

ADMINISTRACIÓN Y JUSTICIA

UN ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL

VOLUMEN I. ESPAÑA

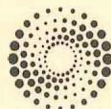
**LIBER AMICORUM
TOMÁS-RAMÓN FERNÁNDEZ**

Coordinado por

EDUARDO GARCÍA DE ENTERRÍA

RICARDO ALONSO GARCÍA

CIVITAS



THOMSON REUTERS

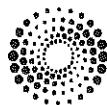
EDUARDO GARCÍA DE ENTERRÍA
RICARDO ALONSO GARCÍA
Coordinadores

Administración y Justicia

Un análisis jurisprudencial

LIBER AMICORUM
TOMÁS-RAMÓN FERNÁNDEZ

CIVITAS



THOMSON REUTERS

IVAP
HERRI ARDURALARITZAREN
EUSKAL ERAKUNDEA



ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|-------------------------------------------------------------------|---------------|
| PRÓLOGO..... | XXVII |
| TRAYECTORIA ACADÉMICA Y PROFESIONAL DE TOMÁS-RAMÓN FERNÁNDEZ..... | XXIX |

VOLUMEN I

JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL

| | | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------|
| 1 | | |
| CUESTIÓN PREJUDICIAL EUROPEA Y TUTELA JUDICIAL EFECTIVA (A PROPÓSITO DE LAS SSTC 58/2004, 194/2006 Y 78/2010)..... | | 5 |
| RICARDO ALONSO GARCÍA | | |
| 2 | | |
| EXTRANJEROS NO COMUNITARIOS: LA AUTORIZACIÓN INICIAL DE RESIDENCIA TEMPORAL Y TRABAJO POR CUENTA AJENA, STC 31/2010, DE 28 DE JUNIO, FUNDAMENTO JURÍDICO 83..... | | 27 |
| BELÉN ALONSO-OLEA GARCÍA | | |
| 1. Introducción..... | | 27 |
| 2. Las competencias de ejecución autonómicas sobre las autorizaciones de (residencia) y trabajo de los extranjeros..... | | 30 |
| 3. La Sentencia interpretativa del Tribunal Constitucional..... | | 39 |
| 3.1. <i>La constitucionalidad de las competencias de ejecución autonómicas sobre las autorizaciones de (residencia) y trabajo de los extranjeros</i> | | 40 |
| 3.2. <i>Reflexiones sobre la sentencia. La residencia como cuestión soberana y originaria del Estado</i> | | 41 |
| | | 2597 |

3

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| SOBRE LA PRIMERA CUESTIÓN PREJUDICIAL PLANTEADA POR EL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL. BASES, CONTENIDO Y CONSECUENCIAS | 51 |
| LUIS ARROYO JIMÉNEZ | |
| 1. Introducción | 51 |
| 2. Los presupuestos del reenvío | 52 |
| 2.1. <i>Los hechos relevantes</i> | 52 |
| 2.2. <i>La doctrina constitucional aplicable</i> | 53 |
| 2.3. <i>La justificación de la remisión prejudicial</i> | 56 |
| 3. Las cuestiones prejudiciales | 58 |
| 3.1. <i>La primera cuestión: interpretación de la Decisión Marco</i> | 58 |
| 3.2. <i>La segunda cuestión: validez de la Decisión Marco</i> | 60 |
| 3.3. <i>La tercera cuestión: interpretación de la Carta</i> | 63 |
| 4. Las implicaciones de la remisión prejudicial | 67 |
| 4.1. <i>Sobre la doctrina constitucional</i> | 67 |
| 4.2. <i>Sobre la posición del Tribunal Constitucional</i> | 74 |

4

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA IGUALDAD EN LA APLICACIÓN JUDICIAL DEL DERECHO | 77 |
| MARGARITA BELADÍEZ ROJO | |
| 1. El derecho fundamental a la igualdad en la aplicación judicial del Derecho: consideraciones generales | 78 |
| 2. El derecho a la igualdad en la aplicación judicial como una manifestación del derecho a la igualdad (art. 14 CE) | 80 |
| 2.1. <i>Introducción: resumen de la doctrina constitucional</i> | 80 |
| 2.2. <i>Análisis de los requisitos exigidos por la jurisprudencia constitucional para apreciar la lesión del principio de igualdad (art. 14 CE) por efectuar una desigual aplicación del Derecho</i> | 81 |
| 2.2.1. <i>Término idóneo de comparación</i> | 81 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2.2.1.1. Las resoluciones tienen que ser del mismo órgano judicial..... | 81 |
| 2.2.1.2. Resoluciones precedentes..... | 82 |
| 2.2.1.3. Casos sustancialmente iguales. Alcance de esta exigencia en relación con la actividad probatoria realizada por las partes y de la fundamentación jurídica de los recursos que dieron lugar a las resoluciones que son objeto de comparación..... | 83 |
| 2.2.1.4. Es carga del recurrente aportar las resoluciones judiciales que se alegan como término de comparación..... | 87 |
| 2.2.2. La existencia de alteridad en los supuestos contrastados..... | 87 |
| 2.2.3. Quiebra injustificada del precedente..... | 88 |
| 2.2.3.1. Qué se entiende por quiebra injustificada..... | 88 |
| 2.2.3.2. Justificación del cambio de criterio: puede encontrarse implícito..... | 89 |
| 2.2.3.3. ¿Precedente o precedentes?..... | 90 |
| 3. La vulneración del derecho a la tutela judicial efectiva por una diferente aplicación del derecho..... | 93 |
| 4. Alcance del fallo de las sentencias que han apreciado que una distinta aplicación de la ley ha vulnerado el derecho a la igualdad o el de tutela judicial efectiva o ambos conjuntamente..... | 94 |
| 5. Los órganos judiciales como garantes de la igualdad en la ley..... | 97 |
| 6. Bibliografía..... | 100 |

5

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| LA CONFIGURACIÓN JURÍDICA DEL DOMINIO PÚBLICO EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL: EL DOMINIO PÚBLICO COMO UNA PROPIEDAD PÚBLICA FUERA DEL COMERCIO DESTINADA A FINES PÚBLICOS..... | 103 |
| ELOY COLOM PIAZUELO | |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Los bienes de dominio público son de titularidad de las Administraciones públicas: su diferenciación de otras categorías jurídicas en las que no concurre este requisito..... | 105 |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. Los bienes de dominio público se configuran como una propiedad pública..... | 107 |
| 3. Los bienes de dominio público se configuran como una propiedad pública fuera del comercio y destinada a un fin público | 111 |
| 4. Las especialidades existentes en la configuración del dominio público natural estatal: la disociación entre el titular de los bienes de dominio público y su gestor | 113 |
| 6 | |
| LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL SOBRE LA COMPETENCIA DE ORGANIZACIÓN DE LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS..... | 123 |
| LUIS COSCULLUELA MONTANER | |
| 1. La Organización de las instituciones de las Comunidades Autónomas | 124 |
| 2. La potestad de organización de la Administración autonómica..... | 126 |
| 1.1. <i>Ejercicio de la potestad organizativa general, sin conexión a una competencia material concreta.....</i> | 127 |
| 1.2. <i>El ejercicio de la potestad organizatoria con relación al ejercicio de competencias exclusivas de la Comunidades Autónomas</i> | 127 |
| 1.3. <i>La potestad organizatoria en el ejercicio de unas competencias materiales compartidas con el Estado, que debe desarrollarse respetando la legislación que dicte el Estado con carácter exclusivo.....</i> | 128 |
| 1.4. <i>La potestad organizatoria autonómica con relación al ejercicio de una competencia compartida en el que corresponde al Estado aprobar las Bases legislativas y el resto de las potestades competen a la Comunidad Autónoma</i> | 130 |
| 1.5. <i>Competencias de las Comunidades Autónomas con relación a las Entidades Locales.....</i> | 131 |
| 1.6. <i>La potestad organizatoria en el marco del ejercicio de competencias ejecutivas cuando entran en juego derechos de los ciudadanos</i> | 133 |

| | | |
|---|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 7 | | |
| | SOBRE LA EFICACIA ENTRE PARTICULARES DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES | 141 |
| | LUIS MARÍA DÍEZ-PICAZO GIMÉNEZ | |
| 8 | | |
| | EL DERECHO DE HUELGA DE LOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS. DEL SILENCIO DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL AL RECONOCIMIENTO COMO DERECHO FUNDAMENTAL EN EL ART. 28.2 CE A LA INCLUSIÓN COMO ELEMENTO DEL DERECHO RECONOCIDO EN EL ART. 11 DEL CEDH POR EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS | 155 |
| | JUAN JOSÉ DÍEZ SÁNCHEZ | |
| | 1. Introducción..... | 155 |
| | 2. Reseña de los planteamientos y razonamientos esenciales del tribunal constitucional sobre el derecho de huelga en relación con la función pública..... | 157 |
| | 3. Valoración de esta doctrina y sus principales justificaciones.. | 160 |
| | 4. La evolución de la jurisprudencia del tribunal europeo de derechos humanos y el reconocimiento del derecho de huelga de los funcionarios públicos en el artículo 11 del CEDH..... | 170 |
| | 5. Consideraciones finales..... | 175 |
| 9 | | |
| | LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL EN RELACIÓN CON EL CONFLICTO EN DEFENSA DE LA AUTONOMÍA LOCAL | 177 |
| | JORGE FERNÁNDEZ-MIRANDA FERNÁNDEZ-MIRANDA | |
| | 1. Introducción..... | 177 |
| | 2. Los conflictos en defensa de la autonomía local..... | 179 |
| | 2.1. <i>Los conflictos en defensa de la autonomía local. Número total de conflictos planteados y resueltos</i> | 179 |
| | 2.2. <i>Normativa impugnada y naturaleza del conflicto</i> | 181 |
| | | 2601 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2.3. <i>Conflictos interpuestos en atención a los sujetos legitimados para ello</i> | 182 |
| 2.4. <i>Resolución de los conflictos</i> | 183 |
| 2.4.1. Resoluciones interlocutorias..... | 183 |
| 2.4.2. Resolución mediante Auto | 187 |
| 2.4.3. Resolución mediante Sentencia. Dos supuestos: a) desestimatoria por no contravenirse la auto- nomía local; b) desestimatoria por pérdida de objeto | 197 |
| 2.4.4. Los Conflictos sin resolver..... | 200 |
| 3. Conclusiones | 201 |
| 10 | |
| LAS COMPETENCIAS SOBRE PARQUES NACIONALES EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL | 203 |
| FERNANDO LÓPEZ RAMÓN | |
| 1. Las pretensiones estatales de asumir todas las competencias sobre parques nacionales en la Ley de Conservación de 1989 | 203 |
| 2. La admisión de la competencia estatal para declarar los parques nacionales | 205 |
| 3. El reconocimiento de limitadas competencias estatales para la planificación y regulación de los parques nacionales | 208 |
| 4. El rechazo de la gestión estatal exclusiva o compartida de los parques nacionales | 222 |
| 11 | |
| LA VESTE DE FUNDACIÓN PÚBLICA NO DETERMINA LA NATURALEZA DE LA ENTIDAD SUBYACENTE (COMENTARIO DEL AUTO DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL 206/1999, DE 28 DE JULIO DE 1999 Y DE LA DOCTRINA RECOGIDA EN LA CONTESTACIÓN DE LA DIRECCIÓN GENERAL DE TRIBUTOS DE 22 DE NOVIEMBRE DE 2006, CONSULTA V2306-06) | 231 |
| PABLO MENÉNDEZ | |
| 1. Rasgos característicos de las fundaciones constituidas por entidades públicas | 231 |

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Dos ejemplos de desdibujamiento de la figura de la fundación pública..... | 235 |
| 3. El supuesto de las fundaciones sanitarias | 239 |
| 12 | |
| EL DERECHO DE FUNDACIONES EN LA RECIENTE JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL | 253 |
| JOSÉ LUIS PIÑAR MAÑAS | |
| 1. Derecho de fundación y Estado social..... | 253 |
| 2. Sentencia del Tribunal Constitucional 341/2005, de 21 de diciembre. Voluntad del fundador y derecho de reversión de los bienes fundacionales..... | 255 |
| 3. Protectorado autonómico sobre las fundaciones de iniciativa pública del Estado: Sentencia del Tribunal Constitucional 120/2011, de 6 de julio de 2011 | 259 |
| 13 | |
| LA PARADÓJICA EXTENSIÓN DEL DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA EN EL MARCO DE LAS RELACIONES DE ESPECIAL SUJECIÓN (COMENTARIO A LA STC 106/2011, DE 20 DE JUNIO) | 275 |
| LUIS ALBERTO POMED SÁNCHEZ | |
| 1. Introducción | 275 |
| 1.1. <i>Breve exposición de los antecedentes fácticos</i> | 276 |
| 1.2. <i>La acción penal en el ámbito castrense</i> | 279 |
| 2. Los términos del debate: tutela judicial efectiva e integridad física y moral | 282 |
| 2.1. <i>Las tesis defendidas por las partes en el proceso constitucional; especial referencia a las alegaciones formuladas por el Ministerio Fiscal</i> | 282 |
| 2.2. <i>Aproximación crítica a la fundamentación jurídica de la Sentencia</i> | 284 |
| 3. Paisaje después de la sentencia | 291 |
| | 2603 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.1. <i>¿Es aplicable el canon estricto de tutela constitucional del derecho a no padecer torturas al conjunto de los derechos fundamentales protegidos por el artículo 15 de la Constitución?</i> | 292 |
| 3.2. <i>La inaudita expansión del derecho a la tutela judicial efectiva en el seno de las relaciones de especial sujeción.....</i> | 296 |
| Nota bibliográfica..... | 299 |
| | |
| 14 | |
| UN PASO ATRÁS EN LA INTERPRETACIÓN DE LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA. DOCTRINA JURISPRUDENCIAL Y LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL DE 6 DE JUNIO DE 2011 | 301 |
| ALFONSO SABÁN GODOY | |
| 1. Las cuestiones planteadas por la sentencia | 314 |
| Conclusión | 322 |
| | |
| 15 | |
| ESTABILIDAD PRESUPUESTARIA Y TRIBUNALES DE JUSTICIA | 325 |
| FRANCISCO SOSÁ WAGNER | |
| MERCEDES FUERTES LÓPEZ | |
| | |
| 16 | |
| EL DERECHO DE LOS CONCEJALES NO ADSCRITOS A PARTICIPAR EN LAS COMISIONES INFORMATIVAS CON VOZ Y CON VOTO (A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL 20/2011, DE 14 DE MARZO) | 345 |
| LOURDES DE LA TORRE MARTÍNEZ | |
| 1. Introducción..... | 345 |
| 2. Estado de la cuestión | 350 |
| 3. La Sentencia del TC 20/2011, de 14 de marzo..... | 358 |
| 3.1. <i>Antecedentes de hecho.....</i> | <i>359</i> |
| 3.2. <i>Las alegaciones de las partes y del Ministerio fiscal.....</i> | <i>361</i> |
| 3.3. <i>Los fundamentos jurídicos</i> | <i>364</i> |

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 4. Consideraciones finales | 369 |
| 17 | |
| UNA SENTENCIA OPORTUNA E IMPRESCINDIBLE. COMENTARIO A LA SENTENCIA 134/2011, DE 20 DE JULIO, DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL, SOBRE DETERMINADOS PRECEPTOS DE LAS LEYES DE ESTABILIDAD PRESUPUESTARIA..... | 373 |
| FRANCISCO URÍA FERNÁNDEZ | |
| 1. Nota del autor..... | 373 |
| 2. Antecedentes | 376 |
| 3. Precedentes..... | 378 |
| 4. El objeto y alcance del recurso: una interpretación afortunada | 380 |
| 5. El contenido de la Sentencia: sus fundamentos jurídicos..... | 381 |
| 5.1. <i>La presunta vulneración de la autonomía política y financiera de la Generalidad de Cataluña.....</i> | <i>381</i> |
| 5.2. <i>El establecimiento de un control sobre el Parlamento de Cataluña que menoscaba la autonomía financiera de la Generalidad de Cataluña</i> | <i>387</i> |
| 5.3. <i>La presunta vulneración de la autonomía local y de la suficiencia financiera de los entes locales</i> | <i>388</i> |
| 5.4. <i>La presunta vulneración de la tutela financiera de la Generalidad sobre los entes locales</i> | <i>390</i> |
| 6. La Sentencia 134/2011 del Tribunal Constitucional y la reforma del artículo 135 de la Constitución..... | 392 |
| Conclusión | 394 |

JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA

1

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| LA PUBLICIDAD OFICIAL DE UN REGLAMENTO FEDERATIVO SANCIONADOR EN EL ÁMBITO DEPORTIVO. (COMENTARIO A LA STS DE 8 DE NOVIEMBRE DE 2010) | 399 |
| IÑAKI AGIRREAZKUENAGA ZIGORRAGA | |
| 1. Introducción..... | 399 |

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Madrid de 30 de junio de 2009 o la exigencia de publicación en el BOE de los reglamentos federativos sancionadores..... | 404 |
| 3. La Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de noviembre de 2010 o la inexigencia de publicación en el BOE de los reglamentos federativos sancionadores | 407 |
| 4. ¿Se exige en nuestro ordenamiento jurídico la publicación oficial de la normativa federativa?..... | 411 |
| 5. Reflexiones finales | 419 |
| | |
| 2 | |
| SILENCIO ADMINISTRATIVO POSITIVO, RESOLUCIONES EXTEMPORÁNEAS Y REVISIÓN DE OFICIO. COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO (SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO. SECCIÓN 3ª) 6594/2010, DE 9 DE DICIEMBRE | 425 |
| VICENÇ AGUADO I CUDOLÀ | |
| ALINA DEL CARMEN NETTEL BARRERA | |
| 1. Planteamiento general: el silencio positivo como el incumplimiento de la obligación de resolver y del derecho a la buena administración | 426 |
| 2. La Sentencia 6594/2010, de 9 de diciembre, en el contexto de la jurisprudencia del Tribunal Supremo sobre silencio administrativo positivo..... | 428 |
| 3. La carga de la Administración de desvirtuar la regla general de aplicación del silencio positivo | 429 |
| 4. La equiparación de los efectos del silencio administrativo positivo a los de un acto administrativo expreso..... | 432 |
| 5. La necesidad de acudir al procedimiento de revisión de oficio para declarar la nulidad de pleno derecho de los actos presuntos..... | 432 |
| 6. La singularidad del ámbito del urbanismo respecto al resto de regímenes autorizatorios | 438 |
| 7. Conclusiones: el procedimiento de revisión de oficio como instrumento que proporciona seguridad jurídica al ciudadano en los casos de producción del silencio positivo | 446 |

3

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| DISCRECIONALIDAD DEL PLANIFICADOR, RECLASIFICACIONES URBANÍSTICAS Y CONTROL JUDICIAL | 449 |
| JUAN MANUEL ALEGRE ÁVILA | |

4

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| LA CONTROVERTIDA CUESTIÓN DEL POSIBLE ABUSO DE LA POSICIÓN DOMINANTE DE AENOR EN EL MERCADO DE LA CERTIFICACIÓN DE PRODUCTOS DE ACERO PARA HORMIGÓN | 473 |
| VICENTE ÁLVAREZ GARCÍA | |

1. **Planteamiento general: el contexto fáctico del asunto «G.P. Manufacturas del Acero, S.A., contra AENOR»** 474
2. **La cuestión del establecimiento de sistemas de certificación en cascada monopolizados por una única entidad y la infracción de abuso de posición dominante** 479
 - 2.1. *La posición de los organismos administrativos especializados en la defensa de la competencia sobre la certificación en cascada en el ámbito de los productos de acero para hormigón.....* 479
 - 2.2. *Las insalvables divergencias de la AN y del TS sobre el ajuste al Derecho de la competencia del sistema de certificación en cascada establecido por AENOR en el ámbito de los productos de acero para hormigón* 481
 - 2.3. *Sobre la corrección jurídica de la posición del TDC y la incorrección de los postulados del TS* 484
3. **La problemática de la eventual existencia de abuso de posición dominante en aquellos supuestos en los que un ente normalizador se reserva para sí mismo el mercado de la certificación de un producto** 493
 - 3.1. *La postura inicial del TDC contraria a la declaración de la existencia de una posición dominante de AENOR cuando, en tanto que organismo español de normalización, aprueba unas normas UNE mediante las que se reserva la certificación, en cuanto que entidad de certificación, de los productos de acero para hormigón. La confirmación de esta postura del TDC por la AN* 493

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3.2. <i>La crítica de la posición inicial del TDC y de su confirmación por la AN: el efecto perverso para la competencia de la acumulación en un mismo operador económico de las tareas de normalización (regulación normativa) y de certificación (control técnico).....</i> | 496 |
| 3.3. <i>La revisión por la CNC de la tesis originaria del TDC: la afirmación de la CNC de la necesidad de separación entre el ejercicio de las tareas de normalización y de certificación en su «Informe sobre la certificación de calidad y de seguridad» de julio de 2010.....</i> | 507 |
| 5 | |
| LA COMPENSACIÓN A LOS TITULARES DE TERRENOS INCLUIDOS EN ESPACIOS NATURALES PROTEGIDOS. JURISPRUDENCIA RECIENTE..... | 513 |
| JOAN AMENÓS ÁLAMO | |
| 1. El estatuto del suelo no urbanizable especialmente protegido. La indemnizabilidad de las limitaciones..... | 514 |
| 1.1. <i>Introducción: ni las calificaciones urbanísticas ni las limitaciones generales son indemnizables.....</i> | 514 |
| 1.2. <i>El «leading case» en el establecimiento de los criterios jurisprudenciales básicos: la Sentencia del Tribunal Constitucional sobre la Ley madrileña del Parque Regional de la Cuenca Alta del Manzanares</i> | 516 |
| 2. El uso tradicional y consolidado, cuya privación sí es indemnizable, ha de estar efectivamente patrimonializado | 517 |
| 2.1. <i>La acreditada patrimonialización</i> | 517 |
| 2.2. <i>Precisiones</i> | 518 |
| 2.2.1. <i>Indemnización y gastos efectuados</i> | 518 |
| 2.2.2. <i>El dato fáctico de la patrimonialización: su demostración a partir de una Ley</i> | 519 |
| 2.2.3. <i>La prueba sobre las condiciones del terreno</i> | 520 |
| 2.2.4. <i>La aplicación del instituto de la responsabilidad patrimonial</i> | 521 |
| 3. Ejemplos de reparaciones concretas | 522 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3.1. <i>Daños producidos en el aprovechamiento agrario por la actuación administrativa</i> | 522 |
| 3.1.1. La producción de daños en concretos predios causados por la fauna protegida del espacio natural ha de indemnizarse, aun cuando no se haya producido una limitación o restricción de usos... | 522 |
| 3.1.2. La responsabilidad también puede generarse por incumplimiento del reforzado deber de la Administración Pública de mantener el equilibrio ecológico del espacio protegido..... | 523 |
| 3.2. <i>El sacrificio del aprovechamiento forestal</i> | 524 |
| 3.3. <i>El aprovechamiento cinegético</i> | 525 |
| 3.4. <i>La inindemnizabilidad de la privación de las expectativas urbanísticas</i> | 526 |
| 4. La realidad habitual: la compensación indirecta a través de medidas de fomento | 528 |
| 4.1. <i>Concepto y previsiones legales</i> | 528 |
| 4.2. <i>Pronunciamientos jurisprudenciales</i> | 530 |
| 4.2.1. La previsión genérica de indemnización y ayudas | 530 |
| 4.2.2. No toda mejora del espacio natural merece compensación, sino que la Administración puede orientar el tipo y los objetivos de las ayudas..... | 531 |
| 4.2.3. Pueden exigirse requisitos subjetivos específicos y no sólo los vinculados a la finca | 532 |
| 4.2.4. Las subvenciones otorgadas no se constituyen en precedente que impida medidas expropiatorias (u otras de privación de propiedad, como la derivada del ejercicio del derecho de retracto) | 533 |
| 4.2.5. ¿Han de establecerse en el Decreto de creación del parque natural las concretas compensaciones y/o ayudas que pueden recibir los titulares de los derechos afectados por tal declaración?..... | 534 |
| 4.2.6. Basta que las compensaciones aparezcan en la Ley como principios programáticos y como mandato a la Administración Pública | 535 |

