213
II. Generalidades .....	215
III. Concepto y tipologías de APP en el sector socio-sanitario en Europa	218
1. El modelo APP en el Reino Unido.....	223
2. El modelo APP en España .....	228
a) El modelo concesional Alzira.....	231
b) El modelo PFI Madrid.....	233
c) El modelo EBA de Cataluña.....	235

	Pág.
IV. Evidencias sobre los modelos APP en Europa .....	236
V. Aspectos éticos en la gestión de las organizaciones públicas y privadas prestadoras de servicios socio-sanitarios.....	243
1. Aspectos éticos en un marco de asociación público-privada .....	245
2. La empresa socio-sanitaria y la ética .....	246

## CAPÍTULO 2

## PARTICIPACIÓN PÚBLICO-PRIVADA EN ESPAÑA: EL MODELO ALZIRA. NUEVAS FÓRMULAS DE GESTIÓN SANITARIA

*Alberto de Rosa Torner*

I. Introducción.....	249
II. El SNS: estructura legal y jurídica .....	251
III. Nuevas fórmulas de gestión en el Sistema Nacional de Salud .....	255
IV. El modelo concesional sanitario: el modelo Alzira.....	258
1. Introducción al modelo .....	258
2. Principios básicos del modelo .....	261
Liquidación del ejercicio .....	263
3. Características de la primera concesión en España: Alzira .....	263
Primera etapa. Hospital de la Ribera .....	264
Segunda etapa. Departamento de Salud: organización integral de atención sanitaria. La consolidación del modelo Alzira..	265
Tercera etapa. Desarrollo del Programa de Salud Poblacional ..	267
4. La expansión del modelo PPP sanitario .....	271
V. Factores de éxito en el modelo de colaboración público-privada .....	273
VI. Conclusiones .....	274
VII. Referencias bibliográficas.....	275

## CAPÍTULO 3

## LA GESTIÓN ECONÓMICA-FINANCIERA BAJO LOS MODELOS DE COLABORACIÓN PÚBLICO-PRIVADA

*Francisco R. Álvarez Rodríguez*

I. Introducción.....	277
II. Gasto y financiación del sector sanitario .....	279
III. La financiación según los modelos de gestión hospitalarios.....	281
IV. Colaboración pública-privada. PPP/PFI.....	289

	Pág.
V. Evolución de los modelos de gestión PFI / PPP.....	297
VI. Conclusiones .....	300
SOBRE LOS AUTORES .....	301

## ANEXO DOCUMENTAL

Disponible en la versión Preview