

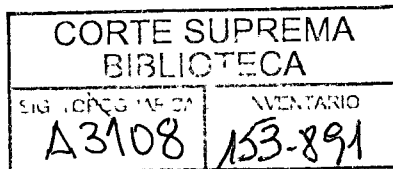


JOSÉ M.^a RODRÍGUEZ DE SANTIAGO
GABRIEL DOMÉNECH PASCUAL
LUIS ARROYO JIMÉNEZ
(Coords.)

TRATADO DE DERECHO ADMINISTRATIVO

VOLUMEN I

Introducción. Fundamentos



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2021



SUMARIO

	<u>Pág.</u>
I. INTRODUCCIÓN	
CAPÍTULO 1. INTRODUCCIÓN AL DERECHO ADMINISTRATIVO, <i>por Francisco Velasco Caballero</i>	37
CAPÍTULO 2. HISTORIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO (I). DEL ESTADO LIBERAL AL ESTADO AUTORITARIO, <i>por Luis Medina Alcoz</i>	95
CAPÍTULO 3. HISTORIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO (II). DEL ESTADO AUTORITARIO AL ESTADO CONSTITUCIONAL, <i>por Luis Medina Alcoz</i>	229
CAPÍTULO 4. HISTORIA DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO EN ESPAÑA, <i>por Marcos Almeida Cerredá</i>	329
CAPÍTULO 5. RASGOS DEL DERECHO ADMINISTRATIVO CONTEMPORÁNEO, <i>por María Mercè Darnaculleta Gardella</i>	377
CAPÍTULO 6. METODOLOGÍA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, <i>por Silvia Díez Sastre y José María Rodríguez de Santiago</i>	443
CAPÍTULO 7. EL ANÁLISIS INTERDISCIPLINAR DEL DERECHO PÚBLICO, <i>por Borja Barragué Calvo y Gabriel Doménech Pascual</i>	495
II. FUNDAMENTOS	
CAPÍTULO 8. LAS BASES CONSTITUCIONALES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, <i>por Luis Arroyo Jiménez</i>	561
CAPÍTULO 9. DERECHO ADMINISTRATIVO Y DERECHO INTERNACIONAL, <i>por Rosario Leñero Bohórquez y María Mercè Darnaculleta Gardella</i>	665

ÍNDICE

	Pág.
PRESENTACIÓN	25
ABREVIATURAS	29
RELACIÓN DE AUTORES Y AUTORAS	33

I. INTRODUCCIÓN

CAPÍTULO 1. INTRODUCCIÓN AL DERECHO ADMINISTRATIVO, por <i>Francisco Velasco Caballero</i>	37
I. EL DERECHO ADMINISTRATIVO COMO DATO EMPÍRICO UNI- VERSAL	37
II. CONCEPTUALIZACIÓN DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	39
III. RELATIVIDAD DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	45
1. Coexistencia con el Derecho común	45
2. Expansión	47
3. Sectorialidad	49
IV. TIPOS DE DERECHOS ADMINISTRATIVOS	50
V. COMPOSICIÓN: ENTRE NORMAS Y TEORÍAS	60
VI. FUNCIONES	65
VII. IDEAS ORDENADORAS	67
1. Parte general <i>versus</i> parte especial	67
2. Formas de la actuación administrativa	73
3. Tipos de actividad administrativa	77

	Pág.
4. <i>Ad intra versus ad extra</i>	83
5. Tipos organizativos de la Administración	85
VIII. BIBLIOGRAFÍA	86
CAPÍTULO 2. HISTORIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO (I). DEL ESTADO LIBERAL AL ESTADO AUTORITARIO, por Luis Medina Alcoz...	95
I. PRESENTACIÓN	96
II. ESTADO	100
1. Liberalismo	100
1.1. Orígenes	100
1.2. Liberalismo revolucionario	102
1.3. Liberalismo gaditano	105
2. Reacción absolutista	108
3. Liberalismo conservador	111
3.1. El liberalismo conservador, en general	111
3.2. El liberalismo conservador en España	114
4. Crisis del liberalismo	117
III. ADMINISTRACIÓN	119
1. Planteamiento	119
2. Antecedentes históricos	120
2.1. Concepción «panjudicial» del poder. Aparición de los negocios gubernativos y los órganos ejecutivos	120
2.2. La llamada monarquía «administrativa» de los Borbones	126
2.3. Lógica gubernativa y división de poderes	130
3. Creación de la administración y del Estado administrativo	133
3.1. Irrupción de la administración	133
3.2. Construcción del Estado administrativo español	135
4. Funciones	142
4.1. Liberalismo racionalista y Estado mínimo	142
4.2. Liberalismo español y Estado amplio	143
4.3. Crisis del liberalismo y Estado nodriza	147
5. Organización	149
5.1. Liberalismo español y organización administrativa amplia y racionalizada	149
5.2. Crisis del liberalismo y crecimiento exponencial de la organización administrativa	154
6. Poderes y privilegios	157
6.1. Discrecionalidad administrativa y potestad reglamentaria	157
6.1.1. Liberalismo revolucionario y vinculación positiva a la ley...	157

