

EL DERECHO ADMINISTRATIVO

2003

CORTE SUPREMA
BIBLIOTECA

SIG. TOPOGRAFICA

INVENTARIO

4

110057

SERIE ESPECIAL



EL DERECHO

BUENOS AIRES

CONTENIDO

Diarios de Derecho Administrativo correspondientes a marzo de 2003 a diciembre de 2003

Jurisprudencia general (fallos 232 a 282): págs. 13 a 341.

Doctrina: págs. 343 a 629.

Fichas bibliográficas: págs. 631 a 652.

Indices: págs. 653 a 686.

Doctrina y colaboraciones, y fichas bibliográficas: págs. 655 a 664.

Indice de partes litigantes: págs. 665 a 668.

Indice de tribunales: págs. 669 a 672.

Indice alfabético de materias (jurisprudencia y doctrina): págs. 673 a 686.

DOCTRINA Y COLABORACIONES

AMARO, ALEJANDRO PATRICIO

Excusación y recusación. Su aplicación en sede administrativa. EDA, 2003-555:

Sumario: I. Introducción. – II. Reseña normativa y doctrinaria. – III. Análisis de los institutos. – IV. Casos concretos. – V. Conclusiones.

CANDA, FABIÁN OMAR

El régimen disciplinario de los empleados públicos (bases constitucionales y su aplicación bajo la Ley Marco de Regulación del Empleo Público y el Reglamento de Investigaciones Administrativas). EDA, 2003-565:

Sumario: 1. Introducción. 2. La responsabilidad de los agentes estatales. Especies. a) Responsabilidades comunes a todos los agentes. a.1) Responsabilidad patrimonial; a.2) Responsabilidad penal; b) Responsabilidades especiales. b.1) Responsabilidad política; b.2) Responsabilidad disciplinaria. – 3. La responsabilidad disciplinaria. 3.1. Fundamento constitucional. 3.2. Constitución e institutos vinculados al régimen disciplinario. 3.2.1. La idoneidad. 3.2.2. La estabilidad. 3.2.3. La ética pública. 3.2.4. El principio de juridicidad. – 4. Práctica del poder disciplinario: algunas cuestiones sustantivas y formales. 4.1. El ámbito de aplicación del poder disciplinario. 4.2. *Non bis in idem* y derecho disciplinario. 4.3. El principio de proporcionalidad y de interdicción del exceso de punición. 4.4. El debido proceso adjetivo: su regulación en aquellos casos en que no es necesario sumario. 4.5. Teoría de la subsanación y régimen disciplinario. 4.6. Plazo para resolver el sumario. Inconstitucionalidad. 4.7. Plazos de prescripción para la aplicación de las sanciones de apercibimiento, suspensión y cesantía. Inconstitucionalidad. 4.8. Medidas precautorias durante el curso del sumario. 4.9. La prueba. Los meros indicios. El deber de colaboración para la producción de la prueba. Recurribilidad de las medidas adoptadas en materia probatoria. 4.10. Causales para la aplicación de sanciones. Relación entre deberes, prohibiciones y penas. 4.11. Control judicial de la sanción disciplinaria. – 5. Conclusiones.

CASSAGNE, BERNARDO

Derecho Administrativo de la defensa de la competencia: aplicación administrativa o judicial de la ley 25.156? Interrogantes y planteamientos. EDA, 2003-281:

Sumario: I. Planteamiento del tema. – II. El caso "Equipos y controles" S.A. s/concurso preventivo". Posiciones esgrimidas por los vocales de Cámara. – III. Naturaleza y finalidad de la ley 25.156. Ámbitos de aplicación. a. Ámbito administrativo de aplicación de la ley 25.156. b. Ámbito judicial civil de aplicación de la ley 25.156. – IV. Diferentes criterios interpretativos en la materia. a) La declaración de la existencia de una práctica restrictiva de la competencia como función exclusiva asignada al TDC. Necesidad de tal declaración como recaudo previo a la intervención de los tribunales judiciales. b) Los tribunales judicia-

les están habilitados para aplicar directamente los preceptos de la ley 25.156 a los casos sometidos a su conocimiento. Vigencia del llamado "principio de cooperación": El TDC como auxiliar de la Justicia. - V. A modo de evaluación final.

