

Manuel F. Keumurdji

Incidencias del Código Civil y Comercial

Derecho administrativo

Fuentes del derecho. Personas jurídicas públicas. Dominio público
y privado. Los contratos y el derecho administrativo.
La prescripción. La responsabilidad del Estado y sus agentes.
Extinción de obligaciones del Estado. Instrumentos públicos.
Medidas cautelares

■ Colaboradores

Rolando Keumurdji - Santiago Novoa - Roque Bravo

Incidencias
del Código
Civil y Comercial

23

Alberto J. Bueres
dirección



hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

PALABRAS PREVIAS	23
INTRODUCCIÓN	27
ABREVIATURAS	31

Primera Parte

EL DERECHO ADMINISTRATIVO

Capítulo I

Concepto. Reseña histórica

§ 1. Concepto	35
§ 2. Reseña histórica	36

Capítulo II

El derecho administrativo y su relación con el derecho civil

.....	43
-------	----

Segunda Parte

EL DERECHO ADMINISTRATIVO EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

Capítulo III

Fuentes del derecho

§ 3. Las fuentes del derecho	49
a) Clasificación de las fuentes	50

b) Enumeración y jerarquía de las fuentes del derecho en general	51
1. Constitución Nacional y los tratados de derechos humanos	51
2. Tratados con potencias extranjeras	52
3. La ley formal general	53
4. Reglamentos	53
I. Reglamento de ejecución	54
II. Reglamentos delegados	54
III. Reglamentos de necesidad y urgencia	55
5. Principios generales del derecho	58
6. La equidad	58
7. La costumbre	59
8. Jurisprudencia	59
9. Doctrina	60
§ 4. Las fuentes en el Código Civil y en el Código Civil y Comercial de la Nación	60
a) En el Código Civil	60
b) En el Código Civil y Comercial de la Nación	61
§ 5. Las fuentes del derecho en el derecho administrativo	62
a) Reglamentos	63
b) Los contratos administrativos	63
c) La analogía	64
d) La equidad en el derecho administrativo	66
e) Los precedentes administrativos y la equidad	66

Capítulo IV

Personas jurídicas públicas

§ 6. Naturaleza de la personificación estatal	67
§ 7. Efectos de la personificación del Estado	68
§ 8. Diferenciación de las personas jurídicas públicas de las personas jurídicas privadas	68
§ 9. Personas jurídicas públicas estatales y no estatales	69
§ 10. Personas jurídicas públicas en el Código Civil y en el Código Civil y Comercial de la Nación	71
a) Personas jurídicas públicas en el Código Civil de la Nación	72
b) Personas jurídicas públicas en el Código Civil y Comercial de la Nación	73

Capítulo V

Dominio público y privado

§ 11. El dominio público del Estado	77
a) Elemento subjetivo. Titularidad del bien	77
b) Elemento objetivo. Características del bien	78
c) Elemento teleológico. Finalidad del bien	79
d) Elemento normativo. La afectación	79
e) La inalienabilidad y la imprescriptibilidad	81
§ 12. El dominio privado del Estado	82
§ 13. El dominio público y privado del Estado en el Código Civil	82
§ 14. El dominio público y privado del Estado en el Código Civil y Comercial de la Nación	85

Capítulo VI

Instrumentos públicos

§ 15. Introducción	91
§ 16. Valor probatorio del instrumento público	93
§ 17. Los instrumentos públicos en el Código Civil	94
§ 18. Los instrumentos públicos en el Código Civil y Comercial de la Nación	97

Capítulo VII

Extinción de las obligaciones. Incidencia en el derecho administrativo

§ 19. Extinción de las obligaciones	103
a) Las deudas de los particulares que provienen del remate de bienes pertenecientes a la Nación, provincia o municipio; de rentas fiscales, contribuciones directas o indirectas o de otros pagos que deben efectuarse en las aduanas, como los derechos de almacenaje o depósito	104
b) Las deudas y créditos pertenecen a distintos ministerios o departamentos	104
c) Los créditos de los particulares que se hallan comprendidos en la consolidación de acreencias contra el Estado dispuesta por ley	104