6.1.2. Liberalismo español y vinculación negativa a la ley	158
6.1.3. Crisis del liberalismo y reforzamiento del poder gubernamental	162
6.2. Justicia administrativa	164
6.2.1. Liberalismo clásico y negación de la justicia administrativa	164
6.2.2. Liberalismo conservador y afirmación de la justicia administrativa	168
6.2.3. Crisis del liberalismo y reafirmación de la justicia administrativa	172
6.3. Autotutela administrativa	173
6.4. Potestad sancionadora	175
6.5. Expropiación forzosa	177
IV. DERECHO ADMINISTRATIVO	181
1. Derecho en sentido subjetivo	181
1.1. Liberalismo clásico y afirmación del derecho subjetivo	181
1.2. Liberalismo conservador y negación del derecho subjetivo frente a la potestad administrativa	185
1.2.1. Planteamiento general y contexto europeo	185
1.2.2. El derecho subjetivo de carácter administrativo como derecho «secundario» o «imperfecto»	190
1.3. Crisis del liberalismo y negación del derecho subjetivo como categoría	196
1.4. Consideraciones finales	199
2. Derecho en sentido objetivo	200
2.1. Liberalismo clásico y unidad ideal de todo el Derecho	200
2.2. Liberalismo conservador, ruptura de la unidad ideal del Derecho y surgimiento del Derecho administrativo	203
2.3. El Derecho administrativo como Derecho más autoritario que garantista	208
2.3.1. Elementos de garantía	208
2.3.2. Estructura autoritaria	216
2.4. El Derecho administrativo como Derecho especial	220
2.4.1. Afirmación y desarrollo de la especialidad	220
2.4.2. Totalitarismo y superación de la dicotomía Derecho administrativo/Derecho civil	226

CAPÍTULO 3. HISTORIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO (II). DEL ESTADO AUTORITARIO AL ESTADO CONSTITUCIONAL, por Luis Medina Alcoz.....	229
I. ESTADO	229

	Pág.
1. El nuevo constitucionalismo europeo	229
2. El nuevo constitucionalismo en España	232
2.1. Estado de Derecho administrativo sin libertad política ni derechos fundamentales	232
2.2. Estado social y democrático de Derecho de la Unión Europea	235
II. ADMINISTRACIÓN	239
1. Funciones	239
2. Organización	242
3. Poderes y privilegios	247
3.1. Discrecionalidad administrativa y potestad reglamentaria	248
3.1.1. Desconfianza en la administración y vinculación positiva a la ley	248
3.1.2. Confianza en la administración y vinculación negativa a la ley	252
3.2. Jurisdicción contencioso-administrativa	256
3.2.1. Protección judicial plena del ciudadano	256
3.2.2. Protección judicial e interés general	260
3.3. Autotutela administrativa	262
3.4. Potestad sancionadora	265
3.5. Expropiación forzosa	267
III. DERECHO ADMINISTRATIVO	271
1. Derecho en sentido subjetivo	271
1.1. La protección de los derechos: el derecho subjetivo como autonomía de la voluntad	271
1.1.1. La recuperación del concepto iusnaturalista de derecho subjetivo, en general	271
1.1.2. La recuperación del concepto iusnaturalista de derecho subjetivo en el Derecho administrativo español, en particular	277
1.2. La regulación de los derechos: el derecho subjetivo como interés jurídicamente protegido	280
2. Derecho en sentido objetivo	283
2.1. Un Derecho administrativo de equilibrio entre privilegios y garantías	283
2.1.1. Planteamiento general	283
2.1.2. En particular, la responsabilidad civil/patrimonial de la Administración pública	285
2.2. Un Derecho administrativo menos especial y más complejo	291
IV. BIBLIOGRAFÍA	298