CASSAGNE, JUAN CARLOS

Presentación de la obra "Procedimientos Administrativos. Ley Nacional de Procedimientos Administrativos Anotada y Comentada", tomo I de Julio Rodolfo Comadira (Laura Monti - colaboradora). EDA, 2003-380.

CICERO, NIDIA KARINA

Una relectura de las facultades jurisdiccionales de los entes reguladores. EDA, 2003-103:

Sumario: Los hechos del caso. - Las normas. - Las valoraciones. - ¿Puede ser "parte" un ente regulador? - El debido proceso administrativo. - El control judicial suficiente. - El retorno a una disidencia olvidada.

COMADIRA, JULIO RODOLFO

El servicio público como título jurídico exorbitante. EDA, 2003-587:

Sumario: Los supuestos dos modelos del Derecho Administrativo. - El Derecho Administrativo como instrumento de gestión y de garantía. - Un mismo hecho político determina dos sistemas jurídicos diferentes. - Las bases iniciales del derecho civil individualista. - Las bases iniciales del Derecho Administrativo individualista. - Las transformaciones del derecho civil y del derecho administrativo. - El derecho administrativo como instrumento de conformación social. - El servicio público como título prestacional o de policía. - Los primeros servicios públicos. Beneficencia, educación, salud, correos. - Los servicios públicos económicos. La Concesión. - Los poderes exorbitantes del servicio público como criterio de determinación de la jurisdicción contenciosa en Francia y como delimitación del Derecho Administrativo. - La teorización del servicio público por la Escuela de Burdeos y la prerrogativa. - El caso de la concesión. La asunción directa de las actividades económicas. La primera crisis de la noción de servicio público. - El repliegue empresarial del Estado y la ola privatizadora. Una nueva crisis del concepto servicio público, de signo inverso. - La situación en nuestro país. La Constitución de 1853-60. - La figura de la concesión. - El cambio operado por la Constitución de 1949. - La situación en la década del 90. - La reforma constitucional de 1994. - El sistema de los servicios públicos en la reforma de 1994. - ¿Titularidad, asunción subsidiaria o Policía? - El servicio público en cuatro marcos regulatorios. - Las consecuencias jurídicas de la caracterización. ¿Régimen jurídico unitario? Pautas para su posible determinación. Las consecuencias jurídicas de la caracterización. ¿Régimen jurídico unitario? Pautas para su posible determinación. a) El título de acceso a la actividad. b) La duración de la habilitación. c) La publicación. d) existencia, o no, de rescate. La revocación por oportunidad. e) El régimen de bienes. - Los datos del servicio público: obligatoriedad y prestación garantizada.

DE LA VEGA DE DÍAZ RICCI, ANA MARÍA

Jornadas Nacionales de Jóvenes Administrativistas Ponencia: Límites a la revocabilidad de oficio del acto administrativo viciado según la Ordenanza 731/82 de la Municipalidad de

- San Miguel de Tucumán frente a la ley provincial 4537 - modificada por ley 6311 - y la ley nacional 19.549. EDA, 2003-611:

Sumario: I. Introducción. - II. Límites a la revocabilidad de Oficio del acto administrativo. - III. Conclusión. - Anexo normativo. - Bibliografía.

GARAYAR, EMILIANO

El Estado como *gatekeeper* del sector eléctrico: Nuevas formas de intervención de la Administración. EDA, 2003-535:

Sumario: 1. Introducción. - 2. *Laissez faire, ... laissez passer?* - 3. *Barbarians at the gate.* - 4. Conclusiones.

GARCÍA, CÁNDDIDO EMILIO

Competencia de los órganos administrativos en razón del tiempo. EDA, 2003-506:

Sumario: I. Introducción. - II. Doctrina Nacional. - III. - IV. La Ley 19.549. - V. El tiempo y el defecto. - VI. Inicio y desarrollo de esta competencia. - VII. - VIII. - IX. Conclusión de esta competencia. - X. - XI.

