

JUAN CARLOS CASSAGNE
DIRECTOR

TRATADO GENERAL
DE LOS CONTRATOS
PÚBLICOS

III

 INCLUYE
VERSION eBook

LA LEY

TRATADO GENERAL DE LOS CONTRATOS PÚBLICOS

TOMO III

JUAN CARLOS CASSAGNE

Director

LA LEY

Cassagne, Juan Carlos
Tratado general de los contratos públicos / Juan Carlos
Cassagne ; dirigido por Juan Carlos Cassagne. - 1a ed. -
Ciudad Autónoma de Buenos Aires : La Ley, 2013.
v. 3, 1296 p. ; 24x17 cm.

ISBN 978-987-03-2587-1

1. Derecho Administrativo. 2. Contratos. I. Cassagne,
Juan Carlos, dir.
CDD 342

1ra. edición: 2013

© Juan Carlos Cassagne, 2013
© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2013
Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires
Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados
Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved
No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the publisher and the author.

Tirada: 400 ejemplares

I.S.B.N. 978-987-03-2587-1 (Tomo III)

I.S.B.N. 978-987-03-2584-0 (Obra completa)

S.A.P. 41551366

S.E.T. 41551268

ARGENTINA

INDICE GENERAL

TRATADO GENERAL
DE LOS CONTRATOS PÚBLICOS

TOMO III

Director:

Juan Carlos Cassagne

Autores por orden alfabético:

<i>Pedro Aberastury</i>	<i>Javier D. Guiridlian Larosa</i>
<i>William Barrera Muñoz</i>	<i>David Andrés Halperin</i>
<i>Susy Inés Bello Knoll</i>	<i>Ramón Huapaya Tapia</i>
<i>Esteban Bogut Salcedo</i>	<i>Arturo Idoyaga Molina</i>
<i>Diego Calonje</i>	<i>Catalina Legarre</i>
<i>Armando N. Canosa</i>	<i>Fernando E. Juan Lima</i>
<i>Luis Armando Carello</i>	<i>Roberto Enrique Luqui</i>
<i>Hernán Celorrio</i>	<i>Ernesto Alberto Marcer</i>
<i>Julio Pablo Comadira</i>	<i>Pablo E. Perrino</i>
<i>María Inés Corrá</i>	<i>Héctor M. Pozo Gowland</i>
<i>Julio C. Crivelli</i>	<i>Vitor Rhein Schirato</i>
<i>Ignacio M. de la Riva</i>	<i>Estela B. Sacristán</i>
<i>Carlos E. Delpiazso</i>	<i>Patricio M.E. Sammartino</i>
<i>Ricardo T. Druetta</i>	<i>Gustavo Daniel Spacarotel</i>
<i>Julio C. Durand</i>	<i>Guido Santiago Tawil</i>
<i>Pablo Oscar Gallegos Fedriani</i>	<i>María Susana Villarruel</i>
<i>Ana Patricia Guglielminetti</i>	



ÍNDICE GENERAL

Pág.

TÍTULO SEXTO

LA EJECUCIÓN Y LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

CAPÍTULO PRIMERO

LA MODIFICACIÓN ("IUS VARIANDI") DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

Por Roberto Enrique Luqui

I.	Las prerrogativas de la Administración	3
II.	El equilibrio entre riesgos y beneficios	5
III.	La razón de ser de la facultad de modificar o rescindir los contratos	8
IV.	El resarcimiento del daño	13
V.	La facultad de modificar pactada en el contrato	18
VI.	Efectos del dec. delegado 1023/2001 en los principales contratos administrativos	19
VII.	Conclusiones.....	26

CAPÍTULO SEGUNDO

LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO: LA RESCISIÓN POR RAZONES DE ILEGITIMIDAD

Por Patricio M. E. Sammartino

I.	La rescisión del contrato público por razones de ilegitimidad se encauza formalmente a través de un acto administrativo regido por la LNPA	29
II.	Estructura y funcionalidad del acto administrativo en la LNPA ...	32
III.	La "causa" del acto administrativo que extingue un contrato público por razones de ilegitimidad	37
IV.	Examen de la validez y existencia del contrato administrativo	42
V.	El ejercicio de la potestad revocatoria en el contrato administrativo. Alcance, límite y efectos	44
VI.	Conclusiones.....	53

CAPÍTULO TERCERO

LA CADUCIDAD O RESCISIÓN UNILATERAL
DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO POR INCUMPLIMIENTO*Por Armando N. Canosa*

I.	Consideraciones generales	61
II.	Concepto y naturaleza jurídica.....	63
III.	Régimen legal. Ámbito contractual de aplicación en el orden nacional	67
IV.	Régimen jurídico	73
	1. Cuestiones generales	73
	2. Causales de aplicación de los institutos	76
	3. Órgano competente para el dictado del acto administrativo de caducidad o rescisión unilateral de la Administración por incumplimientos del particular	80
	4. Efectos de la declaración de caducidad o declaración unilateral de rescisión	82
V.	Procedimiento administrativo para el dictado del acto administrativo correspondiente.....	86
	1. Lo atinente al procedimiento administrativo en general.....	86
	2. Lo atinente al procedimiento administrativo sancionador	89
	3. Impugnación administrativa y judicial de los actos administrativos que declaran la caducidad o rescisión unilateral.....	93