	Pág.
CAPÍTULO 4. HISTORIA DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO EN ESPAÑA, por Marcos Almeida Cerredá	329
I. INTRODUCCIÓN	330
1. Finalidad y planteamiento de la investigación	330
2. Objeto de la investigación	331
II. LOS <i>PRECURSORES</i> DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	333
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	333
2. Los principales representantes de esta generación	334
2.1. Francisco Javier de Burgos y Olmo	334
2.2. Pedro Sainz de Andino	335
2.3. Alejandro Oliván y Borruel	337
2.4. Francisco Agustín Silvela y Blanco	338
3. Otras obras y autores de esta época	338
III. LOS <i>PIONEROS</i> DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	339
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	339
2. Los principales representantes de esta generación	341
2.1. Los <i>sistematizadores</i>	342
2.1.1. Manuel Ortiz de Zúñiga y Montemayor	342
2.1.2. Pedro Gómez de la Serna y Tully	343
2.2. Los <i>creadores</i>	344
2.2.1. José Posada Herrera	344
2.2.2. Manuel Colmeiro y Penido	345
3. Otras obras y autores de esta época	347
IV. LOS <i>COMENTARISTAS</i> DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	348
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	348
2. Algunos exponentes de esta generación	349
2.1. Marcelo Martínez Alcubilla	349
2.2. Eusebio Freixa y Rabasó	350
2.3. Santos Alfaro y Lafuente	350
2.4. Fermín Abella y Blave	351
3. Otras obras y autores de esta época	351
V. LOS <i>RESTAURADORES</i> DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	352
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	352

	Pág.
2. Los principales representantes de esta generación.....	353
2.1. Fernando Mellado y Leguey	353
2.2. Salvador Cuesta y Martín	354
2.3. Enrique Gil Robles	356
2.4. Vicente Santamaría de Paredes	356
3. Otras obras y autores de esta época	358
VI. LOS RENOVADORES DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO.....	359
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	359
2. Los principales representantes de esta generación	360
2.1. Adolfo González Posada y Biesca	360
2.2. Antonio Royo Villanova.....	361
2.3. José Nemesio Güenechea Landaburu	362
2.4. José Gascón y Marín.....	362
3. Otras obras y autores de esta época	364
VII. LOS DECANTADORES DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	364
1. El contexto académico y los rasgos definitorios comunes del perfil de los estudiosos de esta etapa	364
2. Los principales representantes de esta generación.....	366
2.1. Recaredo Fernández de Velasco y Calvo	366
2.2. Carlos García Oviedo	367
2.3. Luis Jordana de Pozas.....	368
2.4. Sabino Álvarez-Gendín y Blanco	369
3. Otros autores de esta época y sus obras	370
VIII. LOS REFUNDADORES DE LA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	371
1. Un sucinto apunte sobre la reinstitución de la Ciencia del Derecho Administrativo español	371
2. Una enumeración no exhaustiva de los representantes de esta generación.....	372
IX. BIBLIOGRAFÍA.....	373
CAPÍTULO 5. RASGOS DEL DERECHO ADMINISTRATIVO CONTEMPORÁNEO, por María Mercè Darnaculleta Gardella.....	377
I. EL DERECHO ADMINISTRATIVO EN EL MARCO DE LOS ESTADOS ABIERTOS	377
II. LA ADMINISTRACIÓN EN UN ENTORNO PARADÓJICO Y COMPLEJO	385
1. La gestión de múltiples demandas en tiempos de escasez.....	386