GUIRIDLIAN LAROSA, JAVIER D.

El fideicomiso público como técnica de financiación contractual administrativa. EDA, 2003-546:

Sumario: I. Introducción. - II. La Argentina y su situación económica. Un análisis comparado. - III. El fideicomiso público como técnica accesoria de financiación contractual administrativa. - IV. Conclusión.

IBARLUCÍA, MIGUEL

La libertad de asociación y de expresión en un trascendente fallo de la Corte en materia de radiodifusión. EDA, 2003-200.

IMBROGNO, OSVALDO y RODRÍGUEZ, MARÍA JOSÉ

La emergencia en la jurisprudencia administrativa de la Procuración del Tesoro de la Nación. EDA, 2003-356:

Sumario: Comentario Preliminar. Estado de Derecho y Emergencia. - I. Marco Conceptual de Referencia 1. Los dictámenes que emite la Procuración del Tesoro en su carácter de máximo órgano asesor del Poder Ejecutivo Nacional. 2. Emergencia. Conceptualización. Filiación del instituto. Emergencia y Estado de necesidad. Emergencia y poderes de guerra. 3. La emergencia como estado de guerra en la jurisprudencia de la Procuración del Tesoro de la Nación. - II. Las grandes líneas que dimanan de la jurisprudencia administrativa. 1. Ampliación de las competencias estatales (a veces en un nivel de dilatación al grado máximo) con la correlativa restricción de los derechos de los particulares administrados. 2. La habilitación de una legalidad de recambio. 3. La atribución de facultades legislativas al Poder Ejecutivo. 4. Legítima la intervención estatal. - III. Las condiciones y/o requisitos nece-

sarios para que se configure la situación de emergencia según los dictámenes de la Procuración del Tesoro. Sistematización. – IV. Tipos de emergencia examinados en la jurisprudencia administrativa de la Procuración del Tesoro. – V. Otros aspectos de la declaración de emergencia en la jurisprudencia administrativa de la Procuración del Tesoro. 1. La prórroga de la declaración de emergencia: modalidades y su proyección sobre las facultades concedidas al Poder Ejecutivo Nacional. 2. La proyección de la declaración de emergencia sobre los contratos administrativos. – VI. Los distintos períodos de la Emergencia. 1. La emergencia de los años 90: marco normativo. 2. Jurisprudencia administrativa de la Procuración del Tesoro relativa a las leyes 23.696 y 23.697 y sus normas reglamentarias y de aplicación, y complementarias como la 23.982. Casuística. 3. La emergencia del 2000 perfilada básicamente por las leyes 25.344 y 25.561. – VII. Colofón.

IVANEGA, MIRIAM MABEL y ROSENBERG, GASTÓN

Paradojas Jurídicas: La caracterización del Instituto Nacional de Cine y Artes Audiovisuales como ente público no estatal. EDA, 2003-345.

Sumario: I. Introducción. – II. Posiciones doctrinarias elaboradas en torno a la existencia de entes públicos no estatales. – III. El Instituto Nacional de Cinematografía y Artes Audiovisuales (INCAA). a. El fomento en la actividad cinematográfica. b. La ley 17.741. c. El decreto 1536/02. d. ¿Ente no estatal? – IV. Reflexiones finales.

LA VALLE, CARMEN FLAVIA; PANIGHETTI, MARÍA MARTHA y TOSI, JORGE LUIS

Regulación de las contrataciones públicas en el MERCOSUR. EDA, 2003-493.

Sumario: 1. Los contratos públicos y su trasvase internacional. – 2. La integración a través de los servicios públicos. – 3. La contratación internacional en la legislación comunitaria. – 4. Propuesta de legislación comunitaria. – 5. Legislaciones del Mercosur. – 6. Los contratos administrativos en el derecho internacional y en el Mercosur. – 7. Formas de competencia y su control. – 8. Convención Interamericana de los Derechos Humanos. – 9. Procesos de integración. – 10. Criterios de la Procuración del Tesoro de la Nación. – Bibliografía.