CAPÍTULO CUARTO

REVOCACIÓN POR OPORTUNIDAD

Por Catalina Legarre

I.	Algunos principios aceptados	100
II.	La aplicación analógica de la Ley de Expropiaciones.....	102
III.	La procedencia de la reparación integral	105
IV.	Condiciones bajo las que procede el reconocimiento del lucro cesante en un caso concreto.....	109
V.	La exclusión del lucro cesante en el Régimen de Contrataciones de la Administración Nacional	112
VI.	Conclusión	116

CAPÍTULO QUINTO

LA EXCEPCIÓN DE INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL
EN LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS*Por Julio Pablo Comadira*

I.	Introducción	120
II.	La excepción de incumplimiento en la doctrina.....	120
III.	La excepción de incumplimiento en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación y en la doctrina de la Procuración del Tesoro de la Nación	128
IV.	El dec. delegado 1023/2001 y su reglamentación por el dec. 893/2012	130
V.	Mi opinión.....	132

CAPÍTULO SEXTO

EL RESCATE EN LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS

Por María Susana Villarruel

I.	El contrato administrativo	142
II.	El rescate. Concepto	143
III.	Su recepción en el derecho comparado.....	143
	1. Francia.....	144
	2. España.....	146
	3. América Latina	147
IV.	La situación en nuestro país	152
	1. Modo de extinción anormal	152
	2. Aplicable a determinados contratos	153
	3. Asunción por el Estado	153
	4. Finalidad: las razones de interés público	155
V.	La indemnización del contratante	159
	1. Prerrogativa estatal.....	160

CAPÍTULO SÉPTIMO

LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL
DEL ESTADO*Por Pablo E. Perrino*

I.	La regulación de la responsabilidad contractual del Estado.....	169
----	---	-----

	Pág.
II. Requisitos para la procedencia de la responsabilidad contractual del Estado	177
1. Existencia de un contrato administrativo válido	177
2. Daño resarcible	179
3. Relación de causalidad	181
4. Factor atribución	183
4.1. Responsabilidad por falta: el incumplimiento	185
4.2. La responsabilidad sin falta	191
CAPÍTULO OCTAVO	
LA REDETERMINACIÓN DE PRECIOS EN EL CONTRATO ADMINISTRATIVO	
<i>Por Pedro Aberastury</i>	
I. Introducción	205
II. La aplicación de las normas de derecho común al contrato administrativo	207
III. El precio	212
IV. Los componentes del precio	217
1. La formación del precio	217
2. Las terminologías utilizadas en las antiguas normas federales..	219
3. Las fórmulas paramétricas	221
V. La redeterminación de precios en la actualidad	224
VI. Plazo para solicitar la redeterminación	231
CAPÍTULO NOVENO	
LA PRESCRIPCIÓN DE LAS OBLIGACIONES NACIDAS DE LOS CONTRATOS CELEBRADOS POR LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA (CON ESPECIAL REFERENCIA A LA SALUD PÚBLICA EN EL ÁMBITO DE LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES)	
<i>Por Fernando E. Juan Lima</i>	
I. Introducción	233
II. La prescripción en la órbita federal	236
1. Plazos aplicables	236
2. Término inicial del plazo de prescripción	238
3. Caducidad de la acción de nulidad y prescripción	239

	Pág.
III. El tema en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	240
1. La responsabilidad del Gobierno de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires en materia de mala praxis médica.....	240
2. El plenario "Meza"	241
IV. Nuestra postura.....	248
1. El fundamento de la responsabilidad del Estado	249
2. La naturaleza del vínculo paciente-hospital; el tema del plazo de prescripción.....	251
V. Conclusión	254

TÍTULO SÉPTIMO

LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS EN PARTICULAR

CAPÍTULO PRIMERO

CONTRATO ADMINISTRATIVO DE SUMINISTRO

Por Héctor M. Pozo Gowland

I. Concepto	259
II. Caracteres.....	262
III. Diferencias con otros contratos.....	263
IV. La condición de contrato administrativo.....	264
V. Régimen legal.....	269
VI. Principios relevantes en el contrato de suministro.....	274
VII. Procedimientos y modalidades de contratación	276
VIII. Garantías	280
IX. Adjudicación y perfeccionamiento del contrato.....	283
X. Ejecución del contrato.....	284
XI. El mantenimiento del equilibrio económico financiero del contrato.....	294
XII. Rescisión del contrato	295
XIII. El principio del enriquecimiento sin causa.....	299
XIV. Caso fortuito.....	302
XV. Los contratos de suministros y el comercio nacional.....	303

