

El contrato de concesión de obras públicas

Juan Manuel Urueta Rojas

CONTENIDO

Introducción	11
--------------------	----

Capítulo 1

Antecedentes históricos de la concesión de obras públicas

1.1 Antecedentes específicos del contrato de concesión de obras públicas	17
1.2 Antecedentes remotos	20
1.2.1 <i>Ius vectigalis</i> y <i>ius emphyteuticam</i>	20
1.2.2 <i>Societas publicanorum</i>	22
1.2.3 <i>Iure regalia</i>	23
1.3 Antecedentes históricos del contrato de concesión en Colombia	25

Capítulo 2

El contrato de concesión de obras públicas

2.1 Naturaleza jurídica del contrato de concesión	33
2.2 El contrato de concesión de obras públicas en el derecho comunitario	35
2.3 El Partenariado Público–Privado, los contratos BOT y la Concesión de obras públicas en el derecho comunitario	37
2.3.1 La noción de Partenariado Público–Privado	37
2.3.2 Los contratos BOT y el Partenariado Público-Privado	43
2.3.3 Los contratos BOT y la concesión de obras públicas	47
2.4 La concesión de obras públicas en el derecho español	48
2.5 El contrato de concesión de obras públicas en Colombia	51

Capítulo 3

Elementos del contrato de concesión de obras públicas

3.1 La noción de obra pública	58
-------------------------------------	----

3.2	El equilibrio económico	60
3.3	Orígenes del equilibrio financiero del contrato estatal: el principio del precio cierto, el principio de riesgo y ventura	63
3.4	Cuestiones de derecho público que fundamentan el principio de riesgo y ventura	64
	3.4.1 Razón Presupuestal	64
	3.4.2 Principio de Legalidad	66
	3.4.3 Principio de Seguridad Jurídica	67
3.5	Elementos de derecho privado que fundamentan el principio de riesgo y ventura	68
	3.5.1 <i>Lex Contracti</i>	68
	3.5.2 Prohibición de Novación	69
3.6	Morigeración del principio de riesgo y ventura	69
	3.6.1 <i>Ius variandi</i>	76
	3.6.2 Fuerza mayor	77
	3.6.3 <i>Factum principis</i>	82
	3.6.4 Teoría del riesgo imprevisible	85
	3.6.5 Cláusula de revisión de precios	91
	3.6.5.1 El caso de Bélgica	92
	3.6.5.2 El caso de Italia	92
	3.6.5.3 El caso de Portugal	93
	3.6.5.4 El caso de España	93
	3.6.5.5 El caso de Francia	94
	3.6.5.6 El caso colombiano	96
3.7	El manejo del riesgo en la concesión de obras públicas	96
	3.7.1 Identificación de los riesgos contractuales	100
	3.7.2 Criterio para la distribución del riesgo	102
	3.7.3 La responsabilidad extra contractual por el hecho de la ley, y el principio de confianza legítima en cara a la asunción de riesgos regulatorios	113
	3.7.3.1 La responsabilidad extra contractual por el hecho de la ley	113
	3.7.3.2 El principio de confianza legítima	118

3.8	La diversificación de la financiación	120
3.8.1	La financiación privada	123
3.8.2	La financiación pública	130
3.8.2.1	Formas de financiación pública	130
3.8.2.2	El peaje	132
3.8.2.3	Contribución por valorización	138

Capítulo 4

Etapas del contrato de concesión, derechos y obligaciones

4.1	Etapas del contrato	145
4.1.1	Etapa de Preconstrucción o de Programación	145
4.1.1.1	Revisión, modificación y ajustes a los criterios técnicos de diseño definitivo de las obras	146
4.1.1.2	Los contratos de fiducia de administración	147
4.1.1.3	Cierre financiero	149
4.1.2	Etapa de obras	150
4.1.2.1	La estabilidad de las obras y la garantía mínima presunta	150
4.1.2.2	El manejo ambiental y social de la obra	155
4.1.2.3	La subcontratación	157
4.1.3	Fase de explotación	164
4.1.3.1	Explotación de zonas económicas directamente relacionadas con la concesión	168
4.2	Derechos y obligaciones de las partes	170
4.2.1	Derechos y obligaciones del contratista	171
4.2.2	Derechos y obligaciones de la Administración	174

Capítulo 5

El cumplimiento de las obligaciones contractuales

5.1	Prerrogativas de la Administración	177
5.2	El poder sancionatorio de la Administración	184
5.2.1	Cláusula excepcional de caducidad	185
5.2.2	Las multas como sanción coercitiva	188

5.3 Prerrogativas de control, y dirección del contrato	195
5.3.1 Interpretación unilateral	196
5.3.2 Modificación unilateral	197
5.3.3 Terminación unilateral	198
5.4. La autotutela declarativa	199

Capítulo 6

La finalización de la concesión de obras públicas

6.1 La reversión	206
6.2 La liquidación del contrato	211
6.2.1 La liquidación de mutuo acuerdo	211
6.2.2 La liquidación unilateral	212

Capítulo 7

Solución de controversias

7.1 La conciliación	216
7.2 El arbitramento	221
7.2.1 Antecedentes	221
7.2.2 Clases de arbitraje	224
7.2.3 Competencia de los tribunales de arbitramento	228
7.2.4 Tesis del Consejo de Estado en relación con el arbitramento en contratación estatal	229
7.2.5 Fallos de la Corte Constitucional en materia de arbitramento en contratación estatal	234
7.2.6 Tendencias futuras del arbitramento en Colombia en materia de contratación estatal	239
Conclusiones	241
Bibliografía	246