6

| | | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------|
| INTERINOS Y ACCESO A LA FUNCIÓN PÚBLICA. A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DE 29 DE OCTUBRE DE 2010, DE LA SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO DEL TRIBUNAL SUPREMO (RECURSO DE CASACIÓN 2448/2008)..... | | 537 |
| JOSÉ MANUEL ASPAS ASPAS | | |
| 1. Introducción..... | | 537 |
| 2. Los hechos | | 538 |
| 3. El derecho fundamental vulnerado y motivo de la vulneración..... | | 540 |
| 3.1. <i>El derecho de acceso al empleo público es un derecho fundamental de configuración legal.....</i> | | <i>544</i> |
| 3.2. <i>Carácter indisponible de los derechos fundamentales: no es posible cualquier regulación legal de un derecho.....</i> | | <i>546</i> |
| 3.3. <i>El principio constitucional de igualdad sólo puede operar dentro de la legalidad.....</i> | | <i>548</i> |
| 3.4. <i>No cabe que la potestad de autoorganización pueda limitar el ejercicio de derechos fundamentales.....</i> | | <i>548</i> |
| 3.5. <i>Las necesidades de cobertura de los puestos deben plasmarse al aprobar la oferta anual de empleo público.....</i> | | <i>549</i> |
| 3.6. <i>Necesidad de motivación reforzada para aplicar limitaciones al ejercicio de un derecho fundamental.....</i> | | <i>551</i> |
| 4. Epílogo: sobre la legitimación de una asociación de funcionarios para recurrir | | 551 |
| 4.1. <i>Planteamiento.....</i> | | <i>551</i> |
| 4.2. <i>Doble legitimación activa.....</i> | | <i>552</i> |
| 4.2.1. <i>Legitimación activa por ostentar interés legítimo.....</i> | | <i>553</i> |
| 4.2.2. <i>Legitimación activa corporativa o colectiva.....</i> | | <i>555</i> |
| 4.3. <i>Interpretación de las fórmulas de legitimación «pro actione» ..</i> | | <i>555</i> |
| 4.4. <i>Naturaleza de la decisión administrativa impugnada, interés propio legítimo y vínculo entre la Asociación accionante y las pretensiones esgrimidas en la instancia</i> | | <i>556</i> |

| | <u>Página</u> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 7 | |
| DISCRECIONALIDAD Y JUICIOS COMPARATIVOS | 559 |
| MANUEL ATIENZA RODRÍGUEZ | |
| 8 | |
| LA RETROACCIÓN DE ACTUACIONES: ¿DENEGACIÓN DE JUSTICIA O GARANTÍA DEL JUSTICIABLE? | 579 |
| JOSÉ MARÍA BAÑO LEÓN | |
| 1. Introducción | 579 |
| 2. Lo que dice la Ley de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa y la Ley Orgánica del Poder Judicial | 582 |
| 3. Posiciones doctrinales..... | 584 |
| 4. La retroacción de actuaciones como denegación de justicia y como garantía del demandante..... | 586 |
| 5. La visión sustantiva del procedimiento administrativo y la superioridad del Derecho Comunitario no justifican la retroacción de actuaciones..... | 592 |
| 6. Conclusiones..... | 597 |
| 9 | |
| LA CLASIFICACIÓN DEL SUELO NO URBANIZABLE ANTE LA JUSTICIA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA (COMENTARIO A LA STS DE 21 DE FEBRERO DE 2011) | 599 |
| JOSÉ LUIS BERMEJO LATRE | |
| 1. Introducción | 599 |
| 2. Hechos y problemas planteados en el caso | 603 |
| 2.1. <i>Las cuestiones procedimentales</i> | 604 |
| 2.2. <i>Las cuestiones materiales</i> | 605 |
| 3. Conclusiones..... | 609 |
| | 2611 |

10

CONFISCACIÓN –O RESTRICCIÓN INJUSTIFICADA– DE LA AUTONOMÍA DE LAS FEDERACIONES DEPORTIVAS PARA REGULAR Y ORGANIZAR SUS PROCESOS ELECTORALES. DE LA ACTITUD JUDICIAL «DEFERENTE» A LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL «INDIFERENTE»..... 613

JOSÉ BERMEJO VERA

1. El alcance de la autonomía y potestad de autoorganización en el deporte 613

2. La intervención, por vía reglamentaria, del Estado en las cuestiones electorales de las Federaciones Deportivas 618

3. Los motivos de reacción contra las nuevas disposiciones reglamentarias 623

4. El problema de la «habilitación» legal para la ordenación de las elecciones federativas 636

11

EL ALCANCE DE LAS COMPETENCIAS TAUROAUTONÓMICAS: EL CASO DE LA DETERMINACIÓN DE LOS SERVICIOS MÉDICOS MÍNIMOS EN LOS FESTEJOS TAURINOS POPULARES. COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 2 DE SEPTIEMBRE DE 2009 (SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO, SECCIÓN 5ª) 645

MIGUEL ÁNGEL BERNAL BLAY

1. Los festejos taurinos populares. Concepto y régimen jurídico 646

2. La competencia estatal en materia de sanidad y su incidencia sobre la organización de los festejos taurinos populares..... 651

3. El verdadero alcance de la competencia estatal sobre sanidad en relación con los espectáculos taurinos 653

4. Ejecución de Sentencia y actual regulación de los servicios médicos en los festejos taurinos populares en Aragón 659

| | | |
|----|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 12 | | |
| | LA REVISIÓN CASACIONAL DE LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA: ENTRE EL RIGOR DOGMÁTICO Y LA PRÁCTICA INEFECTIVA TUTELA JUDICIAL | 663 |
| | ANDRÉS BETANCOR RODRÍGUEZ | |
| | Fundamento de la prohibición de la revisión de la valoración de la prueba..... | 668 |
| | La regla de la «soberanía» del Tribunal de instancia sobre la valoración de la prueba | 675 |
| | La revisión de la valoración de la prueba por el Tribunal de casación «se encuentra absolutamente limitada»: ¿cuándo es procedente?..... | 681 |
| | La aplicación práctica de la dogmática casacional: ¿cuándo el TS ha procedido a revisar la valoración de la prueba del Tribunal a quo? | 694 |
| | Conclusiones | 700 |
| 13 | | |
| | DISCRECIONALIDAD Y RESPONSABILIDAD EN EL EJERCICIO DE LA POTESTAD REGLAMENTARIA..... | 703 |
| | DAVID BLANQUER CRIADO | |
| | 1. Introducción | 703 |
| | 2. La naturaleza reglamentaria de los estatutos de las personificaciones instrumentales, y la amplia discrecionalidad de la administración al aprobar reglamentos organizativos | 705 |
| | 3. El control judicial y la motivación del fundamento que justifica la decisión organizatoria..... | 710 |
| | 4. Algo sobre la eventual responsabilidad patrimonial derivada del ejercicio de la discrecionalidad administrativa | 717 |
| | 5. Recapitulación final..... | 724 |
| | | 2613 |

14

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| SOBRE EL ALCANCE DE LAS POTESTADES NORMATIVA Y SANCIONADORA DE LOS MUNICIPIOS. COMENTARIO A LA SENTENCIA DE 30 NOVIEMBRE 2010, DE LA SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO DEL TRIBUNAL SUPREMO (SECCIÓN 4ª) | 727 |
| JOSÉ LUIS BLASCO DÍAZ | |
| 1. Introducción | 727 |
| 2. La atribución competencial y el alcance de la normas municipales | 728 |
| 2.1. <i>El reconocimiento jurisprudencial de la capacidad de intervención municipal</i> | 728 |
| 2.1.1. La intermediación legislativa como punto de partida y su evolución | 728 |
| 2.1.2. Los límites y condiciones del ejercicio de la potestad normativa | 733 |
| 2.2. <i>La proporcionalidad de la intervención local y su justificación</i> | 735 |
| 3. La potestad sancionadora del municipio | 737 |
| 3.1. <i>La posibilidad de establecer un régimen sancionador municipal</i> | 737 |
| 3.2. <i>La cobertura legal de la ordenanza sancionadora</i> | 740 |

15

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| EL CIERRE DEL ESTABLECIMIENTO COMO MEDIDA CAUTELAR | 743 |
| AVELINO BLASCO ESTEVE | |
| 1. Planteamiento del tema | 743 |
| 2. El concepto de medidas cautelares o provisionales en el procedimiento administrativo. Análisis de la medida del art. 57.1.3 de la Ordenanza de publicidad | 748 |
| 2.1. <i>Concepto de medidas cautelares o provisionales</i> | 748 |
| 2.2. <i>Análisis de la medida cautelar contenida en el art. 57.1.3 de la Ordenanza del Ayuntamiento de X</i> | 750 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2.3. <i>Caracteres fundamentales de las medidas cautelares o provisionales. ¿Cumple la medida del art. 57.1.3 de la Ordenanza las características propias de las mismas?</i> | 753 |
| 2.3.1. La instrumentalidad..... | 753 |
| 2.3.2. La provisionalidad | 755 |
| 2.3.3. Vinculación al procedimiento..... | 756 |
| 2.4. <i>Conclusión</i> | 758 |
| 3. El principio de reserva de ley | 758 |
| 3.1. <i>El principio de reserva de ley en la adopción de las medidas cautelares o provisionales</i> | 758 |
| 3.2. <i>¿Cumple la medida cautelar del art. 57.1.3 de la Ordenanza el principio de reserva de ley?</i> | 767 |
| 4. Los límites de las medidas cautelares o provisionales. El principio de proporcionalidad | 771 |
| 4.1. <i>El principio de proporcionalidad en las medidas cautelares</i> | 771 |
| 4.2. <i>¿Cumple la medida del art. 57.1.3 de la Ordenanza el principio de proporcionalidad?</i> | 774 |
| 4.2.1. El juicio de idoneidad..... | 774 |
| 4.2.2. El juicio de necesidad..... | 774 |
| 4.2.3. El juicio de proporcionalidad en sentido estricto | 775 |
| 5. Conclusión final | 778 |
| Addenda | 780 |

16

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| LA ANULACIÓN EN INCIDENTE DE EJECUCIÓN DE SENTENCIA DE DECISIONES ADMINISTRATIVAS QUE INFRINGEN LO EJECUTORIADO | 789 |
| RAÚL BOCANEGRA SIERRA | |
| 1. Introducción | 789 |
| 2. La anulación de un acto municipal con el que se pretende posponer hasta la aprobación de un nuevo plan urbanístico la ejecución de una Sentencia que declara la nulidad parcial de un plan anterior | 791 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3. La anulación, en ejecución de Sentencia, de una resolución municipal con la que se pretende convertir en deudor de la Corporación a quien ha obtenido una Sentencia de condena contra el Ayuntamiento | 792 |
| 4. La negativa a anular en ejecución de Sentencia una resolución administrativa disconforme con lo establecido en Sentencia firme..... | 794 |
| 5. Disputas entre Tribunales sobre la posibilidad de que un acto sea anulado en ejecución de Sentencia..... | 797 |
| 6. El incidente de nulidad de actos contrarios a lo ejecutoriado como posible trampa para los particulares y la excepcional rehabilitación del plazo para la interposición del recurso contencioso-administrativo ordinario..... | 798 |
| 7. Recapitulación | 801 |

17

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| DESARROLLO SOSTENIBLE Y PONDERACIÓN DE INTERESES. COMENTARIO A LA STS DE 15 DE OCTUBRE DE 2010..... | 803 |
| ROBERTO O. BUSTILLO BOLADO | |
| 1. El desarrollo sostenible como principio jurídico | 803 |
| 1.1. <i>Nacimiento del concepto «desarrollo sostenible» y posterior positivación.....</i> | <i>803</i> |
| 1.2. <i>Definición y contenido del desarrollo sostenible como principio jurídico en la jurisprudencia española.....</i> | <i>806</i> |
| 2. El caso de la STS de 15 de octubre de 2010..... | 808 |
| 2.1. <i>El conflicto de intereses que da lugar al litigio.....</i> | <i>808</i> |
| 2.2. <i>La solución judicial de la sentencia recurrida en casación.....</i> | <i>809</i> |
| 2.3. <i>La argumentación del Tribunal Supremo.....</i> | <i>812</i> |
| 3. Conclusiones en torno al desarrollo sostenible como principio jurídico..... | 814 |
| 4. Epílogo: ¿mero principio jurídico, o principio jurídico constitucional?..... | 815 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| Lista de resoluciones judiciales citadas | 818 |
| Bibliografía | 819 |
| 18 | |
| LOS PLANES URBANÍSTICOS COMO DISPOSICIONES DE CARÁCTER GENERAL. PROBLEMAS QUE SUSCITA LA DECLARACIÓN DE NULIDAD DE LOS INSTRUMENTOS DE PLANEAMIENTO. SUSPENSIÓN CAUTELAR DE LA EFECTIVIDAD DE LOS PLANES IMPUGNADOS EN VÍA JURISDICCIONAL..... | 821 |
| EDUARDO CALVO ROJAS | |
| 1. Explicación inicial..... | 821 |
| 2. Los planes urbanísticos como disposiciones de carácter general. Ineficacia de los planes hasta la publicación de su contenido normativo..... | 822 |
| 3. Resistencia de las administraciones públicas (y de los legisladores autonómicos) a reconocer y asumir las consecuencias de que los instrumentos de planeamiento sean disposiciones de carácter general..... | 827 |
| 4. Efectos de la declaración de nulidad de un plan..... | 829 |
| 4.1. <i>Incidencia de la nulidad del Plan en el planeamiento de desarrollo</i> | 830 |
| 4.2. <i>Incidencia de la nulidad del Plan en los actos de gestión y de ejecución</i> | 831 |
| 5. La suspensión cautelar de la eficacia del plan en caso de impugnación en vía jurisdiccional | 834 |
| 19 | |
| LA IMPOSIBILIDAD DE RETROTRAER ACTUACIONES CUANDO SE VULNERAN LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR. (A PROPÓSITO DE LAS SENTENCIAS DE LA AUDIENCIA NACIONAL, DE 27 DE MAYO DE 2009, Y DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE VALENCIA, DE 17 DE JUNIO DE 2010) | 841 |
| TOMÁS CANO CAMPOS | |
| 1. Introducción..... | 841 |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Los derechos fundamentales en el procedimiento administrativo sancionador y la necesidad de respetarlos dentro de él... | 843 |
| 3. La posibilidad de subsanación progresiva en el proceso contencioso-administrativo | 847 |
| 4. La jurisprudencia que ordena o permite la retroacción de actuaciones | 849 |
| 5. La necesidad de superar esa solución en el contencioso-administrativo | 851 |
| 6. Tutela judicial efectiva, seguridad jurídica y confianza legítima | 853 |
| 7. La prescripción de la infracción o de la sanción | 855 |
| 8. La prohibición de doble enjuiciamiento | 860 |
| 9. Conclusión..... | 865 |
| 20 | |
| LA PÉRDIDA SOBREVENIDA DE LA LEGITIMACIÓN: LA REVISIÓN DE LA DOCTRINA DE LA «PERPETUATIO LEGITIMATIONIS» (A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DE LA SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 30 DE MAYO DE 2011) | 867 |
| ELOÍSA CARBONELL PORRAS | |
| 1. Planteamiento | 867 |
| 2. La doctrina de la «perpetuatio legitimatiois» | 870 |
| 3. La pérdida sobrevenida de legitimación | 876 |
| 21 | |
| ACOTACIONES JURISPRUDENCIALES PARA LA FIJACIÓN DE LA DIMENSIÓN DE LA SERVIDUMBRE DE PROTECCIÓN DE COSTAS | 891 |
| MATILDE CARLÓN RUIZ | |
| 1. A modo de introducción: la importancia de la jurisprudencia en la crucial cuestión de la fijación definitiva –a la baja– de la servidumbre de protección de costas..... | 891 |

| | | |
|--------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. | Condicionantes en la concreta delimitación de la servidumbre de protección a la luz del Derecho transitorio: la incidencia de la situación urbanística de los suelos en el momento de entrada en vigor de la LC..... | 893 |
| 2.1. | <i>La plenitud de la regla general de los 100 metros en los suelos no urbanizables o urbanizables no programados en el momento de entrada en vigor de la LC</i> | 901 |
| 2.2. | <i>Las posibilidades de reducción del alcance de la servidumbre de protección: el mínimo de 20 metros en consideración a la precedente servidumbre de salvamento.....</i> | 902 |
| 2.2.1. | La reducción a 20 metros en el caso del suelo urbano en su consideración formal y material.... | 902 |
| 2.2.2. | La aprobación definitiva de Plan Parcial como referente para determinar el alcance de la servidumbre de protección en los suelos urbanizables programados o aptos para la urbanización: el mantenimiento del aprovechamiento urbanístico como límite..... | 909 |

22

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| LÍMITES AL RIESGO Y VENTURA DEL CONCESIONARIO DE OBRAS PÚBLICAS: RESTABLECIMIENTO DEL EQUILIBRIO ECONÓMICO-FINANCIERO DE LA CONCESIÓN DE LA AUTOPISTA AP-41 MADRID-TOLEDO (SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 16 DE MAYO DE 2011, SALA 3ª, SECCIÓN 7ª. RECURSO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO NÚM. 566/2008) | 917 |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|

ANA BELÉN CASARES MARCOS

| | | |
|------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. | Introducción..... | 917 |
| 2. | Antecedentes de hecho..... | 919 |
| 2.1. | <i>La ejecución del contrato a riesgo y ventura del contratista....</i> | 920 |
| 2.2. | <i>Inviabilidad de la concesión de obras públicas a causa de circunstancias sobrevenidas</i> | 923 |
| 3. | Técnicas jurídicas articuladas para el mantenimiento del equilibrio económico contractual con posible incidencia en el supuesto enjuiciado..... | 927 |
| 3.1. | <i>La ruptura del equilibrio económico en supuestos de «factum principis»</i> | 930 |

| | Página |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3.2. <i>La cláusula «rebus sic stantibus» y la teoría del riesgo imprevisible</i> | 933 |
| 4. A modo de conclusión: sobre lo imprevisible | 936 |

23

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ¿ES DE APLICACIÓN EL ARTÍCULO 71 DE LA LPA A LOS PROCESOS SELECTIVOS EN EL EMPLEO PÚBLICO? (COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE MADRID DE 14 DE FEBRERO DE 2011, RECURSO NÚMERO 617/2009) | 945 |
| FEDERICO A. CASTILLO BLANCO | |
| 1. Introducción: el debate contenido en el pronunciamiento judicial objeto de comentario | 945 |
| 2. El alcance del artículo 71 de la LPA y su incidencia en los procesos selectivos | 949 |
| 3. La Doctrina del Tribunal Supremo sobre la subsanación de defectos y requisitos en los procesos selectivos | 954 |
| 3.1. <i>Breve síntesis de la doctrina jurisdiccional y constitucional sobre los procesos selectivos</i> | 954 |
| 3.2. <i>La doctrina en interés de Ley recaída sobre el supuesto que nos ocupa: la STS de 4 de febrero de 2003</i> | 958 |
| 4. Los distintos argumentos utilizados para vedar o limitar sustancialmente la posibilidad de aplicación del artículo 71 LPA | 960 |
| 5. Una lectura alternativa del precepto en su aplicación a los procesos selectivos | 965 |
| 5.1. <i>Principio de inderogabilidad singular: los artículos 51 y 52 LPA y la aplicabilidad del artículo 71 LPA en sentido amplio al supuesto que nos ocupa</i> | 968 |
| 5.2. <i>Principio de proporcionalidad y racionalidad de la actuación administrativa en la apreciación del mérito y la capacidad de los participantes</i> | 969 |
| 5.3. <i>La interpretación del término «legislación aplicable» contenida en el artículo 71 LPA</i> | 970 |
| 5.4. <i>La aplicación al caso planteado de los derechos de los ciudadanos en sus relaciones con la Administración: los artículos 35 e) y f) de la LPA</i> | 971 |

| | <u>Página</u> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 5.5. <i>La aplicación del precepto debe obedecer a la mayor efectividad del derecho fundamental contenido en el artículo 23 CE</i> | 972 |
| 5. A modo conclusivo: ¿arbitrio o arbitrariedad judicial? | 974 |
| 24 | |
| LA INVALIDEZ SOBREVENIDA DE UN RETRACTO FORESTAL: EL TRANSCURSO DEL TIEMPO, LA INACTIVIDAD ADMINISTRATIVA Y LA ACTUACIÓN DEL INTERESADO COMO FACTORES INVALIDANTES DE UN ACTO ADMINISTRATIVO (COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 21 DE MARZO DE 2011) | 977 |
| CARMEN CHINCHILLA MARÍN | |
| 1. Introducción | 977 |
| 2. Los hechos | 978 |
| 3. Las alegaciones de los recurrentes | 981 |
| 4. El fallo y los fundamentos de Derecho de la Sentencia | 982 |
| 5. Reflexiones en torno a los aspectos más relevantes de la Sentencia | 988 |
| 5.1. <i>La consideración del retracto forestal como una potestad administrativa</i> | 989 |
| 5.2. <i>La similitud del retracto forestal con la expropiación forzosa</i> .. | 993 |
| 5.3. <i>La invalidez sobrevenida del retracto por desaparición de la causa</i> | 996 |
| 25 | |
| LA INDEMNIZACIÓN DE LOS FRUTOS PRODUCIDOS POR EL BIEN MIENTRAS PENDE SU EXPROPIACIÓN FORZOSA. A PROPÓSITO DE LA STS DE 3 DE MAYO DE 2010 | 1003 |
| CÉSAR CIERCO SEIRA | |
| 1. Introducción. Los conocidos desarreglos de nuestro sistema de expropiación forzosa y, singularmente, el descrédito de los plazos | 1004 |
| 2. Las raíces del conflicto resuelto por la STS de 3 de mayo de 2010: la expropiación de diversas fincas rústicas en el marco de la ordenación del Parque Nacional de Doñana | 1006 |
| | 2621 |

| | <u>Página</u> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3. La reclamación patrimonial por la imposibilidad de explotar las fincas y recoger los frutos durante el procedimiento expropiatorio | 1009 |
| 3.1. <i>La premisa básica del alegato de los expropiados: el derecho de todo propietario a disfrutar la cosa en tanto no se consuma el efecto traslativo de la expropiación forzosa</i> | 1009 |
| 3.2. <i>Las limitaciones al disfrute del bien que está siendo expropiado como lesión merecedora de una reparación pecuniaria con base en la responsabilidad patrimonial</i> | 1012 |
| 4. La negativa del Tribunal Supremo a reconocer el derecho de los expropiados al resarcimiento por los frutos dejados de percibir luego de la apertura de la fase del justo precio..... | 1014 |
| 4.1. <i>La amplitud del justo precio y su proyección sobre todos los perjuicios imputables directamente a la expropiación.....</i> | 1014 |
| 4.2. <i>El régimen de los frutos en el derecho común de las obligaciones y contratos. En particular, el derecho del comprador a los frutos de la cosa vendida y no entregada</i> | 1019 |
| 4.3. <i>Un razonamiento sólido que, sin embargo, presenta algunas zonas de claroscuro. Algunas consideraciones críticas sobre los argumentos empleados por el Tribunal Supremo</i> | 1022 |
| 5. Una cuestión que merece ser repensada: la posición en la que queda el expropiado en relación con el uso y disfrute del bien mientras se tramita el expediente expropiatorio..... | 1026 |
| 5.1. <i>El impacto de la apertura del procedimiento expropiatorio sobre las facultades dominicales de los propietarios afectados</i> | 1026 |
| 5.2. <i>La disfunción que trae consigo tasar los frutos a la luz de su estado al tiempo de abrirse la fase de justo precio. La conveniencia de postergar su avalúo al momento de la ocupación....</i> | 1030 |

LA IMPUGNACIÓN DIRECTA EN VÍA ADMINISTRATIVA DE LOS PLANES URBANÍSTICOS A LA LUZ DE LA RECIENTE JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO.....