CAPÍTULO SEGUNDO

EL CONTRATO DE OBRA PÚBLICA

Por Ricardo T. Druetta y Ana Patricia Guglielminetti

	Pág.
I. El contrato de obra pública.....	308
II. Obra pública. Concepto legal	308
III. Contrato de obra pública. Concepto. Caracteres	316
IV. Régimen jurídico básico del contrato de obra pública	320
V. Principios que rigen la interpretación del contrato	321
VI. Sujetos. El Estado locatario: distintas alternativas de participación estatal. El locador de obra	325
VII. Objeto del contrato de obra pública.....	326
VIII. Contrato de obra pública y de concesión de obra pública: algunas pautas para su diferenciación.....	328
IX. Distribución de responsabilidades y repartición de riesgos entre las partes. Finalidad.....	335
1. Asignados al comitente.....	335
1.1. Obtención del financiamiento.....	335
1.2. Responsabilidad del comitente por la autoría del proyecto y por la idoneidad de los estudios que le sirvieron de base	339
1.3. Responsabilidad del comitente por la falta de entrega del lugar de emplazamiento de las obras	340
1.4. Responsabilidad del comitente por pérdidas o averías sufridas por el contratista por culpa de los empleados de la Administración, actos propios de la Administración no previstos en los pliegos y acontecimientos de origen natural extraordinario	342
1.5. Responsabilidad del comitente por los perjuicios sufridos por el contratista con motivo de la orden de suspensión de la ejecución de las obras	345
1.6. Asunción de las variaciones de costos derivadas de la aplicación del régimen reglamentario de estabilización del precio del contrato.....	347
1.7. Reconocimiento de compensaciones por mora en el pago del precio o por falta de pago. Art. 48 de la LOP. Principio de regularidad en los pagos	349
2. Asignados al contratista.....	351
2.1. Responsabilidad del contratista por la autoría del diseño constructivo	351
2.2. Responsabilidad del contratista por el precio ofertado ...	352

	Pág.
2.3. Deber de interpretación del proyecto	353
2.4. Responsabilidad por asunción del riesgo técnico. Cumplimiento de las reglas del arte de construir	355
2.5. Contingencia de pérdida de utilidad por ejercicio legítimo de <i>ius variandi</i>	357
2.6. Responsabilidad por la gestión del subcontratista: subsistencia de la responsabilidad del contratista principal	357
2.7. Responsabilidad del contratista por el incumplimiento de los plazos parciales y total pactados. Aplicación de multas.....	358
2.8. Riesgos asociados a la revocación del contrato por razones de oportunidad o interés público.....	360
X. Contrato de obra pública: riesgo atenuado o coparticipado vs.riesgo y ventura	367

CAPÍTULO TERCERO

LA OBRA PÚBLICA COMO OBJETO PRESTACIONAL
DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA: LAS TÉCNICAS COLABORATIVAS
EN POS DE SU CONCRECIÓN

Por Javier D. Guiridlian Larosa

I. <i>Introito</i>	371
II. La participación privada en la concreción de emprendimientos públicos	375
III. Los principios generales a considerar en la implementación de la APP	379
1. Una aclaración necesaria: el objeto prestacional posible en el marco de una APP	379
2. Los principios a considerar para la concreción de proyectos en el marco de una APP	382
IV. La perspectiva clásica en materia de ejecución de obra pública..	389
V. Nuevos mecanismos de gestión y financiación de obra pública. Su inserción en el entorno negocial de las APP	391
1. Consideraciones liminares	391
2. Los elementos a considerar para la clasificación de las nuevas técnicas de gestión de obras públicas	394
3. Las técnicas de gestión de obra en particular	399
3.1. La concesión de obra pública	400
3.2. <i>Shadow toll</i> (Peaje en la sombra)	404
3.3. Contratos "llave en mano"	408

	3.4. El denominado “modelo Español”	Pág. 410
VI.	Colofón	412

CAPÍTULO CUARTO

LA CONCESIÓN DE OBRA PÚBLICA

*Por Julio César Crivello
con la colaboración de Arturo Idoyaga Molina*

I.	Introducción	415
II.	Antecedentes históricos	416
III.	Presupuestos institucionales y macroeconómicos	422
IV.	Conceptualización.....	423
V.	Crisis del componente “estatal” del contrato	429
VI.	Principio intergeneracional y financiación	431
VII.	Postulados elementales de la Reforma del Estado. Impacto de la emergencia y del proceso renegociador	433
VIII.	Breve análisis de algunos casos específicos	440
	1. Las concesiones viales	440
	2. Las ampliaciones del sistema de transporte de energía eléctrica	443
	3. Breves comentarios finales sobre el caso chileno	448
IX.	Comentarios finales.....	449

CAPÍTULO QUINTO

LOS PRINCIPIOS EN EL CONTRATO
DE CONCESIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS

Por Guido Santiago Tawil

I.	Introducción	453
II.	Los principios aplicables al contrato de concesión de servicios públicos	457
	1. Los principios generales del derecho y del derecho administrativo aplicables al contrato de concesión de servicios públicos.....	457
	2. Los principios propios del servicio público	461

