

12-8056.

GABRIEL ROJAS ARBELÁEZ

Profesor de Derecho Administrativo en las Universidades Javeriana
y de Nuestra Señora del Rosario.

EL ESPIRITU DEL DERECHO ADMINISTRATIVO



Editorial TEMIS Bogotá
1972

INDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN

| | PÁG. |
|---|------|
| LA LEY DEL ESPÍRITU DEBE SER EL ESPÍRITU DE LAS LEYES | 1 |

PARTE PRIMERA

CAPÍTULO I

LA PREHISTORIA

| | |
|---|----|
| 1. La herencia del <i>jus publicum</i> y del <i>jus privatum</i> | 7 |
| 2. Lo administrativo y lo sagrado. El imperio de la ley en la concepción helénica | 8 |
| 3. Instrumentos ideados para aliviar la situación del súbdito | 11 |
| 4. La separación de los poderes públicos | 11 |
| 5. La teoría del fisco | 12 |
| 6. Tránsito del ministerio-juez al juez-ministro | 14 |

CAPÍTULO II

LA HISTORIA

| | |
|--|----|
| 1. Las ideas de poder y persona en el derecho administrativo | 17 |
| 2. Propiedad de la expresión 'recurso jurisdiccional' | 18 |
| 3. Obligatoriedad y ejecutoriedad de los actos administrativos | 19 |
| 4. Jurisdicción y pseudo-jurisdicción | 20 |

| | PÁG. |
|--|------|
| 5. Recelos que inspiró la función jurisdiccional del Consejo de Estado francés | 22 |
| 6. ALEXIS DE TOCQUEVILLE y la 'violación legal' de la ley . . | 22 |
| 7. La obra jurisdiccional del Consejo de Estado francés | 23 |
| 8. Concepto de la administración pública y clasificación de esta | 25 |
| 9. Ciencia de la administración y derecho administrativo . . . | 27 |
| 10. Del hábito a los preceptos | 29 |

CAPÍTULO III

CONCEPTO Y PROYECCIÓN DEL DERECHO ADMINISTRATIVO

| | |
|---|----|
| 1. Concepto del derecho administrativo. Centralización, descentralización, desconcentración, federación | 33 |
| 2. La reforma constitucional de 1968 y la descentralización . . | 36 |
| 3. El nuevo feudalismo | 37 |
| 4. Orígenes atribuidos a la centralización y a la descentralización | 38 |
| 5. Concejos y alcaldes, sentido del municipio | 40 |
| 6. La descentralización municipal | 42 |
| 7. Desarrollo y contravención de ese principio | 43 |
| 8. Características de la descentralización | 47 |
| 9. Desconcentración, poder jerárquico y control de tutela . . . | 48 |
| 10. Alcance de la decisión extrajudicial sobre la exequibilidad de los acuerdos municipales | 50 |
| 11. Ventajas de la descentralización. El influjo que en esta ejerce la planificación | 53 |
| 12. La federación | 54 |
| 13. El establecimiento público | 55 |
| 14. Las instituciones de utilidad común | 60 |
| 15. Ni la centralización ni la descentralización corresponden a fórmulas matemáticas | 64 |

CAPÍTULO IV

LOS ÓRGANOS

| | PÁG. |
|--|------|
| 1. Órganos centrales y órganos regionales | 67 |
| 2. Funciones de los ministros | 69 |
| 3. Funciones de los jefes de departamentos administrativos . . | 70 |
| 4. El consejo de ministros | 71 |
| 5. Los órganos de consulta | 72 |
| 6. El Consejo de Estado colombiano | 72 |
| 7. El Consejo de Estado francés | 77 |
| 8. El Consejo de Estado español | 80 |
| 9. El Consejo de Estado italiano | 81 |
| 10. El Consejo de Estado griego | 81 |

CAPÍTULO V

LAS FUNCIONES JURÍDICAS DEL ESTADO

| | |
|--|-----|
| 1. Separación transitoria y colaboración permanente de los poderes públicos | 83 |
| 2. Criterios para distinguir las funciones del Estado | 84 |
| 3. La función administrativa. Distintos conceptos | 86 |
| 4. Funciones extra-administrativas o cuasi-administrativas . . | 88 |
| 5. La rama electoral y su función administrativa | 90 |
| 6. Valor de las actas de escrutinio | 91 |
| 7. El desistimiento de la acción pública | 94 |
| 8. Rigor del reglamento de las corporaciones públicas | 98 |
| 9. La carga de la prueba y las negaciones indefinidas en los juicios electorales | 100 |
| 10. ¿Qué clase de criterios: cualitativos o cuantitativos, deben emplearse para apreciar la apocrifidad? | 103 |

CAPÍTULO VI

SITUACIONES JURÍDICAS Y ACTOS ADMINISTRATIVOS

| | |
|--|-----|
| 1. Las ilusiones de la anarquía | 107 |
| 2. Efectos del exceso de reglamentos | 108 |

| | PÁG. |
|--|------|
| 3. Situaciones jurídicas general e individual | 109 |
| 4. ¿Tienen realidad específica las situaciones jurídicas mixtas? | 110 |
| 5. El acto administrativo. Diversos conceptos | 112 |
| 6. El acto administrativo. Clasificación | 115 |
| 7. Acto-regla, acto reglamentario y acto reglado | 115 |
| 8. Régimen del acto-regla y del acto individual | 116 |
| 9. El acto-condición | 117 |
| 10. Actos de autoridad y actos de gestión | 118 |
| 11. Actos plurilaterales y unilaterales | 119 |
| 12. Acto simple, acto compuesto y acto complejo | 121 |
| 13. Actos discrecionales | 122 |
| 14. Actos de gobierno o actos políticos | 123 |