VÍCTOR MANUEL ESCARTÍN ESCUDÉ
CARMEN DE GUERRERO MANSO

| | |
|-----------------------------|------|
| 1. Introducción..... | 1035 |
|-----------------------------|------|

| | Página |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 2. La naturaleza normativa de los instrumentos de planeamiento urbanístico..... | 1038 |
| 3. La posibilidad de recurso administrativo frente a los planes urbanísticos en la legislación autonómica | 1045 |
| 4. La impugnación de planes urbanísticos en la jurisprudencia del Tribunal Supremo. Las vías de recurso frente al acuerdo de aprobación definitiva de los planes urbanísticos | 1046 |
| Anejo: bibliografía..... | 1056 |
| 27 | |
| PROHIBICIONES TAURINAS Y ADMINISTRACIÓN PÚBLICA: LAS SENTENCIAS DEL CASO «CARMEN DE TÁVORA» Y EL FUTURO DE LA FIESTA DE LOS TOROS | 1059 |
| DIONISIO FERNÁNDEZ DE GATTA SÁNCHEZ | |
| 1. Introducción..... | 1059 |
| 2. Las sentencias del caso « <i>Carmen de Távora</i> »: actuaciones administrativas prohibitivas (preparando el terreno) frente al ejercicio de libertades..... | 1061 |
| 3. Excursus histórico de las fiestas taurinas: de la prohibición y la tolerancia a su normal regulación | 1064 |
| 4. La consolidación y regulación de las fiestas taurinas en el siglo XX: la Constitución Española de 1978, la Ley Taurina Nacional de 1991 y el Reglamento de 1996..... | 1069 |
| 5. La problemática situación actual, y futura, de la fiesta de los toros | 1075 |
| 5.1. <i>El problema de dispersión normativa planteado por los nuevos Reglamentos taurinos generales de algunas Comunidades Autónomas.....</i> | <i>1075</i> |
| 5.2. <i>¿Están verdaderamente prohibidas las corridas de toros en las Islas Canarias?</i> | <i>1078</i> |
| 5.3. <i>La prohibición catalana de las corridas de toros y sus problemas constitucionales.....</i> | <i>1080</i> |
| 6. A modo de conclusión esperanzadora | 1087 |
| | 2623 |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| CONCESIONES DE TRANSPORTE DE VIAJEROS POR CARRETERA, LIBRE COMPETENCIA Y CONTROL JUDICIAL | 1089 |
| GERMÁN FERNÁNDEZ FARRERES | |
| 1. Consideraciones previas..... | 1089 |
| 2. El Protocolo del Ministerio de Fomento de 2007, sobre los criterios de adjudicación de las concesiones, y el Informe de la Comisión Nacional de la Competencia de 2008..... | 1093 |
| 3. Las sentencias de febrero de 2011, de la sala de lo contencioso-administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Madrid..... | 1099 |
| 3.1. <i>Planteamiento de los recursos y alcance de las sentencias</i> | 1099 |
| 3.2. <i>Cuestiones debatidas</i> | 1101 |
| 3.2.1. Los requisitos exigidos para poder concurrir a los concursos | 1101 |
| 3.2.2. El derecho de preferencia a favor del concesionario preexistente en conjunción con la desproporcionada valoración de los diversos conceptos de las ofertas..... | 1103 |
| 4. Apostilla final | 1107 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| ARBITRARIEDAD Y DISCRECIONALIDAD, DOS DÉCADAS DESPUÉS | 1111 |
| JUAN RAMÓN FERNÁNDEZ TORRES | |
| 1. El control judicial de la discrecionalidad administrativa como tema central de la trayectoria investigadora de mi padre | 1111 |
| 2. Discrecionalidad y arbitrariedad en materia de planeamiento urbanístico..... | 1114 |
| 2.1. <i>Criterios legales de planeamiento y normas de directa aplicación</i> | 1114 |
| 2.2. <i>El procedimiento de elaboración y aprobación del planeamiento</i> | 1120 |
| 2.3. <i>Motivación e interdicción de arbitrariedad</i> | 1133 |

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3. Epílogo | 1145 |
| 30 | |
| DISCRECIONALIDAD ADMINISTRATIVA Y ALCANCE DEL CONTROL JUDICIAL | 1147 |
| TOMÀS FONT I LLOVET | |
| ORIOI MIR PUIGPELAT | |
| 1. Introducción | 1147 |
| 2. La Sentencia del Tribunal Supremo de 29 de abril de 2011 | 1148 |
| 2.1. <i>Antecedentes. La determinación del contenido de un plan urbanístico por parte del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña</i> | 1148 |
| 2.2. <i>Una interesante cuestión preliminar: la delimitación del motivo del recurso de casación consistente en el abuso de jurisdicción [art. 88.1.a) LJCA]</i> | 1149 |
| 2.3. <i>La cuestión de fondo: los límites existentes al control judicial de las potestades discrecionales de la Administración en materia urbanística</i> | 1150 |
| 3. El alcance del control judicial de la discrecionalidad administrativa en el momento presente | 1152 |
| 31 | |
| LA CUADRATURA DEL CÍRCULO O LA IMPOSIBLE EJECUCIÓN TOTAL DE LA SENTENCIA DEL CASO «CIUDAD SANTO DOMINGO-AEROPUERTO DE MADRID/BARAJAS» (ESTUDIO DE LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 15 DE ABRIL DE 2011) | 1157 |
| ANTONIO FORTES MARTÍN | |
| 1. Introducción. Los términos del conflicto en los que se enmarca la ulterior ejecución de la sentencia | 1157 |
| 2. La obligación de la administración de adoptar todas las medidas a su alcance para que cese la causa de la lesión del derecho de los recurrentes | 1164 |
| 3. El derecho a la ejecución de la sentencia en sus propios términos ¿debe hacerse cesar por completo el sobrevuelo de aviones por la urbanización? | 1169 |
| | 2625 |

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. El derecho de propiedad y la obligación de soportar el ruido inherente a las operaciones aéreas de aproximación al aeropuerto..... | 1184 |
| 5. La «constatación judicial» de la imposibilidad de ejecutar totalmente el fallo de la sentencia..... | 1187 |

32

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EL DECLIVE DE LA INMUNIDAD JUDICIAL DE LAS DECISIONES DE LOS TRIBUNALES DE OPOSICIONES (ANÁLISIS DE LA EVOLUCIÓN DE LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO SOBRE «DISCRECIONALIDAD TÉCNICA») | 1193 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

GERARDO GARCÍA ÁLVAREZ

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción..... | 1193 |
| 2. La doctrina tradicional sobre la discrecionalidad técnica | 1196 |
| 3. Las exigencias formales y el control en vía administrativa | 1200 |
| 3.1. <i>Una mayor exigencia de motivación que no supone una ruptura con la posición clásica</i> | 1200 |
| 3.1.1. Pronunciamientos como tribunal de primera instancia | 1200 |
| 3.1.2. La depuración de la doctrina sobre la motivación en el recurso de casación | 1202 |
| 3.2. <i>El control de la actuación de los tribunales calificadoros en vía administrativa</i> | 1206 |
| 4. El control judicial del fondo de la decisión | 1207 |
| 4.1. <i>Control de los exámenes de tipo test</i> | 1207 |
| 4.1.1. La primera manifestación | 1207 |
| 4.1.2. La anulación de preguntas ante el reconocimiento de un error en la formulación por el tribunal calificador | 1209 |
| 4.1.3. La sustitución del criterio del tribunal calificador: ¿existe realmente una presunción «iuris tantum» de acierto de los tribunales de oposiciones? | 1210 |
| 4.2. <i>Planteamiento y calificación de la prueba de dictamen en el acceso a la carrera judicial de juristas de reconocida competencia</i> | 1215 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4.3. <i>Rectificación de la apreciación del tribunal de la oposición en cuanto a la aptitud física o psicológica para ingresar en la función pública</i> | 1217 |
| 5. Conclusiones | 1220 |
| | |
| 33 | |
| LA DOCTRINA DEL CARÁCTER REVISOR DE LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA EN LA JURISPRUDENCIA ACTUAL | 1223 |
| JAVIER GARCÍA LUENGO | |
| 1. Introducción | 1223 |
| 2. La reciente doctrina que pretende reconducir a sus justos términos el «carácter revisor» de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa | 1224 |
| 3. La confusión entre pretensión y fundamentación de la misma en la Jurisdicción Contencioso-Administrativa y otras consecuencias perniciosas de la insistencia en el carácter revisor de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa | 1231 |
| 4. Sentido actual del privilegio de decisión previa a favor de la Administración | 1234 |
| | |
| 34 | |
| SOBRE LOS ACTOS ENCADENADOS Y LAS SENTENCIAS «EN CADENA» (SS. DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 22.06.2008 Y 22 Y 23.07.2010, Y SS. CONEXAS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CANARIAS) | 1243 |
| RAFAEL GÓMEZ-FERRER MORANT | |
| 1. Introducción | 1244 |
| 2. El supuesto de sentencias en cadena objeto de consideración | 1244 |
| 2.1. <i>Actuación administrativa: actos jurídicos de contenido normativo y no normativo</i> | 1244 |
| 2.2. <i>Sentencias «en cadena» dictadas en relación con las actuaciones administrativas: la doctrina de la extensión de la nulidad de los actos posteriores que sean consecuencia de los declarados nulos</i> | 1245 |
| | 2627 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 2.2.1. Declaración de nulidad del Plan Insular | 1246 |
| 2.2.2. Declaración de nulidad de la modificación puntual segunda del Plan Insular | 1246 |
| 2.2.3. Declaración de nulidad de la modificación puntual de las Normas Subsidiarias de Mogán..... | 1246 |
| 2.2.4. Declaración de nulidad de la revisión del Plan Parcial Tauro..... | 1247 |
| 2.2.5. Declaración de nulidad de la aprobación del Proyecto de Compensación del Polígono I del Plan Parcial..... | 1247 |
| 2.2.6. Declaración de nulidad de la aprobación de los Estatutos y Bases de Actuación del Polígono II del Plan Parcial..... | 1247 |
| 3. Ruptura y recomposición de la cadena: sentencias del Tribunal Supremo..... | 1248 |
| 3.1. <i>Introducción</i> | 1248 |
| 3.2. <i>Los argumentos aducidos por los recurrentes</i> | 1248 |
| 3.3. <i>Sentencias del Tribunal Supremo dictadas en relación con la modificación puntual de las Normas Subsidiarias [SS. 26.06.2008 y 22.07.2010]</i> | 1249 |
| 3.3.1. STS de 26 de junio de 2008 (recurso de casación 4618/204) | 1249 |
| 3.3.2. STS de 22 de julio de 2010 en relación con las NN: Subsidiarias (Recurso de casación 4324/2009): ruptura de la cadena de Sentencias..... | 1251 |
| 3.4. <i>Sentencia del Tribunal Supremo de 23 de julio de 2010 en relación a la revisión del Plan Parcial [recurso de casación núm. 6569/2005]</i> | 1253 |
| 3.5. <i>Conclusión: ruptura de la cadena de Sentencias y el problema de su recomposición</i> | 1254 |
| 4. Vías de solución en atención a diversos supuestos..... | 1255 |
| 4.1. <i>Introducción</i> | 1255 |
| 4.2. <i>Procesos en curso mientras se tramita el recurso de casación..</i> | 1255 |
| 4.3. <i>Procesos sobre los que haya recaído Sentencia en el momento de dictarse las Sentencias del Tribunal Supremo</i> | 1256 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 4.3.1. Sentencia no firme..... | 1256 |
| 4.3.2. Sentencia firme | 1256 |
| 4.4. <i>Procesos en curso en el momento de dictarse las Sentencias del Tribunal Supremo</i> | 1258 |
| 5. Conclusión | 1260 |
| | |
| 35 | |
| ANÁLISIS ECONÓMICO Y REGULACIÓN. A PROPÓSITO DE LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 25 DE MAYO DE 2010 SOBRE LAS EMISIONES PRIMARIAS DE ENERGÍA O SUBASTAS DE CAPACIDAD VIRTUAL | 1261 |
| RAFAEL GÓMEZ-FERRER RINCÓN | |
| 1. Introducción | 1261 |
| 2. Las emisiones primarias de energía o subastas de capacidad virtual | 1262 |
| 3. La posición de la Comisión Nacional de la energía en relación con las emisiones primarias de energía | 1265 |
| 4. Las sentencias del Tribunal Supremo de 25 de mayo de 2010 | 1269 |
| 5. A propósito de las sentencias del Tribunal Supremo de 25 de mayo de 2010: análisis económico y regulación | 1273 |
| 5.1. <i>Planteamiento</i> | 1273 |
| 5.2. <i>Análisis económico y discrecionalidad administrativa</i> | 1275 |
| 5.3. <i>Análisis económico, derecho de propiedad y libertad de empresa</i> | 1278 |
| 6. Conclusión | 1281 |
| | |
| 36 | |
| LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO SOBRE LA RESPONSABILIDAD DE LOS CARGOS DE ADMINISTRACIÓN Y DIRECCIÓN POR INFRACCIÓN A LA LEY 26/1988, DE 29 JULIO, DE DISCIPLINA E INTERVENCIÓN DE LAS ENTIDADES DE CRÉDITO | 1285 |
| FERNANDO GONZÁLEZ BOTIJA | |
| 1. Introducción | 1285 |
| | 2629 |

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. La exigencia de que exista una conducta dolosa o negligente | 1286 |
| 3. El apartado segundo del artículo 15..... | 1295 |
| 4. La posibilidad de sancionar a los administradores de forma independiente a la entidad de crédito..... | 1309 |
| 37 | |
| RIESGO Y VENTURA EN LA CONCESIÓN DE OBRA PÚBLICA. COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 16 DE MAYO DE 2011..... | 1313 |
| JULIO V. GONZÁLEZ GARCÍA | |
| 1. Introducción..... | 1313 |
| 2. Datos básicos del litigio y planteamiento de cuestiones..... | 1317 |
| 3. Presupuesto de análisis: el riesgo del concesionario como elemento central de las concesiones de obra pública..... | 1318 |
| 4. Equilibrio económico de la concesión de obra pública y presupuestos del «factum principis»..... | 1321 |
| 4.1. <i>Consideraciones generales</i> | 1321 |
| 4.2. <i>La ponderación de los riesgos. La utilización instrumental de la doctrina de Eurostat</i> | 1323 |
| 4.3. <i>La proyección sobre el caso objeto de la resolución</i> | 1325 |
| 5. Modificación de otro proyecto público y necesidad de restablecer el equilibrio económico de la concesión..... | 1328 |
| 38 | |
| COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO, SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO, SECCIÓN 7ª, DE 6 DE JUNIO DE 2011 (RECURSO ORDINARIO N° 791/2009) QUE «PUEDE TENER PARA EL FUTURO UN MARCADO VALOR COMO PRECEDENTE JURISPRUDENCIAL» | 1333 |
| FRANCISCO GONZÁLEZ NAVARRO | |
| 1. Introducción..... | 1334 |
| 1.1. <i>De las razones que me llevaron, apenas tuve conocimiento de esta sentencia, a redactar un boceto para el texto definitivo</i> | |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| <i>del presente comentario, boceto que, según los nuevos usos establecidos en la Asociación Española de Profesores de Derecho Administrativo (AEPDA) se remitió por correo electrónico a los miembros de la misma</i> | 1334 |
| 1.2. <i>De cómo ha sido el fondo polémico de esta sentencia de la Sala de lo contencioso administrativo del Tribunal Supremo, de 6 de junio de 2011, recurso ordinario 791/2009, la que me ha impulsado a elaborar este comentario</i> | 1338 |
| 2. Sanción de suspensión de funciones durante ocho meses impuesta por el CGPJ a un magistrado como autor de una falta muy grave de desatención o retraso reiterado e injustificado en la incoación y resolución de procesos y causas, que conllevó la pérdida de su destino en Granada, y de lo que sucedió después | 1339 |
| 2.1. <i>De cómo, tras diversas incidencias que resultan de las actuaciones, el citado magistrado, que hoy se encuentra destinado de nuevo en Granada, interpuso un recurso por responsabilidad extracontractual ante el Tribunal Supremo que ha sido estimado por éste en los términos que ahora se dirán</i> | 1339 |
| 2.2. <i>De cómo todo magistrado que, como autor de una falta grave, sea suspendido de sus funciones con pérdida de destino tiene, no ya la obligación, sino la carga (unidad jurídico procesal, cuya diferencia con la obligación anda desde hace años en los manuales al uso) de concursar. Datos que el CGPJ declara acreditados, en apoyo de su decisión desestimatoria</i> | 1343 |
| 3. Digresión, doblemente pertinente, acerca de la naturaleza y efectos de la caducidad que ha aplicado la STS (Cont.-Adm., Sección 7ª) de 13 de mayo de 2008, casación 185/2005, estimatoria de la demanda de responsabilidad patrimonial del CGPJ planteada por el magistrado sancionado; Sentencia confirmada luego por la que aquí estoy comentando | 1343 |
| 3.1. <i>Pertinente, en primer lugar, porque la caducidad por inactividad de la Administración «allí donde no juega el mecanismo del silencio administrativo» es unidad jurídica de limitadísima aplicación</i> | 1343 |
| 3.2. <i>Pertinente, en segundo lugar, porque me parece oportuno precisar que esta caducidad –sobre cuyos efectos, la sentencia de Cancer Lalanne me ha dado la oportunidad de reflexionar– constituye un supuesto de perención, propuesta no meramente</i> | |

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| <i>terminológica sino conceptual, que formulé hace más de 50 años, y que está reiteradamente aceptada por el Tribunal Supremo</i> | 1344 |
| 4. Algunas incidencias, habidas durante la tramitación del expediente administrativo sancionador por el C.G.P.J., que conviene retener | 1345 |
| 5. Análisis del voto particular | 1346 |
| 5.1. <i>Para entender el voto discrepante a la sentencia comentada, es necesario hacer una breve referencia al art. 31, LJCA, en su redacción de 1998</i> | 1346 |
| 6. Un argumento que considero necesario añadir en este comentario porque puede ayudar a hacer esa reflexión a la que implícitamente está invitando el autor del voto discrepante cuando, para que esta sentencia no pase desapercibida, nos advierte de que ella «puede tener un marcado valor como precedente judicial» | 1349 |
| 6.1. <i>Transcripción necesaria de dos textos</i> | 1349 |
| 6.2. <i>Aplicación general del artículo 42.7 LRJPA a todas las Administraciones públicas</i> | 1350 |
| 6.3. <i>Problemas que plantea la aplicación del artículo 42.7 LRJPA al «personal [del CGPJ] que tenga a su cargo el despacho de los asuntos, así como los titulares de los órganos administrativos competentes para instruir y resolver [...] responsables de la obligación legal de dictar resolución expresa en plazo [...] cuyo incumplimiento dará lugar a responsabilidad disciplinaria sin perjuicio a la que diere lugar de acuerdo con la normativa vigente»</i> | 1352 |

39

EL PLAZO PARA EJERCITAR LA ACCIÓN DE RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL. ¿UNA VUELTA A LA CADUCIDAD?. LA SENTENCIA DE LA SALA TERCERA (SECCIÓN CUARTA) DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 2 DE MARZO DE 2011.....

1357

CÉSAR GONZÁLEZ RAMOS

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Naturaleza jurídica del plazo para el ejercicio de la acción de responsabilidad patrimonial. Prescripción | 1357 |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La interrupción y reinicio del cómputo del plazo como efectos característicos de la prescripción | 1359 |
| 3. La Sentencia del Tribunal Supremo de 2 de marzo de 2011 | 1363 |
| 4. Una reflexión final | 1367 |
| Bibliografía | 1370 |
| | |
| 40 | |
| LA LEGITIMACIÓN. OTRO ENFOQUE TRAS CONTEMPLAR LA POSICIÓN DEL CODEMANDADO | 1373 |
| SANTIAGO GONZÁLEZ-VARAS IBÁÑEZ | |
| 1. Matices al carácter abierto de la legitimación del recurrente .. | 1373 |
| 2. Inadmisión del recurso por falta de legitimación. Casos de funcionarios | 1375 |
| 3. Falta de legitimación sobrevenida | 1380 |
| 4. Momento procesal para alegar la falta de legitimación..... | 1383 |
| 5. Límites en el ejercicio de la acción popular urbanística (así, impugnaciones de reparcelaciones) | 1385 |
| 6. Límites de las acciones populares por motivos procesales (desviación procesal) | 1386 |
| 7. Jurisprudencia que ha excepcionado la acción popular en casos de abuso en el ejercicio de la acción..... | 1387 |
| 8. Recapitulación | 1388 |
| | |
| 41 | |
| LOS INTERESADOS EN EL EJERCICIO DE LA POTESTAD ADMINISTRATIVA SANCIONADORA Y LOS DENUNCIANTES DE LAS INFRACCIONES ADMINISTRATIVAS (¿TUTELA JUDICIAL EFECTIVA DE LAS VÍCTIMAS EN LA ÚLTIMA JURISPRUDENCIA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA?) | 1389 |
| HUMBERTO GOSÁLBEZ PEQUEÑO | |
| 1. Los interesados en el procedimiento administrativo sancionador | 1391 |
| | 2633 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 1.1. <i>El régimen general de los intereses legítimos «sancionadores»</i> | 1396 |
| 1.1.1. El interés legítimo aparece cuando la «infracción» produce –o puede producir– un perjuicio al tercero..... | 1396 |
| 1.1.2. El interés legítimo está presente cuando la <i>sanción</i> prevista en la ley ocasione un beneficio al tercero..... | 1397 |
| 1.1.2.1. La regla..... | 1397 |
| 1.1.2.2. Las excepciones..... | 1401 |
| 1.2. <i>Los regímenes especiales y singulares de los intereses legítimos</i> | 1405 |
| 1.2.1. La singularidad de los intereses legítimos colectivos..... | 1405 |
| 1.2.2. La excepcionalidad en la normativa sectorial..... | 1406 |
| 2. Los denunciantes de las infracciones administrativas. En especial, los denunciantes cualificados ante el ejercicio de la potestad sancionadora | 1407 |
| 2.1. <i>El denunciante simple o «stricto sensu»</i> | 1407 |
| 2.2. <i>El denunciante interesado</i> | 1414 |
| 2.2.1. ¿El derecho del denunciante interesado a la incoación del procedimiento administrativo sancionador?..... | 1416 |
| 2.2.2. Los derechos procedimentales del denunciante-interesado..... | 1420 |
| 2.2.3. El derecho a la debida resolución administrativa | 1421 |
| 2.2.3.1. Cuando no se ha incoado el procedimiento sancionador..... | 1422 |
| 2.2.3.2. Cuando se ha incoado el procedimiento sancionador..... | 1425 |
| 2.3. <i>Un nuevo denunciante «interesado» en el procedimiento administrativo sancionador: el «denunciante-solicitante»</i> | 1428 |
| 2.3.1. La «solicitud de iniciación»..... | 1429 |
| 2.3.2. El procedimiento de la «denuncia-solicitud»..... | 1430 |
| 2.3.3. La resolución administrativa de la «solicitud de iniciación»..... | 1431 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 2.3.3.1. La ausencia de resolución expresa en plazo | 1432 |
| 2.3.3.2. El contenido y el alcance de la resolución expresa y el acuerdo de incoación | 1434 |
| 42 | |
| LA INCIDENCIA DEL CONTRATO DE ACCESO DIFERIDO A LA PROPIEDAD, DEL RÉGIMEN DE AMORTIZACIÓN Y DEL PRECARIO EN LAS POLÍTICAS DE VIVIENDA EN ESPAÑA | 1437 |
| NICOLÁS ALEJANDRO GUILLÉN NAVARRO | |
| 1. Introducción | 1437 |
| 2. El contrato de acceso diferido a la propiedad | 1439 |
| 3. El régimen de amortización como acceso a la propiedad de viviendas sometidas a un régimen de protección | 1451 |
| 4. Cesión en precario | 1456 |
| 5. Bibliografía..... | 1460 |
| 43 | |
| LOS EFECTOS EN OTROS PROCESOS DE LAS SENTENCIAS NO FIRMES QUE DECLARAN LA NULIDAD DE UN REGLAMENTO | 1463 |
| ALEJANDRO HUERGO LORA | |
| 1. El supuesto de hecho | 1464 |
| 2. Los principios en presencia..... | 1466 |
| 3. La posibilidad de cuestionar la legalidad del reglamento como paso previo a su aplicación en toda clase de procesos .. | 1469 |
| 4. El supuesto conflictivo: la impugnación de un acto administrativo dictado en aplicación de un reglamento que ya ha sido objeto de un recurso directo en el que ha recaído una sentencia no firme..... | 1471 |
| 4.1. <i>La primera de las soluciones posibles: la aplicación del reglamento en virtud de su presunción de validez y de la falta de firmeza de la sentencia que declara su nulidad.....</i> | 1472 |
| | 2635 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4.2. <i>La segunda alternativa: la estimación del recurso indirecto en aplicación automática de la sentencia no firme que estima el recurso directo</i> | 1476 |
| 4.3. <i>La solución más correcta: el órgano judicial competente para conocer del recurso indirecto tiene que enjuiciar por sí mismo la validez del reglamento cuestionado y decidir, en función de ese análisis, la estimación o desestimación del recurso</i> | 1477 |
| 5. El argumento de que la firmeza de la sentencia que estima el recurso directo sólo es necesaria para que ésta produzca efectos «erga omnes», pero no respecto a las partes | 1481 |
| 6. Reflexiones finales | 1483 |
| 44 | |
| CONTROL JURISDICCIONAL DE LOS NOMBRAMIENTOS DISCRECIONALES DEL CGPJ: ALGUNOS EXTRAVÍOS ARGUMENTALES EN LA SALA 3ª DEL TS | 1487 |
| JUAN IGARTUA SALAVERRÍA | |
| Introducción | 1487 |
| 1. La supuesta rivalidad entre «discrecionalidad» y «motivación» | 1488 |
| 2. El presunto contrasentido de reglar la motivación de una decisión no-reglada | 1490 |
| 3. Una comparación... ¿para comparar qué y cómo? | 1492 |
| 4. «Libertad» creciente y «motivación» menguante | 1495 |
| 5. La «discrecionalidad técnica» convertida en patente de corso | 1498 |
| 6. Falacias y medias verdades | 1503 |
| 7. Una antinomia mal resuelta | 1506 |
| 45 | |
| LOS DERECHOS Y LOS DAÑOS AMBIENTALES (STS, 25 DE FEBRERO DE 2010, SALA 3ª, SECCIÓN 3ª, PONENTE JOSÉ MANUEL BANDRÉS SÁNCHEZ-CRUZAT) | 1509 |
| DEMETRIO LOPERENA ROTA | |
| 1. Introducción | 1509 |

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Los hechos | 1510 |
| 3. La legitimación procesal..... | 1512 |
| 4. Los derechos y daños ambientales | 1513 |
| 4.1. La información y participación..... | 1514 |
| 4.2. Sobre la sustantividad del art. 45 de la Constitución..... | 1516 |
| 4.2.1. ¿Derecho o principio?..... | 1516 |
| 4.2.2. El daño ambiental | 1516 |
| | |
| 46 | |
| JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA E INEJECUCIÓN POR LA ADMINISTRACIÓN DE SUS ACTOS FIRMES (COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 20 DE JUNIO DE 2005, RECURSO DE CASACIÓN NÚM. 3100/2003) | 1519 |
| MARIANO LÓPEZ BENÍTEZ | |
| 1. Introducción..... | 1520 |
| 2. La sinopsis de los hechos enjuiciados por la sentencia..... | 1522 |
| 3. Diferencias entre los dos tipos de recursos regulados por el art. 29 de la ley de la jurisdicción..... | 1524 |
| 3.1. <i>El recurso previsto en el art. 29.1 LJCA no se restringe exclusivamente a la reclamación del cumplimiento de prestaciones materiales y no jurídicas</i> | 1524 |
| 3.2. <i>Los rasgos que diferencian los dos tipos de acciones previstas en el art. 29</i> | 1528 |
| 3.3. <i>En el caso enjuiciado, la vía procesal procedente es la del recurso contra la inexecución de actos firmes prevista por el art. 29.2 LJCA. Razón del fondo y crítica de sus argumentos</i> | 1531 |
| 4. El concepto de «acto administrativo», empleado por el art. 29.2 de la ley de la jurisdicción, engloba tanto los actos expresos como los actos presuntos | 1532 |
| 4.1. <i>La solicitud de iniciar un procedimiento expropiatorio ¿es una solicitud en sentido propio o es una mera petición graciable? El procedimiento expropiatorio aparecía en el caso enjuiciado como incrustado en la causa de la licencia de obras otorgada</i> | 1533 |
| | 2637 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4.2. <i>El sentido positivo del silencio producido</i> | 1535 |
| 5. La condición de «firmeza» del acto administrativo no ejecutado | 1536 |
| 5.1. <i>Algunas consideraciones problemáticas en torno al concepto de «acto firme»</i> | 1537 |
| 5.2. <i>La «firmeza» se refiere al acto inejecutado no a la reclamación administrativa previa que, al amparo del art. 29.2 LJCA ha de hacerse. La noción de «afectado» en relación con el acto firme</i> | 1539 |
| 6. ¿De qué poderes y medios de ejecución disponen los órganos jurisdiccionales para hacer cumplir el acto inejecutado? | 1540 |
| 7. Algunas ideas conclusivas | 1544 |