CAPÍTULO SEXTO

LA CONCESIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS

Por Luis Armando Carello

I.	El desarrollo de la noción en Francia.....	475
II.	Globalización y crisis renovada de los servicios públicos.....	481
III.	La experiencia norteamericana.....	484
IV.	La experiencia argentina.....	486
V.	La concesión de servicios públicos.....	489
VI.	La concesión de servicios públicos es una noción más precisa ...	490
VII.	Algunas características de la concesión de servicios públicos	492
VIII.	La incidencia de la reforma constitucional de 1994 y esbozo de la situación jurídica actual de la concesión de servicios públicos ...	494
IX.	Derechos del usuario del servicio	495
X.	Derecho y obligaciones del Estado	495
XI.	Derecho y deberes del concesionario	497
XII.	Algunas consideraciones finales	497

CAPÍTULO SÉPTIMO

TARIFAS DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS

Por Estela B. Sacristán

I.	Agradecimiento. Planteo.....	505
II.	Presupuestos. Planteo	507
III.	<i>Price Caps</i> . Fórmula.....	509
	1. Simpleza.....	510
	2. Sólo después	510
IV.	Índice	511
	1. Finalidad	511
	2. Determinación. Redeterminación.....	511
	3. Periodicidad. Aplicación a la tarifa.....	512
	4. Aparentes ventajas para la firma.....	512
	5. Ausencia de participación	512
	6. Riesgo respectivo.....	513
	7. Fuente	513
	8. Naturaleza del índice	513
V.	Factor de eficiencia.....	514
	1. Finalidad. Aspectos constitucionales	514

	Pág.
2. La ley económica de Liebenstein.....	516
3. Determinación. Redeterminación.....	520
4. Periodicidad. La cápsula.....	521
5. Aplicación a la tarifa.....	521
6. Ventajas para los usuarios.....	522
7. Participación.....	522
8. Riesgo respectivo.....	524
9. Fuente.....	524
10. Naturaleza política.....	524
11. Naturaleza jurídica.....	526
12. Naturaleza económica.....	528
13. El misterio de la eficiencia inicial.....	529
14. Aspectos formales y sustanciales en la redeterminación del factor X.....	531
15. Revisiones anticipadas por ganancias excesivas.....	536
16. Revisiones anticipadas por pérdidas excesivas.....	544
VI. Factor de inversiones.....	545
1. Finalidad.....	545
2. Determinación. Redeterminación.....	547
3. Periodicidad.....	548
4. Aplicación a la tarifa.....	548
5. Ventajas para los usuarios. Justicia intergeneracional.....	549
6. Participación.....	550
7. Riesgo respectivo.....	550
8. Fuente.....	550
9. Naturaleza política.....	551
10. Naturaleza jurídica.....	551
11. Naturaleza económica.....	551
12. Experiencia comparada.....	551
13. Diferencias con regímenes de inversiones "por fuera de la tarifa".....	552
VII. <i>Timing</i> o periodicidad.....	553
1. Una cápsula temporal y una vía de escape.....	553
2. Efectos con relación al traslado de costos.....	554
3. Periodicidad y traslación de costos.....	555
VIII. Los mitos en torno a los <i>Price-Caps</i>	556
1. ¿Qué se reduce?.....	556
2. Protección dual.....	558
3. Aparente provisionalidad.....	559

IX.	Caracteres esenciales	Pág. 560
X.	Síntesis.....	562
XI.	Feasibilidad.....	563

CAPÍTULO OCTAVO

EL CONTRATO ADMINISTRATIVO Y SU EXTENSIÓN A LOS CONCESIONARIOS PÚBLICOS

Por Gustavo Daniel Spacarotel

I.	Introducción	568
II.	El servicio público. Su evolución.....	570
III.	El modelo regulador establecido en la Constitución Nacional (Art. 42).....	578
IV.	El Proyecto del Régimen Nacional de Servicios Públicos. Principales características.....	581
V.	Los modelos de gestión (la concesión y la licencia)	583
VI.	La adaptación del régimen jurídico tradicional a la actualidad ...	587
VII.	Régimen jurídico de los contratos administrativos y su extensión a los contratos que celebran los concesionarios y licenciatarios de servicios públicos	588
	1. Las subcontrataciones	588
	2. Relaciones existentes entre concesionarios y terceros.....	589
	3. Jurisprudencia	593
	4. La cuestión en el derecho positivo.....	598
VIII.	Conclusiones.....	601

CAPÍTULO NOVENO

LA CONCESIÓN DE USO DEL DOMINIO PÚBLICO

Por Ignacio M. de la Riva

I.	Aproximación a la figura de la concesión	605
II.	Caracterización jurídica de los bienes del dominio público.....	609
III.	Finalidad de los bienes de dominio público: uso común <i>versus</i> uso especial	611
IV.	Títulos que dan origen a derechos de uso especial de bienes del dominio público: permiso, concesión, prescripción.....	616
V.	El carácter contractual de la concesión de uso de bienes del dominio público.....	620