	Pág.
2. La reorientación de los tipos de administración hacia nuevas estrategias de regulación.....	388
3. Efectos reflexivos de la descentralización política y funcional	396
4. La privatización, administración en red y sectorialización en un sistema de múltiples niveles.....	400
III. LAS TRANSFORMACIONES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	405
1. Los retos de las nuevas tecnologías de información y comunicación.....	406
2. La proliferación de instrumentos de gestión de la desconfianza.....	408
3. La apertura y la ductilidad del Derecho administrativo	414
4. La extensión horizontal y vertical de su ámbito de aplicación	418
IV. LA NUEVA CIENCIA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	420
1. Apertura conceptual y metodológica	421
2. La gestación del Derecho administrativo europeo y del Derecho administrativo global	426
V. BIBLIOGRAFÍA.....	429
CAPÍTULO 6. METODOLOGÍA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, por Silvia Díez Sastre y José María Rodríguez de Santiago	443
I. INTRODUCCIÓN: METODOLOGÍA APLICATIVA Y METODOLOGÍA ACADÉMICA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO.....	444
II. METODOLOGÍA ACADÉMICA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	449
1. Sincretismo metodológico	449
2. La evolución del método jurídico	451
2.1. Conceptualismo y constructivismo.....	452
2.1.1. La Escuela Histórica del Derecho.....	452
2.1.2. La Jurisprudencia de Conceptos	453
2.2. El Derecho puro	455
2.3. La apertura a la interdisciplinariedad	456
2.4. La flexibilización del sistema	458
3. Hitos en la formación metodológica del Derecho administrativo.....	461
3.1. Dogmática jurídica.....	461
3.2. Constitucionalización	462
3.3. Europeización	463
3.4. La Escuela de la Reforma	465
III. METODOLOGÍA APLICATIVA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO	467
1. Fundamentos de una metodología aplicativa específicamente jurídico-administrativa.....	467
1.1. Administración y jueces: dos maneras de aplicar el Derecho en cumplimiento de dos funciones constitucionales distintas dan lugar a dos metodologías diversas.....	467

	Pág.
1.2. Binomios instrumentales	471
1.2.1. Norma de conducta y norma de control.....	471
1.2.2. Dirección de la actividad administrativa a través de programas <i>condicionales</i> y a través de programas <i> finales</i>	473
1.2.3. Dirección de la actividad administrativa a través de programas <i>materiales</i> y a través de la <i>organización</i> y el <i>procedimiento</i>	474
2. La fijación administrativa de los hechos	475
3. La construcción de la norma de conducta de la Administración	478
3.1. La construcción de la norma de conducta administrativa como proceso de progresiva acumulación de criterios que completan y concretan el texto inicial de la norma aplicable hasta referirlo óptimamente al caso sobre el que debe decidirse	478
3.2. La construcción de la norma con los criterios tradicionales de la interpretación jurídica.....	481
3.3. La creación y utilización por la Administración de criterios adicionales «de oportunidad» para la construcción de su norma de conducta.....	482
4. La decisión administrativa: subsunción y ponderación	484
5. La norma de control de la decisión en vía de recurso administrativo.....	485
IV. BIBLIOGRAFÍA.....	486
CAPÍTULO 7. EL ANÁLISIS INTERDISCIPLINAR DEL DERECHO PÚBLICO, por Borja Barragué Calvo y Gabriel Doménech Pascual.....	495
I. UTILIDAD DE LA INTERDISCIPLINARIEDAD PARA EL ANÁLISIS DEL DERECHO	496
II. LA ESCASA INTERDISCIPLINARIEDAD DE LOS ESTUDIOS JURÍDICOS.....	496
1. Manifestaciones	496
2. Causas	498
2.1. Costes de coordinación.....	498
2.2. La división gremial del sistema universitario español.....	498
2.3. La excesiva fragmentación de las áreas de conocimiento jurídico ...	499
2.4. La estructura de los estudios de Derecho	499
2.5. Una ciencia jurídica provinciana	499
2.6. Una ciencia jurídica «pura»	500
2.7. La orientación de la ciencia jurídica hacia la práctica profesional y los problemas <i>de lege lata</i>	501
2.8. Un sistema universitario excesivamente homogéneo y poco competitivo	501
III. EL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO	502
1. Concepto y presupuestos.....	503
2. Tipos.....	504