CAPÍTULO VII

ACTOS ADMINISTRATIVOS

| | |
|---|-----|
| 1. Actos de trámite y actos definitivos | 125 |
| 2. Acto escrito y acto verbal | 127 |
| 3. Silencio administrativo | 127 |
| 4. Objeto del silencio administrativo | 128 |
| 5. El derecho de petición ante el proceso | 131 |
| 6. Acto tácito y acto implícito | 133 |
| 7. Actos, hechos y operaciones | 134 |
| 8. ¿No hay 'partes' en el proceso administrativo? | 137 |
| 9. El acto inexistente | 140 |
| 10. Las competencias | 141 |
| 11. Anulación y revocación | 143 |
| 12. La suspensión provisional de los actos administrativos . . | 144 |
| 13. Contratos de la administración. Criterios para distinguirlos | 148 |
| 14. El criterio finalista como distinción de los contratos . . | 151 |
| 15. Concurrencia de las cláusulas de caducidad y compromisoria en el contrato administrativo | 153 |
| 16. La licitación | 157 |
| 17. El contrato de concesión | 158 |

PARTE SEGUNDA

CAPÍTULO VIII

LOS SERVICIOS PÚBLICOS

| | PÁG. |
|---|------|
| 1. Indeterminación del concepto de servicio público | 163 |
| 2. Definiciones del servicio público | 164 |
| 3. Multiplicación de las actividades estatales | 166 |
| 4. Servicios públicos administrativos, comerciales o industriales y funcionales | 167 |
| 5. Los ferrocarriles, persona de derecho privado con atributos de persona pública | 170 |
| 6. Continuidad, mutabilidad e igualdad en los servicios públicos | 173 |
| 7. Las nacionalizaciones | 175 |
| 8. Clasificación de los servicios públicos | 177 |

CAPÍTULO IX

LA POLICÍA

| | |
|--|-----|
| 1. Evolución del concepto de policía | 179 |
| 2. Estados-policías | 181 |
| 3. Diversas nociones de orden público | 183 |
| 4. ¿La actividad policiva es prestación o función? | 186 |
| 5. Clasificación de la policía | 187 |
| 6. Órdenes policivas y actos reglamentarios | 187 |
| 7. Consecuencias de la abstención policiva | 188 |
| 8. El régimen ordinario de policía y régimen excepcional | 188 |

CAPÍTULO X

LOS BIENES DE LA ADMINISTRACIÓN

| | |
|---|-----|
| 1. El estado propietario y la expropiación | 191 |
| 2. Fundamentos que se dan a la expropiación | 191 |

| | PÁG. |
|--|------|
| 3. Expropiación y venta forzosa | 192 |
| 4. La expropiación, sistema jurídico | 192 |
| 5. Entidades que tienen la facultad de expropiar | 193 |
| 6. Autoridades que intervienen en la expropiación | 193 |
| 7. La expropiación de 'hecho' | 193 |
| 8. Tránsito del concepto de necesidad al de utilidad | 194 |
| 9. Los bienes del Estado | 195 |
| 10. La problemática de los bienes fiscales | 195 |
| 11. Bienes de dominio público por afectación | 200 |
| 12. Teorías sobre la calidad de 'propiedad pública' | 201 |

CAPÍTULO XI

FUNCIÓN PÚBLICA Y FUNCIONARIOS

| | |
|--|-----|
| 1. ¿Qué es función pública? | 203 |
| 2. Teorías contractual y estatutaria | 204 |
| 3. Características de la función pública | 204 |
| 4. Elementos | 205 |
| 5. Condiciones para ejercer la función pública | 205 |
| 6. Los estatutos | 206 |
| 7. El régimen disciplinario | 206 |
| 8. Importancia de la carrera administrativa | 207 |
| 9. La burocracia | 208 |
| 10. Sistemas de reclutamiento | 209 |
| 11. Los funcionarios de hecho | 211 |

CAPÍTULO XII

LA RESPONSABILIDAD

| | |
|---|-----|
| 1. Fundamento de la irresponsabilidad | 213 |
| 2. De la responsabilidad por culpa, a la responsabilidad sin culpa u objetiva | 214 |
| 3. Fundamentos de la responsabilidad | 216 |
| 4. Teoría del riesgo creado | 216 |

| | PÁG. |
|---|---------|
| 5. Teoría de la igualdad ante las cargas públicas | 217 |
| 6. Teoría organicista | 218 |
| 7. De la distinción entre la responsabilidad directa y la indirecta, a la tesis del servicio público | 219 |
| 8. Desarrollos jurisprudenciales sobre la responsabilidad del Estado | 220 |
| 9. La falta personal y la falla del servicio. Criterio de distinción | 221 |
| 10. Responsabilidad por razón de la administración de justicia | 224 |
| 11. Responsabilidad por razón de las leyes | 227 |
| 12. Trayectoria del concepto de la responsabilidad del Estado y del funcionario en los derechos latino y anglosajón | 228 |
| Bibliografía | 231 |
| Índices alfabéticos | 235 |