	Pág.
VI. Selección del concesionario de uso	622
VII. Derechos y obligaciones en cabeza del concesionario de uso.....	625
VIII. Naturaleza de los derechos nacidos de la concesión de uso de bienes del dominio público. Remedios disponibles para su protección	627
IX. Prerrogativas y deberes de la Administración concedente	631
X. Elementos accesorios típicos del contrato de concesión de uso: el plazo y el canon	633
XI. Extinción del contrato de concesión de uso de bienes del dominio público.....	636
XII. Propiedad de las mejoras introducidas por el concesionario.....	640
XIII. ¿Concesión de uso sobre bienes del dominio privado del Estado?..	649

CAPÍTULO DÉCIMO

LOS CONTRATOS EN GENERAL
Y LA CONCESIÓN DE USO DE DOMINIO PÚBLICO
EN LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES.
LA IMPORTANCIA DE LA VIGENCIA DEL DEC. PEN 2409/1966

Por Ernesto Alberto Marcer

I. Aclaración preliminar: "Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires" y "Ciudad de Buenos Aires" o "Ciudad Autónoma de Buenos Aires"	653
II. Normativa aplicable a los contratos administrativos en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	654
1. Contrato de obra pública.....	655
2. Concesión de obra pública.....	658
3. La normativa general en materia de contrataciones en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	658
III. La concesión de uso de los bienes de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	661
1. Dominio público y dominio privado	662
2. Régimen y caracteres jurídicos del dominio público	663
IV. La vigencia del dec. 2409/1966 y la consecuencia jurídica de ello	668
1. La preferencia del concesionario saliente.....	668

	Pág.
2. Las disposiciones del dec. 2409/1966 que se encuentran vi- gentes	669
3. La razón de ser del art. 59 del dec. 2409/1966. La innecesari- dad de la habilitación para el ejercicio de las actividades establecidas en el contrato de concesión.....	670

TÍTULO OCTAVO

LOS NUEVOS CONTRATOS DE LA ADMINISTRACIÓN
Y LOS RÉGIMENES ESPECIALES

CAPÍTULO PRIMERO

A INTERAÇÃO ENTRE ADMINISTRAÇÃO PÚBLICA
E PARTICULARES NOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS

Por Vitor Rhein Schirato

I. Introdução e metodologia.....	677
II. O contrato administrativo no Brasil	680
1. Notas preliminares	680
2. Origem e desenvolvimento do contrato administrativo no Brasil.....	681
3. Vetores de transformação do contrato administrativo.....	684
4. Conclusão parcial.....	689
III. Os enlaces entre Estado e iniciativa privada	690
1. Contratação de bens e serviços.....	690
1.1. Aquisições de bens	691
1.2. Terceirizações	692
1.3. Alienações de bens públicos.....	696
1.4. Regime diferenciado de contratação	696
2. Parcerias.....	698
2.1. Delegações	699
2.1.1. Concessões.....	699
2.1.2. Permissões de serviços públicos	709
2.2. Cooperações	710
3. Associações.....	712
4. Formas consensuais do exercício de funções autoritárias	715
IV. Conclusão: por um novo sentido de contrato administrativo	718

CAPÍTULO SEGUNDO

UNA PROPUESTA DE FORMULACIÓN DE PRINCIPIOS
JURÍDICOS DE LA FASE DE EJECUCIÓN DE LOS CONTRATOS
PÚBLICOS DE CONCESIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS
Y OBRAS PÚBLICAS DE INFRAESTRUCTURA
(CON ESPECIAL REFERENCIA AL MARCO JURÍDICO DE PROMOCIÓN
DE LA INVERSIÓN PRIVADA EN EL PERÚ)

Por Ramón Huapaya Tapia

I.	Introducción	722
1.	Especies de los contratos públicos	728
2.	Propósito del presente trabajo	731
II.	Marco jurídico de Promoción de la Inversión Privada en el Perú...	735
III.	¿Existen prerrogativas y potestades de la Administración Pública en los contratos públicos de concesión bajo el régimen PIP?.....	741
1.	El principio de legalidad y régimen exorbitante en la contratación pública	745
2.	Comentarios sobre dos potestades y prerrogativas típicas de la contratación administrativa	749
2.1.	<i>Ius variandi</i> o modificación unilateral del contrato	751
2.2.	Resolución unilateral (por causa de interés público).....	755
IV.	Apreciaciones sobre la existencia y posibilidad de “cláusulas exorbitantes” en el régimen de los contratos públicos de concesión celebrados bajo el régimen de PIP en el Perú	758
V.	Los Principios Generales del Derecho y su aplicación en los Contratos Públicos de Concesión de Servicios Públicos y Obras Públicas de Infraestructura sujetos al régimen PIP en el Perú: límites a los denominados privilegios de la Administración en la fase de ejecución de los contratos públicos	765
1.	Fundamento del ordenamiento jurídico.....	771
2.	Función interpretativa	771
3.	Función integradora en caso de vacío o insuficiencia de la ley y de la costumbre como fuentes del Derecho	772
4.	Utilidad de la construcción de unos principios generales de la ejecución de los contratos públicos de concesión	773
VI.	Propuesta de principios jurídicos de la fase de ejecución de los contratos públicos de concesión sujetos al régimen PIP	774
1.	Principio de legalidad	777
2.	<i>Pacta sunt servanda</i> de aplicación razonada y ponderada.....	780
3.	Principio de buena fe	784
4.	Principio de razonabilidad	787

