

Índice

PRESENTACIÓN	17
LUISA FERNANDA GARCÍA LÓPEZ	
PRÓLOGO	25
GUILLERMO SÁNCHEZ LUQUE	

Capítulo 1

LAS RESPONSABILIDADES INTERNA E INTERNACIONAL DEL ESTADO. UNA RELACION SINGULAR RAMIRO SAAVEDRA BECERRA

1. INTRODUCCIÓN	50
2. LAS INFLUENCIAS PRIMERAS.....	53
3. LA INFLUENCIA DEL DERECHO PRIVADO EN LA ELABORACIÓN DE LA RES- PONSABILIDAD INTERNACIONAL.....	54
4. LA INFLUENCIA LIMITADA DEL DERECHO PÚBLICO EN LA ELABORACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL	56
5. LA NECESARIA ARMONÍA ENTRE LOS DOS REGÍMENES.....	59
6. EL HECHO INTERNACIONALMENTE ILÍCITO Y EL CARÁCTER OBJETIVO O SUBJETIVO DE LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL.....	60
7. LA OBLIGACIÓN DE REPARAR Y SUS PARTICULARIDADES	66
8. CONCLUSIÓN.....	70
9. BIBLIOGRAFÍA	72

Capítulo 2

TEORÍA GENERAL DEL DAÑO ESPECIAL Y SU APLICACIÓN A LOS ACTOS DE TERRORISMO JAVIER TAMAYO JARAMILLO

1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	74
2. FACTORES DE ATRIBUCIÓN UTILIZADOS.....	74
3. PLAN	76
Sección I. Los actos de terrorismo y las operaciones de guerra en el derecho com- parado.....	76
1. Irresponsabilidad del Estado.....	76
Sección II. Caos de la jurisprudencia	78
1. Múltiples factores de atribución	78
Sección III. El riesgo excepcional y el daño especial en la teoría general de la res- ponsabilidad del Estado.....	79
1. Aproximación al tema	79
Subsección I. Distintos factores de atribución utilizados por el Consejo de Estado en la responsabilidad por actos de terrorismo.....	80

1.	La falla del servicio	80
1.1.	Concepto	80
2.	Riesgo excepcional	81
2.1.	Su filosofía	81
2.2.	A qué actividades se aplica	81
2.3.	Riesgo querido y riesgo obligado o debido	81
2.4.	Exoneración	83
3.	Daño especial	83
3.1.	Planteamiento del problema.....	83
3.2.	Teoría general de la responsabilidad del Estado por daño especial.....	84
3.3.	Explicación de la teoría de la responsabilidad por daño especial	85
3.4.	Decisiones individuales regulares de la administración	87
3.5.	Daño especial proveniente de la aplicación de un reglamento....	88
3.6.	Ruptura del equilibrio de las cargas públicas o daño especial por la aplicación de leyes y convenios internacionales	89
	Subsección II. Aplicación en Colombia del riesgo excepcional y del daño especial cuando hay daños a terceros provenientes de actos de terrorismo	90
1.	Evolución	90
2.	La aplicación de la teoría del daño especial por ruptura del equilibrio de las cargas públicas en los daños por actos de terrorismo de la subversión en el derecho colombiano.....	91
2.1.	Errónea concepción de la ruptura del equilibrio de las cargas públicas.....	91
3.	El riesgo excepcional y los actos de terrorismo	96
3.1.	Historia de un relato incomprensible	96
3.2.	Crítica al riesgo excepcional como fuente de la responsabilidad por actos de terrorismo	97
3.3.	Riesgo querido y riesgo obligado.....	98
3.4.	Exoneración por causa extraña	99
	Sección IV. La solidaridad constitucional y el derecho internacional humanitario como factores de atribución en la responsabilidad por actos de terrorismo...	100
1.	Factores de atribución artificiales	100
	Subsección I. La solidaridad constitucional.....	100
1.	Arrogación de competencias de otras ramas del poder	100
2.	Comentario	101
3.	El fallo del Consejo de Estado 20 de junio de 2017 corrige parcialmente la aplicación de la solidaridad como factor de imputación en los daños por actos de terrorismo.....	105
4.	El Consejo de Estado ordenó al legislador aumentar las reparaciones de los fondos de solidaridad por actos de terrorismo	106
5.	Fallo del Club el Nogal vuelve a la solidaridad	109
6.	Reproche de la Corte Constitucional	109
7.	Comentario	110
	Subsección II. El derecho internacional humanitario	111
1.	Falacias subliminales.....	111
4.	CONCLUSIÓN.....	113