	Pág.
2.1. Análisis positivo y análisis normativo	504
2.2. Análisis teórico y análisis práctico	505
2.3. Análisis fundamental y análisis aplicado	505
3. La función «puente» del análisis económico del Derecho.....	506
4. Utilidad del análisis económico del Derecho.....	507
5. Algunas críticas dirigidas al análisis económico del Derecho	510
5.1. Las personas no siempre actúan racionalmente.....	510
5.2. La cuestión de los fines.....	511
5.3. La eficiencia no lo es todo	512
5.4. Hay esferas de la actividad humana no susceptibles de análisis económico	514
5.5. El análisis económico del Derecho está ideológicamente sesgado...	515
5.6. El análisis económico del Derecho no da cuenta de la práctica judicial	516
IV. EL ANÁLISIS CONDUCTUAL DEL DERECHO	519
1. Concepto y objetivo del Análisis Conductual del Derecho.....	519
2. La utilidad del Análisis Conductual del Derecho	520
3. El Análisis Conductual del Derecho como enfoque experimental.....	523
4. La aplicación del análisis conductual al Derecho: el caso de los <i>nudges</i> ...	525
5. Algunas críticas dirigidas al Análisis Conductual del Derecho	529
5.1. Los <i>nudges</i> no son suficientes.....	529
5.2. Los <i>nudges</i> no nos «empujan», nos manipulan (y además carecen de una teoría que lo justifique).....	531
V. LA APLICACIÓN DE LOS MÉTODOS DE LAS CIENCIAS «DURAS» AL ANÁLISIS DEL DERECHO	533
1. Matemáticas	533
1.1. Utilidad de las matemáticas para el estudio del Derecho	533
1.2. Aspectos problemáticos	535
2. Métodos empíricos. El análisis empírico del Derecho.....	537
2.1. Concepto, objetivo y tipos de análisis empírico	537
2.2. Instrumentos del análisis empírico del Derecho.....	542
2.3. Utilidad y límites del análisis empírico	543
2.3.1. Método empírico y modas: el caso de los microcréditos.....	543
2.3.2. Método empírico y efectos colaterales: el caso de la prostitución	544
2.3.3. Límites de los métodos empíricos: el caso de los orígenes jurídicos	545
2.4. El Análisis Empírico del Derecho como corriente académica.....	546
2.4.1. Orígenes remotos del Análisis Empírico del Derecho: el viejo y el nuevo realismo	546
2.4.2. El Análisis Empírico moderno.....	547
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	549

II. FUNDAMENTOS

CAPÍTULO 8. LAS BASES CONSTITUCIONALES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, por Luis Arroyo Jiménez.....