	Pág.
5. Principio de continuidad de la ejecución	790
6. Principio de aplicación razonada de la <i>exceptio non adimpleti contractus</i>	793
7. Principio de mutabilidad.....	795
8. Principio de mantenimiento del equilibrio económico financiero.....	797
9. Principio del arbitraje como mecanismo de solución de controversias en la contratación pública.....	800
VII. A manera de conclusión.....	805

CAPÍTULO TERCERO

LA RESPONSABILIDAD EN LOS CONTRATOS
DE PARTICIPACIÓN PÚBLICO-PRIVADA

Por Hernán Celorrio

I. Marco del régimen.....	811
1. Perspectiva político-social y actividad privada.....	812
2. Evolución de institutos jurídicos.....	815
3. Impacto financiero y tecnológico	818
4. Eficiencia operativa.....	820
II. Régimen de responsabilidad: aspectos relevantes	824
III. Responsabilidad	828
IV. Conclusiones.....	833

CAPÍTULO CUARTO

EL FIDEICOMISO

Por Susy Inés Bello Knoll

I. Introducción	835
II. Concepto de fideicomiso	839
III. Elementos del fideicomiso.....	846
1. Sujetos.....	846
2. Objeto.....	850
3. Fin.....	852
4. Forma	853
IV. El fideicomiso en el ámbito del Derecho Público	853
V. Conceptualización del fideicomiso público.....	861
VI. El fideicomiso público en relación a los contratos públicos.....	871
VII. Consideraciones finales	878

CAPÍTULO QUINTO

RÉGIMEN DEL COMPRE
TRABAJO ARGENTINO*Por David Andrés Halperin y Esteban Bogut Salcedo*

I.	Noción y fundamentos de carácter económico y jurídico	882
II.	Precedentes extranjeros	888
III.	Régimen argentino: antecedentes, caracteres, suspensión y recon- ducción	890
1.	Antecedentes	890
2.	Caracteres	893
3.	Suspensión.....	895
4.	Su reconducción.....	896
IV.	Lineamientos generales del dec.-ley 5340/1963	898
1.	Generalidades y ámbito de aplicación	898
2.	La noción de bien local.....	899
3.	Acerca de la razonabilidad del precio.....	899
4.	Restricciones a las Provincias y a los órganos estatales	900
5.	La creación de la Comisión Asesora Honoraria y las excepcio- nes al régimen	901
V.	Lineamientos generales del dec.-ley 18.875.....	902
1.	Ámbito de aplicación	903
2.	Disposiciones relativas a la adquisición de bienes.....	903
3.	Disposiciones relativas a la contratación de obras y servicios (que no sean de ingeniería).....	905
3.1.	La reserva de mercado	905
3.2.	¿Qué debe entenderse por "empresa local"?.....	906
3.2.1.	Empresa creada o autorizada a operar de confor- midad con las leyes argentinas.....	907
3.2.2.	Domicilio legal de la empresa en la República ..	909
3.2.3.	Domicilio real en la República del 80% de los directores, personal directivo y profesionales de la empresa	910
3.2.4.	Consistencia y evolución de las inversiones de la empresa en bienes de capital.....	911
4.	La apertura del mercado local.....	912
4.1.	Distinción entre "empresas locales" de capital interno y externo	912
4.2.	Condiciones en las que pueden participar las empresas del exterior. La obligación de asociarse	914