<i>Índice</i>	11
4.1. Síntesis	113
5. BIBLIOGRAFÍA	114

Capítulo 3

**RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA POR INMUNIDAD JURISDICCIONAL.
PROYECCIÓN JURISPRUDENCIAL**

ALAN ÁVILA

I. INTRODUCCIÓN	116
II. DEFINICIÓN DEL CONCEPTO DE INMUNIDAD JURISDICCIONAL	117
III. CONCEPTOS DE INMUNIDADES DE JURISDICCIÓN ABSOLUTA, RELATIVA Y FUNCIONAL	121
IV. JURISPRUDENCIA ADMINISTRATIVA SOBRE RESPONSABILIDAD ADMINISTRATIVA POR INMUNIDAD JURISDICCIONAL.....	123
3.1 Sentencia IJ-001 de 1998: caso Vitelvina Rojas Robles contra el Ministerio de Relaciones Exteriores y el Congreso de la República representado por el Ministerio del Interior	124
3.2 Caso Rosa Otilia Correa contra el Ministerio de Relaciones Exteriores, Ministerio del Interior en representación del Congreso de la República, Ministerio del Trabajo y Seguridad Social, Ministerio de Justicia y del Derecho y Rama Judicial (2012)	132
V. CONCLUSIONES	139
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	143

Capítulo 4

¿EXISTE UN DERECHO HUMANO A LA REPARACIÓN PATRIMONIAL POR ERROR JURISDICCIONAL? EL CASO DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO POR ERROR JURISDICCIONAL DE LAS ALTAS CORTES EN DERECHO COLOMBIANO

LUIS FELIPE BOTERO ARISTIZÁBAL

1. INTRODUCCIÓN	146
2. EL ESTADO DE COSAS EN LA RESPONSABILIDAD POR ERROR JURISDICCIONAL DE LAS ALTAS CORTES.....	147
3. LA CONTRARREFORMA.....	151
3.1. La Sentencia del 30 de septiembre de 2019 (Rad. 63541)	151
4. ¿AMPLIFICÓ EL CONSEJO DE ESTADO EL VERDADERO ALCANCE DEL ARTÍCULO 10 DE LA CONVENCIÓN AMERICANA DE DERECHOS HUMANOS (CADH) AL CONSIDERARLO APLICABLE INCLUSO PARA CONDENAS NO PENALES?	153
4.1. ¿Cuáles son los antecedentes que articularon la elaboración del artículo 10 de la CADH?	154
4.2. ¿Cuál es el estado del arte en relación con la aplicación e interpretación del artículo 10 de la CADH en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos («CIDH»)?	158
4.2.1. CIDH. Caso Baena Ricardo y otros vs. Panamá. Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia de 2 de febrero de 2001. Serie C n.º 72.	158
4.2.2. COIDH. Informe n.º 100/01, Caso Milton García Fajardo y otros vs. Nicaragua, Caso 11.381.	159