561

I. DERECHO ADMINISTRATIVO Y CONSTITUCIÓN.....

562

1. Las relaciones entre el Derecho administrativo y el Derecho constitucional.....

562

1.1. La administrativización del Derecho constitucional.....

563

1.2. La constitucionalización del Derecho administrativo.....

564

1.3. La emancipación del Derecho administrativo.....

566

1.4. La europeización del Derecho administrativo.....

568

2. La vinculación constitucional del Derecho administrativo.....

570

2.1. El origen de la vinculación.....

570

2.2. El contenido de la vinculación.....

572

2.3. Los términos de la vinculación.....

573

2.4. Los destinatarios de la vinculación.....

577

3. Las notas definitorias del Estado y el Derecho administrativo.....

578

3.1. Las notas definitorias del Estado.....

579

3.2. Derecho administrativo y ponderación.....

580

II. DERECHO ADMINISTRATIVO Y ESTADO DE DERECHO.....

582

1. Significado y elementos del Estado de Derecho.....

582

2. El principio de división de poderes.....

584

2.1. La división de poderes en la Constitución.....

584

2.2. El poder ejecutivo.....

586

2.3. Ley y Administración.....

587

2.4. Ley y juez.....

589

2.5. Administración y juez.....

591

3. El principio de legalidad.....

593

3.1. La vinculación de la Administración al Derecho.....

593

3.2. El parámetro de la vinculación.....

595

3.3. La intensidad de la vinculación.....

597

3.4. El contenido de la vinculación.....

598

3.5. La efectividad de la vinculación.....

600

4. El principio de control judicial.....

602

4.1. El control judicial de la Administración.....

602

4.2. La estructura del juicio de control.....

604

4.3. La eficacia del control judicial.....

607

5. Los derechos fundamentales.....

609

5.1. Estado de Derecho y derechos fundamentales.....

609

5.2. La libertad formal en el Derecho administrativo.....

610

5.3. La igualdad formal en el Derecho administrativo.....

612

5.4. La propiedad privada en el Derecho administrativo..... 615

5.5. Buena administración..... 622

6. La conservación del *statu quo*..... 624

6.1. Seguridad jurídica..... 624

6.2. Irretroactividad..... 625

6.3. Confianza legítima..... 626

6.4. Proporcionalidad..... 627

III. DERECHO ADMINISTRATIVO Y ESTADO SOCIAL.....

628

1. Significado y crisis del Estado social..... 628

1.1. El Estado social como forma histórica..... 628

1.2. El Estado social como principio constitucional..... 629

2. La actualización de la libertad y de la igualdad..... 630

2.1. Contenido..... 630

2.2. Estructura..... 633

3. La transformación de los derechos fundamentales..... 634

4. El principio de eficacia..... 636

IV. DERECHO ADMINISTRATIVO Y ESTADO DEMOCRÁTICO.....

638

1. Democracia, pluralismo y Estado social de Derecho..... 638

2. La legitimidad de la Administración..... 640

2.1. El nivel de legitimidad..... 640

2.2. Las fuentes de legitimidad..... 641

3. Administración y democracia representativa..... 643

3.1. Democracia y dirección gubernamental..... 643

3.2. Democracia y dirección legislativa..... 645

3.3. Democracia y jerarquía administrativa..... 645

4. El principio de participación..... 646

5. Los principios de objetividad e imparcialidad..... 649

5.1. El principio de objetividad en sentido amplio..... 649

5.2. El principio de imparcialidad..... 649

5.3. El principio de objetividad en sentido estricto..... 651

6. Los principios de publicidad y transparencia..... 653

V. BIBLIOGRAFÍA.....

655

CAPÍTULO 9. DERECHO ADMINISTRATIVO Y DERECHO INTERNACIONAL, por Rosario Leñero Bohórquez y María Mercè Darnaculleta Gardella.....

665

I. INTRODUCCIÓN.....

666

II. LAS TRANSFORMACIONES DEL DERECHO INTERNACIONAL CONTEMPORÁNEO.....

668

1. Transformaciones en los contenidos del Derecho internacional..... 668

	Pág.		Pág.
2. Transformaciones en los sujetos del Derecho internacional	672	1. El concepto de europeización	746
2.1. La diversificación subjetiva del Derecho internacional	672	2. Tipos de europeización	747
2.2. El reconocimiento de nuevos sujetos de Derecho internacional público	674	3. Mecanismos mediante los que se produce la europeización.....	748
2.3. La aparición de otros sujetos internacionales y transnacionales	679	3.1. Mecanismos de Derecho de la Unión Europea.....	748
2.4. La función transformadora de la noción de comunidad internacional.....	687	3.2. Mecanismos del Convenio Europeo de Derechos Humanos	752
3. Transformaciones en los instrumentos de Derecho internacional.....	688	III. BREVE EXPOSICIÓN DE SECTORES EXPUESTOS A LA EUROPEIZACIÓN.....	753
3.1. La decantación de normas de <i>ius cogens</i> internacional	689	1. Ejemplos de ámbitos sectoriales europeizados	753
3.2. La diversificación y flexibilización de los modos de producción normativa del Derecho internacional	692	1.1. El ejercicio de actividades económicas	753
3.3. La proliferación del Derecho internacional derivado o secundario...	694	1.2. Los servicios públicos.....	754
3.4. La creciente relevancia de los instrumentos de <i>soft law</i>	697	1.3. La regulación económica	755
4. Transformaciones en la aplicación y la ejecución del Derecho internacional público.....	702	1.4. El medio ambiente	757
4.1. La diversificación de los modos de aplicación y ejecución	702	1.5. La contratación pública.....	758
4.2. Mecanismos de <i>hard law</i> para la aplicación centralizada del Derecho internacional.....	704	2. En especial, la (lenta) europeización de los derechos fundamentales	760
4.3. La ejecución basada en instrumentos de mercado y de naturaleza económica	708	IV. PRINCIPALES CONSECUENCIAS DE LA EUROPEIZACIÓN EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO ESPAÑOL	762
4.4. Mecanismos de <i>soft law</i> para la aplicación de disposiciones vinculantes y de estándares internacionales	710	1. La adopción de conceptos jurídicos europeos y el alejamiento del intérprete último	762
III. LA INCIDENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO.....	713	2. Efectos sobre las instituciones básicas del Derecho administrativo	763
1. Los efectos de la internacionalización en la posición constitucional de la Administración pública.....	713	2.1. Las fuentes del Derecho administrativo.....	763
2. Las determinaciones constitucionales sobre la articulación del Derecho internacional en el Derecho interno	715	2.2. La organización administrativa	766
3. La incidencia del Derecho internacional en el Derecho administrativo general.....	719	2.2.1. El freno a la huida del Derecho administrativo	766
3.1. La incidencia en las estructuras del Derecho administrativo general	721	2.2.2. La creación de órganos (y organismos) administrativos independientes	766
3.2. La incidencia en las formas del Derecho administrativo general	723	2.3. Las potestades administrativas: ¿el desapoderamiento de la Administración?.....	769
3.3. La incidencia en los contenidos del Derecho administrativo general	728	2.4. Nuevos mecanismos de control de las decisiones administrativas ...	772
IV. BIBLIOGRAFÍA.....	732	V. BIBLIOGRAFÍA.....	773
CAPÍTULO 10. LA EUROPEIZACIÓN DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, por Daniel Sarmiento y Xavier Codina García-Andrade	743	CAPÍTULO 11. SISTEMA DE FUENTES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO, por José María Rodríguez de Santiago.....	777
I. INTRODUCCIÓN	743	I. PRESENTACIÓN: EL DERECHO COMO UNA DE LAS FORMAS DE DIRIGIR LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA; Y LAS FUENTES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO COMO DECISIÓN RELATIVA A QUIÉN PUEDE DIRIGIR JURÍDICAMENTE LA ACTIVIDAD DE LA ADMINISTRACIÓN.....	778
II. EL CONCEPTO DE EUROPEIZACIÓN Y LAS MANERAS EN LAS QUE ESTA SE PRODUCE.....	745	II. CONCEPTOS FUNDAMENTALES DEL SISTEMA DE FUENTES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO.....	780
		1. Concepto de norma jurídico-administrativa. Creación y aplicación de Derecho.....	780