47

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| PRINCIPIO DE «STANDSTILL» VERSUS DISCRECIONALIDAD ADMINISTRATIVA. SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 13 DE JUNIO DE 2011 (RECURSO DE CASACIÓN N.º 4045/2009, PONENTE: MARÍA DEL PILAR TESO GAMELLA) | 1545 |
| BLANCA LOZANO CUTANDA | |

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción | 1545 |
| 2. El control judicial de la discrecionalidad del planificador y la nueva exigencia de un plus de motivación cuando el «ius variandi» afecta a zonas verdes | 1548 |
| 3. El principio de no regresión o de «standstill» en la protección del medioambiente | 1555 |
| 4. «Post scriptum» | 1571 |

48

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA REVOCACIÓN DE ACTOS DE APLICACIÓN DE LOS TRIBUTOS Y DE IMPOSICIÓN DE SANCIONES. PROCEDIMIENTO A INICIAR DE OFICIO POR LA ADMINISTRACIÓN (COMENTARIO A LA SENTENCIA DE LA SALA TERCERA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 19 DE MAYO DE 2011) | 1575 |
| MANUEL MARTÍN TIMÓN | |

| | |
|-------------------------------|------|
| 1. Planteamiento | 1575 |
|-------------------------------|------|

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 2. El régimen de revisión de los actos administrativos en las Leyes de Procedimiento | 1578 |
| 3. La revisión de actos administrativos en Derecho Tributario... | 1580 |
| 4. Regulación actual de la revocación de actos de aplicación de los tributos y de imposición de sanciones..... | 1584 |
| 4.1. Actos no susceptibles de revocación | 1584 |
| 4.2. Presupuestos de la revocación..... | 1587 |
| 5. Iniciación del procedimiento | 1591 |
| 6. Tramitación y resolución del procedimiento de revocación | 1594 |
| 49 | |
| LA DESCALIFICACIÓN DE LA DISCIPLINA URBANÍSTICA (LOS TORCIDOS EFECTOS DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO, SALA 2ª, DE 27 DE DICIEMBRE DE 2009)..... | 1597 |
| SALVADOR MARTÍN VALDIVIA | |
| 1. El Derecho Penal como respuesta a la infrutilización de las técnicas de la disciplina urbanística..... | 1597 |
| 2. El esfuerzo por especialización de las jurisdicciones. La ¿lograda? propuesta del urbanismo «tradicional» | 1601 |
| 3. La Sentencia de 27 diciembre 2009 y sus efectos | 1606 |
| 4. Los riesgos de la nueva propuesta. El sacrificio de algunos principios generales del derecho | 1610 |
| 5. A modo de reflexión final: algunas propuestas | 1622 |
| 50 | |
| A VUELTAS CON LA DELIMITACIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA: DERECHO ADMINISTRATIVO Y RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO POR SUS ACTUACIONES CONSTITUCIONALMENTE INDEPENDIENTES DE SU ADMINISTRACIÓN GENERAL (SENTENCIAS DEL PLENO DE LA SALA 3ª DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 26 Y 27.11.2009)..... | 1627 |
| JOSÉ LUIS MARTÍNEZ LÓPEZ-MUÑIZ | |
| 1. Introducción..... | 1628 |
| | 2639 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. Doctrina expresada en las Sentencias de 26 y 27 de noviembre de 2009..... | 1632 |
| 2.1. Sentencia de 26 de noviembre de 2009..... | 1632 |
| 2.2. Sentencia de 27 de noviembre de 2009..... | 1636 |
| 3. Las Administraciones Generales del Estado y de cada una de las Comunidades Autónomas no agotan la organización de la Administración pública dentro de las respectivas personas jurídico-públicas: reconocimiento de las Administraciones de apoyo de Poderes públicos principales distintos del Ejecutivo y de su plena sumisión al Derecho administrativo..... | 1640 |
| 4. Naturaleza administrativa de las instituciones constitucionales –y estatutarias– específicamente establecidas para auxiliar al Poder Legislativo en el ejercicio de su control parlamentario: en particular el Defensor del Pueblo. Consecuencias en cuanto al régimen de responsabilidad patrimonial por su actuación..... | 1645 |
| 5. Fundamentos y límites constitucionales de la responsabilidad patrimonial del Estado por actuaciones no procedentes de las Administraciones públicas cubiertas por su personalidad jurídica..... | 1647 |
| 6. Por qué la determinación de la responsabilidad patrimonial del Estado ha de corresponder en todo caso a una Administración pública bajo el obligado control judicial contencioso-administrativo..... | 1651 |
| 7. Sobre los órganos administrativos competentes para reconocer y determinar la responsabilidad patrimonial por actuaciones estatales legislativas, judiciales y del Tribunal Constitucional..... | 1653 |

51

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EL PROCEDIMIENTO DE ELABORACIÓN DE LOS REGLAMENTOS EN LA LEY 50/1997 DEL GOBIERNO. ASPECTOS RELEVANTES DE LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO..... | 1657 |
| SANTIAGO MARTÍNEZ-VARES GARCÍA | |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Del Reglamento y la potestad reglamentaria..... | 1657 |
| 2. Del procedimiento para la elaboración de disposiciones de carácter general, Capítulo Primero del Título VI de la Ley de | |

| | Página |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| Procedimiento Administrativo de 17 de julio de 1958, al artículo 24 de la Ley 50/1997, del Gobierno, regulador del procedimiento de elaboración de los reglamentos..... | 1658 |
| 3. La Jurisprudencia de la Sala Tercera del Tribunal Supremo en relación con los distintos momentos del procedimiento de elaboración de Reglamentos en la Ley 50/1997. El Real Decreto 1083/2009 | 1665 |
| 3.1. <i>En la iniciación del procedimiento.....</i> | 1668 |
| 3.2. <i>En la instrucción. El RD 1083/2009. La sentencia del Pleno de la Sala III de 27/11/2006, recurso nº 51/2005.....</i> | 1669 |
| 3.3. <i>En la ausencia de los informes preceptivos y en cuántos estudios y consultas se estimen convenientes para garantizar el acierto y la legalidad del texto: La STS de 9/2/2010, recurso de casación 591/2008</i> | 1675 |
| 3.4. <i>En la audiencia a los ciudadanos.....</i> | 1679 |
| 52 | |
| MITOS Y FICCIONES EN LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS. A PROPÓSITO DE LA STS, SALA 3ª, DE 27 DE SEPTIEMBRE DE 2011 | 1685 |
| LUIS MEDINA ALCOZ | |
| 1. Planteamiento..... | 1685 |
| 2. El caso..... | 1687 |
| 3. El problema de la culpa | 1689 |
| 3.1. <i>El dogma de la pura objetividad</i> | 1689 |
| 3.2. <i>La introducción enmascarada de una regla de culpa</i> | 1692 |
| 3.2.1. <i>La manipulación.....</i> | 1694 |
| 3.2.2. <i>El eufemismo</i> | 1698 |
| 3.2.3. <i>La excepción.....</i> | 1700 |
| 3.3. <i>Valoración.....</i> | 1702 |
| 4. El problema de la causalidad..... | 1704 |
| 4.1. <i>El dogma del «todo o nada».....</i> | 1704 |
| | 2641 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4.2. <i>La introducción enmascarada de una regla de «ni todo ni nada»</i> | 1707 |
| 4.3. <i>Cuantificación del daño y aplicación de la regla de responsabilidad proporcional</i> | 1710 |
| 4.4. <i>Valoración</i> | 1712 |
| Bibliografía citada | 1715 |

53

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| NO ES APLICABLE EL PLAZO DE CADUCIDAD QUINQUENAL PARA LA EJECUCIÓN DE SENTENCIAS CONTENCIOSO ADMINISTRATIVAS. CON MOTIVO DE LA SENTENCIA TS DE 29 DE DICIEMBRE DE 2010 (AYUNTAMIENTO DE ANDRATX) | 1719 |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

JUAN FRANCISCO MESTRE DELGADO

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. La Sentencia: el supuesto de hecho y la conclusión alcanzada | 1719 |
| 2. Breve síntesis sobre los avances en el régimen constitucional de la ejecución de sentencias en el orden contencioso administrativo | 1722 |
| 3. Una reflexión sobre el carácter supletorio de la Ley de Enjuiciamiento Civil en el ámbito del contencioso administrativo. | 1724 |

54

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| SILENCIO «CONTRA LEGEM» EN MATERIA DE LICENCIAS URBANÍSTICAS. UNA NUEVA VUELTA DE TUERCA A LA DOCTRINA LEGAL DEL TRIBUNAL SUPREMO A PROPÓSITO DEL PROCESO DE MODERNIZACIÓN DE LAS ADMINISTRACIONES | 1727 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

LOURDES YOLANDA MONTAÑÉS CASTILLO

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Una decisión no exenta de polémica | 1727 |
| 2. Contexto en el que se enmarca | 1731 |
| 3. Argumentación de la sentencia: un injustificado ataque frontal al principio de seguridad jurídica | 1740 |
| 4. Valoración crítica de la misma a la luz del nuevo proceso de modernización de las administraciones | 1746 |

| | | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| DERECHOS DE LOS EXTRANJEROS, DERECHOS DE LOS CIUDADANOS COMUNITARIOS, Y DERECHOS DE LOS NACIONALES. LA ANULACIÓN PARCIAL DEL REAL DECRETO 240/2007 POR LA SENTENCIA DE LA SALA TERCERA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 1 DE JUNIO DE 2010..... | | 1751 |
| RODRIGO MORENO FUENTES | | |
| 1. | El marco general: la inestable y compleja regulación de extranjería..... | 1753 |
| 2. | El régimen comunitario de extranjería contenido en el Real Decreto 240/2007..... | 1757 |
| 2.1. | <i>Antecedentes del Real Decreto 240/2007 y contenido de la Directiva 2004/38/CE.....</i> | <i>1757</i> |
| 2.2. | <i>Contenido del Real Decreto 240/2007.....</i> | <i>1758</i> |
| 3. | La Sentencia de la Sala Tercera del Tribunal Supremo de junio de 2010..... | 1760 |
| 3.1. | <i>La transposición del concepto «miembro de la familia» en el Real Decreto 240/2007.....</i> | <i>1761</i> |
| 3.1.1. | <i>El cónyuge y la pareja registrada.....</i> | <i>1761</i> |
| 3.1.2. | <i>Limitaciones de derechos a los «miembros de la familia».....</i> | <i>1764</i> |
| 3.1.2.1. | <i>Derechos laborales de los descendientes mayores de 21 años y los ascendientes del ciudadano de un Estado de la Unión o de su cónyuge o pareja registrada, que vivan a su cargo.....</i> | <i>1765</i> |
| 3.1.2.2. | <i>La excepción de visado de los miembros de la familia con tarjeta de residencia en el Estado miembro de proveniencia.....</i> | <i>1766</i> |
| 3.1.2.3. | <i>Mantenimiento del derecho de residencia ante la ruptura del vínculo familiar.....</i> | <i>1766</i> |
| 3.2. | <i>Los diferentes regímenes familiares en el Real Decreto 240/2001: familias de ciudadano comunitario, familias de ciudadano español, y otros miembros de las mismas.....</i> | <i>1767</i> |
| | | 2643 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.2.1. Diferenciación de la familia de un ciudadano español respecto de la familia de un ciudadano de la Unión ¿Incorrecta transposición de la Directiva o discriminación inversa? | 1769 |
| 3.2.1.1. La eventual discriminación de los familiares de español en el Real Decreto 240/2007..... | 1770 |
| 3.2.1.2. La diferenciación de la familia del español en el Real Decreto como inadecuada transposición de la Directiva, y por ello, como infracción del Derecho comunitario | 1773 |
| 3.2.2. El régimen aplicable a familiares que no sean «miembros de la familia»..... | 1776 |
| 3.3. <i>La contraposición entre directiva y real decreto realizada en la sentencia</i> | 1777 |

56

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| REFLEXIONES EN TORNO A LA DOCTRINA DE LA RACIONALIDAD Y RAZONABILIDAD DE LA CONDUCTA ADMINISTRATIVA EN LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL POR ANULACIÓN DE ACTO ADMINISTRATIVO | 1781 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

M^a ASTRID MUÑOZ GUIJOSA

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción. El examen jurisprudencial del tipo de funcionamiento administrativo | 1781 |
| 2. Responsabilidad patrimonial por acto anulado en la reciente jurisprudencia: el criterio de la racionalidad y razonabilidad de la actuación administrativa | 1785 |
| 2.1. <i>El art. 142.4 LRJPAC. Antijuridicidad del daño y análisis jurisprudencial de la conducta administrativa</i> | 1785 |
| 2.2. <i>Construcción jurisprudencial del criterio del margen de racionalidad y razonabilidad como canon de juridicidad del daño...</i> | 1787 |
| 2.3. <i>Crítica</i> | 1791 |
| 2.3.1. Actos anulados por localización de una infracción normativa: el ámbito operativo propio del criterio de la racionalidad y razonabilidad | 1791 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2.3.1.1. Racionalidad y razonabilidad, antijuridicidad del daño y art. 142.4 LRJPAC.. | 1797 |
| 2.3.1.2. Injerencia en el ámbito de la antijuridicidad del daño de circunstancias ajenas al actuar administrativo | 1799 |
| 2.3.1.3. Racionalidad y razonabilidad, antijuridicidad del daño y carácter objetivo de la responsabilidad patrimonial de la Administración | 1800 |
| 2.3.2. Actos anulados por cambio de criterio jurisprudencial. Posible categorización como responsabilidad por funcionamiento normal | 1802 |
| | |
| 57 | |
| LA EFICACIA DE LAS SENTENCIAS NO FIRMES (IMPUGNACIÓN DE UNA CORRIENTE JURISPRUDENCIAL: DESDE LA SENTENCIA DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2008 A LA DE 10 DE OCTUBRE DE 2011) | 1807 |
| SANTIAGO MUÑOZ MACHADO | |
| MARTA CARRO MARINA | |
| 1. El artículo 72.2 de la LJCA..... | 1809 |
| 2. La jurisprudencia que exige a las partes procesales el cumplimiento de las sentencias anulatorias que aún no han adquirido firmeza | 1810 |
| 3. La regulación de la ejecución provisional de las sentencias, y el efecto suspensivo de los recursos de casación | 1814 |
| 4. El derecho a la tutela judicial efectiva..... | 1818 |
| 5. Otras alternativas procesales que no lesionan el derecho a la tutela judicial efectiva | 1819 |
| 5.1. <i>El criterio de la pérdida sobrevenida de objeto</i> | 1819 |
| 5.2. <i>La exigencia de seguridad jurídica o de respeto al criterio adoptado en resoluciones judiciales precedentes. El equilibrio entre el respeto al precedente y la tutela judicial en la Sentencia de 17 de septiembre de 2009 (ponente Yagüe Gil)</i> | 1822 |
| | 2645 |

58

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| CANON SILOGÍSTICO, CANON DE AUTORIDAD Y CANON FACTUAL (SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 28.2.2011 Y DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE MADRID DE 27.5.2009) | 1829 |
| ALEJANDRO NIETO | |
| 1. Planteamiento | 1829 |
| 2. Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Madrid de 27.5.2009..... | 1835 |
| 3. Sentencia del Tribunal Supremo de 28.2.2011 (Sección cuarta de la Sala de lo contencioso administrativo. Ponente: Ceïsa Pico Lorenzo) | 1844 |
| 4. Autoridad y precedente | 1847 |
| 5. Repaso | 1848 |
| 6. Final | 1851 |

59

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| ¿PUEDE DICTARSE UNA RESOLUCIÓN ADMINISTRATIVA DE EXPULSIÓN A CIUDADANOS EXTRANJEROS CON RESIDENCIA DE LARGA DURACIÓN SI COMETEN DELITOS? (A PROPOSITO DE LA POSICIÓN DE LA SALA DE BURGOS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CASTILLA Y LEÓN)..... | 1853 |
| JAVIER OLIVÁN DEL CACHO | |
| 1. Planteamiento | 1853 |
| 2. El residente de larga duración | 1854 |
| 3. La sustantividad del supuesto de expulsión del artículo 57. 2 de la Ley Orgánica 4/2000 | 1855 |
| 4. La cuestión del arraigo y de las circunstancias personales y familiares del ciudadano extranjero | 1859 |
| 5. Final | 1860 |

60

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EL SILENCIO ADMINISTRATIVO EN LAS LICENCIAS DE OBRAS. INAPLICACIÓN DEL SILENCIO POSITIVO CONTRA LEGEM | 1861 |
| MARIANO DE ORO-PULIDO Y LÓPEZ | |
| 1. El silencio administrativo | 1861 |
| 1.1. <i>Introducción</i> | 1861 |
| 1.2. <i>El silencio administrativo en la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común</i> | 1864 |
| 1.2.1. La Ley 30/1992, de 26 de noviembre, del Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común..... | 1864 |
| 1.2.2. La Ley 4/1999, de 13 de enero, de modificación de la Ley 30/1992..... | 1864 |
| 1.2.3. La Ley 25/2009, de 22 de diciembre, conocida como «Ley Ómnibus»..... | 1866 |
| 2. El silencio administrativo en las licencias de obras | 1868 |
| 3. El juego del silencio administrativo en las licencias de obras en la jurisprudencia del Tribunal Supremo. Especial referencia a la sentencia de 28 de enero de 2009 | 1871 |
| 4. Conclusión | 1884 |

61

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO (SALA DE LO CONTENCIOSO) DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2010 | 1887 |
| MARIA ÀNGELS ORRIOLS SALLÉS | |
| Hechos que motivan el recurso | 1888 |
| La sentencia del Tribunal de Justicia (Gran Sala) de 26 de enero de 2010 | 1893 |
| El pronunciamiento del Tribunal Supremo a la vista del resultado de la consulta prejudicial | 1901 |
| | 2647 |

62

TUTELA CAUTELAR POSITIVA (AUTOS Y SENTENCIA DE LA SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO DE SEVILLA SOBRE LA CENTRAL DE CICLO COMBINADO DE HUELVA)..... 1907
 ALFONSO PÉREZ MORENO

Introducción 1907

1. Las tensiones entre la incertidumbre técnica y la ordenación jurídica 1909

1.1. *La contestación social a los avances necesarios en las fuentes de energía.....* 1910

1.2. *Los efectos de la crisis de la planificación* 1910

1.3. *El alcance de la potestad jurisdiccional en el control de la consumación de la tutela judicial efectiva.....* 1911

2. La tardanza de los procesos, factor determinante de la evolución hacia la tutela cautelar positiva 1911

2.1. *La inconsistencia del dogma de la no suspensión de los actos negativos.....* 1912

2.2. *Una obligada aplicación artesana del principio inquisitivo.....* 1913

2.3. *La inaplicación a la tutela judicial cautelar de la reserva administrativa de discrecionalidad* 1914

3. La jurisprudencia de la Sala de Sevilla sobre la construcción de la central de ciclo combinado de Huelva 1914

3.1. *Valoración de las circunstancias.....* 1914

3.2. *La ponderación de la finalidad legítima del recurso.....* 1915

3.3. *La incidencia de la garantía del interés público.....* 1915

3.4. *La Sentencia de 31 de julio de 2007, estimatoria del recurso ..* 1916

Anexos 1917

63

AVANCES EN LA LUCHA CONTRA LA DISCRIMINACIÓN DE LAS MUJERES POR RAZÓN DE SEXO. LA L.O. 3/2007, DE 22 DE MARZO, PARA LA IGUALDAD EFECTIVA DE MUJERES Y HOMBRÉS Y LA CONSIDERACIÓN DEL CONCEPTO «GÉNERO» EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO 1927
 CELSA PICO LORENZO

1. Unas pinceladas sobre el actual marco legal y sus antecedentes básicos para entender el nuevo concepto «género»..... 1927

| | Página |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. La igualdad hombre mujer en la Jurisprudencia del Tribunal Supremo..... | 1934 |
| 2.1. Una breve mención a las Salas Civil y de lo Social..... | 1934 |
| 2.2. La Sala Tercera..... | 1935 |
| 3. El asilo y la persecución por motivos de género..... | 1939 |
| 3.1. Una nota introductoria..... | 1939 |
| 3.2. La regulación legal..... | 1940 |
| 3.3. Criterios de ACNUR y Recomendaciones del Consejo de Europa..... | 1941 |
| 3.4. La jurisprudencia de la Sala Tercera..... | 1943 |
| 3.4.1. Reconocimiento del derecho a que la solicitud de asilo en España sea admitida a trámite y consecuente anulación de la resolución del Ministerio del Interior inadmitiendo a trámite..... | 1945 |
| 3.4.2. Reconocimiento del derecho de asilo por razón de género..... | 1946 |
| 3.4.2.1. Sentencia de 11 de mayo de 2009, recurso de casación 3155/2006..... | 1946 |
| 3.4.2.2. Sentencia de 15 de junio de 2011, recurso de casación 1789/2009..... | 1949 |

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| EL TEATRO COMO PATRIMONIO CULTURAL: DEL EDIFICIO AL HECHO CULTURAL. ANÁLISIS DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE MADRID, DE 15 DE JUNIO DE 2011 (CASO TEATRO ALBÉNIZ)..... | 1953 |
| JESÚS PRIETO DE PEDRO | |
| 1. Teatro, poder y derecho..... | 1953 |
| 2. El teatro como hecho cultural..... | 1955 |
| 3. Un apunte histórico..... | 1955 |
| 4. La discusión sobre el valor arquitectónico del teatro Albéniz (Sentencia TSJ de Madrid de 3 de junio de 2003)..... | 1957 |
| 5. La reacción ciudadana..... | 1958 |

| | <u>Página</u> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 6. El teatro como hecho cultural: la nueva sentencia del TSJ de Madrid, de 15 de junio de 2011 | 1959 |
| 6.1. <i>La facultad de los ciudadanos de solicitar la declaración de un bien de interés cultural no obliga a la incoación del expediente de declaración</i> | 1960 |
| 6.2. <i>La decisión sobre la incoación del expediente de declaración no es discrecional sino reglada</i> | 1963 |
| 6.3. <i>Un teatro, como bien cultural, puede ser no sólo un edificio sino un hecho cultural</i> | 1965 |
| 7. Reflexión final | 1969 |

65

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA BICICLETA COMO MEDIO SOSTENIBLE DE TRANSPORTE URBANO. COMENTARIO A LA STS DE 8 DE NOVIEMBRE DE 2010, SOBRE LA ORDENANZA DE CIRCULACIÓN DE PEATONES Y CICLISTAS DE SEVILLA | 1971 |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

EUNATE PRIETO ETXANO

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción | 1971 |
| 2. Actuaciones para promover el uso de la bicicleta como medio sostenible de transporte urbano | 1973 |
| 2.1. <i>Habilitación de infraestructuras ciclistas urbanas y su tipología</i> | 1977 |
| 2.2. <i>Regulación de la circulación y uso urbano de la bicicleta</i> | 1980 |
| 2.2.1. Marco normativo vigente y futura modificación anunciada del Reglamento General de Circulación..... | 1980 |
| 2.2.2. Un caso controvertido: La Ordenanza de circulación de peatones y ciclistas de Sevilla y la adaptación de la normativa general a la realidad de la ciudad | 1983 |
| 3. La Doctrina de la Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de noviembre de 2010, sobre la ordenanza de circulación de peatones y ciclistas de Sevilla | 1988 |
| 3.1. <i>Pronunciamientos del TSJ de Andalucía</i> | 1988 |
| 3.2. <i>La doctrina de la STS de 8 de noviembre de 2010</i> | 1994 |