4.2.3. Yamileth Rojas Piedras v. Costa Rica, Caso 306/99, Informe No. 43/04, Inter-Am. C.H.R., OEA/Ser.L/V/II.122 Doc. 5 rev. 1 en 616 (2004).	161
4.2.4. CIDH. Informe n.º 3/02, Caso Jorge Fernando Grande vs. Argentina, Petición 11.498.	163
4.2.5. COIDH. Informe N° 124/06, Caso 11.500, Tomás Eduardo Cirio vs. Uruguay.	163
4.2.6. COIDH, Informe No. 72/20. Admisibilidad. A.R.C. y otros. Colombia. 17 de marzo de 2020.	164
5. BIBLIOGRAFÍA.....	167

Capítulo 5

LA CULPA DE LA VÍCTIMA EN LA PRIVACIÓN DE LA LIBERTAD

MARTÍN BERMÚDEZ MUÑOZ

1. INTRODUCCIÓN	170
2. PLAN DE EXPOSICIÓN.....	173
Primera parte: La culpa de la víctima desde la perspectiva de la relación de causalidad.	173
1. La regulación legal de la culpa de la víctima en la responsabilidad legal por privación de la libertad	175
2. ¿Basta determinar que el sindicado se comportó como <i>sospechoso</i> para exonerar al Estado por <i>culpa de la víctima</i> ?	178
3. El análisis de la culpa de la víctima con los criterios de la <i>imputación objetiva</i>	180
4. ¿Puede estructurarse una «culpa por <i>omisión</i> » para exonerar de responsabilidad al Estado por la privación de la libertad?	182
5. El dolo o la culpa grave como condición adicional de la culpa de la víctima.....	184
Segunda parte: La culpa de la víctima desde la presunción de inocencia.....	188
1. El alcance de la presunción de inocencia en la Constitución Política .	188
2. El juez de la responsabilidad que trata de sospechoso al imputado que no ha sido condenado (fue absuelto) viola su derecho fundamental a la presunción de inocencia.....	192
3. La decisión del juez penal no puede ser desconocida por el juez de la responsabilidad	196
4. La detención preventiva como <i>medida cautelar anticipativa</i> y el respeto a la <i>presunción de inocencia</i>	199
5. La vinculación del juez de la responsabilidad al fallo absolutorio del juez penal	203
Tercera parte: La culpa de la víctima, y el fundamento de la responsabilidad.....	205
1. Las causas que justifican la obligación de reparar a quien ha sido víctima de una detención preventiva	211
1.1. La insuficiente motivación en la decisión de detener al imputado ..	211
1.2. El incumplimiento del deber de revisar periódicamente la detención preventiva	214
1.3. El incumplimiento de la <i>carga de aportación de pruebas</i> que le incumbe a la Fiscalía General de la Nación	215

1.4.	La prolongación desproporcionada del tiempo de detención preventiva y el incumplimiento del deber de proferir decisión definitiva oportunamente.....	217
2.	La justificación de la reparación por daño especial a partir de la noción de daño antijurídico como fundamento de la responsabilidad del Estado en el artículo 90 de la C.P.	218
2.	Las razones que justifican la indemnización por los perjuicios a la propiedad derivados de decisiones lícitas no pueden dejar de aplicarse cuando el perjuicio se deriva de haber atentado contra la libertad de las personas	220
3.	La privación de la libertad y el derecho a la dignidad humana.....	224
4.	La política de prevención del daño antijurídico	231
3.	BIBLIOGRAFÍA	232