	Pág.
2. La Constitución como <i>programa</i> para la validez de las normas de Derecho interno e <i>interfaz</i> para la aplicabilidad de las normas de sistemas externos. La (solo) relativa constitucionalización del sistema de fuentes	783
3. La disolución de la estatalidad del sistema de fuentes.....	784
III. CRITERIOS PARA LA ORDENACIÓN DE LAS RELACIONES INTERNORMATIVAS: JERARQUÍA, COMPETENCIA, PREVALENCIA, SUPLETORIEDAD Y PRIMACÍA APLICATIVA	786
1. El principio de jerarquía normativa.....	786
2. La ordenación de las relaciones entre normas conforme al denominado principio de competencia	793
3. La cláusula de prevalencia del Derecho estatal sobre el autonómico (art. 149.3 CE).....	798
4. La cláusula de supletoriedad del Derecho estatal (art. 149.3 CE)	805
5. La primacía aplicativa para las normas de sistemas externos (arts. 93 y 96 CE).....	809
IV. LAS FUENTES DEL DERECHO ADMINISTRATIVO INTERNO.....	813
1. La Constitución como norma y la interpretación de la ley conforme a la Constitución	813
2. El concepto constitucional de ley. La ley concreta y singular	815
3. La ley orgánica.....	819
4. El decreto legislativo.....	821
5. El decreto ley	825
6. El reglamento	829
6.1. Idea general: interpretar sobria y estrictamente la regulación positiva constitucional y legal de la potestad reglamentaria.....	829
6.2. La reserva de ley como estándar constitucional mínimo de dirección de la actividad administrativa por la ley, y como criterio de ordenación constitucional de la relación entre la ley y el reglamento. La reserva legal de ley	833
6.3. La potestad reglamentaria del ejecutivo estatal y autonómico	835
6.4. El poder normativo municipal	837
V. OTRAS PIEZAS DEL SISTEMA DE FUENTES	840
1. La costumbre en el Derecho administrativo.....	840
2. Los principios generales del Derecho administrativo	841
3. El precedente administrativo y la jurisprudencia	843
4. El <i>soft law</i> administrativo. Instrucciones y órdenes de servicio. Normas técnicas de origen privado.....	847
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	853
CAPÍTULO 12. EL JUEGO DEL LEGISLADOR, LA ADMINISTRACIÓN Y EL JUEZ, por Gabriel Doménech Pascual.....	861
I. INTRODUCCIÓN	862
II. LOS ACTORES Y SUS PREFERENCIAS	863