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 4. Reflexiones finales | 1997 |
| | |
| 66 | |
| SOBRE LA CONFUSA LÍNEA DIVISORIA ENTRE LAS SECCIONES A) Y C) DE LOS RECURSOS MINERALES Y OTRAS CUESTIONES RELACIONADAS (JURISPRUDENCIA NO SOLO DE LA SALA TERCERA DEL TRIBUNAL SUPREMO)..... | 1999 |
| TOMÁS QUINTANA LÓPEZ | |
| 1. Introducción..... | 1999 |
| 2. Aplicación de los criterios de clasificación: reclasificación y nuevas explotaciones | 2003 |
| 3. Superación de la clasificación según criterios mineralógicos.. | 2005 |
| 4. Legalidad del Real Decreto 107/1995, de 27 de enero..... | 2008 |
| 5. La reclasificación de los recursos minerales como consecuencias del cambio normativo propiciado por la LMi en lo referente a las secciones A) y C) | 2010 |
| 5.1. <i>Procedimiento para obtener el cambio de sección.....</i> | <i>2013</i> |
| 5.2. <i>Concurrencia de las circunstancias que determinan el cambio de sección y forma de acreditarlas</i> | <i>2014</i> |
| 5.3. <i>Período habilitado para acreditar el cumplimiento de los criterios determinantes del cambio de sección</i> | <i>2015</i> |
| 6. Reflexión final..... | 2016 |
| | |
| 67 | |
| LEGITIMACIÓN DE LAS ADMINISTRACIONES AUTONÓMICAS PARA INSTAR LA REVISIÓN DE OFICIO DE LOS ACUERDOS MUNICIPALES (COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 29 DE SEPTIEMBRE DE 2010) | 2019 |
| MANUEL REBOLLO PUIG | |
| 1. Antecedentes y solución de la Sentencia del Tribunal Supremo de 29 de septiembre de 2010 | 2019 |
| 2. Las Administraciones autonómicas pueden solicitar la revisión de oficio de los acuerdos locales conforme al artículo 102 LAP | 2022 |
| | 2651 |

| | <u>Página</u> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3. La legitimación de las Administraciones autonómicas para instar la revisión de oficio de los acuerdos locales no es contraria a la autonomía local garantizada por la Constitución.... | 2026 |
| 4. Las previsibles consecuencias de la sentencia comentada..... | 2028 |
| 68 | |
| LA PONDERACIÓN DEL DERECHO DE PROPIEDAD EN LA EJECUCIÓN DE SENTENCIAS URBANÍSTICAS. CRÍTICA A LA DOCTRINA DE LA DEMOLICIÓN DEL TRIBUNAL SUPREMO... | 2035 |
| INMACULADA REVUELTA PÉREZ | |
| 1. Introducción..... | 2035 |
| 2. Evolución normativa y jurisprudencial en torno a las demoliciones urbanísticas | 2037 |
| 3. La Doctrina del Tribunal Supremo..... | 2039 |
| 3.1. <i>La demolición como consecuencia de la anulación de la licencia</i> | 2039 |
| 3.2. <i>La presencia de terceros adquirentes de buena fe es irrelevante</i> | 2040 |
| 4. Valoración crítica..... | 2042 |
| 4.1. <i>Nuestro ordenamiento positivo exige ponderar la buena fe dominical</i> | 2042 |
| 4.2. <i>Vulneración del artículo 33 CE, interpretado conforme al Derecho europeo</i> | 2046 |
| 4.2.1. La jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos | 2046 |
| 4.2.2. La perspectiva del Derecho de la Unión Europea | 2052 |
| 5. <i>¿Hacia un cambio de criterio del legislador?</i> | 2056 |
| 69 | |
| ¿ACASO EXISTE LA DISCRECIONALIDAD TÉCNICA? A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 19 DE JULIO DE 2010..... | 2063 |
| ENRIQUE RIVERO YSERN RICARDO RIVERO ORTEGA | |
| 1. Observaciones preliminares..... | 2063 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Discrecionalidad administrativa y técnica | 2065 |
| 3. El presupuesto de hecho del acto administrativo | 2070 |
| 4. La discrecionalidad técnica en la jurisprudencia: el ejemplo de la STS de 19 de julio de 2010 | 2072 |
| 5. Conocimiento técnico, acceso a la función pública y control jurisdiccional | 2074 |
| 70 | |
| LA PROTECCIÓN JUDICIAL FRENTE A LA VÍA DE HECHO EXPROPIATORIA | 2079 |
| MIGUEL ÁNGEL RUIZ LÓPEZ | |
| 1. Concepto de vía de hecho expropiatoria | 2080 |
| 2. Los mecanismos impugnatorios de la vía de hecho | 2085 |
| 2.1. <i>Introducción</i> | 2085 |
| 2.2. <i>El recurso contencioso-administrativo contra la vía de hecho..</i> | 2089 |
| 2.3. <i>La acción interdictal civil</i> | 2093 |
| 2.4. <i>Epílogo: un análisis de conveniencia jurídica</i> | 2098 |
| 71 | |
| EL DETERMINISMO DE LA MORFOLOGÍA EN EL DOMINIO PÚBLICO MARÍTIMO TERRESTRE. LA AFORTUNADA TÓPICA JURISPRUDENCIAL SOBRE EL DOMINIO PÚBLICO NATURAL MARÍTIMO TERRESTRE | 2103 |
| ÁNGEL SÁNCHEZ BLANCO | |
| 1. Flujo y reflujo en la conceptualización de los bienes del dominio público marítimo como bienes de dominio público por su naturaleza..... | 2104 |
| 2. La afortunada tónica jurisprudencial sobre el dominio público natural marítimo terrestre..... | 2106 |
| 2.1. <i>La vinculación del Dominio Público Marítimo Terrestre al Dominio Público Natural, con el preciso ajuste a: las características de la regulación legal y al valor determinante de los estudios morfológicos</i> | 2106 |
| | 2653 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2.2. <i>El determinismo morfológico no es relativizado por el dato fáctico de la urbanización, cuando concurren las características morfológicas.....</i> | 2108 |
| 2.3. <i>El determinismo de la morfología natural avala la conexión del Dominio Público Marítimo Terrestre con la configuración constitucional y legal de la protección ambiental, por efecto de la determinante vinculación del Dominio Público Marítimo Terrestre con el medio natural.....</i> | 2109 |
| 2.4. <i>El procedimiento de deslinde no es discrecional, pudiéndose realizar tantos deslindes como sean necesarios, y deben estar ajustados a las características físicas de las categorías del dominio público natural que regula la Ley de Costas.....</i> | 2110 |
| 2.5. <i>En correlación con las características naturales y extracomerciales del Dominio Público Marítimo Terrestre, el procedimiento de deslinde resuelve sobre límites físicos, y excluye la atribución de títulos de propiedad o posesión.....</i> | 2112 |
| 2.6. <i>La concurrencia de Paseos Marítimos, si no cumplieran el requisito legal de estar localizados fuera de la ribera del mar conforme al artículo 45 de la Ley 22/1988 de Costas, se integra, mediante afectación expresa, y como dominio público artificial, en la funcionalidad del uso público de los bienes del dominio público natural marítimo terrestre.....</i> | 2114 |
| 2.7. <i>El Dominio Público Marítimo Terrestre que no esté morfológicamente identificado con el Dominio Público Natural, puede y debe ser objeto de desafectación mediante el oportuno deslinde, sino se justifica, de modo fehaciente, la necesidad demanial al servicio del uso por la comunidad social de los bienes que la naturaleza ha afectado al Dominio Público Marítimo Terrestre.....</i> | 2115 |
| 2.8. <i>La morfología natural que singulariza el dominio público marítimo terrestre exige la específica compatibilidad con sus componentes naturales de las actividades que en él pretendan ubicarse.....</i> | 2117 |
| 2.9. <i>La aplicación de la Ley de Costas se proyecta hacia el pasado y hacia el futuro en la delimitación del Dominio Público Marítimo Terrestre mediante el procedimiento de deslinde.....</i> | 2121 |
| 3. La exégesis judicial de la morfología, la conceptualización del dominio público natural y su uso colectivo y las implicaciones institucionales en la gestión del dominio público marítimo terrestre..... | 2122 |

72

EL SUELO NO URBANIZABLE Y EL SUELO RURAL: LA CLASIFICACIÓN URBANÍSTICA DE LOS TERRENOS COMPRENDIDOS EN LA ZONA DE SERVIDUMBRE DE PROTECCIÓN DE COSTAS (COMENTARIO A LA STS DE 13 DE MAYO DE 2011, SALA DE LO CONTENCIOSO, SECCIÓN 5, NÚMERO DE RECURSO DE CASACIÓN 5212/2007, PONENTE EDUARDO CALVO ROJAS)..... 2125

ANA SÁNCHEZ LAMELAS

| | | |
|------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. | Introducción y resumen del caso | 2125 |
| 2. | La Sentencia del Tribunal Constitucional 164/2001, de 11 de julio: la interpretación del artículo 9.1 de la Ley 6/1998, de 13 de abril, sobre régimen del suelo y valoraciones..... | 2128 |
| 3. | La servidumbre de protección de la Ley de Costas: los usos permitidos y su posible incardinación urbanística..... | 2130 |
| 4. | Una referencia más detenida a los sistemas generales | 2132 |
| 4.1. | <i>Espacios libres de sistema general y espacios protegidos de la urbanización: de una sutil diferencia y sus consecuencias.....</i> | 2133 |
| 4.2. | <i>La clasificación y obtención de sistemas generales en las legislaciones urbanísticas</i> | 2137 |
| 4.3. | <i>Una referencia a la valoración del suelo destinado a sistemas generales</i> | 2141 |
| 5. | Unas conclusiones iniciales..... | 2143 |
| 6. | La cuestión a la luz del nuevo marco normativo estatal: el RD Legislativo 2/2008, de 20 de junio | 2143 |

73

DE NUEVO SOBRE EL ARBITRISMO DEL LEGISLADOR: LAS REFORMAS DEL PROCESO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO HECHAS POR LA LEY 37/2011, DE 10 DE OCTUBRE..... 2147

JUAN ALFONSO SANTAMARÍA PASTOR

| | | |
|----|--------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. | El régimen de la solicitud de prueba..... | 2148 |
| 2. | Reforma del procedimiento abreviado: ampliación y desnaturalización..... | 2151 |

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3. El incremento de los umbrales para la interposición de recursos..... | 2156 |
| 4. Un «restyling» de las medidas cautelares de carácter urgente | 2159 |
| 5. La modificación del régimen de imposición de costas..... | 2170 |
| 6. Una valoración global..... | 2179 |
| 74 | |
| A VUELTAS CON LA OBTENCIÓN DE DOTACIONES PÚBLICAS Y EL PRINCIPIO DE EQUIDISTRIBUCIÓN EN URBANISMO (COMENTARIO A LA SENTENCIA DE LA SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 6 DE MAYO DE 2011)..... | 2183 |
| SILVIA DEL SAZ CORDERO | |
| 1. Previo..... | 2183 |
| 2. Los hechos..... | 2187 |
| 3. El planteamiento del demandante, propietario de suelos ubicados en la UE 13..... | 2189 |
| 4. La Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Andalucía, de 15 de febrero de 2007..... | 2192 |
| 5. La Sentencia del Tribunal Supremo de 6 de mayo de 2011..... | 2203 |
| 6. Epílogo..... | 2209 |
| 75 | |
| EL TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL DE LA ENSEÑANZA SEPARADA POR SEXOS (DOCTRINA SOBRE CONCIERTOS EDUCATIVOS CON CENTROS QUE IMPARTEN ENSEÑANZA DIFERENCIADA)..... | 2211 |
| BEATRIZ SETUÁIN MENDÍA | |
| 1. Planteamiento: la complejidad de una materia multifacética. Su análisis judicial desde los prismas educativo y de igualdad..... | 2212 |
| 2. La perspectiva educativa y su marco: los conciertos educativos. Las referencias al género en el ordenamiento aplicable como encuadre de las reflexiones posteriores..... | 2213 |

| | Página |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2.1. <i>Los conciertos educativos son el instrumento a través del que se materializa la ayuda pública a los centros docentes de titularidad privada</i> | 2213 |
| 2.2. <i>El ordenamiento de aplicación a los conciertos educativos no prohíbe expresamente la concertación con centros que practiquen la enseñanza segregada</i> | 2215 |
| 2.3. <i>Pero tampoco lo admite de manera manifiesta: el límite se sitúa en el respeto a los principios constitucionales y a los derechos fundamentales</i> | 2217 |
| 3. Valoración del corpus normativo por los tribunales de justicia. La doctrina mayoritaria considera que imponer enseñanza mixta para la concertación educativa contraviene el ordenamiento jurídico. Críticas | 2218 |
| 3.1. <i>Motivos de inconstitucionalidad: la exigencia de educación mixta a los colegios concertados vulnera el derecho a la educación y diversos textos internacionales que, «ex» artículo 10.2 CE, informarán la interpretación del mismo</i> | 2220 |
| 3.2. <i>Argumentos de legalidad. La procedencia de sustanciar estas cuestiones a través del procedimiento especial de protección de los derechos fundamentales</i> | 2223 |
| 4. La doctrina minoritaria: es conforme al ordenamiento jurídico exigir enseñanza mixta a los centros privados concertados | 2227 |
| 5. ¿Quid del principio de igualdad? | 2231 |
| 5.1. <i>El reconocimiento del principio de igualdad en la legislación educativa y su interpretación jurisprudencial: la preferencia por la escuela mixta no empece la concertación con la educación segregada. Observaciones adicionales</i> | 2231 |
| 5.2. <i>Las referencias a la educación en la legislación sobre igualdad</i> | 2235 |
| 6. Y fin: la indeterminación jurisprudencial es la consecuencia inevitable de la imprecisión normativa | 2236 |

76

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LUCES Y SOMBRAS DE LA SALA TERCERA EN EL CONTROL DE LA DISCRETIONALIDAD (A PROPÓSITO DE LOS NOMBRAMIENTOS DE JUECES Y MAGISTRADOS) | 2239 |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

JOSÉ EUGENIO SORIANO GARCÍA

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Situación del Consejo General del Poder Judicial ante la opinión académica e institucional | 2239 |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. Vaivenes de la sala III. Tres oleadas de sentencias..... | 2247 |
| 3. Una historia de regresión permanente..... | 2248 |
| 4. ¿Aires de cambio?..... | 2253 |
| 5. La Sala Tercera exige cambios y critica severamente al Consejo General del Poder Judicial..... | 2258 |
| 6. El (PEN) último episodio: llegando al fraude de Ley | 2263 |

77

LAS ENTIDADES LOCALES MENORES: ¿MENORES DE EDAD DEMOCRÁTICA? 2267
 MAGDALENA SUÁREZ OJEDA

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción..... | 2267 |
| 2. Breve referencia al marco jurídico aplicable a las entidades locales menores | 2270 |
| 3. Planteamiento jurisprudencial: conflictos judiciales de las entidades locales menores..... | 2272 |
| 3.1. <i>La joya de la corona: los montes vecinales en mano común.....</i> | 2272 |
| 3.2. <i>Apertura de oficinas de farmacia y el eco de la «guerra farmacéutica»</i> | 2275 |
| 3.3. <i>La cuestión urbanística: la eterna invitada</i> | 2280 |
| 3.4. <i>Las fiestas locales: el pálpito de la vida rural.....</i> | 2282 |
| 3.5. <i>La lejanía del municipio: dos cuestiones sobre el transporte</i> | 2283 |
| 3.5.1. <i>La obtención de licencias de taxi: ¿es lo mismo la conducción en los pueblos que en las ciudades?</i> | 2283 |
| 3.5.2. <i>La distancia de la capital y el transporte de personas</i> | 2284 |
| 3.6. <i>La naturaleza jurídica y la capacidad de obrar de las entidades locales menores</i> | 2285 |
| 3.6.1. <i>La consideración de ente local menor y sus competencias.....</i> | 2285 |
| 3.6.2. <i>La representación política: problemas democráticos provocados por la elección directa de las alcaldías.....</i> | 2287 |

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. Conclusiones..... | 2291 |
| | |
| 78 | |
| URBANISMO Y RESPONSABILIDAD: LA CONSTRUCCIÓN JURISPRUDENCIAL DE UN NUEVO SUPUESTO INDEMNIZATORIO, SUS LUCES Y SUS SOMBRAS. COMENTARIO A LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CANARIAS DE 7 DE MARZO DE 2008 Y DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 24 DE FEBRERO DE 2010..... | 2293 |
| JOSÉ SUAY RINCÓN | |
| 1. Planteamiento..... | 2293 |
| 2. Relevancia del conflicto..... | 2294 |
| 3. Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Canarias de 7 de marzo de 2008..... | 2295 |
| 3.1. <i>La peculiaridad del supuesto</i> | 2296 |
| 3.2. <i>El fundamento de la reclamación patrimonial</i> | 2297 |
| 3.3. <i>Los términos de la oposición de la Administración</i> | 2300 |
| 3.4. <i>La resolución de la controversia</i> | 2302 |
| 4. Objeciones a la resolución judicial..... | 2305 |
| 4.1. <i>El supuesto carácter indefinido de la suspensión</i> | 2305 |
| 4.2. <i>Responsabilidad por acción o por inactividad y sus consecuencias</i> | 2306 |
| 4.3. <i>El debate sobre el cumplimiento o no de los deberes urbanísticos</i> | 2307 |
| 4.4. <i>La amplitud de la jurisprudencia europea</i> | 2308 |
| 5. La Sentencia del Tribunal Supremo de 24 de febrero de 2010: ¿rectificación?..... | 2309 |
| 5.1. <i>El relativo alcance de las objeciones precedentes</i> | 2309 |
| 5.2. <i>Estructura general de la Sentencia</i> | 2310 |
| 5.3. <i>Su argumentación central</i> | 2311 |
| 5.4. <i>Mantenimiento de la doctrina e inaplicación al caso suscitado</i> | 2313 |
| 6. Admisibilidad de nuevos supuestos indemnizatorios..... | 2314 |
| | 2659 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 6.1. <i>La limitada lista de supuestos indemnizatorios en la normativa sectorial</i> | 2314 |
| 6.2. <i>El fundamento de la ampliación de los supuestos indemnizatorios</i> | 2317 |
| 6.3. <i>La competencia para la regulación de nuevos supuestos indemnizatorios</i> | 2318 |
| 6.4. <i>Los límites</i> | 2320 |
| | |
| 79 | |
| LA PREOCUPACIÓN POR EL PAISAJE EN LA JURISPRUDENCIA | 2323 |
| PILAR TESO GAMELLA | |
| 1. Planteamiento General | 2323 |
| 2. Paisaje y desarrollo económico | 2325 |
| 3. El concepto de paisaje | 2328 |
| 4. La defensa del paisaje | 2331 |
| 4.1. <i>La protección del paisaje en el urbanismo</i> | 2331 |
| 4.2. <i>La inoperancia de las fórmulas urbanísticas de protección</i> | 2335 |
| 4.3. <i>Otras técnicas de protección paisajística</i> | 2336 |
| 4.3.1. <i>La evaluación de impacto ambiental</i> | 2337 |
| 4.3.2. <i>Planes de Ordenación de los Recursos Naturales</i> | 2339 |
| 4.3.3. <i>Prevalencia de los planes ambientales sobre los planes urbanísticos</i> | 2339 |
| 4.3.4. <i>Otras medidas adaptadas a cada ámbito sectorial</i> | 2340 |
| 5. El paisaje y la energía eólica | 2342 |
| | |
| 80 | |
| INFORMES TÉCNICAMENTE ADECUADOS Y DECLARACIÓN DE BIEN DE INTERÉS CULTURAL (A PROPÓSITO DE LA STSJ DE CASTILLA Y LEÓN [BURGOS], DE 21 DE ENERO DE 2011) | 2347 |
| LEOPOLDO TOLIVAR ALAS | |
| 1. Motivos para la elección de esta sentencia | 2347 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Concepto de conjunto histórico. Precisiones y peculiaridades procedimentales autonómicas..... | 2349 |
| 3. Objeto del recurso que da lugar a la sentencia | 2356 |
| 4. Singularidad y relevancia e inadecuación técnica y jurídica de los informes emitidos por las instituciones académicas..... | 2358 |
| 5. Reflexión sobre la fragmentación de las exigencias en los procedimientos de declaración protectora..... | 2361 |
| 81 | |
| LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO LEGISLADOR POR VULNERACIÓN DEL DERECHO COMUNITARIO. EL CAMBIO JURISPRUDENCIAL ESTABLECIDO POR LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2010 | 2365 |
| JOAQUÍN TORNOS MAS | |
| 1. Introducción..... | 2365 |
| 2. La responsabilidad del estado legislador por infracción del derecho comunitario..... | 2368 |
| 2.1. <i>La doctrina del TJUE</i> | 2368 |
| 2.2. <i>La doctrina inicial de nuestro Tribunal Supremo</i> | 2369 |
| 3. La nueva línea jurisprudencial del Tribunal Supremo como consecuencia de la necesaria aplicación del principio comunitario de equivalencia..... | 2371 |
| 3.1. <i>Los hechos</i> | 2371 |
| 3.2. <i>La Sentencia de la Gran Sala del Tribunal de Justicia de la Unión Europea de 26 de enero de 2010</i> | 2372 |
| 3.3. <i>La Sentencia del Tribunal Supremo de 17 de septiembre de 2010. La nueva doctrina jurisprudencial</i> | 2374 |
| 4. Conclusiones..... | 2377 |
| 82 | |
| EL CONTROL JUDICIAL DEL URBANISMO: EL CONTENCIOSO-URBANÍSTICO (COMENTARIO A LA STS DE 15 DE MARZO DE 1993) | 2379 |
| JOAN MANUEL TRAYTER JIMÉNEZ | |
| 1. Planteamiento..... | 2379 |
| | 2661 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. Vías de control ante la propia administración urbanística | 2381 |
| 3. El control ejercido por la jurisdicción contencioso-administrativa..... | 2384 |
| 4. El control del contenido de los planes urbanísticos. Hacia la reducción de la discrecionalidad. Los poderes del juez (STS de 15 de marzo de 1993) | 2389 |
| 4.1. Planteamiento..... | 2389 |
| 4.2. La competencia y el respeto al procedimiento legalmente establecido | 2390 |
| 4.3. El control del fin: La desviación de poder | 2391 |
| 4.4. El control de los hechos determinantes: El control de su existencia y su calificación jurídica | 2392 |
| 4.5. El control del núcleo de la discrecionalidad del plan: los principios generales de racionalidad, proporcionalidad, coherencia. El principio de interdicción de la arbitrariedad de los poderes públicos | 2393 |
| 4.6. Los denominados poderes de sustitución del juez: La STS de 15 de marzo de 1993 (RJ 1993, 2523), Plan General de Granollers, Ponente: Francisco Javier Delgado Barrio | 2395 |
| 4.7. Otros límites a la libre configuración de los planes urbanísticos, en particular, el principio de jerarquía, los estándares urbanísticos y las normas de directa aplicación..... | 2398 |
| 4.8. Últimos parámetros del control de la discrecionalidad urbanística: Los principios de sostenibilidad ambiental y cohesión social..... | 2399 |
| 4.9. Un ejemplo concreto del control del principio de la sostenibilidad ambiental: el agua | 2401 |

83

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DE LA ADMINISTRACIÓN EDUCATIVA EN EL ACOSO ESCOLAR (SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DEL PAÍS VASCO DE 10 DE FEBRERO DE 2011) | 2407 |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

MAITE URIARTE RICOTE

| | |
|------------------------|------|
| 1. Planteamiento | 2407 |
|------------------------|------|

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La responsabilidad de la administración educativa por el acoso escolar en la jurisprudencia | 2408 |
| 3. El régimen jurídico de la responsabilidad en el acoso escolar | 2414 |
| 4. La dispensa de responsabilidad patrimonial al centro educativo en la STSJ PV de 8 de febrero de 2011 | 2419 |
| 4.1. Historia del caso | 2419 |
| 4.2. De la responsabilidad civil «ex delicto» de los padres y del comportamiento «absolutamente diligente» del Centro educativo | 2425 |
| 4.3. Una valoración crítica | 2428 |