Capítulo 6

CONSIDERACIONES PARA LA ELABORACIÓN DE LA NECESARIA LEY DE RESPONSABILIDAD MEDIOAMBIENTAL DEL ESTADO COLOMBIANO

HUGO ANDRÉS ARENAS MENDOZA

1.	INTRODUCCIÓN	236
2.	LINEAMIENTOS ESTABLECIDOS POR EL DERECHO INTERNACIONAL FUNDAMENTALES PARA LA ELABORACIÓN DE LA LEY DE RESPONSABILIDAD MEDIOAMBIENTAL COLOMBIANA	239
2.1.	Acuerdos internacionales	239
2.1.1.	La Declaración de Río de 1992	239
2.1.2.	El Acuerdo de Escazú de 2018	240
2.2.	Principales modelos de responsabilidad medioambiental en el Derecho Comparado.....	241
2.2.1.	Estados Unidos: Ley de Responsabilidad, Compensación y Recuperación ambiental de 1980	242
2.2.2.	Unión Europea: El libro blanco sobre responsabilidad de la Comisión de 2000 y la Directiva del Parlamento de 2004	243
3.	DESARROLLOS DEL DERECHO INTERNO NORMATIVOS ESENCIALES PARA LA CREACIÓN DE UNA LEY RESPONSABILIDAD MEDIOAMBIENTAL DEL ESTADO .	244
3.1.	Ley 23 de 1973 de facultades extraordinarias al presidente de la República para expedir el Código Nacional de Recursos Renovables y de protección al medio ambiente y el Decreto Ley 2811 de 1974 o Código de recursos naturales y protección del medio ambiente.....	245
3.2.	La Constitución Política de Colombia de 1991	246
3.3.	Ley 99 de 1993 o del medio ambiente.....	248
3.4.	Ley 1437 de 2011 o Código de Procedimiento Administrativo y de la Contencioso Administrativo (CPACA)	249
4.	ALGUNOS LINEAMIENTOS JURISPRUDENCIALES DEL CONSEJO DE ESTADO DE COLOMBIA QUE SE DEBEN TENER EN CUENTA PARA LA CREACIÓN DE UNA LEY DE RESPONSABILIDAD MEDIOAMBIENTAL ESTATAL	250
4.1.	Control de convencionalidad.....	251
4.2.	Las funciones de la responsabilidad	252

4.2.1.	La función preventiva en la responsabilidad pública del medio ambiente	253
4.2.2.	La función reparadora de los daños medioambientales	253
4.3.	Los principios de la responsabilidad medioambiental del Estado.....	254
4.3.1.	El principio de responsabilidad	254
4.3.2.	El que contamina paga y repara.....	254
4.3.3.	Prevención	255
4.3.4.	Precaución.....	255
4.4.	Los elementos de la responsabilidad	256
4.4.1.	El daño.....	256
4.4.2.	Comportamiento del agente	256
4.4.3.	Relación de causalidad y/o de imputación.....	257
5.	CONCLUSIONES.....	258
6.	BIBLIOGRAFÍA.....	260

Capítulo 7

EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA: ¿FUENTE DE RESPONSABILIDAD O VÍA PARA ELUDIR EL CONTRATO ESTATAL?

ÁLVARO NAMÉN VARGAS

1.	INTRODUCCIÓN	263
2.	ORIGEN Y RECEPCIÓN DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA EN COLOMBIA ...	264
3.	CONCEPTO Y ELEMENTOS DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA.....	270
4.	EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA Y LA <i>ACTIO IN REM VERSO</i> EN LA ACTIVIDAD CONTRACTUAL DEL ESTADO	275
5.	EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA EN LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO COLOMBIANO. DESCRIPCIÓN REFLEXIVA.....	286
5.1.	Primer supuesto o «del imperium público»	295
5.2.	Segundo supuesto. Afectación inminente e irreversible del derecho a la salud.....	301
6.	CONCLUSIONES.....	306
7.	BIBLIOGRAFÍA.....	310

Capítulo 8

BREVES COMENTARIOS SOBRE EL CONTRATO

FRANCISCO TERNERA BARRIOS

1.	EL CONTRATO: SU CONTENIDO.....	318
1.2.	Lo contractual patrimonial.....	318
1.	Lo contractual obligacional	319
ii.	Aproximación al concepto de obligación	319
iii.	El contenido del contenido: elementos de las obligaciones.....	320
iv.	Trascendencia de lo contractual en lo personal	323
b.	Lo contractual real.....	325
1.2.1.	Aproximación al concepto de derecho real.....	325
1.2.2.	El contenido del contenido: los elementos de los derechos reales.....	326
1.2.3.	La trascendencia de lo contractual en lo real	327
2.	LO CONTRACTUAL CUASIPATRIMONIAL.....	328