MAGIONCALDA, JOSÉ LUIS

La "confianza legítima" como elemento excluyente de una decisión judicial. EDA, 2003-461.

Sumario: Introducción. – Hechos. – El fallo. – Conclusión.

MAXIT, MARIO J.

La medida autosatisfactiva en el ámbito del derecho procesal administrativo. EDA, 2003-395.

Sumario: Prólogo. – Capítulo Primero: El origen de la medida autosatisfactiva. 1. El fracaso de los procesos y medidas clásicas. 2. Soluciones propuestas. 3. Origen de la medida autosatisfactiva. 4. Recapitulación. – Capítulo Segundo: La medida autosatisfactiva. 1. Conceptualización: a) Nacimiento de un proceso; b) Un requerimiento urgente; c) La auto-

nomía como antónimo de lo accesorio. d) Sus efectos y finalidad. e) Concepto. 2. Fundamentos de la medida autosatisfactiva. a) La falta de regulación legal. b) Su ubicación en la Constitución Nacional. El principio de tutela judicial efectiva. 3. Presupuestos para su procedencia. a) La exigencia de la posibilidad real de un daño irreparable. b) La urgencia impostergable. c) La fuerte probabilidad. d) Configuración de situaciones extremas. Proceso de excepción. e) La contracautela. 4. Formas de despacho. a) *Inaudita et altera pars*. b) El problema del derecho de defensa del demandado. c) Advertencia de la Corte Suprema. El caso "Kiper". 5. Propuestas acerca del régimen recursivo. 6. Recapitulación. – Capítulo Tercero: Diferentes planteos en torno a la medida autosatisfactiva. 1. La medida autosatisfactiva y su relación con la acción de amparo. 2. La medida autosatisfactiva y las medidas cautelares. a) Su relación con la doctrina cautelar. b) La medida cautelar autónoma vs. la medida autosatisfactiva impropia. 3. La declaración de inconstitucionalidad de normas en el marco de un proceso autosatisfactivo. 4. La medida autosatisfactiva en el marco del procedimiento licitatorio. a) Actos que forman el procedimiento licitatorio. b) Actos susceptibles de impugnación y medidas urgentes. i. Acto de apertura de ofertas (sobre Nº 1). ii. Apertura del sobre Nº 2. iii. Acto de preadjudicación. iv. Adjudicación. c) Conclusión. – Capítulo Cuarto: La medida autosatisfactiva en el ámbito del derecho procesal administrativo. 1. Su falta de desarrollo en este ámbito. b) Los primeros pasos de la medida autosatisfactiva. b) Existencia de otras herramientas. c) Las prerrogativas adjetivas de la Administración Pública. 2. Procedencia de la medida autosatisfactiva contra las actuaciones de la Administración Pública. 3. Su procedencia frente a las vías de hecho administrativas. a) Postura de la doctrina. b) Concepto. c) Desaparición de las prerrogativas estatales. d) Su aplicación concreta. 4. Su procedencia frente a la inactividad material de la Administración Pública. 5. Su procedencia frente a los actos administrativos de alcance particular. a) La inconciliable relación entre la intervención administrativa previa y la naturaleza urgente del proceso autosatisfactivo. b) Una opción remota. c) Una opción posible. El acto administrativo ostensiblemente ilegítimo. Su inexistencia y la vía de hecho. d) El acto administrativo particular sin ostentación de ilegitimidad y la medida autosatisfactiva impropia. e) Conclusión. f) Recapitulación. 6. Palabras finales. – Bibliografía.

MONTI, LAURA M.

La descentralización territorial en la Argentina. EDA, 2003-385.

Sumario: 1. El federalismo en la Constitución Nacional Argentina. Nación y Provincias. – 2. ¿Autonomía o autarquía municipal? – 3. Las regiones. – 4. La Ciudad de Buenos Aires. – V. Conclusiones

Las tarifas en la jurisprudencia administrativa y judicial. EDA, 2003-463.