	Pág.
5. Disposiciones relativas a la contratación de "servicios de ingeniería o consultoría"	916
5.1. La reserva de mercado a favor de profesionales o firmas consultoras "locales"	916
5.2. "Carácter local" del profesional o la firma consultora o de servicios de ingeniería.....	916
5.3. ¿Cuándo nos encontramos frente a un contrato de consultoría o servicio de ingeniería?.....	918
5.4. Su aplicación en los contratos "llave en mano"	920
5.5. La incompatibilidad que genera	920
5.6. Criterio para definir la contratación	922
5.7. Contratación con firmas del exterior y la obligación de asociarse.....	923
6. El límite para la cesión y/o subcontratación.....	924
VI. Su reconducción bajo el régimen de la ley 25.551 y su reglamentación.....	924
1. Generalidades	924
2. Ámbito de aplicación	926
3. Régimen para la adquisición de bienes.....	926
4. Régimen para la contratación de obras y de servicios. Los contratos parciarios.....	929
5. Obligaciones a cargo de los licenciarios de servicios públicos y de sus subcontratistas directos.....	930
6. La autoridad de aplicación y demás organismos de control.....	932
7. El incumplimiento del régimen: procedimientos de impugnación por parte del beneficiario de la preferencia.....	933
7.1. Legitimación	933
7.2. Plazos	933
7.3. Trámite	934
7.4. Suspensión	934
8. Su integración con la Ley de Mano de Obra Local y la Ley de Micro, Pequeña y Mediana Empresa	936
VII. <i>Quid</i> del Compre Argentino y los contratos de consultoría	938
VIII. Subsistencia del régimen frente a los Tratados de Promoción y Protección Recíproca de las Inversiones	938
IX. <i>Quid</i> de la aplicación en el Mercosur y la práctica en los procesos de integración	943
X. La preferencia en los regímenes de contrataciones aprobados por los organismos multilaterales de créditos para aquellas financiadas por esos organismos	943

CAPÍTULO SEXTO

EL CONTRATO DE CONSULTORÍA
Y PRESTACIÓN DE SERVICIOS EN EL DERECHO
ADMINISTRATIVO COLOMBIANO*Por William Barrera Muñoz*

I.	Introducción	949
II.	Tratamiento normativo del contrato de consultoría y de prestación de servicios.....	950
III.	La evolución de ambas tipologías contractuales en el Consejo de Estado colombiano.....	963
IV.	Reflexiones sobre ambas tipologías en el Derecho Administrativo colombiano	973

CAPÍTULO SÉPTIMO

LO NUEVO Y LO PERMANENTE
DE LA ACTUACIÓN ADMINISTRATIVA A TRAVÉS
DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO ELECTRÓNICO*Por Carlos E. Delpiazzo*

I.	Introducción	979
II.	Exigencias del Procedimiento Administrativo Electrónico.....	986
	1. Supuestos.....	986
	1.1. Nuevas exigencias.....	986
	1.2. Exigencias permanentes	991
	2. Consecuencias.....	992
III.	Tramitación del Procedimiento Administrativo Electrónico.....	995
	1. Sustanciación	995
	1.1. Lo nuevo.....	995
	1.2. Lo permanente.....	1002
	2. Comunicaciones	1006
	2.1. Lo nuevo	1006
	2.2. Lo permanente.....	1007
	3. Decisiones.....	1008
	3.1. Lo nuevo.....	1009
	3.2. Lo permanente.....	1012
IV.	Conclusión	1014

CAPÍTULO OCTAVO

LA CONTRATACIÓN PÚBLICA ELECTRÓNICA

por María Inés Corrá

I.	El uso de las TICs en la gestión de la cosa pública: hacia el <i>e-Government</i>	1016
II.	La contratación pública electrónica.....	1018
1.	Concepto y notas generales.....	1018
2.	Impacto del uso de las TICs sobre los principios de la contratación pública	1024
III.	Presupuestos para el desarrollo de las contrataciones públicas electrónicas	1025
1.	Necesidad de contar con un marco normativo adecuado	1026
2.	Necesidad de contar con una infraestructura adecuada	1035
3.	Necesidad de un cambio organizacional y cultural	1038
IV.	La regulación de las contrataciones públicas electrónicas	1040
1.	Antecedentes normativos.....	1040
2.	Las principales normas vigentes en el orden nacional	1046
2.1.	La ley de Firma Digital.....	1046
2.2.	El Régimen de Contrataciones de la Administración Nacional	1049
3.	Las regulaciones locales	1055
3.1.	La aplicación de las normas sustantivas de la ley de Firma Digital en las jurisdicciones locales	1055
3.2.	Estado actual de las reglamentaciones locales. El caso de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	1057
4.	Algunas consideraciones sobre los regímenes vigentes	1060
V.	Apuntes para el futuro	1063

CAPÍTULO NOVENO

ASPECTOS RELEVANTES DE LAS CONTRATACIONES ESTATALES CON FINANCIAMIENTO DE ORGANISMOS INTERNACIONALES DE CRÉDITO

Por Diego Calonje

I.	Introducción	1070
II.	Normas de contrataciones de OIC. Aplicación. Desplazamiento de la normativa local	1071
1.	Aplicación con sustento en la adhesión del país al Convenio Constitutivo del Organismo	1072

	Pág.
2. Aplicación en virtud de la jerarquía normativa de los Contratos de Préstamo por los que se implementan los proyectos.....	1074
3. Previsiones del régimen local de contrataciones al respecto ...	1080
III. Apartamiento de las normas de los organismos	1083
IV. Clasificación de las contrataciones	1084
V. Normas de los Bancos. Revisión aplicable	1084
VI. Breve distinción entre procedimientos de contratación de consultoría y de adquisición de bienes y obras	1087
VII. Contratación de Consultoría. Notas salientes del Sistema Basado en la Calidad y el Costo (SBCC).....	1088
VIII. Aspectos destacables de la Contratación de Bienes y Obras.....	1094
1. Licitación Pública Internacional.....	1094
2. Evaluación y comparación de las ofertas. Oferta evaluada más baja	1095
3. Poscalificación.....	1098
4. Comparación de precios.....	1099
IX. Documentos estándar de contratación	1100
X. Confidencialidad en los procedimientos de contratación	1104
XI. Hacia una integración global y regional en materia de regulación de contrataciones estatales.....	1110