2.1.	El contrato: sus vicisitudes	330
2.1.1.	El contratante cuestionado: el incumplimiento	330
2.1.1.1.	Aproximación a la resolución y a la indemnización de perjuicios	330
2.1.1.2.	Su puesta en marcha.....	332
3.	EL CONTRATANTE SUPERADO: LA FUERZA MAYOR	336
3.1.	Efectos de la fuerza mayor respecto del contrato	336
3.2.	Consecuencias de la fuerza mayor respecto de la obligación correlativa.....	337
4.	CONCLUSIÓN	341
5.	BIBLIOGRAFÍA	342

Capítulo 9

ALGUNOS ASPECTOS Y FIGURAS DE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL DEL ESTADO, EN LA REPÚBLICA ARGENTINA

RAQUEL CYNTHIA ALIANAK

1.	INTRODUCCIÓN	348
1.1.	Las fuentes jurídicas de la contratación pública	349
1.2.	La mirada renovada del contrato público también se construye, desde los aportes fundamentales que brinda el Código Civil y Comercial de la República Argentina	351
1.3.	Los principios de la buena administración en la contratación administrativa también permiten visualizar al contrato público dentro de un ámbito de mayor equilibrio, para el logro del interés general que hace a su objeto	353
2.	LA RESPONSABILIDAD ESTATAL EN EL CONTEXTO DE UN CONTRATO ADMINISTRATIVO, PUEDE DEVENIR:	354
2.1.	De una falta contractual	354
3.	ALGUNOS ASPECTOS E INSTITUTOS, VINCULADOS A LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL DEL ESTADO	360
3.1.	La necesidad de existencia de un contrato administrativo válido	361
3.2.	La responsabilidad del Estado por el mantenimiento del equilibrio de la ecuación económico-financiera del contrato administrativo.....	363
3.2.1.	Mora en el pago de las obligaciones contractuales a cargo del Estado, y sus consecuencias jurídicas.....	364
3.2.2.	Pautas jurisprudenciales ante reclamos judiciales de recomposición de la ecuación económica-financiera del contrato.....	370
3.2.2.1.	Sobre el Desequilibrio significativo o manifiesto, invocando el instituto de «imprevisión»:	370
3.2.2.2.	Sobre la prueba de ese desequilibrio:	372
3.2.2.3.	El valor probatorio de los dictámenes periciales:	372
3.2.3.	Errores de proyecto y daños ocasionados al contratista	374
3.2.4.	Los gastos improductivos y su reconocimiento al contratista	376
3.2.5.	Perjuicios producidos por el Hecho del Príncipe	379
3.2.6.	Las dificultades materiales imprevistas	381
3.2.7.	La suspensión del cumplimiento y la tutela preventiva, como herramientas para morigerar los perjuicios provocados por la falta de cumplimiento de obligaciones esenciales de la Comitante pública, o por la existencia de grave amenaza de daño a los derechos de la contratista ..	383

3.1.7.1. La suspensión del cumplimiento, es el nuevo nomen jurídico de lo que se conocía en el antiguo Código Civil como «Excepción de incumplimiento contractual», la cual era aplicable a los contratos públicos (conforme las pautas señaladas jurisprudencialmente), de modo restrictivo, y siempre que el incumplimiento de la parte pública en el contrato fuere de tal entidad que causara la imposibilidad —en los hechos— de continuar con la ejecución.	383
3.2.7.2. La tutela preventiva, en el Derecho Privado, recién ha sido incorporada positivamente en el nuevo Código Civil y Comercial, en su Art. 1032, y proviene de las reglas del Unidroit para los contratos internacionales.	385
4. CONCLUSIONES.....	387
5. BIBLIOGRAFÍA	389