Sumario: Introducción. ¿Qué se entiende por "tarifa"? Componentes de la tarifa: Naturaleza jurídica. – Principios que rigen en materia tarifaria. – Órganos facultados para fijar o controlar la fijación de las tarifas. – Limitaciones al ejercicio de la potestad tarifaria. – Criterios para la fijación de las tarifas. – Principio de modificabilidad tarifaria. – Criterios para la modificación tarifaria. – Aplicación retroactiva de tarifas o modificaciones tarifarias. – Control judicial de las tarifas.

NIELSEN, FEDERICO

Naturaleza jurídica de los actos que emanan de las personas que se encuentran en ejercicio de cargas públicas; con especial referencia a las cuestiones electorales. EDA, 2003-429.

Sumario: I. A manera de introducción. – II. Las cargas públicas en el derecho argentino. II.a. Concepto. II.b. Caracteres jurídicos de las cargas públicas. II.c. Ser presidente de mesa ¿es una carga pública? – III. Aproximación a la teoría del acto administrativo. – IV. La normativa nacional y su adecuación a la definición de acto administrativo. IV.a. “Una declaración”. IV.b. “emitida por un órgano estatal, o por un ente no estatal”. IV.c. “en ejercicio de la función administrativa, bajo un régimen jurídico exorbitante”. IV.d. “productora de efectos directos e individuales frente a terceros”. – V. Conclusión.

PANIGHETTI, MARÍA, MARTHA; LA VALLE, CARMEN FLAVIA y TOSI, JORGE LUIS

Regulación de las contrataciones públicas en el MERCOSUR. EDA, 2003-493.

PEYRANO, JORGE W.

Un válido supuesto de medida autosatisfactiva, sustanciada, postulada en el seno de una instancia superior originaria. EDA, 2003-245:

Sumario: I. Introducción. – II. Se trata de una autosatisfactiva dictada por instancia superior, interviniendo de modo originario. – III. Recordatorio del poder heurístico de los jueces frente a omisiones o mora del legislador. – IV. Consideraciones sobre la debida sustanciación de la autosatisfactiva decretada. – V. A propósito de la dispuesta, dispensa de contracautela. – VI. ¿Medida autosatisfactiva que conmina a un tercero? – VII. Reconocimiento de una legitimación atípica *ad hoc*, merced a una interpretación judicial heurística. – VIII. ¿Mediaba urgencia en el caso? – IX. Final.

RASPI, ARTURO EMILIO

La Corte Suprema de Justicia se ha expedido sobre el alcance del decreto 430/2000, respecto de los retirados y pensionistas del Régimen Previsional Militar. EDA, 2003-167:

Sumario: I. El fallo. – II. El decreto 430/2000. – III. La cuestión planteada. – IV. Análisis del planteo. a) La jurisprudencia anterior al fallo de la Corte. b) El alcance del decreto 430/2000. c) Las acciones judiciales. d) El derecho de apropiación. e) La incidencia del decreto 430/2000. – V. Conclusiones.

RODRÍGUEZ-ARANA, JAIME,

Constitución de 1978 y Comunidades Autónomas. EDA, 2003-604.

RODRÍGUEZ, MARÍA JOSÉ y IMBROGNO, OSVALDO

La emergencia en la jurisprudencia administrativa de la Procuración del Tesoro de la Nación. EDA, 2003-356.

ROMERO, JOSÉ LUIS

La buena fe del administrado ante la anulación de oficio del acto administrativo. EDA, 2003-50.

Sumario: 1. El problema y su solución jurisdiccional. – 2. Algunas consideraciones.

ROSENBERG, GASTÓN y IVANEGA, MIRIAM MABEL

Paradojas Jurídicas: La caracterización del Instituto Nacional de Cine y Artes Audiovisuales como ente público no estatal. EDA, 2003-345.

SACRISTÁN, ESTELA B.

La experiencia argentina en materia de tarifas reguladas por el sistema de *Price Caps*. EDA, 2003-438:

Sumario: I. Introducción. – II. Un complejo de relaciones. – III. Cuestiones anexas. – IV. Nota sobre los distintos sistemas tarifarios. – V. Un índice, un factor de eficiencia, y la periodicidad. Los *price-caps*. – VI. Adopción de los *price-caps* en las privatizaciones argentinas. – VII. La aplicación del índice (Test I). – VIII. La aplicación del índice (Test II). – IX. Conclusión.