Capítulo VIII

Remisiones a leyes nacionales y provinciales

§ 20. Remisiones y referencias	107
§ 21. Remisiones a normas administrativas	109

Tercera Parte

LOS CONTRATOS EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL Y SU RELACIÓN CON EL DERECHO ADMINISTRATIVO

Capítulo IX

Los contratos y el derecho administrativo

§ 22. Concepto de contratos administrativos	119
§ 23. El Código Civil y Comercial de la Nación y los contratos administrativos	123
§ 24. Contratos en general	124
§ 25. Los contratos administrativos y el Código Civil y Comercial de la Nación	125
— El bloque normativo. El contrato administrativo y el CCCN	125
§ 26. Los contratos administrativos y las cláusulas exorbitantes desde la óptica del derecho privado	127
§ 27. Los contratos administrativos. Aspectos de regulación del derecho público, aspectos de regulación del CCCN	129

§ 28. Procedimientos de la contratación y el CCCN	130
— En el procedimiento de contratación	130
1. La competencia y capacidad	130
2. El objeto	132
3. El procedimiento	132
I. El llamado	136
II. La presentación de las ofertas	136
III. La apertura de las ofertas	137
IV. La preadjudicación	137
V. La adjudicación	137
VI. El perfeccionamiento del contrato	138
4. La causa y la motivación	138
5. La finalidad	139
6. Forma	139
§ 29. La ejecución de los contratos administrativos	139
§ 30. La interpretación de los contratos	141
§ 31. El cumplimiento de las obligaciones	141
§ 32. La dirección del contrato	141
§ 33. La excepción de incumplimiento	142
§ 34. Las sanciones contractuales	142
§ 35. La modificación del contrato por razones ajenas a las partes (revisión contractual)	143
a) El hecho del príncipe	143
b) La teoría de la imprevisión	143
c) La modificación del contrato por el Estado contratante («ius variandi»)	144
d) La modificación del objeto	145
e) La modificación de los precios	145
f) La facultad de prórroga del contrato	146
§ 36. La extinción en materia contractual	146
a) Otras formas de extinción	147
b) Revocación por razones de ilegitimidad	147
c) Pacto comisorio o resolutorio	147
d) Otras causas de extinción	148

Capítulo X

Locación de obra y servicios. Cláusulas de aplicación en contratos administrativos. El desistimiento de obra

§ 37. El desistimiento de obra. Un caso especial. Reflexiones del doctor José María Ávila	149
— Introducción	149
§ 38. El desistimiento de obra en el derecho administrativo	150
§ 39. Aplicación de normas del derecho civil al derecho administrativo	151
a) Introducción	151
b) Aplicabilidad del art. 1261 del CCCN (ex art. 1638, CC) a la órbita del contrato de obra pública. La remisión al art. 18 de la LPA 19.549. El fallo «Sánchez Granel	
c. Dirección Nacional de Vialidad»	153
1. El art. 18 de la LPA 19.549	154
2. La doctrina de la CSJN. Los casos «Sánchez Granel» y «Jacarandá»	154
3. Los arts. 12 y 35 del decr. 1023/01	154

4. Congruencia con el orden jurídico general	155
5. Primera síntesis	155
6. Desistimiento expreso o tácito	156
§ 40. Una cuestión adicional: los elementos integrantes del resarcimiento	158

Capítulo XI

La UTE y el consorcio de cooperación

§ 41. Introducción	161
§ 42. Unión transitoria de empresas	161
§ 43. Consorcios de cooperación	163

Capítulo XII

Relación de consumo

§ 44. La relación de consumo y el derecho administrativo	165
--	-----

Capítulo XIII

El régimen sancionatorio en los contratos administrativos

§ 45. Concepto	169
§ 46. La naturaleza jurídica de las sanciones administrativas	169
§ 47. Los principios que sustentan el régimen sancionatorio	172
§ 48. El procedimiento administrativo y el debido proceso adjetivo como fuente de los regímenes sancionatorios	174
§ 49. Tutela judicial efectiva o tutela jurisdiccional	174
§ 50. La analogía como principio en las potestades sancionatorias y el CCCN	176
§ 51. Los principios del derecho tributario compartidos en materia de régimen sancionatorio	177
§ 52. Irretroactividad en materia tributaria y sancionatoria	178
§ 53. Las sanciones deben ajustarse al principio de proporcionalidad	179
§ 54. Principio de no confiscatoriedad	179
§ 55. «Solve et repete» y las garantías constitucionales	181