OTRAS JURISDICCIONES

1

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA REALIDAD DE LA COMISIÓN ARBITRAL DEL PAÍS VASCO (LA DECISIÓN 1/2011, DE 13 DE MAYO, DE DICHA COMISIÓN) JOSÉ MANUEL CASTELLS ARTECHE | 2437 |
| 1. La Comisión Arbitral vasca | 2437 |
| 1.1. Nacimiento y consolidación | 2437 |
| 1.2. Problemática fundamental de la C.A. | 2439 |
| 1.2.1. El momento de la impugnación | 2439 |
| 1.2.2. La naturaleza jurídica de la C.A. | 2440 |
| 1.2.3. El control de las decisiones de la C.A.: Posible actuación de la jurisdicción contencioso-administrativa | 2442 |
| 1.2.4. La ley de territorios históricos y su posible modificación | 2444 |
| 2. La Decisión 1/2011, de 13 de mayo | 2445 |
| 2.1. El objeto de la cuestión | 2445 |
| 2.2. La facilitación de creación de empresas a través de medidas de carácter fiscal | 2446 |
| 2.3. La aplicación en el País Vasco de la Directiva 2006/123/CE ... | 2448 |
| 2.4. El informe del tribunal Vasco de Defensa de la competencia ... | 2449 |
| | 2663 |

| | Página |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 2.5. <i>De las competencias hacendísticas de las Juntas Generales</i> | 2451 |
| 3. Sucintas Conclusiones | 2452 |
| | |
| 2 | |
| LOS INTERESES EN JUEGO A LOS QUE SIRVE LA OBRA ARQUITECTÓNICA EN EL PAISAJE URBANO. A PROPÓSITO DEL ASUNTO CALATRAVA (COMENTARIO A LAS SENTENCIAS DEL JUZGADO DE LO MERCANTIL NÚM. 1 DE BILBAO 543/2007, DE 23 DE NOVIEMBRE Y SENTENCIA DE APELACIÓN DE LA AUDIENCIA PROVINCIAL DE VIZCAYA -SECCIÓN 4ª- NÚM. 187/2009, DE 10 DE MARZO) | 2453 |
| CARMEN FERNÁNDEZ RODRÍGUEZ | |
| 1. El interés de la obra arquitectónica en el paisaje urbano | 2453 |
| 1.1. <i>La obra arquitectónica protegida por la legislación de propiedad intelectual exige su originalidad</i> | 2454 |
| 1.2. <i>La integridad de la obra arquitectónica y los diferentes intereses a los que sirve</i> | 2458 |
| 1.3. <i>La protección de los derechos de autor del arquitecto en el derecho comparado</i> | 2461 |
| 2. Los intereses en juego en el asunto Calatrava | 2464 |
| 2.1. <i>La Sentencia en Primera Instancia: el derecho de autor cede al interés público</i> | 2464 |
| 2.2. <i>La Sentencia en Segunda Instancia. El derecho de autor no se solapa con la utilidad pública de la obra arquitectónica</i> | 2468 |
| 3. La nueva dimensión que aporta la percepción del paisaje urbano al urbanismo: conclusiones | 2470 |
| | |
| 3 | |
| RECURSO ANTE LA DGRN CONTRA LA CALIFICACIÓN REGISTRAL NEGATIVA Y EL SILENCIO ADMINISTRATIVO. COMENTARIO A LA SENTENCIA DE LA SALA DE LO CIVIL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 3 DE ENERO DE 2011 | 2479 |
| ERNESTO GARCÍA-TREVIJANO GARNICA | |
| 1. Sobre el asunto resuelto por la Sentencia del Tribunal Supremo de 3 de enero de 2011 | 2479 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Sobre la posición del Tribunal Supremo en su Sentencia de 3 de enero de 2011..... | 2481 |
| 3. Sobre la intervención de la DGRN en el ámbito de los recursos gubernativos | 2484 |
| 4. Sobre la autonomía de criterio del Registrador de la Propiedad..... | 2490 |
| 5. Sobre la jurisdicción competente..... | 2491 |
| 6. Sobre la aplicación directa o supletoria del régimen general del silencio administrativo | 2494 |
| 7. Sobre la terminología utilizada por la LH..... | 2499 |
| 8. Sobre la nula incidencia del carácter potestativo del recurso gubernativo | 2503 |
| 9. Sobre la caducidad del asiento de presentación..... | 2505 |
| 10. Sobre la seguridad jurídica en este ámbito | 2507 |
| 11. Sobre la doctrina del Tribunal Constitucional sobre el acceso a la jurisdicción en caso de silencio negativo..... | 2511 |
| 12. Reflexión final..... | 2514 |
| | |
| 4 | |
| LA PROTECCIÓN DE LA SALUD SEXUAL | 2517 |
| JESÚS GONZÁLEZ PÉREZ | |
| 1. Introducción..... | 2517 |
| 2. La salud sexual y reproductiva y las administraciones públicas | 2519 |
| 2.1. <i>La salud</i> | 2519 |
| 2.2. <i>La salud sexual</i> | 2519 |
| 2.3. <i>Las Administraciones públicas y la salud sexual</i> | 2520 |
| 3. La capacidad jurídica para realizar actividades que afectan a la vida sexual | 2520 |
| 3.1. <i>El principio general</i> | 2520 |
| | 2665 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 3.2. <i>La capacidad de obrar</i> | 2521 |
| 3.3. <i>Derecho de los padres para que sus hijos reciban formación religiosa y moral que esté de acuerdo con sus propias convicciones</i> | 2522 |
| 3.3.1. <i>Medidas educativas</i> | 2523 |
| 3.3.2. <i>Las medidas sanitarias</i> | 2526 |
| 4. El personal competente para realizar las medidas de protección de salud sexual | 2528 |
| 4.1. <i>Idea general</i> | 2528 |
| 4.2. <i>La objeción de conciencia</i> | 2529 |
| 4.3. <i>La objeción de conciencia en el ejercicio de las profesiones sanitarias</i> | 2531 |
| 5. La protección penal de la salud sexual | 2532 |
| 5.1. <i>Idea general</i> | 2532 |
| 5.2. <i>Agresiones y abusos sexuales y acoso sexual</i> | 2533 |
| 5.3. <i>Exhibicionismo y provocación sexual</i> | 2533 |
| 5.4. <i>Delitos relativos a la protección y corrupción de menores</i> | 2534 |
| 6. La Sentencia de la Sala de lo Penal del TS de 4 de abril de 2005 | 2535 |
| 6.1. <i>Las relaciones sexuales</i> | 2535 |
| 6.2. <i>La sentencia de la Audiencia</i> | 2536 |
| 6.3. <i>La sentencia del TS</i> | 2536 |
| 6.4. <i>Crítica</i> | 2537 |

5

| | |
|----------------------------------------------------------------------------|-------------|
| SILENCIO ADMINISTRATIVO Y JUSTICIA CIVIL: TODO PUEDE EMPEORAR | 2539 |
|----------------------------------------------------------------------------|-------------|

ANTONIO JIMÉNEZ BLANCO

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 1. Introducción | 2539 |
| 2. Planteamiento: la insuficiencia estructural de cualquier remedio en caso de incumplimiento por la administración de su | |

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| deber de dictar resolución en los procedimientos iniciados a instancias de parte | 2541 |
| 3. La función de los registros de la propiedad y mercantiles: la calificación y los recursos contra ella | 2553 |
| 4. La sentencia del Tribunal Supremo de 3 de enero de 2011 y sus glosas | 2556 |
| 5. Recapitulación | 2564 |
| | |
| 6 | |
| FIN DE LA TUTELA SUMARIA DE LA POSESIÓN -INTERDICTOS- FRENTE A LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA (EL ATÍPICO FINAL DE UNA LARGA POLÉMICA) | 2567 |
| FRANCISCO LÓPEZ MENUDO | |
| 1. Estado de la cuestión. Necesidad de zanjar la incertidumbre latente | 2567 |
| 2. La situación anterior inmediata a la LJCA 1998 | 2572 |
| 3. Las normas de 1998 sobre el control de las vías de hecho y la legislación posterior | 2576 |
| 4. Las posturas doctrinales que se mantienen | 2578 |
| 5. El papel desempeñado por el tribunal supremo | 2581 |
| 6. Análisis de la «jurisprudencia menor» | 2583 |
| 6.1. Descripción general del tratamiento del tema en este nivel jurisdiccional | 2583 |
| 6.2. Las sentencias negadoras de la competencia de la jurisdicción civil sobre las vías de hecho de la Administración | 2585 |
| 6.2.1. La incompetencia de la jurisdicción civil se desprende claramente del mero tenor literal de los nuevos conceptos | 2585 |
| 6.2.2. El apoyo de la interpretación autentica: la Exposición de Motivos de la LJCA 1998 | 2587 |
| 6.2.3. Un paso más: la LEF ha sido derogada por la LOPJ | 2587 |
| 6.2.4. La jurisdicción es improrrogable | 2588 |
| | 2667 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 6.2.5. La jurisdicción contenciosa ha sido dotada de todos los instrumentos necesarios | 2589 |
| 6.2.6. Necesidad de acabar con los problemas de delimitación entre órdenes jurisdiccionales | 2590 |
| 6.2.7. La unidad de fuero favorece la unidad de criterio | 2591 |
| 6.2.8. Tradicionalmente se acudió a la vía civil porque la contenciosa no ofrecía garantías..... | 2591 |
| 6.3. <i>Las sentencias que aceptan la tesis de la compatibilidad del orden civil y el contencioso administrativo para fiscalizar las vías de hecho</i> | 2592 |
| 7. Conclusión | 2594 |

VOLUMEN II

TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS

1

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| PRIVACIÓN DE LA PROPIEDAD E INDEMNIZACIÓN EN EL ARTÍCULO 1 DEL PRIMER PROTOCOLO ADICIONAL AL CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS (LA INDEMNIZACIÓN POR PRIVACIÓN DE LA PROPIEDAD EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS)..... | 2711 |
| JAVIER BARCELONA LLOP | |
| 1. La segunda norma del artículo 1 del Protocolo Adicional no prevé la indemnización en caso de privación de la propiedad | 2711 |
| 2. El Tribunal Europeo de Derechos Humanos considera que, en cuanto corolario del principio de justo equilibrio entre el interés general y el derecho individual, las privaciones de propiedad deben ser indemnizadas, al menos como regla general | 2714 |
| 3. La segunda norma del artículo 1 del Protocolo Adicional no repudia privaciones sin indemnización, pero la hipótesis es rigurosamente excepcional | 2718 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. Son conformes con la segunda norma indemnizaciones inferiores al valor del bien si finalidades legítimas así lo justifican | 2720 |
| 5. La indemnización en caso de privaciones ordinarias..... | 2723 |
| 6. La aplicación del artículo 41 del Convenio: privaciones abiertamente ilegales y privaciones que hubieran sido legales de haber mediado una indemnización adecuada..... | 2726 |
| Nota Bibliográfica..... | 2730 |
| 2 | |
| RECURSO DE CASACIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO COMÚN Y DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA (ESTUDIO DE LAS SSTEDH SÁEZ MAESO C. ESPAÑA, DE 9 DE NOVIEMBRE DE 2004, SALT HIPER S.A. C. ESPAÑA, DE 7 DE JUNIO DE 2007 Y LLAVADOR CARRETERO C. ESPAÑA, DE 15 DE DICIEMBRE DE 2009)..... | 2735 |
| OMAR BOUAZZA ARIÑO | |
| 1. Introducción..... | 2736 |
| 2. Caracteres generales del recurso de casación y derecho a la tutela judicial efectiva | 2739 |
| 3. Procedimiento del recurso de casación..... | 2741 |
| 3.1. <i>La preparación del recurso</i> | 2741 |
| 3.1.1. El escrito de preparación y la primera admisión del recurso (art. 89 LJCA)..... | 2741 |
| 3.1.2. Contenido del escrito de preparación: la STEDH «Llavador Carretero c. España», de 15 de diciembre de 2009..... | 2742 |
| 3.1.3. Trámite de admisión ante el Tribunal «a quo» | 2747 |
| 3.1.4. El recurso de queja frente a la inadmisión por el Tribunal «a quo»: la STEDH «Salt Hiper S.A. c. España», de 7 de junio de 2007 | 2749 |
| 3.2. <i>La interposición del recurso. Contenido del escrito de interposición: la STEDH «Sáez Maeso c. España», de 9 de noviembre de 2004</i> | 2751 |
| | 2669 |

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. Conclusión..... | 2754 |
| Bibliografía..... | 2755 |
| 3 | |
| PROTECCIÓN DE BIENES CULTURALES Y LÍMITES A LA PROPIEDAD EN LA JURISPRUDENCIA DEL TEDH | 2757 |
| MARÍA TERESA CARBALLEIRA RIVERA | |
| 1. Introducción..... | 2757 |
| 2. El derecho al respeto de los bienes en la Convención Europea de derechos del hombre..... | 2759 |
| 3. La valoración de las restricciones sobre el derecho de propiedad..... | 2760 |
| 3.1. <i>La cobertura legal de la injerencia</i> | 2761 |
| 3.2. <i>La causa de interés general</i> | 2761 |
| 3.3. <i>La necesidad de la medida adoptada</i> | 2762 |
| 4. Privaciones, limitaciones e indemnizaciones..... | 2763 |
| 5. La protección de los bienes culturales..... | 2764 |
| 5.1. <i>Cuando la limitación deriva de la regulación del uso de los bienes</i> | 2765 |
| 5.2. <i>Cuando la limitación derivada de la regulación sobre el uso de los bienes devienen privaciones de la propiedad</i> | 2769 |
| 5.3. <i>Cuando la limitación es una privación del derecho de propiedad. La cuantificación del valor cultural</i> | 2771 |
| 4 | |
| LOS PARADÓJICOS EFECTOS DE LA PROTECCIÓN DE LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA SOBRE EL SISTEMA INDEMNIZATORIO POR PRISIÓN PROVISIONAL INDEBIDA (LAS SENTENCIAS PUIG PANELLA Y TENDAM DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS) | 2775 |
| EDORTA COBREROS MENDAZONA | |
| 1. Introducción..... | 2775 |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. El supuesto de prisión provisional indemnizable | 2776 |
| 3. La STEDH «Puig Panella», primera advertencia al ordenamiento español | 2784 |
| 4. La STEDH «Tendam», golpe de gracia a la interpretación y aplicación consolidadas del art. 294 LOPJ | 2794 |
| 5. La rápida y paradójica modificación de la jurisprudencia contencioso-administrativa | 2797 |
| 6. Reflexión final..... | 2803 |
| 5 | |
| UN NUEVO EJEMPLO DE DEFENSA CRUZADA DE DERECHOS: INTIMIDAD Y ACCESO AL EJERCICIO DE LA ABOGACÍA. BASES AXIOLÓGICAS DEL NUEVO SISTEMA ESPAÑOL DE FORMACIÓN PARA LA PRÁCTICA FORENSE (SENTENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS DE 28 DE MAYO DE 2009)..... | 2807 |
| DANIEL B. ENTRENA RUIZ | |
| 1. Introducción..... | 2807 |
| 2. La Sentencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos de 28 de mayo de 2009..... | 2809 |
| 2.1. Hechos del conflicto..... | 2809 |
| 2.2. La estimación parcial del recurso mediante la defensa cruzada de derechos: ¿vinculación entre ejercicio profesional y derecho a la intimidad? | 2810 |
| 2.3. La abogacía como profesión de interés público | 2815 |
| 3. El nuevo modelo de formación para el acceso a la profesión de abogado en España | 2816 |
| 3.1. Razones para un modelo específico de formación..... | 2816 |
| 3.1.1. La formación para el acceso a la abogacía y la libertad de circulación de abogados en la UE..... | 2816 |
| 3.1.2. El ejercicio de la abogacía en un contexto globalizado | 2820 |
| 3.2. Bases axiológicas del nuevo modelo | 2823 |
| | 2671 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. A modo de conclusión: las lagunas del modelo implantado... | 2827 |
| 6 | |
| UNA NUEVA GARANTÍA EN MATERIA DE EXPROPIACIÓN FORZOSA: LA INMUNIDAD DEL JUSTIPRECIO FRENTE A EVENTUALES REFORMAS TRIBUTARIAS EN CASO DE DEMORA STEDH DE 16 DE MARZO DE 2010 (PETICIÓN NÚM. 72638/01, ASUNTO DI BELMONTE CONTRA REPÚBLICA ITALIANA) | 2833 |
| ANTONIO EZQUERRA HUERVA | |
| 1. Introducción | 2834 |
| 2. La Doctrina de la STEDH de 16 de marzo de 2010..... | 2836 |
| 2.1. <i>El supuesto de hecho</i> | 2836 |
| 2.2. <i>El retraso de la actuación administrativa como límite temporal a la aplicación de la normativa tributaria</i> | 2838 |
| 3. Las implicaciones de la doctrina sentada por la STEDH de 16 de marzo de 2010 en el Derecho interno español..... | 2840 |
| 3.1. <i>Breve aproximación a la tributación del justiprecio en el Derecho español vigente</i> | 2840 |
| 3.2. <i>La demora en el perfeccionamiento del hecho imponible (devengo) determinante de la normativa aplicable a la tributación del justiprecio</i> | 2846 |
| 3.2.1. La controvertida cuestión del plazo para resolver el expediente expropiatorio. En particular, su progresiva reconducción a los parámetros generales de la regulación sobre procedimiento administrativo común..... | 2847 |
| 3.2.2. El retraso en la ocupación del bien expropiado por el procedimiento expropiatorio de urgencia. | 2855 |
| 4. Final: la necesidad de replantear el régimen tributario del justiprecio y el procedimiento expropiatorio..... | 2857 |
| Bibliografía citada..... | 2861 |
| 7 | |
| LA PRESA DE ITOIZ O EL COMIENZO DE UNA HISTORIA INTERMINABLE DE VALIDACIONES LEGISLATIVAS (SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL STC 73/2000, DE 14 DE MARZO Y SENTENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS STEDH DE 27 DE ABRIL DE 2004)..... | 2863 |
| RAFAEL FERNÁNDEZ VALVERDE | |
| 1. Introducción | 2863 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. El principio de aquella historia..... | 2865 |
| 3. Otras historias posteriores..... | 2867 |
| 4. La doctrina jurisprudencial (STC 73/2000 y STEDH de 27 de abril de 2004) en que se sustentan estas historias..... | 2871 |
| 4.1. STC 73/2003, de 14 de marzo..... | 2871 |
| 4.2. STEDH, de 27 de abril de 2004..... | 2876 |
| 4.3. STS de 31 de mayo de 2005..... | 2879 |
| 4.4. Otros pronunciamientos jurisdiccionales posteriores..... | 2880 |
| 5. El análisis por parte de la doctrina: Prudencia ante las validaciones..... | 2883 |
| 6. El hartazgo del Defensor del Pueblo..... | 2886 |
| | |
| 8. PROTECCIÓN DEL DOMICILIO EN EL CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS: EL CASO DE LOS DESPACHOS DE ABOGADOS..... | 2891 |
| AGUSTÍN GARCÍA URETA | |
| 1. Introducción..... | 2892 |
| 2. El domicilio en el art. 8 CEDH..... | 2894 |
| 2.1. La trascendencia de la amplitud de las nociones de domicilio y de vida privada en el CEDH para las personas jurídicas y los despachos profesionales..... | 2894 |
| 2.1.1. Vida privada y vida privada «social»..... | 2894 |
| 2.1.2. Domicilio..... | 2896 |
| 2.1.3. Domicilio y despachos profesionales..... | 2897 |
| 2.2. Justificaciones de la inclusión de las actividades profesionales en el art. 8.1 CEDH..... | 2899 |
| 3. Las órdenes de registro: necesidad y requisitos..... | 2900 |
| 3.1. Test empleado por el TEDH para analizar la compatibilidad de un registro con el art. 8 CEDH..... | 2901 |
| 3.2. Sobre la necesidad o no de una orden judicial de registro como requisito esencial..... | 2903 |
| | 2673 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.2.1. Supuestos en los que la orden judicial de registro no aparece como necesaria | 2903 |
| 3.2.2. Supuestos en los que la orden judicial de registro aparece como necesaria. El caso de los registros en despachos de abogados | 2904 |
| 3.3. <i>Garantías de las órdenes de registro</i> | 2906 |
| 3.3.1. Conocimiento del objeto del registro o inspección y la forma en la que debe redactarse la orden | 2906 |
| 3.3.2. La aplicación del principio de proporcionalidad: la incautación de documentos y ordenadores y la elaboración de una lista de los elementos retenidos en los registros llevados a cabo. El papel del derecho de propiedad | 2908 |
| 3.3.3. La presencia del sujeto inspeccionado durante el registro y de un tercero independiente | 2910 |
| 3.3.4. Las condiciones que deben reunir los sujetos que lleven a cabo la inspección | 2911 |
| 3.3.5. El levantamiento y validación del acta del registro | 2912 |
| 4. Comentarios finales | 2912 |

9

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EL RUIDO, DERECHOS FUNDAMENTALES Y MEDIO AMBIENTE. SENTENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS (SECCIÓN 3), DE 16 DE NOVIEMBRE DE 2004, ASUNTO PILAR MORENO GÓMEZ C. ESPAÑA | 2915 |
| <i>ENRIQUE ANTONIO GÓMEZ-REINO Y CARNOTA</i> | |
| 1. Los antecedentes de hecho de la Sentencia | 2915 |
| 2. Los Fundamentos de Derecho de la Sentencia de TEDH | 2920 |
| 2.1. <i>La apreciación del TEDH: Principios generales</i> | 2920 |
| 2.2. <i>La aplicación al caso de los principios generales interpretativos del artículo 8 del Convenio</i> | 2921 |
| 3. Anotaciones en torno al contenido de la Sentencia | 2923 |

10

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| REFERENCIA A LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS. VIOLACIÓN DEL ARTÍCULO 6.1 DEL CONVENIO EN SUPUESTOS RELACIONADOS CON EL DERECHO ESPAÑOL..... | 2931 |
| JUAN JOSÉ GONZÁLEZ RIVAS | |
| 1. Preámbulo..... | 2931 |
| 2. Introducción..... | 2932 |
| 3. La búsqueda del objetivo legítimo y la relación razonable de proporcionalidad entre los medios empleados y los objetivos buscados en la jurisprudencia del TEDH..... | 2933 |
| 4. La diferencia entre el asunto Sáez Maeso y los asuntos Llopis Ruiz contra España, Ipamark contra España y Sociedad General de Aguas contra España..... | 2934 |
| 5. Otros supuestos posteriores: asunto SALT Hiper SA contra España, Barrenechea Atucha contra España y Golf Extremadura SA contra España..... | 2939 |
| 6. Algunas reflexiones finales..... | 2940 |

11

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| PRESUNCIÓN DE INOCENCIA Y RESPONSABILIDAD DEL ESTADO: UNA RELACIÓN PARADÓJICA (A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA TEDH DE 13 DE JULIO DE 2010. CASO TENDAM) .. | 2943 |
| LUIS MARTÍN REBOLLO | |
| 1. Introducción. La responsabilidad del Estado en los supuestos de prisión preventiva indebida: regulación legal e interpretación jurisprudencial..... | 2943 |
| 2. La STEDH de 13 de julio de 2010..... | 2947 |
| 2.1. <i>Los antecedentes</i> | 2947 |
| 2.2. <i>El supuesto de hecho y la postura de las jurisdicciones nacionales</i> | 2948 |
| 2.3. <i>La doctrina de la STEDH sobre la presunción de inocencia y la indemnización denegada</i> | 2953 |
| | 2675 |

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3. Las consecuencias de la STEDH de 13 de julio 2010: la rectificación doctrinal del Tribunal Supremo..... | 2955 |
| 4. Una reflexión sobre el futuro: ante la posible reforma de la regulación de la responsabilidad del Estado por la prisión preventiva indebida | 2962 |
| 12 | |
| ¿TIENEN DERECHO A LA INTIMIDAD LAS PERSONAS FAMOSAS? (EL ASUNTO «CAROLINA DE MÓNACO», STEDH DE 24 DE JUNIO DE 2004, VISTO DESDE LA PERSPECTIVA ESPAÑOLA) | 2967 |
| LORENZO MARTÍN-RETORTILLO BAQUER | |
| 13 | |
| LAS CARACTERÍSTICAS DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA REGULADORA DEL SECTOR AUDIOVISUAL. APORTACIONES DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2009 EN EL CASO MANOLE Y OTROS CONTRA MOLDAVIA | 2997 |
| CARLOS PADRÓS REIG | |
| 1. Planteamiento y contexto | 2997 |
| 2. ¿Qué es una autoridad reguladora independiente?..... | 3004 |
| 3. La Sentencia MANOLE y la jurisprudencia TEDH..... | 3009 |
| 4. ¿Cumple España con los criterios armonizados en materia de organización administrativa de las autoridades audiovisuales?..... | 3018 |
| 5. Reflexión Final..... | 3025 |

TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1 | |
| EL CONTROL JUDICIAL DE LAS RESTRICCIONES AL PRINCIPIO DE LA LIBRE PRESTACIÓN DE LOS SERVICIOS DE JUEGO EN LÍNEA. LA STJUE DE 8 DE SEPTIEMBRE DE 2010 (CARMEN MEDIA GROUP)..... | 3031 |
| CARMEN AGOUES MENDIZABAL | |
| 1. Consideraciones generales..... | 3031 |

