

JESÚS JORDANO FRAGA
Profesor Titular de la Universidad de Sevilla

**NULIDAD DE LOS ACTOS
ADMINISTRATIVOS Y DERECHOS
FUNDAMENTALES**

Prólogo de
Alfonso Pérez Moreno

MARCIAL PONS, EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.
MADRID, 1997

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
SUMARIO GENERAL	13
PRÓLOGO	15
ABREVIATURAS	19
INTRODUCCIÓN GENERAL:	
El impacto de los derechos fundamentales sobre el ordenamiento jurídico-administrativo español (Algunas manifestaciones del fenómeno y delimitación del objeto de estudio. Avances y decepciones)	21
Avances.....	24
Decepciones.....	35
CAPÍTULO I. LA ADMINISTRACIÓN EN EL ESTADO DE DERECHOS FUNDAMENTALES. LA NULIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS QUE LESIONEN DERECHOS FUNDAMENTALES	49
I. INTRODUCCIÓN	50
II. EL PROCESO DE CONSTRUCCIÓN DEL ORDEN PÚBLICO CONSTITUCIONAL. DERECHOS FUNDAMENTALES Y NULIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS.....	51
A) Delimitación	54
1. Limitación de esta causa de nulidad a los derechos y libertades fundamentales susceptibles de amparo constitucional.....	55
a) Derechos fundamentales susceptibles de amparo. El problema de la utilización de esta cláusula abierta. Indefensión como lesión del contenido esencial del art. 24 CE e irregularidad relevante en la forma del acto	55

	<u>Pág.</u>
b) Derechos fundamentales no susceptibles de amparo	61
c) Lesión de otros derechos no fundamentales y nulidad del acto administrativo	64
 B) La exigencia de lesión del contenido esencial del derecho. Alcance y precedentes: La consideración como vía de hecho de los atentados al derecho de propiedad o a las libertades públicas en el Derecho administrativo francés. La jurisprudencia del Tribunal Supremo anterior a la Ley 30/1992, de 26 de noviembre	67
1. El concepto de lesión	72
2. La crítica doctrinal al art. 62.1.a) de la Ley 30/1992	84
3. La insuficiencia de la noción de «contenido esencial del derecho». Se ha desconocido la relevancia del principio de proporcionalidad. Claves interpretativas de superación	92
4. Las propuestas de reforma del art. 62.1.a)	105
 CAPÍTULO II. ADMINISTRACIÓN PÚBLICA Y DERECHOS FUNDAMENTALES. EL RETO DE LA EFECTIVIDAD DE LOS DERECHOS Y LIBERTADES FUNDAMENTALES	111
I. INTRODUCCIÓN	111
II. LOS EFECTOS DE LA INTRODUCCIÓN DE LA NUEVA CAUSA DE NULIDAD	112
A) La posibilidad de utilización simultánea de las vías ordinaria y preferente y sumaria frente actos que lesionen derechos fundamentales.	112
B) ¿Perspectivas de reforma en el horizonte cercano/lejano?, después de dieciocho años de «provisionalidad»	118
C) Efectos sobre la suspensión	125
D) Efectos sobre los plazos de impugnación	130
 III. MEDIOS DE EJECUCIÓN Y DERECHOS FUNDAMENTALES	136
A) Inviolabilidad del domicilio y ejecución de los actos administrativos. Derechos fundamentales y fraude de Ley	136
B) La compulsión sobre las personas	144
1. Regulación general	144
2. Supuestos específicos. Orden público, utilización legítima de la fuerza y compulsión sobre las personas	146
C) La prohibición genérica de interdictos frente a las Administraciones Públicas y la posibilidad de utilización de interdictos para la protección de derechos fundamentales, sean o no susceptibles de amparo.	149

	<u>Pág.</u>
IV. ADMINISTRACIÓN PÚBLICA Y EFECTIVIDAD DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES.....	151
CAPÍTULO III. NULIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS Y DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA LOTC Y LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL.....	159
I. INTRODUCCIÓN.....	160
II. LA NULIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS QUE LESIONAN DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA LOTC Y JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL	161
A) La nulidad de los actos administrativos que lesionan derechos fundamentales en la LOTC.....	161
B) Nulidad y anulabilidad en el Derecho administrativo	162
1. Breve análisis de la nulidad y anulabilidad en el Derecho comparado	162
2. Nulidad y anulabilidad en el Derecho administrativo español: elementos diferenciales	167
3. La realidad y necesidad de la distinción sobre la base de un régimen jurídico diferenciado.....	181
C) Los elementos integrantes del concepto de nulidad en relación con el régimen jurídico del recurso de amparo.....	190
III. LA POSIBLE INCONSTITUCIONALIDAD DEL ART. 62.1.a) POR VIOLACIÓN DE LA RESERVA DE LEY ORGÁNICA.....	196
IV. LA NULIDAD DE LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS QUE LESIONAN DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL.....	200
A) Pronunciamientos de alcance general.....	200
B) La interpretación del art. 55 LOTC en los procesos de amparo frente a las Administraciones Públicas. Insuficiencias en la interpretación del art. 55 en la relación con el orden público constitucional.....	202
C) Tipología de los pronunciamientos <i>ex</i> art. 55 LOTC. Deficiencias en la interpretación del alcance de los pronunciamientos posibles en las sentencias de amparo.....	207
1. El Tribunal Constitucional puede y debe determinar en sentencia de amparo indemnizaciones de los daños dimanantes de la lesión de derechos fundamentales.....	209
2. La subsistencia de efectos de los actos o disposiciones declarados nulos (incluso radicalmente nulos)	220

	<u>Pág.</u>
CAPÍTULO IV. EL PROCESO DE CONSTRUCCIÓN DEL ORDEN PÚBLICO CONSTITUCIONAL	225
I. INTRODUCCIÓN.....	225
II. PRONTUARIO DE LESIONES DE DERECHOS FUNDAMENTALES DERIVADOS DE LA ACCIÓN DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS.....	227
A) El concepto jurisprudencial de lesión. Requisitos genéricos objetivos y subjetivos.....	227
1. Requisitos genéricos. La idea de certeza como elemento para una construcción garantista y cautelar del concepto de lesión	227
2. El elemento subjetivo	230
3. El elemento objetivo. El concepto de lesión de un derecho fundamental integra la lesión de los derechos y las facultades adicionales del mismo.....	233
III. TIPOLOGÍA DE LAS LESIONES ABSTRACTAS MÁS FRECUENTES.....	234
A) Falta de motivación. Falta de motivación en el uso de potestades administrativas discrecionales y abandono del criterio precedente sin justificación. Equivalencia básica entre motivación y juicio de proporcionalidad. Necesidad de realización de un juicio de proporcionalidad en las medidas de la Administración restrictivas del ejercicio de derechos fundamentales.....	234
B) Actos administrativos que deniegan pretensiones dirigidas a obtener la igualdad en la legalidad o que operan un trato discriminatorio.....	245
C) Actos que violan el derecho fundamental al acceso a las funciones y cargos públicos en condiciones de igualdad.....	256
D) Actos administrativos sancionadores y derecho de defensa. Audiencia y presunción de inocencia	263
IV. VARIOS (DIRECTRICES JURISPRUDENCIALES DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL).....	271
V. EPÍLOGO.....	307
BIBLIOGRAFÍA	311
ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA	331