SALOMONI, JORGE LUIS

La Defensa del Estado en los conflictos derivados de la aplicación de los Tratados Bilaterales de Protección Recíproca de Inversiones: El caso de las prestadoras privadas de servicios públicos. EDA, 2003-525:

Sumario: 1. El fenómeno de la internacionalización del ordenamiento jurídico argentino. – 2. El Estado, las empresas privadas explotadoras de los servicios públicos, los inversores extranjeros y los Tratados Bilaterales de Protección y Promoción Recíproca de Inversiones. 2.1. Algunos esbozos argumentales para Defensa de la República Argentina. 2.1.1. De la emergencia en el origen y en la ejecución de los contratos de concesión y/o licencia de servicios públicos. 2.1.2. Prevalencia del orden público internacional de los Derechos Humanos. – 3. Conclusión.

STORTONI, GABRIELA

Apuntes sobre tarifas, tasas y precios de los servicios públicos (con especial referencia a los servicios ferroviarios). EDA, 2003-512:

Sumario: 1. Acerca de las tarifas, tasas y precios públicos. – 2. El principio de capacidad económica. – 3. Otros principios aplicables. – 4. Las potestades públicas en materia tarifaria. – 5. Estructuras tarifarias de los servicios ferroviarios en la Argentina. – 6. La potestad de modificación de las tarifas de los contratos a la luz de las normas de emergencia. – 7. Ideas finales.

THURY CORNEJO, VALENTÍN

Implementando la reforma constitucional de 1994: el proceso de creación institucional del Consejo de la Magistratura. EDA, 2003-470:

Sumario: 1. Tipologías judiciales. – 2. Los problemas del sistema judicial argentino y los fines de la Reforma. – 3. La institución del Consejo de la Magistratura. – 4. El Consejo de

la Magistratura en las leyes 24.937 y 24.939. - 5. La evaluación de los actores. - 6. Conclusiones.

TOSI, JORGE LUIS; LA VALLE, CARMEN FLAVIA y PANIGHETTI, MARÍA MARTHA

Regulación de las contrataciones públicas en el MERCOSUR. EDA, 2003-493.

FICHAS BIBLIOGRÁFICAS

Principios constitucionales del amparo administrativo. El contencioso constitucional administrativo urgente, por Patricio Marcelo E. Sammartino. Editorial LexisNexis - Abeledo-Perrot, Buenos Aires, 2003, 465 páginas. EDA, 2003-640.

BARRAZA, JAVIER INDALECIO

Tratado de Derecho Administrativo (Tomo 4), por Agustín Gordillo, Fundación de Derecho Administrativo, Buenos Aires, 2000. EDA, 2003-645.

CANDA, FABIÁN OMAR

Tratado de Derecho Administrativo - Tomo 5 - La función pública, por André de Laubadère e Yves Gaudemet, 2^a edición, Librería general de Derecho y Jurisprudencia E.J.A., París, 2000, 220 págs. EDA, 2003-647.

Ética pública y corrupción: Curso de ética administrativa, por Manuel Villoria Mendieta, Madrid, Tecnos, 2000, 198 págs. EDA, 2003-650.

RODRÍGUEZ, MARÍA JOSÉ

Mecanismos de control público y argumentaciones de responsabilidad; por Miriam Mabel Ivanega, Ábaco de Rodolfo Depalma, 431 págs. EDA, 2003-636.

ROSENBERG, GASTÓN

Pañoorama del Derecho Administrativo al comienzo de su tercera centuria, por Tomás Ramón Fernández (Catedrático de Derecho Administrativo de la Universidad Complutense de Madrid), La Ley, Buenos Aires, 2002, 115 páginas. EDA, 2003-633.

SACCO, DIEGO HERNÁN

La Crisis del Estado, por Sabino Casesse, LexisNexis, Abeledo-Perrot, Buenos Aires, 2003. Estudio preliminar de Jorge Salomón. Traducción de Pascual Caiella y Juan González Moras. EDA, 2003-643.