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La STJUE de 8 de septiembre de 2010 (Asunto «Carmen Media Group») | 3034 |
| 3. El principio de la libre prestación de los servicios de juego en línea..... | 3040 |
| 4. El control judicial de los límites impuestos a la libre prestación de los servicios de juego en línea..... | 3047 |
| Bibliografía..... | 3052 |
| | |
| 2 | |
| UNA NUEVA CAUSA DE REVISIÓN DE ACTOS ADMINISTRATIVOS FIRMES EN VIRTUD DEL DERECHO DE LA UNIÓN EUROPEA. ANÁLISIS DE LAS SENTENCIAS KÜHNE & HEITZ Y KEMPTER DEL TJUE | 3055 |
| XABIER ARZOZ SANTISTEBAN | |
| 1. Introducción..... | 3055 |
| 2. Condiciones de la obligación de revisión..... | 3059 |
| 2.1. Previsión en Derecho interno de la potestad de reconsiderar un acto administrativo firme | 3060 |
| 2.2. Adquisición de firmeza de la resolución administrativa como consecuencia de una sentencia de un órgano jurisdiccional que resuelve en última instancia | 3061 |
| 2.3. La sentencia debe estar basada en una jurisprudencia del Derecho comunitario que, a la vista de una jurisprudencia del Tribunal de Justicia posterior a ella, es errónea y que se ha adoptado sin someter la cuestión ante el Tribunal de Justicia con carácter prejudicial | 3063 |
| 2.4. El interesado debe dirigirse al órgano administrativo inmediatamente después de haber tenido conocimiento de dicha jurisprudencia | 3064 |
| 2.5. El órgano administrativo competente tiene que reconsiderar el acto administrativo firme sin dañar los intereses de terceros ... | 3066 |
| 3. Ámbito de aplicación de la obligación de revisión | 3068 |
| 4. Alcance de la obligación de revisión | 3073 |
| 5. Articulación interna de la obligación de revisión..... | 3075 |
| | 2677 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 6. Conclusiones..... | 3078 |
| 3 | |
| EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO EUROPEO. LA CONTRIBUCIÓN DE LA JUSTICIA EUROPEA A LA INSTITUCIÓN | 3083 |
| LUIS ÁNGEL BALLESTEROS MOFFA | |
| 1. El valor «per se» del procedimiento en el derecho administrativo europeo | 3084 |
| 2. Su gestación y renovación como derecho pretoriano | 3085 |
| 3. La noción compleja y polisémica de «procedimiento administrativo europeo» | 3088 |
| 4. La tensión competencial que subyace tras la hegemonía del procedimiento administrativo europeo en sus diversas dimensiones aplicativas | 3089 |
| 4.1. <i>Aplicación administrativa directa del derecho de la unión «versus» principios de subsidiariedad y proporcionalidad.....</i> | 3089 |
| 4.1.1. La cuestión previa de la identidad administrativa comunitaria..... | 3090 |
| 4.1.2. La regla de la ejecución administrativa indirecta del derecho europeo | 3092 |
| 4.2. <i>Intervencionismo europeo en la aplicación administrativa indirecta e integrada del derecho de la unión «versus» principio de autonomía procedimental de los estados</i> | 3094 |
| 5. El desenlace de la tensión a favor de Europa: el procedimiento administrativo europeo como uno de los nervios de la construcción europea..... | 3095 |
| 5.1. <i>Perspectiva directa: progresiva aproximación de la dogmática a la realidad institucional. Principales hitos de la jurisprudencia comunitaria.....</i> | 3095 |
| 5.1.1. La omnipresencia de actos y procedimientos materialmente administrativos..... | 3095 |
| 5.1.2. Los conceptos formales de «administración europea» y «acto administrativo europeo» como «prius» lógico para la recepción de la categoría europea de procedimiento administrativo..... | 3096 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 5.1.2.1. «Administración europea»..... | 3097 |
| 5.1.2.2. «Acto administrativo europeo»..... | 3097 |
| 5.2.2.3. «Procedimiento administrativo europeo»..... | 3101 |
| 5.2. <i>Perspectivas indirecta e integrada: europeización de los procedimientos administrativos nacionales</i> | 3103 |
| 5.2.1. Los principios jurisprudenciales de equivalencia y efectividad..... | 3103 |
| 5.2.2. La armonización normativa de los procedimientos sustantivos y de recurso de los estados..... | 3105 |
| 6. El debate codificador..... | 3108 |
| 4 | |
| DISCRECIONALIDAD Y REGULACIÓN (A PROPÓSITO DE LA RECIENTE JURISPRUDENCIA DEL BVERWG SOBRE TELECOMUNICACIONES Y LA SENTENCIA DEL TJUE COMISIÓN C. ALEMANIA DE 3 DE DICIEMBRE DE 2009) | 3113 |
| M ^o JOSÉ BOBES SÁNCHEZ | |
| 1. Introducción | 3113 |
| 2. Conceptos jurídicos indeterminados y discrecionalidad administrativa: revisión de un debate con motivo del Derecho de la Regulación | 3116 |
| 3. La Jurisprudencia del «BVerwG» sobre la «discrecionalidad de Regulación» en materia de Telecomunicaciones | 3121 |
| 3.1. <i>Supuesto de hecho</i> | 3121 |
| 3.2. <i>Caracterización de la «Regulierungsermessen» según el BVerwG</i> | 3123 |
| 3.2.1. Estructura de la norma..... | 3124 |
| 3.2.2. Escasa programación normativa, especiales reglas de competencia y organización..... | 3126 |
| 3.2.3. Aplicación del Derecho Europeo..... | 3129 |
| 4. Definición, análisis de mercado y adopción de medidas de regulación en la Directiva Marco y la programación de la TKG | 3130 |
| | 2679 |

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 5. ¿Superación del criterio de tradicional por la Discrecionalidad de Regulación?..... | 3133 |
| 6. Discrecionalidad y Regulación en el marco del Derecho Europeo..... | 3134 |
| 7. Conclusión..... | 3138 |
| | |
| 5 | |
| LA UNIVERSIDAD COMO CONTRATISTA DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS. A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DEL TJUE DE 23 DE DICIEMBRE DE 2009 EN EL ASUNTO C-305-208, CONSORCIO NACIONAL INTERUNIVERSITARIO PER LE SCIENZE DEL MARE..... | 3139 |
| MIRIAM CUETO PÉREZ | |
| 1. Introducción..... | 3139 |
| 2. Planteamiento del caso: hechos y fundamentos jurídicos de las cuestiones prejudiciales..... | 3142 |
| 3. Pronunciamiento del Tribunal..... | 3146 |
| 4. Las Universidades como contratistas de las Administraciones públicas: Problemática que presentan en el ordenamiento jurídico español..... | 3150 |
| 4.1. <i>La utilización del convenio de colaboración como fórmula para eludir la aplicación de la normativa de contratos del sector público</i> | 3151 |
| 4.2. <i>Algunas notas sobre la exclusión de exigencia de clasificación</i> | 3155 |
| 4.3. <i>La realización de contratos del art. 83 a través de fundaciones</i> | 3157 |
| | |
| 6 | |
| LA CONSIDERACIÓN DEL MARCO JURÍDICO DE LOS PROYECTOS SOMETIDOS, O NO, A EVALUACIÓN DE IMPACTO AMBIENTAL EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA (QUINCE AÑOS DE JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA: 1996-2011)..... | 3159 |
| ANTONIO EMBID IRUJO | |
| 1. Introducción. El marco jurídico vigente y el significado de la intervención judicial comunitaria..... | 3159 |

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. Concepto de plan, proyecto o actividad. Consideración en un sentido amplio para conseguir la mejor protección ambiental | 3163 |
| 3. La sujeción a autorización previa de los proyectos y la evaluación de impacto ambiental. El concepto amplio de autorización..... | 3168 |
| 4. Evaluación de impacto ambiental y proyectos del anexo II de la directiva 85/337/CEE. La fijación de umbrales y criterios por parte de los estados y su control por el tribunal de justicia comunitario..... | 3169 |
| 5. La interpretación restrictiva de la previsión de la Directiva 85/337/CEE de que en algunos casos pueden existir proyectos exceptuados de la realización de la evaluación de impacto ambiental o en los que es posible su realización sin seguir una evaluación negativa..... | 3172 |
| 6. Conclusiones..... | 3173 |
| Anexo bibliográfico..... | 3174 |

7

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| REGULACIÓN SECTORIAL Y DERECHO DE LA COMPETENCIA: COMPRESIÓN DE MÁRGENES EN EL MERCADO DE TELECOMUNICACIONES (STJUE 14 DE OCTUBRE 2010, DEUTSCHE TELEKOM) | 3177 |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|

ISABEL FERNÁNDEZ TORRES

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción..... | 3177 |
| 2. La STJUE de 14 de octubre de 2010..... | 3182 |
| 3. El mercado de telecomunicaciones y el «margin squeeze»..... | 3183 |
| 3.1. El «margin squeeze»: aproximación al concepto en el sector de las telecomunicaciones..... | 3183 |
| 3.2. El test para detectar una práctica de «margin squeeze»..... | 3190 |
| 3.3. El método de cálculo de los costes..... | 3193 |
| 4. La compresión de márgenes como conducta anticompetitiva. | 3196 |
| 4.1. La compresión de márgenes como ilícito competencial del artículo 102 TFUE (antiguo artículo 82 TCE)..... | 3196 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4.2. <i>Intervención de las autoridades sectoriales</i> | 3198 |
| 4.3. <i>Control administrativo «versus» actuación empresarial</i> | 3203 |
| 5. Conclusión | 3207 |
| 8 | |
| EL LEGISLADOR NACIONAL NO PUEDE ELIMINAR O LIMITAR EL ÁMBITO DISCRECIONAL CONCEDIDO A UNA AUTORIDAD NACIONAL DE REGULACIÓN POR EL DERECHO COMUNITARIO (SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA DE 3 DE DICIEMBRE 2009, COMISIÓN EUROPEA C. REPUBLICA FEDERAL DE ALEMANIA, ASUNTO C-424/07) | 3209 |
| MARCOS M. FERNANDO PABLO | |
| 1. Introducción | 3209 |
| 2. El contexto fáctico y normativo | 3211 |
| 3. La fundamentación del recurso por la comisión. La respuesta de la República Federal de Alemania | 3216 |
| 4. La respuesta del tribunal. Algunas afirmaciones relevantes ... | 3218 |
| 5. A modo de conclusiones: la apuesta por la discrecionalidad regulatoria | 3221 |
| 9 | |
| LA DIRECTIVA COMO FUENTE DEL DERECHO ADMINISTRATIVO EUROPEO. A PROPÓSITO DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE LA FUNCIÓN PÚBLICA DE LA UNIÓN EUROPEA AAYHAN V. PARLAMENTO EUROPEO, DE 30 DE ABRIL DE 2009 | 3223 |
| JESÚS ÁNGEL FUENTETAJA PASTOR | |
| 1. Introducción | 3223 |
| 2. El Derecho Administrativo Europeo como derecho de la administración europea | 3224 |
| 3. La Directiva como fuente del Derecho Administrativo Europeo | 3230 |
| 3.1. <i>La inadecuación estructural de la directiva para regular las relaciones entre los ciudadanos y la Administración europea ..</i> | 3232 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.2. <i>La Directiva, fuente del Derecho Administrativo europeo, en cuanto que expresión de un principio general del Derecho Europeo.....</i> | 3232 |
| 3.3. <i>La directiva, fuente del Derecho Administrativo Europeo, por remisión de una norma de Derecho Administrativo Europeo a una Directiva.....</i> | 3234 |
| 3.4. <i>La directiva, fuente del Derecho Administrativo Europeo, en virtud del principio de cooperación leal.....</i> | 3235 |
| 3.5. <i>Las matizaciones del Tribunal General a la argumentación de la aplicación de las directivas a la Administración europea en virtud del principio de cooperación leal.....</i> | 3240 |
| 4. Conclusiones..... | 3241 |
| | |
| 10 | |
| TRANSPARENCIA Y DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN DE LOS CIUDADANOS Y DE TERCEROS A LA LUZ DE LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA: CONSIDERACIONES SOBRE LAS SENTENCIAS IFAW INTERNATIONAL TIERSCHUTZ-FONDS/COMISIÓN..... | 3245 |
| RICARDO GARCÍA MACHO | |
| 1. Planteamiento del tema..... | 3245 |
| 2. Desarrollo del reglamento 1049/2001 a través de la perspectiva de la jurisprudencia comentada..... | 3247 |
| 2.1. <i>Contenido y límites de la discrecionalidad competencial de los Estados miembros a través de la interpretación de la jurisprudencia.....</i> | 3248 |
| 2.1.1. Breve referencia a los objetivos básicos del reglamento 1049/2001..... | 3249 |
| 2.1.2. Interpretaciones divergentes de la jurisprudencia sobre los límites a las excepciones en el derecho de acceso a los documentos..... | 3251 |
| 3. Ponderación funcional entre las competencias de los Estados miembros y el control democrático..... | 3255 |
| | 2683 |

11

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| OBRAS PÚBLICAS DE URBANIZACIÓN Y CONTRATACIÓN PÚBLICA: EL ESTADO DE LA CUESTIÓN EN LA JURISPRUDENCIA DEL TJUE | 3259 |
| JOSÉ MARÍA GIMENO FELIU | |
| 1. Introducción | 3259 |
| 2. El concepto de obra pública de urbanización como elemento determinante | 3268 |
| 3. La distinta justificación para aplicar las normas de contratación a las juntas de compensación | 3272 |

12

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| ASISTENCIA Y COMPENSACIONES POR RETRASOS Y CANCELACIONES DE VUELOS (LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA) | 3283 |
| MARCOS GÓMEZ PUENTE | |
| 1. Introducción | 3283 |
| 2. La regulación comunitaria sobre asistencia y compensaciones al pasajero aéreo | 3285 |
| 3. La jurisprudencia del Tribunal | 3289 |
| 3.1. <i>La validez de la regulación comunitaria: su compatibilidad con el Convenio de Montreal y con los principios generales del Derecho</i> | 3289 |
| 3.2. <i>El ámbito de aplicación de la regulación comunitaria: el concepto de vuelo</i> | 3294 |
| 3.3. <i>El alcance de la cláusula de exoneración del deber de compensación por cancelación de vuelos</i> | 3295 |
| 3.4. <i>Cancelación de vuelos y grandes retrasos: su equiparación</i> | 3298 |
| 3.5. <i>La indemnizabilidad del daño moral</i> | 3300 |
| 4. Sobre la interpretación del Derecho Comunitario: la doctrina del Tribunal de Justicia | 3301 |

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 13 | |
| EL INTERNAMIENTO DE EXTRANJEROS Y SUS LÍMITES. SENTENCIA DEL TJUE AS. KADZOEV (2009) | 3305 |
| PABLO GONZÁLEZ SAQUERO | |
| 1. Introducción | 3305 |
| 2. El marco jurídico, los hechos del caso y la cuestión prejudicial | 3307 |
| 3. La Sentencia del Tribunal de Justicia (y la opinión del Abogado General) | 3310 |
| 4. Análisis de la Sentencia del Tribunal de Justicia. En especial, «Kadzoev» en el contexto del derecho comparado e internacional | 3315 |
| 5. Conclusiones | 3325 |
| 1. Introducción | 3327 |
| 14 | |
| DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA DE LAS EMPRESAS V. EFICACIA DE LAS INSPECCIONES EN EL DERECHO EUROPEO DE LA COMPETENCIA (A PROPÓSITO DE LA STJUE AKZO C. COMISION, DE 14 DE SEPTIEMBRE DE 2010) | 3327 |
| JAVIER GUILLÉN CARAMÉS | |
| 2. Preliminar: el derecho a la confidencialidad en relación con los documentos objeto de la inspección por las autoridades de competencia | 3329 |
| 2.1. <i>La delimitación del derecho a la confidencialidad</i> | 3332 |
| 2.2. <i>La prohibición de la utilización de la información para fines distintos a los establecidos en el TFUE</i> | 3335 |
| 3. El derecho a la confidencialidad en las relaciones entre abogado y cliente: Delimitación y alcance del secreto profesional frente a las actuaciones inspectoras en el Derecho de la Competencia de la UE | 3337 |
| 3.1. <i>Delimitación conceptual del secreto profesional</i> | 3338 |
| | 2685 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3.2. <i>Marco legal de la protección del secreto profesional en el Derecho de la Competencia Europeo</i> | 3339 |
| 3.3. <i>Tratamiento del secreto profesional por la jurisprudencia del TJUE</i> | 3343 |
| 3.3.1. Sobre la necesidad de una nueva interpretación de la jurisprudencia comunitaria al hilo de la evolución del Derecho Comunitario de la Competencia | 3345 |
| 3.3.2. Sobre el tipo de comunicaciones que se encuentran comprendidas bajo la confidencialidad | 3346 |
| 3.3.3. Sobre el elemento de la independencia en las relaciones abogado-cliente | 3347 |
| 4. Consecuencias jurídicas de la jurisprudencia comunitaria: el procedimiento a seguir por las empresas y las autoridades de competencia cuando se esgrime el derecho a la confidencialidad. La necesidad de salvaguardar la eficacia de las actuaciones inspectoras | 3349 |

15

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA LEGITIMACIÓN DE LAS ASOCIACIONES ECOLOGISTAS PARA RECURRIR LAS ACTUACIONES ADMINISTRATIVAS EN EL DERECHO COMUNITARIO AMBIENTAL (COMENTARIO A LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA DE 12 DE MAYO DE 2011) | 3355 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

ANTONIO MARTÍ DEL MORAL

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción general | 3355 |
| 2. El acceso a la justicia en materia de medio ambiente en el Convenio de Aarhus y en el Derecho comunitario | 3360 |
| 3. La Sentencia del TJUE de 12 mayo 2011 | 3366 |
| 3.1. <i>Antecedentes del litigio</i> | 3366 |
| 3.2. <i>Las alegaciones del gobierno alemán</i> | 3368 |
| 3.3. <i>Las opiniones del abogado general</i> | 3370 |
| 3.4. <i>Los pronunciamientos del tribunal</i> | 3371 |
| 4. Valoración final | 3377 |

| | | |
|----|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 16 | | |
| | LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA SOBRE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO LEGISLADOR POR VIOLACIONES DEL ORDENAMIENTO EUROPEO. SU PLENA INCORPORACIÓN A LA JURISPRUDENCIA ESPAÑOLA EN LAS SENTENCIAS DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2010 DE LA SALA TERCERA DEL TRIBUNAL SUPREMO (RECURSOS 373/2006, 149/2007, 153/2007)..... | 3381 |
| | NICOLÁS MAURANDI GUILLÉN | |
| 1. | Breve consideración sobre la Unión Europea y sobre la supremacía que corresponde a su ordenamiento jurídico propio, el llamado «Derecho de la Unión», frente al derecho interno de los estados miembros..... | 3382 |
| 2. | Las bases normativas del principio de responsabilidad del Estado en el Derecho de la Unión y su reconocimiento en la jurisprudencia del TJUE..... | 3383 |
| 3. | La inicial formulación jurisprudencial del principio de responsabilidad en la sentencia de 19 de noviembre de 1991, Francovich y otros (C-6/90 y C-9/90)..... | 3385 |
| 4. | El desarrollo o perfeccionamiento de la jurisprudencia inicial en la Sentencia de 5 de marzo de 1996, Brasserie du Pêcheur y Factortame (C-46/93 y C-48/93)..... | 3387 |
| 5. | La inicial jurisprudencia del Tribunal Supremo que en orden a la exigencia de responsabilidad del Estado legislador diferenció entre la derivada de leyes declaradas inconstitucionales y la derivada de violaciones del Derecho comunitario [las Sentencias de 29 de enero de 2004 y 24 de mayo de 2005]..... | 3392 |
| 6. | El alcance atribuido al principio de equivalencia en esta materia por la Sentencia de 26 de enero de 2010 Transportes Urbanos y Servicios Generales SAL -TUSGSAL- (C-118/08)..... | 3394 |
| 7. | Las Sentencias del Tribunal Supremo de 17 de septiembre de 2010 (Recursos 373/2006, 149/2007, 153/2007): la completa incorporación a la jurisprudencia española de la doctrina del Tribunal de Justicia de la Unión Europea..... | 3399 |
| | | 2687 |

17

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA CONTRATACIÓN SOCIAL. INTRODUCCIÓN DE CLÁUSULAS SOCIALES EN LA CONTRATACIÓN PÚBLICA SEGÚN LA DOCTRINA DEL TJCE (CASO BEETJES Y OTROS) | 3403 |
| EVA M ^a MENÉNDEZ SEBASTIÁN | |
| 1. Introducción | 3403 |
| 2. La «contratación social» | 3404 |
| 3. Las previsiones del derecho comunitario | 3405 |
| 4. La doctrina del TJCE y su plasmación en el sistema español, en particular, las posibilidades que ofrece la LCSP | 3410 |
| 4.1. <i>La definición del objeto contractual</i> | 3413 |
| 4.2. <i>Los aspectos sociales en las causas de prohibición para contratar y la solvencia técnica</i> | 3414 |
| 4.3. <i>La inclusión de aspectos sociales en la adjudicación de los contratos públicos</i> | 3416 |
| 4.3.1. <i>La introducción del aspecto social en la valoración de las ofertas</i> | 3417 |
| 4.3.2. <i>Preferencia en la adjudicación</i> | 3423 |
| 4.3.3. <i>Contratos reservados</i> | 3424 |
| 4.4. <i>Condiciones especiales en la ejecución del contrato</i> | 3424 |
| 4.5. <i>La resolución del contrato</i> | 3426 |
| 5. Otros ejemplos, el modelo francés | 3427 |
| 6. Conclusión | 3428 |

18

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EL SOMETIMIENTO DE TODOS LOS CONTRATOS PÚBLICOS A LOS PRINCIPIOS GENERALES DE CONTRATACIÓN. SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA DE 20 DE MAYO DE 2010, EN EL ASUNTO T-258/06, ALEMANIA CONTRA COMISIÓN EUROPEA | 3429 |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

JOSÉ ANTONIO MORENO MOLINA

1. **Relevancia de los principios generales de la contratación pública en la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la**

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| Unión Europea. Su traslación a las directivas europeas y a la LCSP | 3429 |
| 2. La Comunicación interpretativa de la Comisión sobre el Derecho comunitario aplicable en la adjudicación de contratos no cubiertos o sólo parcialmente cubiertos por las directivas sobre contratación pública..... | 3432 |
| 3. El asunto T-258/06: recurso de anulación contra la Comunicación interpretativa de la Comisión | 3435 |
| 4. Sentencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea de 20 de mayo de 2010..... | 3439 |
| 4.1. <i>La obligación de publicidad previa</i> | 3439 |
| 4.2. <i>La especificación de las obligaciones de publicidad</i> | 3445 |
| 4.3. <i>Las exenciones de la publicidad previa</i> | 3448 |
| 4.4. <i>El procedimiento por incumplimiento previsto en la Comunicación</i> | 3449 |
| 5. Consecuencias de la sentencia en el derecho español. Cuestionamiento de la categoría de los contratos sujetos a regulación armonizada..... | 3451 |
| 19 | |
| CRÓNICA DE UNA CONDENA ANUNCIADA: LA ILEGALIDAD DE LAS RESTRICCIONES A LAS GRANDES SUPERFICIES IMPUESTAS POR LA LEY CATALANA 18/2005, DE 27 DE DICIEMBRE, DE EQUIPAMIENTOS COMERCIALES Y NORMATIVA DE DESARROLLO [COMENTARIO DE LA STJUE DE 24 DE MARZO DE 2011 (AS. C-400/08)]..... | 3455 |
| BELÉN NOGUERA DE LA MUELA | |
| 1. Consideraciones previas..... | 3456 |
| 2. El modelo de ordenación de equipamientos comerciales previsto en la legislación de comercio de Cataluña de 2005 a la luz de la STJUE de 24 de marzo de 2011 (as. C-400/08): comentario crítico | 3459 |
| 2.1. <i>Introducción</i> | 3459 |
| 2.2. <i>La Ley 18/2005, de 27 de diciembre, de equipamientos comerciales de Cataluña</i> | 3461 |
| | 2689 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------|
| 2.3. <i>Las tres imputaciones</i> | 3463 |
| 2.3.1. Emplazamiento y tamaño de los grandes establecimientos comerciales..... | 3463 |
| 2.3.2. Requisitos para la obtención de la licencia comercial específica..... | 3465 |
| 2.3.2.1. Las previsiones del art. 6.1 y 6.2 de la LOCM 96 y los arts. 8 y 10 LECCat 05 y arts. 31.4 y 33.2 Decreto 378/2006 | 3465 |
| 2.3.3. Algunos aspectos del procedimiento de concesión de la licencia comercial..... | 3471 |
| 2.3.3.1. El preceptivo informe del Tribunal de Defensa de la Competencia (art. 6.2, párrafo 2 LOCM 96)..... | 3471 |
| 2.3.3.2. La Comisión de Equipamientos Comerciales de Cataluña: algunas cuestiones (art. 11 LECCat 05 y art. 26 Decreto 378/2006) | 3473 |
| 2.3.3.3. Exigencias en la fase de resolución del procedimiento administrativo para la concesión de licencia comercial: el régimen del silencio..... | 3476 |
| 3. Una nueva propuesta: La planificación urbanística de los usos comerciales en Cataluña en el Decreto ley 1/2009, de 22 de diciembre, de ordenación de los equipamientos comerciales | 3477 |

20

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| DEL LECHO DE PROCUSTO A LA REGLA LESBIA (EN TORNO A LA SENTENCIA, DE 26 DE MAYO DE 2011, DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA EN EL ASUNTO C-306/08, SOBRE LAS DIRECTIVAS 93/37/CEE Y 2004/18/CE Y LA LEGISLACIÓN URBANÍSTICA DE LA COMUNIDAD AUTÓNOMA VALENCIANA) | 3481 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

JESÚS ERNESTO PECES MORATE

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Una polémica con varios frentes: social, económico, doctrinal y judicial | 3481 |
|------------------------------------------------------------------------------------------|------|

2690

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. Unas Conclusiones del Abogado General de espaldas a la realidad | 3487 |
| 3. La sentencia comentada nos deja en el punto de partida | 3491 |
| 4. Cada interesado deriva el agua a su molino | 3499 |
| 5. Las razones de la jurisprudencia interna | 3501 |
| 6. «Nihil novum sub sole» | 3508 |