Cuarta Parte

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO, SUS FUNCIONARIOS Y AGENTES PÚBLICOS

Capítulo XIV

Nociones generales en materia de responsabilidad estatal

§ 56. Introducción	185
§ 57. Primeros antecedentes del instituto	185
§ 58. ¿Derecho común o local?	188

Capítulo XV

Evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación en materia de responsabilidad del Estado

§ 59. «Falta de servicio» y el camino hacia la responsabilidad directa	191
§ 60. Responsabilidad del Estado por actividad ilícita y lícita	193
§ 61. Responsabilidad del Estado por omisión	195
§ 62. Alcance de la indemnización	197

Capítulo XVI

Su regulación en el Código Civil y Comercial como supuesto especial

§ 63. Cambio de ámbito normativo	201
§ 64. Inaplicabilidad de normas civiles	203
§ 65. Remisión a normas de derecho administrativo. Ley 26.944	203
— Introducción	203

Capítulo XVII

Ley 26.944. Responsabilidad estatal

205

Quinta Parte

LA PRESCRIPCIÓN EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL Y SU RELACIÓN CON EL DERECHO ADMINISTRATIVO

Capítulo XVIII

Aplicación del instituto en el derecho administrativo

§ 66. Introducción	213
§ 67. La prescripción y el Estado	213
— Nociones preliminares del instituto	213
§ 68. Aplicación en el derecho administrativo	215
§ 69. El Estado como sujeto pasible de prescribir	218
§ 70. Alcance del carácter imperativo a los contratos de la Administración	218

Capítulo XIX

La prescripción adquisitiva

§ 71. Definición	221
§ 72. Prescripciones adquisitivas: breve y larga	222
§ 73. Bienes prescriptibles e imprescriptibles	225

Capítulo XX

La prescripción liberatoria

§ 74. Concepto	227
§ 75. Acciones imprescriptibles	228
§ 76. Comienzo del cómputo de plazos	229
§ 77. Nuevos plazos	233
§ 78. Suspensión	237
§ 79. Interrupción	240

Capítulo XXI

La caducidad

§ 80. Concepto. Recepción en el derecho administrativo	245
§ 81. Regla general: el plazo no se suspende ni interrumpe. Excepciones	248
§ 82. Otras disposiciones generales sobre la caducidad	250

Capítulo XXII

Prescripción liberatoria de los tributos locales

§ 83. Visión general previa al Código Civil y Comercial	253
§ 84. Doctrinas civilista y tributarista	255
§ 85. Regulación de otras cuestiones relativas a la prescripción	256
§ 86. Cómputo del plazo, interrupción y suspensión	257

Sexta Parte

MEDIDAS CAUTELARES CONTRA EL ESTADO

Capítulo XXIII

Características de las medidas cautelares y la ley 26.854

§ 87. Características principales de las medidas cautelares	263
§ 88. La ley 26.854. Medidas cautelares contra el Estado	265

Séptima Parte

DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

Capítulo XXIV

Los derechos de incidencia colectiva

§ 89. Los derechos de incidencia colectiva en el Código Civil y Comercial de la Nación	275
— Intereses divisibles e indivisibles	276

§ 90. El Código Civil y Comercial de la Nación y los derechos de incidencia colectiva	279
a) Derechos individuales y derechos de incidencia colectiva	279
b) La sanción prevista por daños a derechos de incidencia colectiva	280
c) El CCCN y las acciones preventivas	281

Capítulo XXV**La comunidad indígena y la propiedad**

§ 91. La propiedad comunitaria indígena y la comunidad indígena reconocida	285
--	-----

BIBLIOGRAFÍA GENERAL	293
-----------------------------	-----