	Pág.
1. Simplificaciones.....	863
2. Fines del juego	864
3. Preferencias del legislador	864
4. Preferencias de las autoridades administrativas.....	866
5. Preferencias de los jueces	867
III. EL PAPEL DEL LEGISLADOR	868
1. Definir la estructura del juego.....	868
2. Factores determinantes de la definición legislativa de la estructura del juego.....	869
2.1. Capacidad de tomar decisiones acertadas.....	869
2.2. Posibilidades de actuar de oficio.....	869
2.3. Costes de procedimiento.....	870
2.4. Relevancia de los intereses en juego.....	871
2.5. Varianza de los resultados e incertidumbre.....	871
2.6. Costes de rectificación	872
2.7. Legitimidad democrática	873
2.8. Riesgo de desviaciones. Peligro de captura.....	873
2.9. Imputación de méritos y culpas	874
3. Límites jurídicos de la definición legislativa del juego.....	875
3.1. Contenido de los límites	875
3.2. Justificación de los límites	878
3.3. Límites explícitos y límites implícitos.....	878
4. Límites fácticos.....	879
5. Delegar o no delegar. Concepto de delegación	880
6. En quién o quiénes delegar	880
7. En qué medida delegar.....	881
7.1. La delimitación de espacios decisorios.....	881
7.2. Condiciones sustantivas y condiciones formales de la delegación...	884
8. Cómo delegar	886
8.1. Delegaciones explícitas y delegaciones implícitas	886
8.2. Delegaciones <i>previas</i> y delegaciones <i>posteriores</i>	887
IV. EL PAPEL DE LA ADMINISTRACIÓN.....	887
1. Lo que la Administración debería hacer	888
1.1. La vinculación de la Administración al ordenamiento jurídico. Legalidad y eficacia	888
1.2. Vinculación positiva o vinculación negativa de la Administración a la ley y al resto del ordenamiento jurídico.....	889
1.3. ¿Cómo deberían actuar las autoridades administrativas en los espacios de discrecionalidad?.....	892
1.3.1. El deber de adoptar la decisión más conveniente para los intereses generales	893
1.3.2. La observancia del principio de proporcionalidad.....	895

	Pág.
1.3.3. La observancia del procedimiento y del proceso argumen- tativo debidos	895
1.3.4. El deber de motivar las decisiones adoptadas	896
2. Lo que los agentes de la Administración tenderán a hacer	897
V. EL PAPEL DEL JUEZ	899
1. Funciones del control judicial de la actividad administrativa	899
1.1. Corregir (<i>ex post</i>) actuaciones administrativas ilegales	900
1.2. Prevenir (<i>ex ante</i>) actuaciones administrativas ilegales	900
1.2.1. Disuasión	900
1.2.2. Información	901
2. Configuración óptima del sistema de control judicial de la actividad admi- nistrativa	901
3. Controles judiciales previos y controles judiciales posteriores	902
4. Las consecuencias jurídicas de la ilegalidad	904
5. Lo que los jueces deberían hacer	905
5.1. La teoría tradicional: las técnicas de reducción y control judicial de la discrecionalidad	905
5.1.1. La distinción entre potestades discrecionales y potestades regladas mediante conceptos jurídicos indeterminados	906
5.1.2. El control de los elementos reglados	907
5.1.3. El control de los hechos determinantes	907
5.1.4. El control a través de los principios generales del Derecho	907
5.1.5. Crítica de la teoría tradicional	908
5.2. La teoría de la densidad de programación normativa	911
5.3. Una teoría económica de la discrecionalidad administrativa	912
5.3.1. Beneficios de la discrecionalidad administrativa	912
5.3.2. Costes de la discrecionalidad administrativa	913
5.3.3. Factores determinantes del balance costes-beneficios de la discrecionalidad administrativa	913
5.3.4. El factor estratégico	916
5.4. La cuestión en la jurisprudencia	917
5.5. Poderes del juez frente a las decisiones administrativas ilegales	921
6. Lo que los jueces tenderán a hacer	924
6.1. Influencia de factores extrajurídicos	924
6.2. Comportamientos estratégicos	925
VI. BIBLIOGRAFÍA	926
ÍNDICE ANALÍTICO	935