21

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| UN VIAJE DE IDA Y VUELTA EN TRANSPORTES URBANOS: RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO LEGISLADOR Y PRINCIPIO DE EQUIVALENCIA (SOBRE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UE DE 10 DE ENERO DE 2010 Y LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 17 DE SEPTIEMBRE DE 2010) | 3509 |
| CARMEN PLAZA MARTÍN | |
| 1. Introducción | 3510 |
| 2. La accidentada ida: la jurisprudencia que propicia la cuestión prejudicial | 3513 |
| 2.1. <i>Los hechos y la cuestión prejudicial</i> | 3513 |
| 2.2. <i>La «jurisprudencia controvertida» sobre responsabilidad del Estado Legislador por aplicación de Ley inconstitucional y por aplicación de Ley contraria al Derecho de la Unión</i> | 3515 |
| 2.2.1. No es preciso recurrir los actos de aplicación de leyes inconstitucionales para exigir la responsabilidad del Estado Legislador | 3516 |
| 2.2.2. Pero si es necesario en los casos de actos de aplicación de leyes contrarias al Derecho de la Unión | 3520 |
| 3. Parada en Luxemburgo: la previsible respuesta del Tribunal de Justicia en el asunto «Transportes Urbanos» a la luz del principio de equivalencia | 3522 |
| 3.1. <i>Sobre la aplicación del principio de equivalencia en Transportes Urbanos: algunos cabos sueltos</i> | 3523 |
| 3.1.1. El alcance y los límites del principio de equivalencia | 3523 |
| | 2691 |

| | <u>Página</u> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.1.2. ¿A quién corresponde el análisis de los «elementos esenciales» de los recursos nacionales que han de compararse a la luz del principio de equivalencia?..... | 3524 |
| 3.1.3. El principal argumento del Tribunal Supremo para diferenciar las dos acciones en cuestión y su rechazo (tácito) por el TJUE: las diferencias en las vías de control de la Ley inconstitucional y de la Ley contraria al Derecho de la Unión..... | 3525 |
| 3.1.4. La acción de responsabilidad frente a la aplicación de reglamentos ilegales ¿alternativa al «régimen nacional de referencia» elegido?: La reciente extensión a la misma de la jurisprudencia sobre responsabilidad por leyes inconstitucionales..... | 3529 |
| 3.2. <i>Sobre la exigencia de recurrir la aplicación de la Ley contraria al Derecho de la Unión y el principio de efectividad</i> | 3532 |
| 4. Y la peligrosa vuelta | 3534 |
| 4.1. <i>La Sentencia del Tribunal Supremo de 2 de junio de 2010 confirmando su jurisprudencia sobre responsabilidad del Legislador por Ley inconstitucional</i> | 3535 |
| 4.2. <i>El fallo en Transportes Urbanos: la Sentencia de 17 de septiembre</i> | 3537 |
| 4.2.1. ¿Autonomía de la acción de responsabilidad v. desviación de procedimiento?..... | 3538 |
| 4.2.2. La «vis» expansiva de «Transportes Urbanos» a otros requisitos de la acción de responsabilidad. | 3541 |
| 5. Conclusiones | 3546 |
| | |
| 22 | |
| EL CONTRATO DE GESTIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS: LA NECESARIA RECONDUCCIÓN DE ESTE TIPO CONTRACTUAL (COMENTARIO A LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA DE 29 DE ABRIL DE 2010 Y DE 10 DE MARZO DE 2011) | 3549 |
| MARTÍN M ^o RAZQUIN LIZARRAGA | |
| 1. Introducción | 3549 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La regulación comunitaria | 3550 |
| 3. La regulación española: la LCSP..... | 3551 |
| 4. La indefinición del contrato de gestión de servicios públicos y su encuadramiento en el marco del Derecho de la Unión Europea | 3553 |
| 5. La posición del Tribunal de Justicia de la Unión Europea | 3556 |
| 5.1. <i>Los modelos de prestación de los servicios públicos de socorro en Alemania</i> | 3556 |
| 5.2. <i>La Sentencia de 29 de abril de 2010 sobre el modelo de oferta de licitación</i> | 3558 |
| 5.2.1. Alegaciones y excepciones generales en relación con el servicio público..... | 3559 |
| 5.2.1.1. Concurrencia de la excepción del artículo 45 TCE, en relación con el artículo 55 TCE..... | 3559 |
| 5.2.1.2. La causa de justificación del artículo 86.2 TCE..... | 3560 |
| 5.2.2. La verificación del incumplimiento | 3560 |
| 5.2.2.1. El encuadramiento de la prestación de los contratos de prestación de servicios de socorro | 3560 |
| 5.2.2.2. La prueba del incumplimiento | 3561 |
| 5.2.3. El fallo | 3561 |
| 5.3. <i>La Sentencia del Tribunal de Justicia de 10 de marzo de 2011</i> | 3562 |
| 5.3.1. Antecedentes | 3562 |
| 5.3.2. La calificación del contrato..... | 3563 |
| 5.3.3. Consecuencias de la calificación como concesión de servicios..... | 3566 |
| 5.3.4. El fallo | 3566 |
| 6. La necesidad de reconducir el contrato de gestión de servicios públicos..... | 3567 |

23

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA RECUPERACIÓN DE AYUDAS DE ESTADO EN LA ÚLTIMA JURISPRUDENCIA EUROPEA (SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE 5 DE MAYO DE 2011, COMISIÓN C. ITALIA, AS. C-305/09) | 3575 |
| SONIA RODRÍGUEZ-CAMPOS GONZÁLEZ | |
| 1. Introducción | 3575 |
| 2. Las ayudas ilegales: concepto y consecuencias en el marco del Derecho europeo | 3578 |
| 3. Supuesto de hecho: antecedentes y argumentación del Tribunal de Justicia | 3579 |
| 4. Las dificultades alegadas acerca de la recuperación de la ayuda con arreglo al Derecho interno: análisis comparado | 3584 |
| 5. Conclusiones y relevancia para el caso español | 3591 |

24

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA CONSTRUCCIÓN JUDICIAL DE LA IDENTIDAD NACIONAL. COMENTARIO A LAS SENTENCIAS SAYN-WITTGENSTEIN Y RUNEVIČ-VARDYN DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UE | 3599 |
| DANIEL SARMIENTO | |
| 1. Introducción | 3599 |
| 2. La sentencia Sayn-Wittgenstein (C-208/09) | 3603 |
| 3. La sentencia Runevič-Vardyn (C-391/09) | 3605 |
| 4. El Tribunal de Justicia ante la identidad nacional | 3608 |
| 4.1. <i>La identidad nacional, concepto autónomo de Derecho de la Unión</i> | 3608 |
| 4.2. <i>La identidad nacional, su naturaleza normativa y su función hermenéutica</i> | 3610 |
| 4.3. <i>La identidad nacional, norma limitativa y norma proactiva</i> | 3611 |
| 4.3.1. <i>La identidad nacional, norma limitativa</i> | 3611 |

| | <u>Página</u> |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 4.3.2. La identidad nacional, fundamento de acciones proactivas de la Unión | 3613 |
| 5. La identidad nacional del ciudadano europeo..... | 3615 |
| 5.1. <i>La ciudadanía europea, estatuto autónomo</i> | <i>3616</i> |
| 5.2. <i>La identidad nacional, contenido esencial del estatuto de ciudadanía europea.....</i> | <i>3619</i> |
| 6. Conclusión..... | 3622 |
| | |
| 25 | |
| LA CONTRATACIÓN DE LA OBRA DE URBANIZACIÓN EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA | 3623 |
| JULIO CÉSAR TEJEDOR BIELSA | |
| 1. La obra de urbanización en la jurisprudencia comunitaria: fiscalidad urbanística, convenios interadministrativos, convenios con particulares, programas de urbanización..... | 3623 |
| 2. Sistematización de la jurisprudencia comunitaria. Elementos determinantes de la sumisión a las directivas de la obra de urbanización..... | 3628 |
| 2.1. <i>Poder adjudicador.....</i> | <i>3629</i> |
| 2.2. <i>Ejecución de obras que satisfacen necesidades del poder adjudicador</i> | <i>3629</i> |
| 2.3. <i>Forma escrita</i> | <i>3631</i> |
| 2.4. <i>Contrato.....</i> | <i>3631</i> |
| 2.5. <i>Onerosidad.....</i> | <i>3632</i> |
| 2.6. <i>Contratista.....</i> | <i>3633</i> |
| 3. La excepción licitatoria a favor de los propietarios del suelo y la contratación de la obra de urbanización | 3634 |
| 3.1. <i>Los fallos «Scala I, Scala II, Auroux» y «Müller»: Evolución de la sujeción de la obra de urbanización a la Directiva</i> | <i>3634</i> |
| 3.2. <i>La extensión de la excepción licitatoria. Conclusiones del abogado general en el asunto C-306/08, Comisión Europea contra Reino de España y la potencial exclusión de la gestión urbanística del ámbito de la Directiva.....</i> | <i>3639</i> |
| | 2695 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 3.3. <i>Relevancia de la vinculación de la facultad de explotar urbanísticamente las propias fincas al derecho de propiedad. Imposibilidad de concesión de obra</i> | 3641 |
| 3.4. <i>La cuestión pendiente: La relación jurídica del urbanizador para la gestión de la obra de urbanización</i> | 3644 |
| Bibliografía | 3646 |

OTROS TRIBUNALES

1

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA EFICACIA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LAS RELACIONES ENTRE PARTICULARES. LA SENTENCIA LÜTH DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA FEDERAL DE ALEMANIA DE 15 DE ENERO DE 1958 Y SU ASUNCIÓN POR EL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ESPAÑOL | 3651 |
| JUAN CRUZ ALLI ARANGUREN | |
| 1. El significado axiológico de los derechos fundamentales | 3651 |
| 2. La sentencia Lüth y sus fundamentos | 3655 |
| 2.1. <i>La sentencia del Tribunal Estatal</i> | 3658 |
| 2.2. <i>El alcance material de los derechos fundamentales</i> | 3659 |
| 2.3. <i>Ponderación y proporcionalidad</i> | 3665 |
| 3. El carácter objetivo y el efecto horizontal de los derechos en el ámbito europeo | 3668 |
| 4. El Tribunal Constitucional español reconoce la objetividad y horizontalidad de los derechos | 3670 |
| 5. Conclusión | 3679 |

2

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LOS PROCESOS COLECTIVOS Y EL REDISEÑO INSTITUCIONAL. LOS PRECEDENTES JUDICIALES «ASOCIACIÓN POR LOS DERECHOS CIVILES» Y «HALABI» COMO PARADIGMAS DEL CAMBIO INSTITUCIONAL | 3681 |
| CARLOS F. BALBÍN | |
| 1. Los casos judiciales | 3682 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. El contraste entre los antecedentes judiciales..... | 3684 |
| 3. El marco normativo..... | 3687 |
| 4. La relevancia del tema en debate..... | 3687 |
| 5. Las cuestiones ya resueltas. El aspecto subjetivo (la legitimación del afectado, las Asociaciones y el Defensor del Pueblo) y los efectos de las sentencias..... | 3688 |
| 5.1. Los sujetos legitimados..... | 3688 |
| 5.1.1. El afectado..... | 3689 |
| 5.1.2. Las asociaciones intermedias..... | 3690 |
| 5.1.3. El Defensor del Pueblo..... | 3691 |
| 5.2. Los efectos de las sentencias..... | 3691 |
| 6. Los puntos más controvertidos. El aspecto objetivo (el concepto de derecho colectivo)..... | 3692 |
| 7. Los trazos fundamentales de la teoría dogmática de los procesos colectivos en el pensamiento de la Corte..... | 3694 |
| 8. Nuestro criterio..... | 3696 |
| 8.1. Los sujetos legitimados..... | 3701 |
| 8.2. El concepto de derecho colectivo..... | 3701 |
| 8.3. El nexo entre sujeto y objeto..... | 3705 |
| 8.4. Los efectos de las sentencias..... | 3706 |
| 9. Conclusiones..... | 3707 |

3

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA CRISIS FINANCIERA CAUSADA POR LA «DEREGULATION» DEL DERECHO ADMINISTRATIVO AMERICANO. EL CONFLICTO COMPETENCIAL ENTRE WASHINGTON Y LOS ESTADOS PARA EL (DES)CONTROL DE LAS HIPOTECAS DEPREDADORAS: LAS SENTENCIAS DE LA CORTE SUPREMA WATTERS V. WACHOVIA BANK DE 2007 Y CUOMO V. CLEARINGHOUSE DE 2009..... | 3709 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

MANUEL BALLBÉ MALLOL
ROSER MARTÍNEZ
YAIZA CABEDO

| | |
|----------------------|------|
| 1. Introducción..... | 3709 |
|----------------------|------|

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La deliberada inacción de una administración reguladora federal que no controló las hipotecas depredadoras y que impidió férreamente cualquier supervisión por parte de las administraciones estatales..... | 3712 |
| 3. Conflictos de intereses en una administración federal como la OCC..... | 3716 |
| 4. Watters v. Wachovia Bank..... | 3718 |
| 5. Sentencia de la Corte Suprema Cuomo v. Clearinghouse Association (Asociación de los grandes bancos) de 2009..... | 3722 |
| 6. Dodd-Frank Act y el resurgimiento de los Estados como organismos watchdog frente al poder federal y global..... | 3723 |
| 7. Teoría económica de la regulación o de la captura del regulador por el regulado..... | 3728 |
| 4 | |
| ATUAÇÃO PRÓ-ATIVA DO PODER JUDICIÁRIO | 3731 |
| CELSO ANTÔNIO BANDEIRA DE MELLO | |
| 5 | |
| LA ADMINISTRACIÓN DE LA MEMORIA HISTÓRICA (COMENTARIOS A LA SENTENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHO HUMANOS DE 15 DE JUNIO DE 2005, QUE RESUELVE EL CASO DE LA COMUNIDAD MOIWANA CONTRA EL ESTADO DE SURINAME) | 3737 |
| JOSÉ MANUEL BANDRÉS SÁNCHEZ-CRUZAT | |
| 6 | |
| LES MODALITÉS RESTRICTIVES DE CONTRÔLE DES ACTES NON LÉGISLATIFS DU PARLEMENT SONT CONSTITUTIONNELLES. COMMENTAIRE DE LA DÉCISION DU CONSEIL CONSTITUTIONNEL FRANÇAIS N° 2011-129 QPC DU 13 MAI 2011, SYNDICAT DES FONCTIONNAIRES DU SÉNAT | 3755 |
| PIERRE BON | |
| 1. La restriction de la compétence du juge administratif aux seuls litiges d'ordre individuel concernant les agents des assemblées parlementaires est constitutionnelle | 3761 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 2. La restriction de la compétence du juge ordinaire aux seuls trois types de litiges énumérés par l'ordonnance de 1958 est constitutionnelle | 3765 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

7

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| JUSTICIA Y ADMINISTRACIÓN EN LA VENEZUELA DE COMIENZOS DEL SIGLO XXI: CONTRADICCIONES ENTRE LA JURISPRUDENCIA, EL LEGISLADOR Y LA PRÁCTICA DE UNA LLAMADA JUSTICIA ADMINISTRATIVA SOCIALISTA (A PROPOSITO DE LA SENTENCIA DE LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA DE VENEZUELA N° 290 DE 23 DE ABRIL DE 2010, DECLARANDO LA CONSTITUCIONALIDAD DEL CARÁCTER «ORGÁNICO» DE LA LEY ORGÁNICA DE LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSO ADMINISTRATIVA DE 2010) | 3769 |
| ALLAN R. BREWER-CARÍAS | |

8

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| LA DOCTRINA DE LA DEFERENCIA ADMINISTRATIVA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE LOS ESTADOS UNIDOS. MÁS DE UN CUARTO DE SIGLO DE LA JURISPRUDENCIA CHEVRON SOBRE EL CONTROL JUDICIAL DE LA ADMINISTRACIÓN (CHEVRON USA, INC. V. NATURAL RESOURCES DEFENSE COUNCIL, INC., DE 25 DE JUNIO DE 1984) | 3792 |
| RAFAEL CABALLERO SÁNCHEZ | |
| 1. Presentación | 3792 |
| 2. El caso «Chevron». La historia de una «burbuja» que se convirtió en una decisión clave del Tribunal Supremo norteamericano | 3794 |
| 3. La doctrina «Chevron» sobre la deferencia administrativa | 3799 |
| 3.1. «Chevron step one» | 3801 |
| 3.2. «Chevron step two» | 3802 |
| 4. El mito de «Chevron»: antecedentes y evolución | 3804 |
| 4.1. El punto de partida: la doctrina «Skidmore» sobre la deferencia administrativa | 3806 |

| | Página |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| 4.2. <i>La evolución posterior: la doctrina «Mead» y «Christensen» sobre qué actuaciones administrativas merecen la deferencia...</i> | 3807 |
| 5. El recurrente debate sobre el necesario desmontaje del mito. | 3810 |
| 6. La interminable discusión sobre el control de la discrecionalidad administrativa en España..... | 3814 |
| Bibliografía «CHEVRON» | 3819 |
| 9 | |
| MÍNIMO EXISTENCIAL Y JURISPRUDENCIA. HACIA LA CONSTRUCCIÓN JURISPRUDENCIAL DE UN DERECHO FUNDAMENTAL | 3825 |
| JOSÉ LUIS CARRO FERNÁNDEZ-VALMAYOR | |
| 1. Introducción: una temática importante. Hacia la construcción jurisprudencial de un nuevo derecho fundamental: algunas cuestiones previas de necesaria clarificación..... | 3825 |
| 2. La perspectiva europea: en especial, los Informes del Comité Europeo de Derechos Sociales del Consejo de Europa..... | 3832 |
| 3. Una sucinta visión jurisprudencial comparada. La Sentencia de la Corte Constitucional italiana 10/2010, de 11 de enero. La Sentencia del Tribunal Federal suizo de 27 de octubre de 1995. Las Decisiones del Consejo Constitucional francés de 19 de enero de 1995 y 29 de julio de 1998 | 3833 |
| 4. Especial referencia a la Sentencia del Tribunal Constitucional Federal alemán de 9 de febrero de 2010. Los antecedentes jurisprudenciales de la Sentencia. Su contenido: la construcción jurisprudencial de un derecho fundamental | 3837 |
| 5. Una mención final al caso español: interés de algunas declaraciones jurisprudenciales del Tribunal Constitucional y del Tribunal Supremo | 3844 |
| 10 | |
| CONFLICTOS SOBRE CUENCAS INTERJURISDICCIONALES: DISTRIBUCIÓN Y GESTIÓN DE RECURSOS HÍDRICOS ENTRE ENTES TERRITORIALES. MONTANA V. WYOMING ET AL., 563 US ___(2011), DE 2 DE MAYO DE 2011 | 3851 |
| VANESSA CASADO PÉREZ | |
| 1. Introducción | 3851 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 2. La definición de los derechos previos a 1950 de Montana y Wyoming en el Acuerdo sobre el Río Yellowstone | 3852 |
| 2.1. El Acuerdo de 1950..... | 3852 |
| 2.2. Los Derechos de Aguas en Estados Unidos | 3854 |
| 2.3. La controversia..... | 3855 |
| 3. División de cuencas interestatales..... | 3866 |
| 4. Conclusiones..... | 3876 |
| 11 | |
| JUSTICIA DEPORTIVA Y DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA. EL CASO DE ITALIA Y LA SENTENCIA DE LA «CORTE COSTITUZIONALE» N. 49/2011 | 3879 |
| MIGUEL CASINO RUBIO | |
| 1. Introducción..... | 3879 |
| 2. El Decreto-Ley n. 220, de 19 de agosto de 2003, luego convertido, con modificaciones, en Ley n. 280, de 17 de octubre de 2003, de disposiciones urgentes en materia de justicia deportiva..... | 3882 |
| 3. La Sentencia de la «Corte Costituzionale» N. 49/2001 | 3886 |
| 3.1. Los antecedentes del caso | 3886 |
| 3.2. Las razones del TAR Lazio | 3887 |
| 3.3. Los fundamentos de la Sentencia..... | 3891 |
| 4. Consideraciones finales..... | 3894 |
| 12 | |
| LAS FACULTADES JURISDICCIONALES DE LOS ENTES REGULADORES DE SERVICIOS PÚBLICOS. EL CASO «ÁNGEL ESTRADA»..... | 3897 |
| JUAN CARLOS CASSAGNE | |
| 1. Una somera descripción del caso..... | 3897 |
| 2. La interdicción del ejercicio de funciones judiciales por parte del Ejecutivo. Su fuente en la Constitución de Cádiz de 1812 | 3900 |
| | 2701 |

ÍNDICE GENERAL

| | Página |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 3. El reconocimiento de facultades jurisdiccionales a órganos de la Administración: sus límites constitucionales | 3903 |
| 4. Conclusiones..... | 3907 |

13

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| LA SENTENCIA SUP-JDC-11/2007, DE 6 DE JUNIO, DE LA SALA SUPERIOR DEL TRIBUNAL ELECTORAL DEL PODER JUDICIAL DE LA FEDERACIÓN DE MÉXICO. LA INTERPRETACIÓN EN RELACIÓN CON LOS ANTECEDENTES HISTÓRICOS Y LEGISLATIVOS..... | 3911 |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|

FRANCISCO JAVIER EZQUIAGA GANUZAS

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. Introducción..... | 3911 |
| 2. Algunas consideraciones sobre la interpretación histórica..... | 3913 |
| 3. La «personificación» de los legisladores y el principio de continuidad del ordenamiento jurídico | 3917 |
| 4. El uso «estático» y «dinámico» de la argumentación histórica | 3919 |
| 5. La sentencia SUP-JDC-11/2007, de 6 de junio, de la Sala Superior del Tribunal Electoral del Poder Judicial de la Federación de México | 3926 |
| 6. Conclusiones..... | 3935 |

14

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| A CRISE DA DEMOCRACIA REPRESENTATIVA E A ASCENSÃO DO PODER JUDICIÁRIO NO BRASIL. DOIS ESTUDOS DE CASO: A POSSIBILIDADE DE INTERRUPÇÃO DA GESTAÇÃO DE FETO ANENCÉFALO E A UTILIZAÇÃO DE CÉLULAS-TRONCO EMBRIONÁRIAS PARA FINS MEDICINAIS. ENSAIO EM HOMENAGEM AO ILUSTRE JURISTA PROFESSOR DOUTOR TOMÁS-RAMÓN FERNÁNDEZ, CATEDRÁTICO DE DIREITO ADMINISTRATIVO DA UNIVERSIDADE COMPLUTENSE DE MADRI. POR OCASIÃO DE SUA JUBILAÇÃO ACADÊMICA..... | 3937 |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|

DIOGO DE FIGUEIREDO MOREIRA NETO

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 1. O novo papel do poder judiciário brasileiro em face da crise dos poderes legiferantes..... | 3937 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------|------|

| | Página |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2. Dois exemplos de precedentes jurisprudenciais brasileiros em que se manifestam hipóteses de ativismo do poder judiciário..... | 3945 |
| 2.1. A possibilidade de interrupção da gestação de feto anencéfalo .. | 3945 |
| 2.2. A utilização de células-tronco embrionárias para fins médicos..... | 3949 |
| 3. Conclusões..... | 3951 |
| 15 | |
| LA PASSATION D'UNE CONVENTION D'OCCUPATION DU DOMAINE PUBLIC DOIT-ELLE ÊTRE PRÉCÉDÉE D'UNE PUBLICITÉ ET D'UNE MISE EN CONCURRENCE? Á PROPOS DE C.E. (FRANÇAIS), SECT., 3 DÉCEMBRE 2010, VILLE DE PARIS, ASSOCIATION PARIS JEAN BOUIN, REQ. N°338272 ET 338527..... | 3953 |
| FABRICE MELLERAY | |
| 1. Présentation du droit positif français | 3955 |
| 1.1. Le principe..... | 3955 |
| 1.2. Les exceptions..... | 3957 |
| 2. Critique du droit positif français..... | 3959 |
| 2.1. Critique au regard du droit de l'Union européenne..... | 3959 |
| 2.2. Critique au regard du droit français | 3962 |
| 16 | |
| LE CONTRÔLE DE LA CONDITION D'URGENCE DANS LE CONTENTIEUX DES CONTRATS DE PARTENARIAT PUBLIC-PRIVÉ EN DROIT FRANÇAIS: L'AFFAIRE DE LA CONSTRUCTION DU COLLÈGE DE VILLEMANDEUR (LOIRET)..... | 3965 |
| FRANK MODERNE | |
| 1. Problemes de procedure..... | 3967 |
| 2. Problemes de fond..... | 3971 |
| 2.1. L'urgence doit être établie par l'entité adjudicatrice qui s'en prévaut..... | 3974 |
| 2.2. L'urgence doit être objective..... | 3976 |
| | 2703 |

| | Página |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------|
| 2.3. <i>L'urgence doit être impérieuse</i> | 3979 |
| Liste des principales abréviations utilisées dans cette étude (lan- gue française) | 3984 |
| Principales Revues juridiques mentionnées dans cette étude (lan- gue française) | 3985 |
| Principales institutions juridiques..... | 3986 |
| Principales publications collectives | 3986 |
| 17 | |
| DOCTRINE ET JURISPRUDENCE: «APOLOGIE POUR LES FAI- SEURS DE SYSTÈMES». JEAN RIVERO | 3987 |
| JACQUELINE MORAND-DEVILLER | |
| 1. «L'histoire des rapports entre Jurisprudence et Doctrine dans le domaine du droit administratif révélerait plus de cordialité que n'en rencontrerait une étude symétrique pour le droit privé»..... | 3988 |
| 2. «Le droit a une fonction à remplir, fonction de stabilité, fonc- tion de sécurité» | 3990 |
| 3. «Le juge est bien obligé de se référer à des "notions", à la "chose en soi"»..... | 3992 |
| 4. La règle dont le juge est le gardien n'est pas le simple enre- gistrement des faits alors qu'elle a pour raison d'être de les discipliner..... | 3994 |
| 5. Tout juriste est faiseur de systèmes..... | 3995 |
| 18 | |
| EL MARCO DE LA PRÁCTICA DE LAS CONVALIDACIONES LE- GISLATIVAS: LAS JURISPRUDENCIAS COINCIDENTES DEL CONSEJO CONSTITUCIONAL Y DEL CONSEJO DE ESTADO FRANCÉS | 3999 |
| PIERRE SUBRA DE BIEUSSES | |
| 1. Jurisprudencias igualmente preocupadas por limitar el re- curso a las Leyes de convalidación..... | 4003 |

ÍNDICE GENERAL

| | <u>Página</u> |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------|
| 1.1. <i>La jurisprudencia constitucional</i> | 4003 |
| 1.1. <i>La jurisprudencia del juez que controla la conformidad de las Leyes a los Tratados y acuerdos internacionales (juge de la conventionalité)</i> | 4006 |
| 2. Jurisprudencias diferentes en cuanto a la naturaleza del control ejercitado | 4011 |
| 2.1. <i>Una distinción teóricamente fundada</i> | 4011 |
| 2.2. <i>Una distinción jurisprudencialmente consagrada</i> | 4014 |