TÍTULO NOVENO

LAS CONTROVERSIAS
EN MATERIA DE CONTRATOS
DE LA ADMINISTRACIÓN

CAPÍTULO PRIMERO

LAS MEDIDAS CAUTELARES
EN EL CONTRATO ADMINISTRATIVO

Por Pablo Oscar Gallegos Fedriani

I. Contratos administrativos.....	1115
II. Medidas cautelares.....	1119
III. Presunción de legitimidad y ejecutoriedad del acto administrativo..	1122
IV. La suspensión como medida cautelar decretada por la Administración.....	1122
V. Suspensión decretada por la Administración	1125

	Pág.
1. Primera hipótesis: razones de interés público.....	1126
2. Segunda hipótesis: graves perjuicios al interesado.....	1128
3. Tercera hipótesis: cuando se alegare fundadamente una nulidad absoluta.....	1129
VI. Jurisprudencia de la Procuración del Tesoro de la Nación.....	1129
VII. Aplicación subsidiaria del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación. Requisitos de procedencia.....	1137
VIII. Conjugación de las normas del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación y la ley 19.549.....	1139
IX. La previa solicitud de suspensión en sede administrativa.....	1141
X. Las medidas cautelares en sede judicial.....	1143
1. Medida precautelar.....	1143
2. Medida cautelar en la acción declarativa.....	1145
XI. Suspensión de obra pública.....	1145
XII. Situaciones de emergencia.....	1145
XIII. Medida cautelar autónoma.....	1146
XIV. La tutela anticipada y la medidas autosatisfactivas.....	1148
XV. Conclusión.....	1154

CAPÍTULO SEGUNDO

LOS ARBITRAJES INTERNACIONALES
DE INVERSIÓN Y LOS CONTRATOS
DE SERVICIOS PÚBLICOS AFECTADOS
POR LA EMERGENCIA

Por Julio C. Durand

I. Introducción.....	1155
II. La privatización de los servicios públicos y la participación de los inversores internacionales.....	1157
III. Los contratos administrativos para la prestación de servicios públicos y las garantías en materia tarifaria.....	1158
IV. Los Tratados Bilaterales para la Promoción y Protección Recíproca de Inversiones (TBI).....	1159
V. La Convención de Washington y el CIADI.....	1165
VI. Mecanismos de solución de controversias previstos en los TBI: el arbitraje de inversión.....	1165
VII. Procedimiento de los arbitrajes internacionales en materia de inversión (CIADI).....	1168
VIII. La emergencia declarada en 2002 y las disposiciones de la ley 25.561.....	1170

	Pág.
IX. Los arbitrajes iniciados por inversores extranjeros en el sector de servicios públicos en la Argentina.....	1173
X. La situación actual de los arbitrajes	1179
XI. La situación actual de los contratos	1182
XII. La cuestión del cumplimiento y ejecución de los laudos CIADI: un interrogante pendiente	1184
ÍNDICE GENERAL ACUMULATIVO	1197

TÍTULO SEXTO

LA EJECUCIÓN Y LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

SUMARIO

CAPÍTULO I	<i>La modificación ("ius variandi") del contrato administrativo, por ROBERTO ENRIQUE LUQUI</i>	3
CAPÍTULO II	<i>La extinción del contrato administrativo: la rescisión por razones de ilegitimidad, por PATRICIO M.E. SAMMARTINO.....</i>	29
CAPÍTULO III	<i>La caducidad o rescisión unilateral del contrato administrativo por incumplimiento, por ARMANDO N. CANOSA.....</i>	61
CAPÍTULO IV	<i>Revocación por oportunidad, por CATALINA LEGARRE.....</i>	99
CAPÍTULO V	<i>La excepción de incumplimiento contractual en los contratos administrativos, por JULIO PABLO COMADIRA.....</i>	119
CAPÍTULO VI	<i>El rescate en los contratos administrativos, por MARÍA SUSANA VILLARRUEL.....</i>	141
CAPÍTULO VII	<i>La responsabilidad contractual del Estado, por PABLO E. PERRINO.....</i>	169
CAPÍTULO VIII	<i>La redeterminación de precios en el contrato administrativo, por PEDRO ABERASTURY.....</i>	205
CAPÍTULO IX	<i>La prescripción de las obligaciones nacidas de los contratos celebrados por la Administración Pública (con especial referencia a la salud pública en el ámbito de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires), por FERNANDO E. JUAN LIMA</i>	233

